

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ**

**ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ**

**ОПРЕДЕЛЕНИЕ**

**об отложении рассмотрения дела №03-05/47-2016**

19 декабря 2016 года

г.Курск

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

рассмотрев дело №03-05/47-2016 по признакам нарушения ООО «Импорттрейд» ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», присутствии представителя ООО «Импорттрейд» по доверенности <...>, в присутствии представителей ООО «Хенкель Рус» по доверенности <...>,

**УСТАНОВИЛА:**

На заседании Комиссии 30.11.2016г. было принято заключение по обстоятельствам дела, которым были установлены квалифицирующие признаки нарушения ООО «Импорттрейд» ст.14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

ООО «Импорттрейд» возражений, пояснений по принятому заключению по обстоятельствам дела не представило.

ООО «Хенкель Рус» 15.12.2016г. (вх.№5769) представило дополнительные письменные пояснения по обстоятельствам дела, полагает, что в действиях ответчика – ООО «Импорттрейд» содержатся также и признаки нарушения ст.14.5

ФЗ «О защите конкуренции».

По результатам анализа имеющихся материалов дела и представленных доводов сторон Комиссией установлено следующее.

Дизайн упаковки жидких гвоздей «Момент Монтаж» был разработан дизайнером <...> по договору <...>, согласно п.7.1 которого все имущественные, авторские и/или смежные права в отношении объектов авторского и/или смежного права, указанных в п.1.1 (дизайн упаковки), передаются (отчуждаются) ООО «Хенкель Рус» в качестве исключительных с момента подписания акта сдачи-приемки работ. Акт сдачи-приемки выполненных работ подписан 22.09.2004г.

Дизайн упаковки герметика силиконового «Момент Гермент» разработан ООО «ГАБИ» по договору <...>, согласно п.7.1 которого в случае возникновения авторских и/или смежных прав на произведенную продукцию, все имущественные авторские права передаются заказчику в качестве исключительных.

Факт того, что дизайн упаковок жидких гвоздей и герметика силиконового «Megasil», реализуемых ООО «Импорттрейд» являются производными произведениями (переработкой) дизайна упаковок жидких гвоздей «Момент Монтаж» и герметика силиконового «Момент Гермент», производимых и реализуемых ООО «Хенкель Рус», подтвержден имеющимся в материалах дела заключением независимой экспертизы – заключением специалистов ООО «Центр по проведению судебных экспертиз и исследований» по результатам комплексного автороведческого, искусствоведческого исследования №661/16 от 11.07.2016г.

Экспертом сделаны следующие основные выводы:

- производство графики и дизайна «Megasil Ремонт» (упаковка товара) **является производным производением (переработкой)** по отношению к производству графики и дизайна «Момент Монтаж» (упаковка товара);
- производство графики и дизайна «Megasil Ремонт» (упаковка товара) **является производным производением (переработкой)** по отношению к производству графики и дизайна «Момент Гермент» (упаковка товара);
- общее художественно-дизайнерское решение упаковки продукции «Megasil Ремонт» почти тождественно решению упаковки продукции «Момент Гермент» и «Момент Монтаж»: в них полностью совпадает композиционное решение, колорит, тип использованных шрифтов, характер их размещения. Также совпадают художественный образ и заложенные в этикетках идеи.

Согласно п.1 ст.1225 ГК РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью) являются, в т.ч. **произведения** науки, литературы и **искусства**.

В соответствии со ст.1226 ГК РФ на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом.

Согласно ст.1255 ГК РФ интеллектуальные права на произведения науки, литературы и **искусства** являются авторскими правами. Автору произведения принадлежат в том числе следующие права: исключительное право на произведение; право на неприкосновенность произведения.

Статьей 1256 ГК РФ предусмотрено, что исключительное право на произведения науки, литературы и искусства распространяется на произведения, обнародованные на территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме на территории Российской Федерации, и признается за авторами (их правопреемниками) независимо от их гражданства.

Согласно ст.1270 ГК РФ автору произведения или иному **правообладателю** принадлежит **исключительное право** использовать произведение в соответствии со [статьей 1229](#) настоящего Кодекса в любой форме и любым не противоречащим закону способом (исключительное право на произведение). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на произведение.

В соответствии с п.п.9 ч.2 ст.1270 ГК РФ **использованием** произведения независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели является, в частности перевод или другая **переработка произведения**. При этом **под переработкой произведения понимается создание производного произведения** (обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки и тому подобного).

В силу ч.4 ст.1259 ГК РФ для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей.

В соответствии с п.1 ч.2 ст.1484 ГК РФ ввоз на территорию Российской Федерации является элементом введения товара в гражданский оборот на территории Российской Федерации.

В соответствии с п.9 ст.4 ФЗ «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 ч. 2 ст. 15 ГК РФ под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления

нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также **неполученные доходы**, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (**упущенная выгода**).

При этом, в силу прямого указания нормы п. 9 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции», для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления перечисленных в законе последствий и доказательств реального ущерба не требуется.

**Статьей 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.**

Совершение ООО «Импорттрейд» действий по продаже товаров жидких гвоздей и герметиков силиконовых «Megasil» с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности ООО «Хенкель Рус» в форме переработки произведений дизайна – упаковки жидких гвоздей «Момент Монтаж» и герметиков силиконовых «Момент Гермент», противоречит ч.1 ст.1270, ч.1 ст.1229 ГК РФ, требованиями добросовестности и справедливости, направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности ООО «Импорттрейд» за счет репутации конкурента – ООО «Хенкель Рус» и его товаров и квалифицируются как признаки нарушения ст.14.5 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с ч.1 ст.48.1 ФЗ «О защите конкуренции» перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства Комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

В случае принятия заключения об обстоятельствах дела, дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит отложению.

Согласно п.1 ч.1.1 ст.47 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия обязана отложить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если в ходе рассмотрения дела в действиях (бездействии) ответчика по делу обнаружены признаки иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого было возбуждено дело.

Комиссия с учетом доводов сторон и материалов дела принимает новое заключение по обстоятельствам дела, о наличии в действиях ООО «Импорттрейд» признаков нарушения ст.14.5, ст.14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного, в соответствии с ч.1 ст.45, ч.1.1 ст.47, ч.3 ст.48.1  
Федерального закона «О защите конкуренции» Комиссия

**ОПРЕДЕЛИЛА:**

1. Продлить срок рассмотрения дела №03-05/47-2016 до 27 февраля 2017 года.
2. Принять заключение об обстоятельствах дела №03-05/47-2016.
3. Отложить рассмотрение дела №03-05/47-2016.
4. Назначить рассмотрение дела №03-05/47-2016 на 25 января 2017 года в 15 часов 00 минут по адресу: г.Курск, ул. Марата, д.9.

<...>