ООО Торговый дом «АгроСтройТорг»

440061, г. Пенза, ул. Насосная, стр. 3, офис 21/3

220@ast-58.ru

ООО «НПО «БиоПлант»

142116, Московская область, г. Подольск, ул. Лобачева, д. 13, пом. 623

draimkulov@mail.ru

РЕШЕНИЕ

г. Пенза

Резолютивная часть решения оглашена «21» сентября 2021 года

В полном объеме решение изготовлено «5» октября 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее также Комиссия) в составе:

– руководителя Пензенского УФАС России, председателя Комиссии;

. - начальника отдела антимонопольного контроля и рекламы, члена Комиссии;

– главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы, члена Комиссии;

- специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы, члена Комиссии;

рассмотрев дело № 058/01/14.5-532/2020 по признакам недобросовестной конкуренции и нарушения Обществом с ограниченной ответственностью Торговый дом «АгроСтройТорг» (ОГРН 1185835015827 ИНН 5834122333, 440061, Пензенская область, г. Пенза, ул. Насосная, стр. 3, офис 21/3) требований статьи 14.5 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

при участии:

со стороны заявителя ООО «Научно-производственное объединение «БиоПлант» со стороны ответчика ООО Торговый дом «АгроСтройТорг»:

УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС России обратилось ООО «Научно-производственное объединение «БиоПлант» (ОГРН 1105074007367 ИНН 5036108141, 142116, Московская область, г. Подольск, ул. Лобачева, д. 13, пом. 623) (далее – ООО «НПО «БиоПлатн») с заявлением о нарушении антимонопольного законодательства со стороны Общества с ограниченной ответственностью Торговый дом «АгроСтройТорг» (ОГРН 1185835015827 ИНН 5834122333, 440061, Пензенская область, г. Пенза, ул. Насосная, стр. 3, офис 21/3) (далее – ООО Торговый дом «АгроСтройТорг») выразившимся в недобросовестной конкуренции, связанной с незаконным использованием результата интеллектуальной деятельности в виде зарегистрированного изобретения по патенту № 2686149.

По результатам анализа документов и информации, полученных в ходе рассмотрения обращения, в действиях ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» усмотрены признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Приказом Пензенского УФАС России от 28.07.2020 № 90 возбуждено дело по признакам недобросовестной конкуренции и нарушения ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» требований статьи 14.5 Закона о защите

конкуренции.

Определением от 28.07.2020 рассмотрение дела назначено на 03.09.2020 г.

На заседании Комиссии по рассмотрению дела 03.09.2020 представитель ООО «Научно-производственное объединение «БиоПлант» поддержал доводы, изложенные в заявлении.

На заседании Комиссии по рассмотрению дела 03.09.2020 представителями ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью дополнительного времени для подготовки экспертного заключения по обращению ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» и предоставления его в качестве доказательства в материалы по делу. Комиссия приняла решение об удовлетворении указанного ходатайства. Также, установлена необходимость получения дополнительных документов и информации. В связи с чем, рассмотрение дела было отложено.

Определением от 03.09.2020 рассмотрение дела отложено и назначено к рассмотрению на 13.10.2020г.

На заседании Комиссии 13.10.2020 представитель ООО «Научно-производственное объединение «БиоПлант» подержал доводы, изложенные ранее. Заявил ходатайство об исключении из доказательств по делу заключения специалиста о патентной чистоте, представленное ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» в связи с тем, что отсутствуют доказательства полномочий специалиста, подготовившего заключение.

Представители ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» поддержали доводы, изложенные ранее, представили дополнительные документы. Указали, что Обществом подана заявка на патент изобретения в Евразийское патентное ведомство. Просили в удовлетворении ходатайства представителя ООО «Научно-производственное объединение «БиоПлант» отказать.

Рассмотрев указанное ходатайство Комиссия приняла решение об отказе в его удовлетворении. Комиссией будет дана оценка представленным доказательствам при принятии решения по делу.

В ходе рассмотрения дела возникла необходимость получения дополнительных документов и информации, в связи с чем, Определением Комиссии рассмотрение дела отложено и назначено на 17.11.2020г.

16.11.2020г. в Пензенское УФАС России письмом Вх. № 5571-э поступило ходатайство от ООО «Научно-производственное объединение

«БиоПлант» о назначении экспертизы по делу № 058/01/14.5-532/2020 с предложением экспертной организации, эксперта, а также с указанием вопросов, которые необходимо поставить перед экспертом.

На Заседании Комиссии 17.11.2020г. представитель ООО «Научно-производственное объединение «БиоПлант» поддержал указанное ходатайство.

Представитель ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» заявил ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью ознакомления с ходатайством заявителя и подготовки письменной позиции по вопросу назначения экспертизы по делу.

Рассмотрев ходатайство ООО Торговый дом «АгроСтройТорг», Комиссия приняла решение об его удовлетворении.

Рассмотрение ходатайства представителя ООО «Научно-производственное объединение «БиоПлант» о назначении по делу № 058/01/14.5-532/2020 экспертизы отложено.

Определением от 17.11.2020 рассмотрение дела отложено и назначено на 08.12.2020г.

24.11.2020 в Пензенское УФАС России письмом Вх. № 5706-э поступило ходатайство от ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» о назначении экспертизы по делу № 058/01/14.5-532/2020 с предложением экспертных организаций, эксперта, а также с указанием вопросов, которые необходимо поставить перед экспертом.

08.12.2020 письмом Вх. № 5980-э поступило ходатайство от ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» о прекращении производства по делу.

На Заседании Комиссии 08.12.2020 представители ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» поддержали ходатайство о прекращении производства по делу и пояснили, что патент ООО «НПО «БиоПлант» не действует с августа 2020 года в связи с истечением сроков оплаты пошлины за поддержание патента в силе. По мнению представителей ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» указанная информация размещена на официальном сайте Федерального института промышленной собственности.

Представитель ООО «НПО «БиоПлант» возражал против ходатайства, указал, что патент № 2686149 является действующим, указал, что сроки оплаты пошлины не истекли.

Рассмотрев указанное ходатайство Комиссия приняла решение об отказе в его удовлетворении. Согласно информации, размещенной в

открытом доступе на официальном сайте Федерального института промышленной собственности в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по состоянию на текущую дату статус патента № 2686149 – действующий, патентообладатель – ООО «НПО «БиоПлант».

Рассмотрев ходатайства ООО «Торговый дом «АгроСтройТорг» от 24.11.2020 и ООО «НПО «БиоПлант» от 16.11.2020 о назначении экспертизы по делу Комиссия приняла решение об их удовлетворении.

Определением Комиссии от 08.12.2020 назначена экспертиза по делу № 058/01/14.5-532/2020 и привлечен эксперт к рассмотрению дела.

Определением Комиссии от 08.12.2020 рассмотрение дела № 058/01/14.5-532/2020 приостановлено на срок проведения экспертизы.

Письмом от 21.05.2021 № 51/9-657 (Вх. № 1411 от 28.05.2021) в Пензенское УФАС России поступило заключение эксперта.

Определением от 08.06.2021 рассмотрение дела возобновлено и назначено на 14.07.2021г.

В Пензенское УФАС России 02.07.2021 письмом Вх. № 3094э от представителя ООО «НПО «БиоПлант» поступило ходатайство об отложении заседания Комиссии в связи с невозможностью участия представителя Общества в заседании, назначенном на 14.07.2021г.

Письмом от 12.07.2021 Вх. № 3279э в Пензенское УФАС России поступило ходатайство представителя ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» об отложении заседания Комиссии в связи с получением Обществом Решения от 29.06.2021 о выдаче патента по евразийской заявке № 202092112 на изобретение – Модуль растворного узла для производства карбамидно-аммиачных смесей и жидких комплексных удобрений и способ его работы и необходимостью формирования позиции Общества по рассматриваемому делу с учетом указанного обстоятельства.

14.07.2021г. Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дела рассмотрев указанные ходатайства, а также учитывая необходимость получения дополнительных доказательств по делу, приняла решение об их удовлетворении.

Определением Комиссии от 14.07.2021 рассмотрение дела отложено и назначено на 31.08.2021г.

На заседании 31.08.2021 представитель ООО «НПО «БиоПлант» поддержал ранее изложенную позицию, указав, что ООО Торговый дом

«АгроСтройТорг» получен евразийский патент на модуль растворного узла. При этом, вопрос относительно недобросовестной конкуренции рассматривается о незаконном использовании патента на изобретение № 2686149 при производстве ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» стационарного растворного узла для ЖКУ и КАС. Также, по мнению представителя ООО «НПО «БиоПлант», зарегистрированное ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» изобретение было изменено.

Представители ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» на заседании комиссии поддержали ранее изложенную позицию. Озвучили возражения, изложенные в письме от 17.08.2021г.

Определением от 31.08.2021 рассмотрение дела было отложено и назначено на 21.09.2021г.

На заседании Комиссии 21.09.2021 стороны, поддержали доводы, изложенные ранее. Также, приставили дополнительные письменные пояснения.

Изучив материалы дела и представленные сторонами доказательства, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующему.

В ходе рассмотрения дела установлено, что ООО Научно-производственное объединение «БиоПлант» принадлежат исключительные права на изобретение «растворный узел карбамидно-аммиачной смеси» в соответствии с патентом на изобретение Федеральной службы по интеллектуальной собственности № 2686149 от 24.04.2019г. ООО «НПО «БиоПлант» указывает, что ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» реализует сторонним организациям продукцию, в которой используется изобретение по патенту № 2686149.

Пензенским УФАС России в ходе осмотра сайта ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» в Информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по ссылке: https://ast-58.ru/ было установлено, что на сайте предлагаются к продаже изделия – «Стационарные растворные узлы ЖКУ+КАС» (по результатам осмотра составлен акт от 01.06.2020г.). При этом, Общество отрицает нарушение патентных прав и использование в своем изделии признаков изобретения по патенту № 2686149.

Также, со стороны ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» предоставлены сведения об изготовлении единственного выставочного образца изделия «Стационарные растворные узлы ЖКУ+КАС» и об отсутствии фактов реализации указанного изделия сторонним организациям. Доказательства иного отсутствуют.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «НПО «БиоПлант» представлено заключение патентного поверенного РФ № 786, Евразийского патентного поверенного № 434, Адвоката

Экспертиза производилась на основании обращения ООО «НПО «БиоПлант» в период с 29 апреля по 6 мая 2020 года.

Согласно заключению

- Патент РФ на изобретение № 2686149 используется в продукте «Стационарный растворный узел ЖКУ и КАС», производства ООО Торговый дом «АгроСтройТорг», охарактеризованном на Интернет-странице, расположенной по адресу: https://ast-58.ru/catalog/rastvornye-uzly/statsionarnye-rastvornye-uzly-zhku-kas/;

- В рассматриваемом продукте использованы все признаки формулы изобретения по патенту РФ № 2686149, или эквивалентные им (технически эквивалентные средства).

- Выпуск и реализация продукта «Стационарный растворный узел ЖКУ и КАС» нарушает исключительные права на изобретение по патенту РФ № 2686149, в случае отсутствия разрешения от патентообладателя.

При этом, со стороны ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» представлено заключение специалиста о патентной чистоте, выполненное заведующей кабинетом интеллектуальной собственности ФГУП «Пензенский государственный университет» от 02.10.2020г.

Согласно представленному ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» заключению специалист пришел к выводу о том, что в продукте «Стационарный растворный узел для ЖКУ и КАС» производства ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» не используется изобретение по патенту РФ № 2686149. Выпуск и реализация продукта «Стационарный растворный узел для ЖКУ и КАС» производства ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» не нарушает право на изобретение по патенту РФ № 2686149.

Также, в ходе рассмотрения дела № 058/01/14.5-532/2020 в адрес Пензенского УФАС России поступили ходатайства от ООО «НПО «БиоПлант» (от 16.11.2020 Вх. № 5571-э и от ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» (от 24.11.2020 Вх. № 5706-э) о назначении экспертизы по делу № 058/01/14.5-532/2020 с предложением экспертных организаций, эксперта, а также с указанием вопросов, которые необходимо поставить перед экспертом.

В соответствии с частью 1 статьи 42.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства

комиссия вправе по ходатайству лиц, участвующих в деле, привлекать экспертов.

Экспертом, привлекаемым комиссией при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства, является лицо, обладающее специальными знаниями по касающимся рассматриваемого дела вопросам (часть 2 статьи 42.1 Закона о защите конкуренции).

Комиссией установлено, что для полного, всестороннего и объективного исследования обстоятельств дела № 058/01/14.5-532/2020 о нарушении антимонопольного законодательства необходимо использование специальных знаний по касающимся рассматриваемого дела вопросам.

В связи с чем, Комиссия приняла решение об удовлетворении ходатайств лиц, участвующих в деле, и назначении экспертизы по делу. Комиссия определила провести экспертизу по делу № 058/01/14.5-532/2020 на предмет исследования использования патента РФ ООО «НПО «БиоПлант» на изобретение № 2686149 в изделии «Стационарный растворный узел ЖКУ и КАС», производства ООО Торговый дом «АгроСтройТорг», а также использования всех признаков формулы изобретения по патенту РФ № 2686149, или эквивалентных им (технически эквивалентных средств).

Определением Комиссии от 08.12.2020 к участию в деле в качестве эксперта привлечена Пономарева Н.Г. - заместитель заведующего кафедрой Патентного права и правовой охраны средств индивидуализации Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Российская государственная академия интеллектуальной собственности» (117279 г. Москва, ул. Миклухо-Маклая, д. 55а).

В соответствии с заключением от 21.05.2021г. эксперт пришел к выводу, что в изделии «Стационарный растворный узел ЖКУ и КАС», производства ООО Торговый дом «АгроСтройТорг», патент РФ на изобретение № 2686149 использован, а также из 10 признаков формулы изобретения по патенту РФ № 2686149 использованы 9 признаков и использован один эквивалентный признак (технически эквивалентное средство).

Согласно части 1 статьи 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 ГК 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).

В соответствии со статьей 1345 ГК РФ интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы являются патентными правами.

Пунктом 2 статьи 1354 ГК РФ установлено, что охрана интеллектуальных прав на изобретение или полезную модель предоставляется на основании патента в объеме, определяемом содержащейся в патенте формулой изобретения или соответственно полезной модели. Для толкования формулы изобретения и формулы полезной модели могут использоваться описание и чертежи (пункт 2 статьи 1375 и пункт 2 статьи 1376).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1358 ГК РФ патентообладателю принадлежит исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец), в том числе способами, предусмотренными пунктом 2 настоящей статьи. Патентообладатель может распоряжаться исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что Евразийской патентной организацией выдан евразийский патент на изобретение № 038306 «Модуль растворного узла для производства карбамидно-аммиачных смесей и жидких комплексных удобрений и способ его работы» на основании заявки № 202092112 на изобретение от 06.10.2020, поданной ИП Сведения о выдаче патента опубликованы 06.08.2021 на веб-портале Евразийской патентной организации.

Установлено, что является единоличным исполнительным органом ООО Торговый дом «АгроСтройТорг». ИП и ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» являются группой лиц, по основаниям, установленным в статье 9 Закона о защите конкуренции.

Также, со стороны ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» представлен лицензионный договор от 20.08.2021 о предоставлении неисключительной

лицензии на право использования изобретения по Евразийскому патенту № 038306 между ИП Доронькиным С.А. (Лицензиар) и ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» (Лицензиат).

ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» указывает, что заявочные материалы на патент, а именно описание изобретения, формула изобретения, чертеж, реферат и иные материалы, предоставлялись в материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства, и изменены не были. Доказательства иного отсутствуют.

В соответствии с разъяснениями Евразийского патентного ведомства в письме от 10.08.2021 № 25/7-558 Евразийским патентным ведомством проведена проверка на предмет использования в изобретении по евразийской заявке № 202092112 всех признаков изобретения по патенту Российской Федерации № 2686149. Патент Российской Федерации № 2686149 был включен в отчет о патентном поиске по евразийской заявке № 202092112 и учитывался Евразийским патентным ведомством при оценке патентоспособности изобретения, заявленного в евразийской заявке № 202092112. В ходе проведения Евразийским патентным ведомством экспертизы данной евразийской заявки не было установлено, что изобретение по патенту Российской Федерации № 2686149 порочит новизну и изобретательский уровень изобретения по евразийской заявке № 202092112.

Факт выдачи евразийского патента № 038306 ИП. указывает на отсутствие доказательств использования патента ООО «НПО «БиоПлант» № 2686149 в изделии ООО Торговый дом «АгроСтройТорг».

Согласно письму ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» от 06.08.2021 № 41-89146-12 российский патент, решение о выдаче которого принято Роспатентом, и евразийский патент, выданный Евразийским патентным ведомством, действующий на территории Российской Федерации, имеют равный правовой статус.

В соответствии с пунктом 9 информационного письма Президиума ВАС РФ от 13.12.2007 № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» при наличии двух патентов на полезную модель с одинаковыми либо эквивалентными признаками, приведенными в независимом пункте формулы, до признания в установленном порядке недействительным патента с более поздней датой приоритета действия обладателя данного патента по его использованию не могут быть расценены в качестве нарушения патента с более ранней датой приоритета. При этом в соответствии с

постановлением Президиума ВАС РФ от 01.12.2009 № 8091/09 по делу № А65-26171/-СГ5-28 указанный в пункте 9 информационного письма подход применим не только к полезным моделям, но также и к другим объектам, исключительное право на которые признается и охраняется при условии государственной регистрации.

Согласно статье 34 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (часть 1), а экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию не допускается (часть 2).

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Таким образом, использование ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» при продаже, обмене или иному введению в оборот изделия в соответствии с евразийским патентом № 038306 ИП Доронькина С.А., не нарушает права ООО «НПО «БиоПлант». Тем самым не доказано, что данные действия ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» противоречат законодательству Российской Федерации.

Данные действия ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» не могут быть направлены на получение необоснованных конкурентных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности за счет использования результатов интеллектуальной деятельности, принадлежащих хозяйствующему субъекту-конкуренту. В результате чего данные действия ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» не причинили и не могут причинить убытки ООО «НПО «БиоПлант», не нанесли и не могут нанести вред его деловой репутации.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 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.

Согласно статье 14.5 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.

Вышеизложенное свидетельствует, что действия ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» продаже, обмену или иному введению в оборот изделия в соответствии с евразийским патентом № 038306 ИП не направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, не противоречат действующему законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, не причинили и не могут причинить убытки конкуренту, не нанесли и не могут нанести вред его деловой репутации. Таким образом, указанные действия ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» не являются недобросовестной конкуренцией.

При указанных обстоятельствах Комиссия приходит к выводу об отсутствии достаточных данных для признания действий ООО Торговый дом «АгроСтройТорг» актом недобросовестной конкуренции и нарушением статьи 14.5 Закона о защите конкуренции.

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:

Рассмотрение дела № 058/01/14.5-532/2020 о нарушении требований статьи 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении Общества с ограниченной ответственностью Торговый дом «АгроСтройТорг» (ОГРН 1185835015827 ИНН 5834122333, 440061, Пензенская область, г. Пенза, ул. Насосная, стр. 3, офис 21/3) прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

Председатель Комиссии

Члены комиссии

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