

РЕШЕНИЕ

г. Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена 21 января 2016 года

В полном объеме решение изготовлено 09 февраля 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 25-08/2015 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:	<...>	-	заместитель руководителя – начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
Члены Комиссии:	<...>	-	ведущий специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
	<...>	-	главный специалист-эксперт отдела контроля за рекламной и недобросовестной Челябинского УФАС России;
	<...>	-	специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

рассмотрев дело № 25-08/2015, возбужденное по признакам нарушения Закрытым акционерным обществом «Деловое сотрудничество» (далее – ЗАО «ДЕЛСОТ», Ответчик) пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии:

представителя ЗАО «ДЕЛСОТ» по доверенности № 11-12/15 от 11.12.2015;

представителя Общества с ограниченной ответственностью Производственно-коммерческая фирма «ЭЛВИН» (далее – ООО ПКФ «ЭЛВИН», Заявитель) по доверенности № 3 от 15.09.2014,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление ООО ПКФ «ЭЛВИН» о недобросовестных конкурентных действиях ЗАО «Деловое сотрудничество» (далее – ЗАО «ДЕЛСОТ»), выразившихся в размещении на интернет-ресурсе www.delsot.ru предложения о продаже и введении в гражданский оборот электронагревателей, в которых используются все признаки независимого пункта полезной модели по патенту № 66490 «Электронагреватель», исключительные права на который принадлежат Заявителю.

Из заявления следует, что в 2008 году ООО ПКФ «ЭЛВИН» обратилось в

Арбитражный суд Челябинской области с исковым заявлением к ЗАО «ДЕЛСОТ» об обязанности прекратить нарушение исключительного права на полезную модель № 66490 «Электроводонагреватель», патентообладателем которого является ООО ПКФ «ЭЛВИН», заключающееся в изготовлении, предложении о продаже, ином введении в гражданский оборот или хранении для этих целей электроводонагревателей ЭВБО-15 «Быт» с терморегулятором. ООО ПКФ «ЭЛВИН» и ЗАО «ДЕЛСОТ» было подписано мировое соглашение, которое утверждено Арбитражным судом Челябинской области 24.12.2008 года.

Согласно мировому соглашению ООО ПКФ «ЭЛВИН» добровольно разрешает ЗАО «ДЕЛСОТ» безвозмездно производить электроводонагреватели ЭВБО-15 «Быт» с терморегулятором в объеме 2025 штук ежегодно, а ЗАО «ДЕЛСОТ» наделено правом рекламировать электронагреватель ЭВБО-15 «Быт» только в прайсах и рекламных проспектах, изготовленных полиграфическим способом, при этом все остальные способы рекламы будут считаться нарушением исключительных прав ООО ПКФ «ЭЛВИН».

Вместе с тем, в нарушение условий мирового соглашения ЗАО «ДЕЛСОТ» разместило на интернет-ресурсе www.delsot.ru рекламу с предложением к продаже электронагревателя наливного ЭВБК, в подтверждение чего представлен нотариальный протокол осмотра доказательств от 08.04.2015.

Кроме того, Заявитель в мае 2015 года приобрел у ЗАО «ДЕЛСОТ» товар (электроводонагреватель), в подтверждение чего представлен счет - фактура №1048 и товарная накладная №1446. К товару также был приложен паспорт КТО.80.591.00.000ПС, согласно которому изготовителем являлся ЗАО «ДЕЛСОТ».

По мнению ООО ПКФ «ЭЛВИН» в указанных действиях ЗАО «ДЕЛСОТ» присутствуют признаки недобросовестной конкуренции.

ЗАО «ДЕЛСОТ» представило письменные пояснения, согласно которым общество в течение месяца размещало на интернет-ресурсе www.delsot.ru информацию о товаре – Электронагреватель ЭВБК-17т (термос), производства ЗАО «ДЕЛСОТ». Администратором указанного интернет-ресурса является само общество.

Также ЗАО «ДЕЛСОТ» в своих письменных пояснениях указало, что ООО ПКФ «ЭЛВИН» обратилось в Арбитражный суд Челябинской области с исковым заявлением к ЗАО «ДЕЛСОТ» о взыскании компенсации за нарушение исключительных прав на полезную модель № 66490, дело № А76-22916/2015. Согласно решению суда по указанному делу исковые требования Заявителя удовлетворены частично - сумма взысканной компенсации составила 50 000 рублей вместо 200 000 рублей, заявленных ООО ПКФ «ЭЛВИН».

Изучив материалы дела, заслушав мнения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

ООО ПКФ «ЭЛВИН» зарегистрировано в качестве юридического лица 20.12.1995 Миасским городским советом депутатов, основным видом деятельности является производство прочего электрооборудования, не включенного в другие

группировки, кроме электрооборудования для двигателей и транспортных средств.

ЗАО «ДЕЛСОТ» зарегистрировано в качестве юридического лица 20.11.2001 Администрацией города Миасса. Основным видом деятельности ЗАО «ДЕЛСОТ» является производство бытовых электрических приборов.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» 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.

В соответствии с пунктом 5 названной статьи хозяйствующий субъект – индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Из пункта 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» следует, что 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.

В силу указанных положений ООО ПКФ «ЭЛВИН» и ЗАО «ДЕЛСОТ» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность на одном товарном рынке (рынок производства электрооборудования) в пределах одних географических границ (Российская Федерация), следовательно, являются конкурентами по отношению друг к другу.

ООО ПКФ «ЭЛВИН» является правообладателем патента по полезную модель по свидетельству № 66490 «Электронагреватель», приоритет от 27.04.2006.

Согласно части 1 статьи 1358 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Частью 1 статьи 1358 ГК РФ установлено, что 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 определению Арбитражного суда Челябинской области от 24.12.2008 по делу № 76-23803/2008, судом утверждено заключенное между Заявителем и Ответчиком мировое соглашение на следующих условиях:

«1. Ответчик искивые требования истца по указанному делу признает в полном объеме и обязуется с момента подписания настоящего мирового соглашения не нарушать патент № 66490 на полезную модель «ЭЛЕКТРОВОДОНАГРЕВАТЕЛЬ» (дата приоритета от 27.04.2006 г.), а именно, без лицензионного соглашения с истцом, ответчик обязуется не изготавливать, не предлагать к продаже, не продавать, не хранить и не вводить иным образом в хозяйственный оборот, изделия, содержащие все признаки независимого пункта формулы полезной модели по патенту № 66490 «ЭЛЕКТРОВОДОНАГРЕВАТЕЛЬ» в объеме, превышающем 2025 штук ежегодно.

2. Ответчик обязуется ни в каком объеме не предлагать к продаже на выставках изделия, содержащие все признаки независимого пункта формулы полезной модели по патенту № 66490 «ЭЛЕКТРОВОДОНАГРЕВАТЕЛЬ». Ответчик имеет право рекламировать продукцию только в прайсах и рекламных проспектах, изготовленных полиграфическим способом, используя при этом название, цену, фото изделия и его технические характеристики. Распространение рекламы с использованием прайсов и рекламных проспектов на выставках, все остальные способы рекламы будут считаться нарушением исключительных прав истца.

3. Истец добровольно разрешает ответчику безвозмездно производить Электроводонагреватель ЭВБО-15 «Быт» с терморегулятором в объеме 2025 штук ежегодно.

4. По условиям настоящего мирового соглашения истец отказывается от исковых требований в полном объеме и обязуется поставлять в адрес ЗАО «Деловое

сотрудничество» в любом разумном количестве спорные «Электроводонагреватели» со скидкой в 10% от самой низкой цены, публично предлагаемой ООО ПКФ «ЭЛВИН» третьим лицам.

5. Стороны договорились, что все судебные расходы истец и ответчик несут в равных долях».

Из имеющихся материалов по заявлению следует, что ЗАО «ДЕЛСОТ» на сайте www.delsot.ru разместил рекламу, с предложением к продаже электроводонагревателя наливного ЭВБК, что подтверждается протоколом нотариального осмотра доказательств от 08.04.2015. Вместе с тем, ЗАО «ДЕЛСОТ» реализует предложенный электронагреватель, что подтверждается счетом-фактурой № 1048 от 19.05.2015, товарной накладной № 1446 от 19.05.2015, паспортом изделия КТО.80.591.00.000ПС.

ООО ПКФ «ЭЛВИН» посчитав, что указанные действия ЗАО «ДЕЛСОТ» являются нарушением заключенного мирового соглашения, обратилось в Арбитражный суд Челябинской области с исковым заявлением о взыскании 200 000 рублей компенсации за нарушение его исключительных прав на полезную модель № 66490.

Арбитражный суд Челябинской области, согласившись с доводом ООО ПКФ «ЭЛВИН» о нарушении ЗАО «ДЕЛСОТ» условий утвержденного мирового соглашения, сделал вывод о том, что размещенная на интернет-ресурсе ЗАО «ДЕЛСОТ» информация является рекламой изделия, содержащего все признаки независимого пункта формулы полезной модели по патенту № 66490, что противоречит условиям заключенного между сторонами мирового соглашения и признано нарушением исключительных прав ООО ПКФ «ЭЛВИН».

Действия ЗАО «ДЕЛСОТ» по размещению на интернет-ресурсе www.delsot.ru предложения о продаже и введении в гражданский оборот электронагревателей, в которых используются все признаки независимого пункта полезной модели по патенту № 66490 «Электронагреватель», являются нарушением исключительных прав Заявителя, что подтверждается решением Арбитражного суда Челябинской области от 03.11.2015 по делу № А76-22916/2015.

Согласно статье 10 bis «Парижской конвенции по охране промышленной собственности» от 20.03.1883 подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В силу части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. СССР подписал Конвенцию 12.10.1967, Российская Федерация как правопреемник СССР является государством участником конвенции (часть 3 статьи 1 Федерального закона от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»).

В соответствии с пунктом 9 статьи 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.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

В действиях ЗАО «ДЕЛСОТ» присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»:

1. Действия ЗАО «ДЕЛСОТ» направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности над конкурентом, поскольку Ответчик имеет возможность увеличить количество потенциальных потребителей, желающих приобрести электронагреватели, произведенные ООО ПКФ «ЭЛВИН».

2. Противоречие действующему законодательству выражается в нарушении статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года, части 1 статьи 1229 ГК РФ, при этом также нарушаются требования добросовестности, разумности и справедливости.

3. Действия ЗАО «ДЕЛСОТ» способны причинить убытки ООО ПКФ «ЭЛВИН» путем перераспределения спроса на рынке электронагревателей, поскольку могут способствовать оттоку потребителей от товаров, реализуемых ООО ПКФ «ЭЛВИН», и их привлечению к товарам ЗАО «ДЕЛСОТ» (упущенная выгода).

Комиссия отмечает, что согласно письму Федеральной антимонопольной службы № АК/45828/15 от 28.08.2015 «О рекламе в сети «Интернет», не является рекламой информация о производимых или реализуемых товарах, размещенная на сайте производителя или продавца данных товаров или на страницах в социальных сетях производителя или продавца данных товаров, если указанные сведения предназначены для информирования посетителей сайта или страницы в социальной сети о реализуемых товарах, ассортименте, правилах пользования, также не является рекламой информация о хозяйственной деятельности компании, акциях и мероприятиях, проводимых данной компанией и т.п.

При рассмотрении дела, установлено, что спорная информация на интернет-ресурсе www.delsot.ru не размещается, что подтверждается актом осмотра от 21.01.2016, в связи с чем у Комиссии отсутствуют основания для выдачи предписания об устранении нарушений антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ЗАО «ДЕЛСОТ», выразившиеся в размещении на интернет-ресурсе www.delsot.ru предложения о продаже и введении в гражданский оборот электронагревателей, в которых используются все признаки независимого пункта полезной модели по патенту № 66490 «Электронагреватель», исключительные права на который принадлежат Заявителю., нарушением пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Предписание ЗАО «ДЕЛСОТ» о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ЗАО «ДЕЛСОТ» и его должностного лица.

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