

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «06» июня 2016 г.

Решение в полном объеме изготовлено «21» июня 2016 г. г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы,

члены Комиссии: Е.А. Скоп – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

М.О. Хрипченко – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 06-01-48-14-13 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Полиалпан Групп» (ОГРН 1125476057002, ИНН 5406707079, юридический адрес: 630007, г. Новосибирск, ул. Октябрьская, д.42, офис 300/4) пунктов 2,4 части 1 статьи 14 и части 2 статьи 14 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»).

Указанное нарушение выразилось в приобретении и использовании в хозяйственной деятельности ООО «Полиалпан Групп» фирменного наименования «Полиалпан», сходного до степени смешения с фирменным наименованием заявителя ООО «Полиалпан», а также использование в хозяйственной деятельности, на сайте обозначения, сходного до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками № 202906, № 392263, № 397965 «РОЦИАЛПАН» и «ПОЛИАЛПАН», принадлежащих ООО «Полиалпан»,

в отсутствии представителей:

заявителя - ООО «Полиалпан» представитель не явился (уведомлен надлежащим образом),

ответчика - ООО «Полиалпан Групп» - представитель не явился (уведомлен надлежащим образом),

### УСТАНОВИЛА:.

12.08.2013 г. в Новосибирское УФАС России поступило заявление ООО «Полиалпан» (вх. № 6426) по факту нарушения антимонопольного законодательства со стороны ООО «Полиалпан Групп» (адрес: г. Новосибирск, ул. Октябрьская, д. 42, оф.300/4).

Как указывает заявитель, ООО «Полиалпан» образовано и зарегистрировано 13.07.2000 г., осуществляет производство и реализацию фасадных панелей.

С 11.12.2009 г. ООО «Полиалпан» является правообладателем товарного знака «ПОЛИАЛПАН» по классу МКТУ 37, который до этого с 28.03.2000 г. принадлежал АОЗТ «Интеллектуальные технологические комплексы» (Свидетельство №202906). Охрана данного товарного знака продлена до 28.03.2020 г.

С 15.02.2008г. ООО «Полиалпан» также является правообладателем товарных знаков «ПОЛИАЛПАН» и «POLYALPAN» по классам МКТУ 06, 17, 19, 35 и 40 (Свидетельство №392263; Свидетельство №397965).

С 2009 г. по настоящее время ООО «Полиалпан Групп» (ИНН 5406707079, адрес: Россия, 630007, г. Новосибирск, ул. Октябрьская, д.42, офис 300/4), реализует фасадные панели под товарным знаком «Полиалпан», принадлежащим ООО «Полиалпан». Данная организация незаконно использует товарный знак, тем самым ведет недобросовестную конкуренцию, обеспечивает возможность увеличить размер получаемой им прибыли путем незаконного применения чужого товарного знака и причиняет заявителю убытки.

Кроме того, данными действиями ООО «Полиалпан Групп» нарушает требования нормы ст.1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, обычаи делового оборота.

Новосибирским УФАС России по указанным фактам возбуждено дело, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

В соответствии с п.7 ст. 4 Закона «О защите конкуренции» конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно п. 5 ст. 4 Закона «О защите конкуренции», хозяйствующий субъект – индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

П. 4 ст. 4 Закона «О защите конкуренции» установлено, что товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

ООО «Полиалпан» зарегистрировано 20.08.2002 г. (ОГРН 1025003176813) Межрайонной инспекцией ФНС № 17 по Московской области.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ Общество осуществляет следующие виды экономической деятельности:

- производство строительных металлических конструкций - 28.11;
- производство прочих изделий, не включенных в другие группировки – 36.63.7;
- оптовая торговля прочими строительными материалами- 51.53.24;
- прочая оптовая торговля – 51.70;
- розничная торговля металлическими и неметаллическими конструкциями и т.п.-

52.46.73;

- прочие услуги по ремонту и техническому обслуживанию прочего оборудования общего назначения, не вкл. в др. группировки – 29.24.9;

- производство общестроительных работ по возведению зданий – 45.21.1.

П. 1.3 Устава ООО «Полиалпан» установлено, что фирменным наименованием Общества является ООО «Полиалпан».

В соответствии с письменными пояснениями (вх. № 8630 от 23.10.2013 г.), ООО «Полиалпан» за все время своей деятельности ни с кем лицензионных договоров не заключало.

Охраняемое наименование «POLIALPAN» и «ПОЛИАЛПАН» имеется на производимых панелях; в интернете на сайте организации [www.polialpan.ru](http://www.polialpan.ru), на всех документах и публикациях, где указывается панель (и) «ПОЛИАЛПАН» или панель (и) «POLIALPAN».

ООО «Полиалпан» на территории города Новосибирска и Новосибирской области деятельность не осуществляет, филиалов и недвижимости не имеет, помещение не арендует.

ООО «Полиалпан» на территорию Новосибирской области панели «POLIALPAN»/«ПОЛИАЛПАН» не поставляло и в этом субъекте Российской Федерации дилеров и контрагентов не имело и не имеет.

При этом, согласно представленным прайс-листам, продукция Общества реализуется через контрагента – ООО «ГЕНКОМ» на территории города Владивосток.

На запрос антимонопольного органа ООО «Полиалпан Групп» представило документы (вх. № 7683 от 23.08.2013 г.), согласно которым Общество зарегистрировано 10.04.2012 г. Межрайонной инспекцией ФНС № 16 по Новосибирской области за ОГРН 1125476057002.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ Общество осуществляет следующие виды экономической деятельности:

- оптовая торговля прочими строительными материалами- 51.53.24;

- строительство зданий и сооружений – 45.2;

- монтаж инженерного оборудования зданий и сооружений – 45.4;

- производство отделочных работ – 45.4;

- прочая оптовая торговля – 51.70;

- деятельность в области архитектуры – 74.20.

П. 1.1 Устава ООО «Полиалпан Групп» установлено, что фирменным наименованием Общества является ООО «Полиалпан Групп».

Из пояснений Общество следует, что оно реализует продукцию ООО «Завод Полиалпан» (г. Томск) в соответствии с Дистрибьюторским договором № 2 на поставку и дальнейшую продажу товара от 15.05.2012 г. на следующей территории: Камчатский край, Приморский край, Хабаровский край, Амурская область, Сахалинская область, Еврейская автономная область, Магаданская область, Чукотский автономный округ.

Согласно Справке № 2, в своей деятельности: документации, рекламных материалах, вывесках, на сайте [www.polyalpan-grupp.ru](http://www.polyalpan-grupp.ru), Общество использует наименование «POLYALPAN» по немецкой технологии, согласно указанному Дистрибьюторским договором № 2. Буквенное изображение «ПОЛИАЛПАН» как перевод с немецкого языка «POLYALPAN».

Общество заключило Договор на разработку сайта № 7/2В от 17.10.2012 г. с ИП Колузаковым Е.В.

В соответствии со Справкой № 1, у Общества отсутствуют заключенные лицензионные соглашения, зарегистрированные товарные знаки на использование графического (буквенного) изображения «Полиалпан».

Кроме того, у Общества на территории Новосибирской области отсутствуют контрагенты реализующие продукцию.

Вместе с тем, согласно Протоколу осмотра письменного доказательства (веб-сайта) от 03.04.2013 г., удостоверенного «...» нотариусом города Москвы (№ 2-1099), на сайте [www.polyalpan-grupp.ru](http://www.polyalpan-grupp.ru) указывалась следующая информация:

«...Сегодня «Полиалпан Групп» осуществляет активные поставки в 9 регионов страны Камчатский край, Приморский край, Хабаровский край, Амурская область, Сахалинская область, Еврейская автономная область, Магаданская область, Чукотский автономный округ, Новосибирская область....».

В соответствии с п.7 ст.4 Закона о защите конкуренции, конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно требованиям п. 3.12 Приказа ФАС России от 25.05.2012 г. № 339 «Об утверждении административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства РФ» (далее – Приказ), заявления, материалы, указывающие на признаки нарушения антимонопольного законодательства подаются в соответствующий территориальный орган по месту совершения либо по месту нахождения лица, в отношении которого подано заявление, материалы.

П. 3.13 Приказа, заявления, материалы, указывающие на то, что нарушение антимонопольного законодательства совершено на территории двух и более субъектов РФ, направляются соответствующим территориальным органом в ФАС России о решении вопроса о рассмотрении этого заявления, материалом, уведомив об этом заявителя.

Как следует из вышеизложенного, ООО «Полиалпан» и ООО «Полиалпан Групп»

являются субъектами-конкурентами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке, в пределах одной географической территории (Приморский край), поскольку продукция заявителя представлена на данном товарном рынке посредством введения ее третьими лицами.

06.12.2013 г. в адрес Новосибирского УФАС России от ООО «Полиалпан Групп» поступило ходатайство (вх. № 10000), согласно которому в производстве Московского УФАС России находится дело № 05-15/43-12 по обращению ООО «Завод Полиалпан» (контрагент по договору ООО «Полиалпан Групп») о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Полиалпан», выразившееся в незаконном приобретении и использовании исключительного права на товарные знаки, имеющее значение для рассмотрения настоящего дела.

ООО «Полиалпан Групп» представлены соответствующие документальные подтверждения (заявление ООО «Завод Полиалпан», Определение Московского УФАС России от 05.08.2013 г.).

Рассмотрев ходатайство ООО «Полиалпан Групп», Комиссия Новосибирского УФАС России приостановило рассмотрение дела № 06-01-51-14-13 до момента рассмотрения дела № 05-15/43-12 Московским УФАС России.

18.02.2016 г. в адрес Новосибирского УФАС России от Московского УФАС России поступило Решение по делу № 05-15/43-12, в связи с чем Определением от 01.03.2016 г. рассмотрение дела № 06-01-51-14-13 возобновлено.

Согласно Решению Комиссии Московского УФАС России по делу № 05-15/43-12, в его адрес поступило заявление ООО «Завод ПОЛИАЛПАН» (вх. №5823 от 14.06.2011г.) с жалобой на недобросовестную конкуренцию со стороны ООО «Полиалпан» (место нахождения: 140080, Московская обл., г. Лыткарино, ПСТ Тураево, д. 18) в части приобретения и использования исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

По результатам рассмотрения указанного обращения Московским областным УФАС России возбуждено дело №05-15/43-12 о нарушении ч.2 ст. 14 Федерального закона от 26 июля 2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Дело №05-15/43-12 о нарушении антимонопольного законодательства) в отношении ООО «Полиалпан» (место нахождения: 140080, Московская обл., г. Лыткарино, ПТСТ Тураево, д. 18) в части осуществления недобросовестной конкуренции, связанной с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг, выразившейся в приобретении исключительного права на товарные знаки №392263 (ПОЛИАЛПАН) (классы МКТУ 06, 19) и №397965 (POLYALPAN) (классы МКТУ 06, 19, 37).

Согласно материалам дела №05-15/43-12, фасадные теплоизоляционные панели под товарным знаком «POLYALPAN» вводились в гражданский оборот на территории РФ Компанией «Polyalpan AE» GmbH на основании договоров с российскими хозяйствующими субъектами (АОЗТ «Интеко», ООО «Компания Макдэл-Т») в период с 1996 по 2006 год.

Товарный знак «POLYALPAN» зарегистрирован 26.10.1992 Всемирной организацией

интеллектуальной собственности (классы 06 и 19) за №594343. Правообладателем указанного товарного знака является Компания «Polyalpan AE» GmbH (место нахождения: Германия, 75181, г. Пфорцхейм, Ханауэрштрассе, д.6).

Правовая охрана указанного товарного знака не распространяется на территорию РФ.

□ В 2007 году Компания «Polyalpan AE» GmbH выступила соучредителем ООО «Российско-немецкое предприятие «ПОЛИАЛПАН-СИБИРЬ» (далее - ООО «РНП ПОЛИАЛПАН-СИБИРЬ»). Согласно акту приема-передачи с имущества от 07.11.2008 г., а также акта приема -передачи документации и ноу-хау от 07.11.2008 в качестве дополнительного вклада в уставный капитал ООО «РНП ПОЛИАЛПАН-СИБИРЬ» Компания «Polyalpan AE» GmbH внесла технологическую линию «Polyalpan~25F500» по производству фасадных теплоизоляционных панелей и право исключительного использования товарного знака «POLYALPAN».

ООО «Завод ПОЛИАЛПАН» (место нахождения: 634067, г. Томск, Кузовлевский тракт, 6/6) осуществляет свою деятельность на основании Устава, утвержденного общим собранием участников от 22.12.2009. ООО «Завод ПОЛИАЛПАН» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц ИФНС РФ по г. Томску 27.02.2009 за основным государственным номером 1097017003456.

Одним из учредителей ООО «Завод ПОЛИАЛПАН» является ООО «РНП ПОЛИАЛПАН-СИБИРЬ».

На основании договора аренды оборудования от 15.04.2009, заключенного с ООО «РНП ПОЛИАЛПАН-СИБИРЬ», ООО «Завод ПОЛИАЛПАН», как арендатор, получило в пользование технологическую линию «Polyalpan-25F500» по производству теплоизоляционных фасадных панелей (далее - Оборудование).

Основным видом деятельности ООО «Завод ПОЛИАЛПАН» является производство и реализация на территории РФ фасадных теплоизоляционных панелей с использованием указанного Оборудования.

ООО «Полиалпан» осуществляет свою деятельность на основании Устава, утвержденного решением №1 единственного участника от 21.09.2009. ООО «Полиалпан» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц ИМИ С РФ по г. Лыткарино Московской области 13.07.2000 за основным государственным номером 1025003176813.

Основным видом деятельности ООО «Полиалпан» является производство и реализация на территории РФ фасадных теплоизоляционных панелей.

Таким образом, ООО «Завод ПОЛИАЛПАН» и ООО «Полиалпан» осуществляют деятельность на одном товарном рынке и являются конкурентами.

26.09.2009 г. Роспатентом зарегистрирован товарный знак (ПОЛИАЛПАН) №392263 (дата приоритета 15.02.2008, классы МКТУ 06, 17, 19, 35, 40). Правообладателем указанного товарного знака является ООО «Полиалпан».

12.10.2010 г. Роспатентом зарегистрирован товарный знак (POLYALPAN) №397965 (дата приоритета 15.02.2008, классы МКТУ 06, 17, 19, 35, 37, 40). Правообладателем

указанного товарного знака является ООО «Полиалпан».

По мнению Комиссии, словесный товарный знак по свидетельству №392263 (ПОЛИАЛПАН) является кириллической транскрипцией словесного товарного знака по свидетельству №397965 (POLYALPAN).

Кроме того, Комиссия повторно отмечает, что фасадные теплоизоляционные панели, маркированные товарным знаком «POLYALPAN», представлены на рынке РФ и известны потребителям с 1996 года, т.е. до даты регистрации ООО «Полиалпан» товарных знаков №392263 (ПОЛИАЛПАН) и №397965 (POLYALPAN).

Таким образом, исходя из установленных Комиссией Московского УФАС России обстоятельств, имеющихся доказательств, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ООО «Полиалпан», связанных с приобретением и использованием исключительных прав на товарные знаки по свидетельствам №392263 и №397965 всех признаков недобросовестной конкуренции, указанных в пункте 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции»:

1. направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности выразилось в приобретении ООО «Полиалпан» исключительных прав на товарные знаки по свидетельствам №392263 и №397965 что подразумевает возможность запретить хозяйствующим субъектам - конкурентам реализовывать на территории РФ фасадные теплоизоляционные панели, либо понудить к заключению лицензионного договора;
2. противоречие действующему законодательству, а именно ст. 10.bis «Конвенции по охране промышленной собственности» от 20.03.1883;
3. способность причинения убытков хозяйствующим субъектам - конкурентам путем снижения выручки.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России установила в действиях ООО «Полиалпан» нарушение ч.2 ст. 14 Закона «О защите конкуренции» в части осуществления недобросовестной конкуренции, связанной с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг, выразившейся в приобретении исключительного права на товарные знаки №392263 и №397965.

Указанное Решение Московского УФАС России по делу № 05-15/43-12 оставлено без изменения Постановлением Девятого Арбитражного апелляционного суда № 09АП-50398/2014-АК от 17.12.2014 г.

Новосибирским УФАС России данное дело возбуждено по признакам нарушения пунктов 2,4 части 1 статьи 14 и части 2 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

В связи с изменениями ФЗ «О защите конкуренции» (Федеральный [закон](#) от 05.10.2015 г. N 275-ФЗ) в настоящее время указанные нормы ФЗ «О защите конкуренции» не применяются, при этом, положения пунктов 2,4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», преобразованы в ст. 14.6 ФЗ «О защите конкуренции», требования части 2 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» - в ст. 14.5 ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно ст. 14.6 ФЗ «О защите конкуренции», Не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе:

незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации (п. 1);

копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар (п. 2).

В силу ст. 14.5 ФЗ «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности, за исключением средств индивидуализации, принадлежащих хозяйствующему субъекту-конкуренту.

Поскольку ООО «Полиалпан Групп» является контрагентом ООО «Завод Полиалпан», а ООО «Завод Полиалпан» использует товарные знаки на законных основаниях, следовательно, в действиях ООО «Полиалпан Групп» нарушений ст. 14.5 и пунктов 1,2 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» материалами дела не усматривается.

Совершение ООО «Полиалпан Групп» иных действий, направленных на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащих законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинившие убытки либо нанесших вред деловой репутации ООО «Полиалпан», материалами дела также не установлено.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Не признать в действиях ООО «Полиалпан Групп» нарушения антимонопольного законодательства, а именно пунктов 2,4 части 1 статьи 14 и части 2 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».



2. В связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства, рассмотрение дела № 06-01-48-14-13 прекратить.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.