

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 13-ФАС22-НК/12-18 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

24 декабря 2018 года г. Барнаул

Председатель Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, заместитель руководителя управления К., на основании Приказа управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю от 19.12.2018г. № 259 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении ООО «РУФ-2» (656057, Алтайский край, г.Барнаул, ул. 50 лет СССР, д.16, ОГРН 1022201127772) статьи 14.5, части 1,2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛ:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление Ф<...>, ФЛИГЛЬ АГРАРТЕХНИК ГМБХ (вхд. №1811322 от 19.09.2018г.) о признаках нарушения ООО «РУФ-2» Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (недобросовестная конкуренция). По мнению заявителя, ООО «РУФ-2» осуществляет недобросовестную конкуренцию путем производства сельскохозяйственной техники (полуприцепов АСВ GIGANT) путем копирования аналогичной сельскохозяйственной техники (полуприцепов АСВ GIGANT) «ФЛИГЛЬ АГРАРТЕХНИК ГМБХ» и ООО «ФЛИГЛЬСИБИРЬ», а также использования при производстве сельскохозяйственной техники (полуприцепов АСВ GIGANT) товарного знака, технических решений, исключительные патентные права на которые принадлежат заявителям.

Согласно п.9 ст.4 Федерального закона «О защите конкуренции», недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Из определения понятия «недобросовестная конкуренция» следует, что для признания действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции необходимо и достаточно, чтобы эти действия содержали одновременно следующие признаки:

- наличие конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами;
- наличие действия хозяйствующего субъекта (группы лиц);
- направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие действия законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- наличие действительных или потенциальных убытков у конкурента, наличие действительного или потенциального вреда, причиненного деловой репутации конкурента, вследствие осуществленных действий.

Согласно пояснениям, представленным Ф<...>, «ФЛИГЛЬ АГРАРТЕХНИК ГМБХ» (вхд.

№1813482 от 08.11.2018г.), а также выписке из участкового суда, г. Траунштайн - суд, ведущий реестр – HRB 671313, гражданин Ф<...> является единственным участником компании «ФЛИГЛЬ АГРАРТЕХНИК ГМБХ». Согласно выписке «ФЛИГЛЬ АГРАРТЕХНИК ГМБХ» осуществляет производство, оснащение, отделку, ремонт, а также торговлю машинами, комплектующими и другими техническими изделиями любого рода, в частности, для применения в сельском хозяйстве. Дата регистрации: 20.08.1993г.

ООО «ФЛИГЛЬСИБИРЬ» зарегистрировано 29.10.2008г. (ОГРН 1082289000595). Осуществляет деятельность, согласно выписке из ЕГРЮЛ, в том числе, производство машин и оборудования для сельского и лесного хозяйства (ОКВЭД 28.3 – основной), торговля оптовая сельскохозяйственными и лесохозяйственными машинами, оборудованием и инструментами, включая тракторы (ОКВЭД 46.61.1 – дополнительный) и др. Адрес регистрации: 659700, Алтайский край, Поспелихинский район, село Поспелиха, ул. Инженерная, д.1а. Сведения об учредителях (Участниках) юридического лица: «ФЛИГЛЬ АГРАРТЕХНИК ГМБХ» (страна: Германия, регистрационный номер <...> HRB 8674, размер доли 45%); Ф<...> (размер доли 15%); К<...> (ИНН 222504884047, размер доли 40%).

Из информации, представленной Ф<...>, «ФЛИГЛЬ АГРАРТЕХНИК ГМБХ» (вхд. №1813482 от 08.11.2018г., вхд. №1813482 от 08.11.2018г.), следует, что компания «ФЛИГЛЬ АГРАРТЕХНИК ГМБХ» производит в Германии прицепы для сельхозмашин, цистерны, полуприцепы-самосвалы, полуприцепы с выдвигающейся передней стенкой, технику для навозоудаления и.т.п. В Российскую Федерацию сельскохозяйственная техника поставляется в разобранном виде ООО «ФЛИГЛЬСИБИРЬ». ООО «ФЛИГЛЬСИБИРЬ» производит ее сборку и реализацию на территории Российской Федерации. Разделение функций производства и реализации между двумя хозяйствующими субъектами обусловлено транспортировкой и связанными с расходами транспортировки. Таким образом, в силу статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции» Ф<...>, «ФЛИГЛЬ АГРАРТЕХНИК ГМБХ» и ООО «ФЛИГЛЬСИБИРЬ» являются группой лиц.

Лицо, в отношении которого подано заявление – ООО «РУФ-2» зарегистрировано 08.08.2002 (ОГРН 1022201127772). Осуществляет деятельность, согласно выписке из ЕГРЮЛ, в том числе, деятельность агентов по оптовой торговле универсальным ассортиментом (ОКВЭД 46.19 – основной), производство прочих сельскохозяйственных машин и оборудования (ОКВЭД 28.30.8 – дополнительный) и др. Адрес регистрации: 656057, Алтайский край, г.Барнаул, ул. 50 лет СССР, д.16. сведения об учредителях (участниках) юридического лица: К<...> (ИНН 222504884047, размер доли 34%); К<...> (ИНН 220901793956, размер доли 34%); Х<...> (ИНН 226321851838, размер доли 32%).

Таким образом, антимонопольным органом установлено, что ООО «ФЛИГЛЬСИБИРЬ», «ФЛИГЛЬ АГРАРТЕХНИК ГМБХ» и ООО «РУФ-2» осуществляют деятельность на одном товарном рынке – рынке по производству и реализации сельскохозяйственной техники на территории Российской Федерации. Следовательно, добросовестная конкуренция, как фактор ведения данными хозяйствующими субъектами конкурентной борьбы на началах добросовестности, разумности и справедливости, в соответствии с законодательством Российской Федерации, не создавая препятствий друг другу, заведомо предполагается. Запрет недобросовестной конкуренции установлен главой 2.1 Федерального закона «О защите конкуренции».

Из содержания пояснений Ф<...> «ФЛИГЛЬ АГРАРТЕХНИК ГМБХ» (вхд. №1811950 от 03.10.2018г.) следует, что компания ООО «ФЛИГЛЬСИБИРЬ» собирает в селе

Поспелиха Алтайского края сельскохозяйственные машины и прицепы из составляющих, поставляемых заявителями из Германии. Продукция маркируется логотипом «Fliegl», а также обозначениями моделей: ACB 140 GIGANT и т.д. Кроме того, из пояснений заявителей (вхд. №1813482 от 08.11.2018г.) следует, что при производстве рассматриваемой сельскохозяйственной техники используются патенты: № WO 2017/207120 A1; № E P 2 319 300 A2; № EP 2 145 813 A1, исключительные права на которые принадлежат Ф<...>.

Согласно свидетельству №1118383 Ф<...> является правообладателем товарного знака Fliegl» - с приоритетом от 14.03.2012г. для обозначения товаров категории: оборудование для сельского хозяйства, строительства, деятельности муниципалитетов транспортной отрасли (07), транспортные средства, аппараты для перемещения по земле, воздуху и воде (12), розничное обслуживание в сфере сельского хозяйства (35) (Международная классификация товаров и услуг для регистрации товарных знаков (Ниццкое соглашение).

Кроме того, антимонопольным органом установлено, что Ф<...> принадлежат исключительные права на следующие патенты:

-патент № WO 2017/207120 A1 от 07.12.2017г. «Опрокидывающее устройство и самосвальный прицеп с опрокидывающим устройством»;

-патент № E P 2 319 300 A2 от 11.05.2011г. «Самосвальный прицеп с устройством для пневматической разгрузки насыпных грузов»;

- патент № EP 2 145 813 A1 от 20.01.2010г. «Метод и устройство для управления прицепом».

По мнению заявителей, ООО «РУФ-2» производит сельскохозяйственную технику, полуприцепы ACB GIGANT, путем имитации внешнего вида сельскохозяйственной техники, полуприцепов ACB GIGANT, производимой и реализуемой «ФЛИГЛЬ АГРАРТЕХНИК ГМБХ» и ООО «ФЛИГЛЬСИБИРЬ».

Производство сельскохозяйственной техники, аналогичной сельскохозяйственной технике заявителя, ООО «РУФ-2», по мнению заявителя, осуществляет на заводе ООО «Челябинский компрессорный завод» (ОГРН 1147452004809) (вхд. №1811322 от 19.09.2018г.).

В качестве доказательства производства ООО «РУФ-2» сельскохозяйственной техники, аналогичной сельскохозяйственной технике заявителей, в антимонопольный орган представлено определение арбитражного суда Алтайского края об обеспечении доказательств по делу №А03-12810/2018 от 13.11.2018г., согласно которому ООО «РУФ-2», г. Барнаул, Алтайский край (ОГРН 1022201127772) и К<...>, г. Барнаул, Алтайский край до вынесения решения по делу запрещено распоряжаться двумя сельскохозяйственными прицепами модели ACB 381 GIGANT Tridem и ACB 391 GIGANT Tridem, находящимися на территории общества с ограниченной ответственностью «Ти эйч Рус» (адрес: Московская область, г. Волоколамск, Северное шоссе, д. 8).

На запрос антимонопольного органа ООО «РУФ-2» (вхд. №185582 от 18.12.2018г.) представлены:

- сертификат соответствия № TC RU C-RU.AЯ04.B.01449 Серия RU №0623351 на продукцию: полуприцепы типа ACB, трехосные, варианты: ACB 381 GIGANT Tridem, ACB 391 GIGANT Tridem, ACB 3101 GIGANT Tridem, категория Ra4, выпускаемые по техническим условиям ТУ 28.30.70-001-27089784-2017, серийный выпуск. Срок действия с 30.03.2018г. по 29.03.2023г. Изготовитель: ООО «РУФ-2»;

- сертификат соответствия № TC RU C-RU.AЯ04.B.01450 Серия RU №0623352 на продукцию: полуприцепы типа ACB, четырехосные, варианты: ACB 491 GIGANT Quattro, ACB 4101 GIGANT Quattro, категория Ra4, выпускаемые по техническим условиям ТУ 28.30.70 – 001-27089784-2017, серийный выпуск. Срок действия: с

30.03.2018г. по 29.03.2023г. Изготовитель: ООО «РУФ-2»;

- сертификат соответствия № ТС RU C-RU.АЯ04.В.01448 Серия RU №0623350 на продукцию: полуприцепы типа ACB, двухосные варианты: ACB 110 GIGANT Tandem, ACB GIGANT Tandem, ACB 160 GIGANT Tandem, ACB 261 GIGANT Tandem, ACB 271 GIGANT Tandem, категория Ra3, выпускаемые по техническим условиям ТУ 28.30.70 – 001-27089784-2017, серийный выпуск. Срок действия: с 30.03.2018г. по 29.03.2023г. Изготовитель: ООО «РУФ-2».

Таким образом, исходя из вышеперечисленных документов и материалов установлено, что ООО «РУФ-2» является производителем полуприцепов типа ACB: ACB 391 GIGANT Tridem, ACB 381 GIGANT Tridem, ACB 110 GIGANT Tandem, ACB GIGANT Tandem, ACB 160 GIGANT Tandem и т.д.

При этом на запрос антимонопольного органа (вхд. №1815582 от 18.12.2018г.) ООО «РУФ-2» не представлены следующие документы и материалы: конструкторская документация, разработанная ООО «РУФ-2», на производство полуприцепов ACB GIGANT; патенты на промышленные образцы, используемые ООО «РУФ-2» при производстве полуприцепов ACB GIGANT; договоры, заключенные ООО «РУФ-2» на производство сельскохозяйственной техники, а именно: полуприцепов ACB GIGANT; доказательства, подтверждающие законное производство и реализацию ООО «РУФ-2» полуприцепов ACB GIGANT.

Согласно п.1 ст.1229 ГК РФ, гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

Согласно п.1 ч.2 ст. 1358 ГК РФ, использованием изобретения, полезной модели или промышленного образца считается, в частности: ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец.

Согласно пункту 1 статьи 10bis «Недобросовестная конкуренция» Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в г. Париже 20 марта 1883 года, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции,

противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В том числе согласно указанной международной правовой норме подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

При смешении продукция хозяйствующего субъекта по тем или иным параметрам настолько напоминает продукцию конкурента, что потребитель способен принять его товар за товар конкурента.

Индивидуализировать продукцию могут как конкретные обозначения, не зарегистрированные в качестве товарных знаков, так и общий внешний вид, элементы оформления упаковки и другие средства. При смешении продукция хозяйствующего субъекта по тем или иным параметрам настолько напоминает продукцию конкурента, что потребитель способен принять его товара за товар конкурента.

В соответствии со статьей 14.5 Федерального закона «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.

В соответствии со ст. 14.6 Федерального закона «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:

1) 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;

2) 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.

Сведения о наличии убытков у конкурентов или вреда, причиненного деловой репутации конкурента, вследствие осуществленных действий в антимонопольном органе отсутствуют, следовательно, такой вред и убытки являются потенциальными.

На основании изложенного, в действиях ООО «РУФ-2» содержатся признаки нарушения ст. 14.5 и ч. 1, 2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции». Руководствуясь ч. 8 ст. 39.1, ч.ч. 13, 14 ст. 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 13 -ФАС22-НК/12-18 к рассмотрению на 19 февраля 2019 года в

15 часов 00 минут по адресу: г. Барнаул, пр.Ленина,81, 1 этаж.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 13-ФАС22-НК/12-18 в качестве:

- ответчика – ООО «РУФ-2» (656057, Алтайский край, г.Барнаул, ул. 50 лет СССР, д.16, ОГРН 1022201127772);

- заявителей – Ф<...> (<...>), ФЛИГЛЬ АГРАРТЕХНИК ГМБХ (г. Мюльдорф, Федеративная Республика Германия);

- заинтересованного лица – ООО «ФЛИГЛЬСИБИРЬ» (659700, Алтайский край, р-н Поспелихинский, с. Поспелиха, ул. Инженерная, д.1А);

3. Ф<...> ФЛИГЛЬ АГРАРТЕХНИК ГМБХ представить в срок до «15» февраля 2019 года в Алтайское краевое УФАС России копию заключения судебной экспертизы, проводимой экспертом автономной некоммерческой организации Исследовательский центр «Независимая экспертиза» Р<...> в рамках рассмотрения дела № А03-12810/2018.

4. ООО «РУФ-2» представить в срок до «15» февраля 2019 года в Алтайское краевое УФАС России копии следующих документов и материалов:

-конструкторская документация, разработанная ООО «РУФ-2», на производство полуприцепов АСВ GIGANT;

-патенты на промышленные образцы, используемые ООО «РУФ-2» при производстве полуприцепов АСВ GIGANT;

-договоры, заключенные ООО «РУФ-2» на производство сельскохозяйственной техники, а именно: полуприцепов АСВ GIGANT;

-доказательства, подтверждающие законное производство и реализацию ООО «РУФ-2» полуприцепов АСВ GIGANT;

-отзыв на определение, а также иные документы и материалы, имеющие отношение к рассматриваемому вопросу.

5. ООО «ФЛИГЛЬСИБИРЬ» представить в срок до «15» февраля 2019 года в Алтайское краевое УФАС России отзыв на определение, а также иные документы и материалы, имеющие отношение к рассматриваемому вопросу.

Копии документов и материалов должны быть заверены надлежащим образом, направлены с описью вложений.

Обращаю Ваше внимание, что в соответствии с частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а также представление заведомо недостоверных сведений (информации) – влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Явка ответчиков по делу, заявителей, их представителей с доверенностью на участие в рассмотрении дела. При себе иметь паспорт.

Председатель Комиссии К<...>