ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 04-6/1-6-2018 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

«9» августа 2018 года

г. Тверь

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее - Тверское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

установил:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тверской области поступило заявление ООО «Ю-СС» (далее - Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Пластик-Строймаркет» (далее - Общество), а именно, части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Согласно части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (далее - средства индивидуализации).

Заявитель - ООО «Ю-СС» (ИНН 7708760932, ОГРН 1127746298723) полагает, что в действиях ООО «Пластик-Строймаркет» (ОГРН 1116952045870, ИНН 6950139428), зарегистрировавшего товарный знак UNI PROOFING UNIVERSUM по свидетельству № 637770 с приоритетом от 14.12.2016 для индивидуализации товаров 01, 02, 17, 19 классов МКТУ имеются признаки нарушения части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции.

Анализ представленных документов показал следующее.

Заявитель ООО «Ю-СС» (ИНН 7708760932, ОГРН 1127746298723) зарегистрировано 18.04.2012 в г. Москве, входит в группу лиц, включающую помимо вышеуказанного ООО «Ю-СС», также ООО «Ю-СС» (ИНН 7730614197, ОГРН 1097746495725, зарегистрировано 31.08.2009), ООО «Две столицы» (ИНН 7708791659, ОГРН 1137746525509, зарегистрировано 10.06.2013), ООО «ЮСС-Трейд»

(ИНН 7708755604, ОГРН 1127746070803, зарегистрировано 07.02.2012).

Заявитель указал, что осуществляет производство и распространение на территории Российской Федерации сухих строительных смесей, в том числе, смесей для гидроизоляции под словесным обозначение UNI PROOFING. Представлены документы, подтверждающие факт введения в гражданский оборот вышеуказанной группой и Заявителем смесей для гидроизоляции под словесным обозначение UNI PROOFING:

- протокол испытаний от 21.10.2009 № 49А-0256;

- санитарно-эпидемиологическое заключение от 10.11.2009 № 77.МО.01574.П.010528.11.09;

- сертификат соответствия № РОСС RU.АГ66.Н01102 сроком действия с 01.09.2015 по 31.08.2018;

- свидетельство о государственной регистрации смесей сухих ремонтных, изготовителем которых указано ООО «Ю-СС», от 30.08.2012№ RU.40.01.05.015.Е.006070.08.12;

- протокол результатов физико-механических испытаний от 25.08.2016 № 273, заявителем которых значится ООО «Ю-СС»;

- договор поставки от 01.11.2012 № 8-11/2012 с документами о его исполнении, подтверждающий факт изготовления и поставки по заказу Заявителя мешков бумажных с маркировкой «ремонтная смесь UNI» различных наименований, в том числе, PROOFING;

- счета-фактуры от 01.02.2017 № 11, от 21.03.2018 № 54, от 31.03.2017 № 121, от 03.04.2017 № 70, от 31.05.2017 № 176, от 22.06.2017 № 232, от 22.06.2017 № 252, от 15.09.2017 № 332, от 22.09.2017 № 349, от 08.12.2017 № 533 с транспортными накладными и универсальными передаточными документами.

Кроме того, Заявителем представлены следующие документы, подтверждающие, что в период 2013-2016гг. Заявителем в адрес Общества осуществлялась поставка смеси UNI PROOFING и оплачивалась последним.

Общество зарегистрировано 08.09.2011 в г.Твери, входит в группу лиц с ООО «ЮНИВЕРСУМ» (ИНН 7710973399, ОГРН 5147746443367, зарегистрировано 02.12.2014); генеральным директором Общества является <***>.

Как следует из заявления, в период с 2009 года по 2016 год отношения между заявителем, а также хозяйствующими субъектами, входящими в группу лиц с Заявителем, с одной стороны, и Обществом, с другой стороны, носили партнерский характер, суть которых в следующем: вышеуказанная группа лиц и Заявитель поставляли в адрес Общества гидроизоляционные смеси, а последний осуществлял их распространение на территории Российской Федерации. Вышеуказанное подтверждается товарными накладными за 2013-2014гг., счетами-фактурами за 2016 год и платежными поручениями за 2014 год, согласно которым поставщиком гидроизоляционных смесей UNI PROOFING и получателем денежных средств значится Заявитель, грузополучателем и плательщиком – Общество.

Заявителем представлена информация, подтверждающая факт размещения на сайте группы компаний UNIVERSUM www.untec.ru, администрируемым Обществом, в разделе «материалы для гидроизоляции» подразделах «Обмазочная гидроизоляция», «Проникающая гидроизоляция» «Гидроизоляция бетона на минеральной основе» информации о продукции под наименованием UNI PROOFING UNIVERSUM, UNI PROOFING, а также прайс-листа на вышеуказанную продукцию, утвержденную генеральным директором <***>.

Вышеуказанные документы подтверждают, что Заявитель и Общество осуществляют деятельность по производству и введению в гражданский оборот сухих строительных смесей в границах территории Российской Федерации, то есть являются хозяйствующими субъектами-конкурентами.

Заявитель с даты государственной регистрации в 2012 году использует обозначение UNI PROOFING для индивидуализации производимых им сухих строительных смесей и вводит вышеуказанные смеси в гражданский оборот; при этом и до 2012 года, как минимум с 2009 года, хозяйствующие субъекты, входящие в настоящее время в одну группу лиц с Заявителем, использовали обозначение UNI PROOFING для индивидуализации производимых им сухих строительных смесей и вводили смеси в гражданский оборот.

Вышеуказанное свидетельствует о том, что на протяжении длительного времени (как минимум с 2009 года) на территории Российской Федерации обозначение UNI PROOFING использовалось группой лиц и Заявителем для индивидуализации производимых им

сухих строительных смесей.

Как указано в заявлении и подтверждено приложенными к заявлению документами, 14.12.2016 Общество подало на регистрацию 14.12.2016 и приобрело исключительные права на следующий товарный знак UNI PROOFING UNIVERSUM по свидетельству № 637770 с приоритетом от 14.12.2016 для индивидуализации товаров 01, 02, 17, 19 классов Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков (далее – МКТУ).

О факте регистрации Обществом исключительных прав на обозначение UNI PROOFING UNIVERSUM Заявителю стало известно из уведомлений ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» о результатах проверки соответствия заявленных обозначений UNI PROOFING и UNI-proofing от 28.12.2017 и 27.12.2017 соответственно, согласно которым заявленные обозначения сходны до степени смешения с товарным знаком UNI PROOFING UNIVERSUM по свидетельству № 637770 с приоритетом от 14.12.2016 и однородны в отношении товаров 19 класса МКТУ.

Согласно подпункту 3 пункта 3 статьи 1492 Гражданского кодекса Российской Федерации перечень товаров, в отношении которых испрашивается государственная регистрация товарного знака, классифицируется и группируется по классам МКТУ.

В соответствии с Приказом Роспатента от 31.12.2009 № 198 «Об утверждении Методических рекомендаций по определению однородности товаров и услуг при экспертизе заявок на государственную регистрацию товарных знаков и знаков обслуживания" основанием для признания товаров однородными является их принадлежность к одной и той же родовой или видовой группе. При определении однородности товаров с учетом их назначения целесообразно принимать во внимание область применения товаров и цель применения. Степень однородности товаров тесно связана со степенью сходства обозначений, предназначенных для их маркировки. Чем сильнее сходство, тем выше опасность смешения и, следовательно, шире диапазон товаров, которые могут рассматриваться как однородные (пункт 3.5). Для проведения поиска тождественных и сходных обозначений и определения однородности товаров может быть использован приведенный в вышеуказанных Методических рекомендациях примерный перечень корреспондирующих классов, содержащих однородные товары (пункт 4.2), согласно которому классы 1, 2, 17 и

19 рассматриваются как корреспондирующие, имеют одинаковую область применения и относятся к общей родовой группе - составы для защиты строительных объектов.

Представленные Заявителем документы подтверждают, что Обществу на момент подачи на регистрацию в качестве товарного знака обозначения UNI PROOFING UNIVERSUM было известно, что на протяжении длительного времени на территории Российской Федерации обозначение используется Заявителем для маркировки находящихся в гражданском обороте гидроизоляционных смесей UNI PROOFING. При этом зарегистрированный Обществом товарный знак UNI PROOFING UNIVERSUM по свидетельству № 637770 с приоритетом от 14.12.2016 сходен до степени смешения с обозначениями UNI PROOFING и UNI-proofing и вывод о сходстве до степени смешения сделан ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности».

На основании изложенного издан приказ Тверского УФАС России от 09.08.2018 № 83 о возбуждении дела № 04-6/1-6-2018 о нарушении антимонопольного законодательства и создании Комиссии по его рассмотрению по признакам нарушения ООО «Пластик-Строймаркет» (ОГРН 1116952045870, ИНН 6950139428) части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

определил:

1. Назначить дело № 04-6/1-6-2018 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению на 19.09.2018 в 10.00 по адресу: г. Тверь, ул. Советская, д. 23, каб.120.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 04-6/1-6-2018 о нарушении антимонопольного законодательства в качестве:

- ответчика: Общество с ограниченной ответственностью «Пластик-Строймаркет» (ОГРН 1116952045870, ИНН 6950139428);

- заявителя: Общество с ограниченной ответственностью «Ю-СС» (ИНН 7708760932, ОГРН 1127746298723).

3. ООО «Пластик-Строймаркет» на основании статьи 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» надлежит представить в срок до 15.09.2018:

3.1. Уставные и регистрационные документы ООО «Пластик-Строймаркет»;

3.2. Письменные пояснения относительно целей приобретения исключительных прав на товарный знак UNI PROOFING UNIVERSUM по свидетельству № 637770;

3.3. Перечень продукции, производимой и (или) вводимой ООО «Пластик-Строймаркет» в гражданский оборот под товарным знаком UNI PROOFING UNIVERSUM с информацией об объеме производства и (или) введения в гражданский оборот такой продукции и информацией о покупателях (наименование, место нахождения, ИНН);

3.5. Позицию по сути заявления ООО «Ю-СС» и настоящему делу; при наличии возражений – нормативное и документальное подтверждение таких возражений.

Ответ должен содержать информацию по каждому пункту запроса. При отсутствии информации по какому-либо пункту запроса, ответ должен содержать информацию об отсутствии такой информации с указанием лица, у которого такая информация может быть антимонопольным органом получена.

Тверское УФАС России обращает внимание на наличие административной ответственности за непредставление информации по запросу антимонопольного органа, предусмотренной частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. ООО «Ю-СС» на основании статьи 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» надлежит представить в срок до 15.09.2018 информацию о том обращалось ли ООО «Ю-СС» в адрес ООО «Пластик-Строймаркет» по поводу регистрации последним товарного знака UNI PROOFING UNIVERSUM по свидетельству № 637770; при наличии таких обращений – заверенные копии с доказательствами направления в адрес ООО «Пластик-Строймаркет» и ответов на них (при наличии).

5. ООО «Ю-СС» надлежит представить информацию о наличии/отсутствии согласия на получение процессуальных документов по настоящему делу по электронной почте; при наличии такого согласия – необходимо указать адрес электронной почты, которая будет использована для официальной переписки по настоящему делу.

Приложение: копия приказа № 83 на 1л.

Председатель Комиссии В.М. Фомин