

ИП К <...>

Прудская ул., <...>

г.Новоалтайск, 658080

Ефремова ул., 4А

с. Санниково, 658046

Первомайский район

ИП П <...>

Солнечная Поляна ул., <...>

г.Барнаул, 656060

Заключение

об обстоятельствах дела № 022/01/14.5-567/2019

22 ноября 2019г. г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело по признакам нарушения ИП К<...> статьи 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

с участием представителей:

от заявителя ИП П<...>, Алтайский край, г. Барнаул, Солнечная Поляна ул., <...>, ИНН 222308212553, ОГРНИП 30822231470001, представитель по доверенности № 2-1752 от 13.07.2017г. К<...>,

от ответчика ИП К<...>, Алтайский край, г.Новоалтайск, Прудская ул., <...>, ИНН 226321569221, ОГРНИП 317222500024463, представитель по доверенности № 22/138-

н/22-2019-1-1128 от 02.07.2019г. Ж<...>.

#### УСТАНОВИЛА:

15 июля 2019 года в Алтайское краевое УФАС России для рассмотрения по существу и принятия решения поступили материалы проверки ОМВД России по Первомайскому району в отношении ИП К<...> по факту осуществления на территории Первомайского района Алтайского края в с. Санниково торговли ритуальными принадлежностями, в которых незаконно использованы исключительные права на патент, принадлежащий гр. П<...>, что указывает на недобросовестную конкуренцию, запрет которой установлен главой 2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Согласно материалам дела, П<...> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 26.05.2008г. (ИНН 222308212553, ОГРНИП 308222314700010). Осуществляет деятельность, согласно выписке из ЕГРЮЛ по состоянию на 06.08.2019г., в том числе, ковка, прессование, штамповка и профилирование; изготовление изделий методом порошковой металлургии (ОКВЭД 25.5 – основной); производство абразивных и неметаллических минеральных изделий, не включенных в другие группировки (ОКВЭД 23.9 – дополнительный) и др. Место осуществления деятельности: Алтайский край, г.Барнаул, Фабричная ул., 2Г.

П<...> принадлежит исключительное право на патент, зарегистрированный в Государственном реестре изобретений РФ 19.07.2018г. за №2661693 (приоритет от 23.10.2017г.), на изобретение «Способ изготовления шарообразного защитно-декоративного наконечника».

ИП П<...>, согласно материалам проверки, на территории Алтайского края осуществляет предпринимательскую деятельность по производству (изготовлению) металлоизделий методом художественной ковки, а именно ритуальных принадлежностей и их последующей реализации.

К<...> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 03.04.2017г. (ИНН 226321569221, ОГРНИП 317222500024463). Осуществляет деятельность, согласно выписке из ЕГРЮЛ по состоянию на 06.08.2019г., на рынке по производству строительных металлических конструкций, изделий и их частей (ОКВЭД 25.11 – основной); торговля розничная предметами культового и религиозного назначения, похоронными принадлежностями в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.78.4 – дополнительный) и др. Место осуществления деятельности: Алтайский край, Первомайский район, с.Санниково, Ефремова ул., 4А.

ИП К<...> осуществляет предпринимательскую деятельность на рынке производства и реализации ритуальных принадлежностей на территории Алтайского края, что подтверждается материалами проверки.

Таким образом, хозяйствующие субъекты – ИП П<...> и ИП К<...> являются конкурентами, поскольку осуществляют предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке (производство и реализация ритуальных принадлежностей) в пределах одних географических границ – Алтайский край, следовательно, добросовестная конкуренция между указанными хозяйствующими субъектами заведомо предполагается.

Закон о защите конкуренции запрещает недобросовестную конкуренцию, а именно: 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.

В соответствии со статьей 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.

К результатам интеллектуальной деятельности, подлежащих рассмотрению в данной форме недобросовестной конкуренции, в соответствии с частью 1 статьи 1225 ГК РФ относятся, в том числе изобретения.

Сущность исключительного права заключается в праве его владельца пользоваться и распоряжаться соответствующим объектом и корреспондирующей обязанности остальных лиц воздерживаться от его несанкционированного использования, в том случае если санкция необходима (право преждепользования). При этом использование может считаться санкционированным только при наличии разрешения на использование объекта исключительных прав, которое оформлено надлежащим образом. В большинстве случаев оформление такого разрешения требует регистрации соответствующего соглашения, без которой соглашение считается недействительным.

Согласно ГК РФ любое лицо, не являющееся патентообладателем, вправе использовать изобретение, полезную модель, промышленный образец, защищенные патентом, лишь с разрешения патентообладателя (на основе лицензионного договора). Лицензионный договор подлежит регистрации в Патентном ведомстве и без регистрации считается недействительным.

Тем самым, под незаконным использованием следует понимать несанкционированное владельцем использование объекта интеллектуальной собственности.

Негативные последствия и преимущества проявляются тогда, когда товар с незаконным использованием интеллектуальной собственности поступает в гражданский оборот. Следовательно, формой вреда в данном случае являются убытки.

В силу пункта 1 статьи 1350 ГК РФ в качестве изобретения охраняется техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств), в том числе к применению продукта или способа по определенному назначению.

Согласно части 3 статьи 1358 ГК РФ изобретение признается использованным в продукте или способе, если продукт содержит, а в способе использован каждый признак изобретения, приведенный в независимом пункте содержащейся в патенте формулы изобретения, либо признак, эквивалентный ему и ставший известным в качестве такового в данной области техники до даты приоритета изобретения.

Согласно пояснениям ИП П<...> от 09.04.2019г., имеющимся в материалах дела, 01 мая 2014 года им на работу на должность электросварщика был принят гр. К<...>, что подтверждается приказом о приеме на работу № 4 от 01.05.2014г. В процессе выполнения трудовых функций К<...> научился изготавливать шарообразный защитно-декоративный наконечник ограждающих конструкций специальным способом, описанным в формуле изобретения, удостоверенного патентом №2661693 (приоритет от 23.10.2017г.). 01 марта 2017 года гр. К<...> уволился по собственному желанию (приказ № 1 от 01.03.2017г.). В последствие в августе 2017 года ИП П<...> на интернет-сайте К<...> ([www.ritual22-opt.ru](http://www.ritual22-opt.ru)) была обнаружена часть своего каталога из 14 изображений по тематике ритуальных принадлежностей, что явилось поводом для неоднократного обращения за судебной защитой исключительных прав. Однако ИП К<...> продолжил осуществлять изготовление наконечника по запатентованному способу и продавать в качестве готовой продукции оградки и кресты, в которых использован указанный способ.

В качестве доказательств введения ИП К<...> в оборот товара – оградки, кресты (продажа, предложение о продаже), в котором использован запатентованный П<...> способ изготовления наконечника, в материалах дела имеются:

- протокол осмотра доказательств от 13.07.2017г., совершенный врио нотариуса Д<...>, в виде интернет-сайта по адресу: <http://www.ritual22-opt.ru>,

- протокол осмотра доказательств от 02.03.2018г., совершенный врио нотариуса Д<...>, в виде интернет-сайта по адресу: <http://www.ritual22-opt.ru>,

- судебные решения Новоалтайского городского суда Алтайского края от 29.11.2017г., от 19.07.2018г., от 21.03.2019г.,

- объяснения гр. А<...>, приобретшего 09.04.2019г. в с.Санниково по адресу: Ефремова ул., 4А по просьбе гр. П<...> крест,

- товарный чек от 09.04.2019г.,

- протокол осмотра, принадлежащих юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю помещений, территорий и находящихся там вещей и документов от 09.04.2019г., фототаблица к протоколу.

Однако ИП К<...> факт использования в изготовленных им металлоконструкциях запатентованного П<...> способа не признает, указывая, что у него свой способ изготовления шарообразного защитно-декоративного наконечника на ритуальных принадлежностях, а именно на крестах и столбиках к оградке, который он придумал сам, увидев несколько способов изготовления в интернете, в доказательство приобщил нотариально заверенную копию протокола осмотра доказательств от 30.04.2019г., удостоверенную врио нотариуса К<...>, а также компакт-диск, содержащий два видеофайла, демонстрирующих способ изготовления защитного наконечника: «Как согнуть металл на холодную, делаем кольца Д10мм.MP4» и «Элемент холоднойковки 'Корзинка'.Element cold forging 'Basket'.MP4».

Вместе с тем, в материалах дела имеются заключения эксперта ООО «Региональный центр оценки и экспертизы» А<...>:

- № 33-19-04-09 от 27.05.2019г., в соответствии с которым в представленной для исследования продукции производства ИП К<...>, изъятой 09 апреля 2019 года ОМВД России по Первомайскому району в ходе проводимых в рамках административного расследования мероприятий было использовано изобретение по патенту РФ № 2661693;

- № 33-19-06-01 от 06.06.2019г., согласно которому способ изготовления шарообразного защитно-декоративного наконечника на видео «Как согнуть металл на холодную, делаем кольца Д10мм.MP4» не соответствует формуле изделия, описанной в патенте РФ № 2661693, так как на видео представлены шарообразные защитно-декоративные наконечники не из витых прутков, а из прутков, загнутых в кольцо; способ изготовления шарообразного защитно-декоративного наконечника на видео «Элемент холоднойковки 'Корзинка'.Element cold forging 'Basket'.MP4» соответствует указанной формуле изделия, так как на видео представлены шарообразные защитно-декоративные наконечники из витых прутков.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 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.

Таким образом, в действиях ИП К<...> усматриваются признаки нарушения требований статьи 14.5 Федерального закона «О защите конкуренции», выражающиеся в использовании патента на изобретение, принадлежащего П<...> при производстве металлоконструкций ритуальной направленности, а также последующей их реализации.

В результате такого использования ИП К<...> получает необоснованные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, данные действия способны причинить убытки ИП П<...> в виде упущенной выгоды при реализации металлоконструкций.

В соответствии с частями 4, 5 статьи 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» копия заключения об обстоятельствах дела направляется лицам, участвующим в деле, в течение пяти рабочих дней со дня вынесения определения об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства. При этом дата очередного рассмотрения дела не может быть назначена ранее чем через пять рабочих дней со дня направления лицам, участвующим в деле, копии заключения об обстоятельствах дела.

Лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Председатель Комиссии К<...>

Члены Комиссии <...>