



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ставропольскому краю**

ул. Ленина, 384, г. Ставрополь, 355003
тел. (8652) 35-51-19, факс (8652) 35-51-19
e-mail: to26@fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 026/01/14.5-941/2019

25 ноября 2019 года

город Ставрополь

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

Председатель Комиссии – Золина Г.В. – заместитель руководителя Ставропольского УФАС России;

Члены Комиссии:

Никитина И.О. - член Комиссии, начальник отдела надзора за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции;

Смерчанский Г.В. – заместитель начальника отдела надзора за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело №026/01/14.5-941/2019 по признакам нарушения ООО «Евротехпак» /357560, Ставропольский край, г. Пятигорск, п. Горячеводский, ул. Ленина, д. 9, литера А, помещение 1903/ статьи 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

В отсутствии на заседании:

представителя ООО «Мелекесс - Авто»,

представителя ООО «Евротехпак»,

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В адрес Ставропольского УФАС России поступило заявление ООО «Мелекесс - Авто» /433508, Ульяновская область, г. Димитровград, ул. Мукомольная, д. 6/ по

фактам незаконного использования ООО «Евротехпак» /357560, Ставропольский край, г. Пятигорск, п. Горячеводский, ул. Ленина, д. 9, литера А, помещение 1903/полезной модели «ТАРА РАСКЛАДНАЯ ДЛЯ ФАСОВКИ, ХРАНЕНИЯ И ТРАНСПОРТИРОВКИ МАТЕРИАЛОВ», удостоверенной патентом № 176434 от 18.01.2018г.

17.12.2018г. заявителю стало известно о том, что ООО «Евротехпак» незаконно использует полезную модель. В частности, ООО «Евротехпак» реализует изделия «Контейнер для битума 1000 л.» и «Контейнер для битума 1082 л.», которые содержат каждый признак полезной модели, содержащейся в патенте формулы полезной модели.

Заявитель не состоит с ООО «Евротехпак» в договорных отношениях, связанных с предоставлением права использования полезной модели.

19.12.2018г. Заявитель направил в адрес ООО «Евротехпак» претензионное письмо, в котором потребовал прекратить незаконное использование полезной модели. Однако, ООО «Евротехпак», несмотря на предупреждение, продолжил производство и продажу изделий, нарушающих исключительное право Заявителя на полезную модель. Данный факт подтверждается приобретением ООО «ЕВРО-Альянс» у ООО «Евротехпак» следующих изделий «Контейнер для битума 1000 л.» и «Контейнер для битума 1082 л.» (счет на оплату № 1 от 31.01.2019г.) на сумму 14080 р.

Указанные обстоятельства, согласно пункта 2 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», послужили основанием для возбуждения дела о признаках нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно части 5.1. статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с п. 1.3 Порядка проведения анализа по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1-14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится с особенностями, установленными пунктом 10.6 настоящего порядка.

В соответствии с п. 10.6 Порядка, по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1 - 14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка. Определение продуктовых границ товарного рынка может производиться исходя из предмета договоров, заключаемых хозяйствующим субъектом (в том числе в отношении которого поданы в антимонопольный орган заявления, материалы) по поводу товара, предлагаемого им к продаже;
- в) определение географических границ товарного рынка;
- г) определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, в объеме установления фактических конкурентных отношений между

хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

В ходе проведения анализа состояния конкуренции были установлены следующие обстоятельства:

Согласно выписке из единого государственного реестра юридических лиц ООО «Мелекесс-Авто» осуществляет деятельность с 06.03.2014 года.

Патент № 176434 на полезную модель «Тара раскладная для фасовки, хранения и транспортировки материалов» получен ООО «Мелекесс-Авто» 10.04.2017 года.

Согласно ответу ООО «Мелекесс-Авто», оптовую реализацию контейнеров для битума 1000 л, произведенных в соответствии с патентом №176434 «Тара раскладная для фасовки, хранения и транспортировки материалов», общество осуществляет с апреля 2017 года.

В информационно-коммуникационной сети «Интернет» на официальном сайте ООО «Мелекесс -Авто» <http://tara-ma.ru> указывается, что можно оставить заявку на приобретение контейнера для битума. Доставка осуществляется по всей территории Российской Федерации.

Как следует из ответа ООО «Мелекесс-Авто» за период 2018- январь-июль 2019 года оптовая реализация контейнеров для битума 1000 л, произведенных в соответствии с патентом № 176434 «Тара раскладная для фасовки, хранения и транспортировки материалов», осуществлялась в следующие субъекты Российской Федерации: Саратовская, Нижегородская, Владимирская, Рязанская, Ленинградская, Челябинская, Новосибирская, Иркутская, Московская, Оренбургская области, Республики Башкортостан, Татарстан, Пермский край. А именно, в 2018 году ООО «Мелекесс-Авто» было реализовано 27225 контейнеров, за период с января по июль 2019 года было реализовано 43511 контейнеров.

Контейнеры для битума применяются, в первую очередь, для решения задачи обеспечения битумом регионов, в т.ч. удаленных. Особенно актуально для мест, не оборудованных специальной инфраструктурой для приема и хранения битума.

Фасованный битум имеет преимущество при транспортировке, а именно использование стандартных способов транспортировки, отказ от специализированного/дорогостоящего транспорта. Отсутствие необходимости в специальных терминалах для хранения и перевалки, оборудованных системами подогрева. Возможность перегрузки в различные виды транспорта.

Контейнеры для битума в основном востребованы у дорожников, для формирования запасов в зимний период для покрытия летнего дефицита и снижения зависимости от сезонных ценовых колебаний (роста цен в летний период) и у производителей битума, для возможности продолжить работы зимой и накапливать запасы продукции для обеспечения рынка в пиковые сезонные периоды.

В материалах дела имеются сведения о продаже ООО «Евротехпак» следующих изделий: «Контейнер для битума 1000 л» и «Контейнер для битума 1082 л» в г. Нижний Новгород, сведения о продаже контейнеров в иные регионы в материалах дела отсутствуют.

Все вышесказанное позволяет сделать вывод о том, что контейнеры для битума являются специфической продукцией, которая востребована у ограниченного круга субъектов и как правило отправляется по всей территории Российской Федерации.

Таким образом, географическими границами товарного рынка оптовой реализации тары раскладной для фасовки, хранения и транспортировки материалов будут являться границы Российской Федерации.

На данном рынке потребителями являются неограниченный круг лиц, заинтересованный в приобретении тары раскладной для фасовки, хранения и транспортировки материалов.

Продавцами на рассматриваемом рынке являются организации, осуществляющие оптовую реализацию тары раскладной для фасовки, хранения и транспортировки материалов.

Таким образом, хозяйствующими субъектами, действующими на рассматриваемом товарном рынке, для целей настоящего исследования, являются ООО «Евротехпак» и ООО «Мелекесс-Авто».

Деятельность хозяйствующих субъектов на одном товарном рынке с учетом временного интервала, продуктовых и географических границ является обстоятельством, свидетельствующим о наличии конкурентных отношений между этими субъектами.

Таким образом, можно сделать вывод о наличии конкурентных отношений между ООО «Евротехпак» и ООО «Мелекесс-Авто».

В рамках рассмотрения данного дела Комиссией Ставропольского УФАС России установлено следующее.

Согласно патенту РФ № 176434 от 10.04.2017, выданному Федеральной службой по интеллектуальной собственности, автором полезной модели «Тара раскладная для фасовки, хранения и транспортировки материалов» является, патентообладателем является ООО «Мелекесс-Авто».

В соответствии с частью 1 статьи 1354 Гражданского кодекса Российской Федерации, следует, что патент на полезную модель или промышленный образец удостоверяет приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца, авторство и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Согласно части 1 статьи 1358 Гражданского кодекса Российской Федерации, следует, что 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.

Любое лицо, не являющееся патентообладателем, вправе использовать запатентованную полезную модель лишь с разрешения патентообладателя.

Согласно информации представленной патентообладателем ООО «Мелекесс-Авто», следует, что ООО «Евротехпак» не получал от него право на использование

полезной модели «Тара раскладная для фасовки, хранения и транспортировки материалов», удостоверяющей патентом РФ № 176434 от 10.04.2017.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1358 Гражданского кодекса Российской Федерации, использованием изобретения, полезной модели или промышленного образца считается:

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.

Доказательством введения в гражданский оборот ООО «Евротехпак» полезной модели «Тара раскладная для фасовки, хранения и транспортировки материалов», удостоверяющей патентом РФ № 176434 от 10.04.2017, являются копии следующих документов:

счет на оплату №1 от 31.01.2019г.;

счет-фактуры №1 от 05.02.2019г. на контейнеры для битума 1000л. и контейнеры для битума 1082л.

Исходя из части 3 статьи 1358 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Факт использования полезной модели «ТАРА РАСКЛАДНАЯ ДЛЯ ФАСОВКИ, ХРАНЕНИЯ И ТРАНСПОРТИРОВКИ МАТЕРИАЛОВ», удостоверяющей патентом № 176434, подтверждается заключением патентного поверенного РФ Гончарук Марины Валерьевны от 05.03.2019г.

Согласно выводов, указанных в заключении патентного поверенного РФ....., следует.:

«В независимом пункте формулы полезной модели, охраняемой патентом РФ № 176434, и в конструкции изделия «Контейнер для битума 1082л.», производства ООО «Евротехпак», установлено, что изделие «Контейнер для битума 1082л.», производства ООО «Евротехпак» из 8 признаков независимого пункта формулы полезной модели по патенту РФ № 176434 содержит 8 признаков.

В соответствии с частью 1 статьи 1361 Гражданского кодекса Российской Федерации, следует, что лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели или промышленного образца (статьи 1381 и 1382) добросовестно использовало на территории Российской Федерации созданное независимо от автора тождественное решение или решение, отличающееся от изобретения только эквивалентными признаками (пункт 3 статьи 1358), либо сделало необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее безвозмездное использование тождественного решения без расширения объема такого использования (право преждепользования).

Датой приоритета Патента РФ № 176434 на полезную модель «ТАРА РАСКЛАДНАЯ ДЛЯ ФАСОВКИ, ХРАНЕНИЯ И ТРАНСПОРТИРОВКИ МАТЕРИАЛОВ» является дата подачи заявки 10.04.2017г.

В Ставропольском УФАС России отсутствует информация о том, что ООО «Евротехпак» использовало в предпринимательской деятельности полезную модель «Контейнер для битума 1082л.», «Контейнер для битума 1000л.» до даты приобретения правообладателем приоритета на полезную модель «ТАРА РАСКЛАДНАЯ ДЛЯ ФАСОВКИ, ХРАНЕНИЯ И ТРАНСПОРТИРОВКИ МАТЕРИАЛОВ».

Более того Ставропольским УФАС России установлено, что ООО «Евротехпак» было зарегистрировано, как юридическое лицо 15.10.2018г., что подтверждается выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц.

Таким образом ООО «Евротехпак» зарегистрировано, значительно позже даты приобретения приоритета правообладателем на полезную модель «ТАРА РАСКЛАДНАЯ ДЛЯ ФАСОВКИ, ХРАНЕНИЯ И ТРАНСПОРТИРОВКИ МАТЕРИАЛОВ».

Следовательно, ООО «Евротехпак» правом преждепользования не обладает.

25.11.2019г. представитель ООО «Евротехпак» на рассмотрение дела не прибыл.

15.10.2019 в адрес ООО «Евротехпак» было направлено определение об отложении рассмотрения дела №026/01/14.5-941/2019 о нарушении антимонопольного законодательства.

Определение обществом не получено, согласно информации, указанной в отчете об отслеживании отправления с почтовым идентификатором № 80081140860972, следует, что данное письмо не доставлено (неудачная попытка вручения).

Согласно позиции, изложенной в пункте 1 постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 № 61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица», следует, что в силу подпункта «в» пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» адрес постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа юридического лица - иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности) отражается в Едином государственном реестре юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ) для целей осуществления связи с юридическим лицом.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела, в рамках производства по делу об административном правонарушении, за исключением случаев, когда соответствующие данные внесены в ЕГРЮЛ в результате неправомерных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица.

Согласно части 3 статьи 54 ГК РФ в ЕГРЮЛ должен быть указан адрес юридического лица.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ адресом ООО «Евротехпак» является - 357560, Ставропольский край, г. Пятигорск, п. Горячеводский, ул. Ленина, д. 9, литера А, помещение 1903.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1 ГК РФ), доставленных по адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в ЕГРЮЛ, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

В соответствии со статьей 165.1 ГК РФ под юридически значимым сообщением ГК РФ понимает заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица и которые влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Определение было направлено по адресу: 357560, Ставропольский край, г. Пятигорск, п. Горячеводский, ул. Ленина, д. 9, литера А, помещение 1903, указанному в ЕГРЮЛ ООО «Евротехпак». Таким образом, определение считается доставленным, поскольку оно поступило по юридическому адресу ООО «Евротехпак», но по обстоятельствам, зависящим от общества, не было ему вручено.

В адрес Ставропольского УФАС России письменных объяснений по факту незаконного использования ООО «Евротехпак» полезной модели «ГАРА РАСКЛАДНАЯ ДЛЯ ФАСОВКИ, ХРАНЕНИЯ И ТРАНСПОРТИРОВКИ МАТЕРИАЛОВ» удостоверенной патентом № 176434, что содержит признаки нарушения статьи 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не поступало.

В соответствии с частью 1 статьи 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации использование результатов интеллектуальной деятельности без согласия правообладателя является незаконным и влечет ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Согласно, статьи 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», следует, что 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 с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 «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.

Таким образом, действия ООО «Евротехпак» /357560, Ставропольский край, г. Пятигорск, п. Горячеводский, ул. Ленина, д. 9, литера А, помещение 1903/, связанные с использованием полезной модели «ТАРА РАСКЛАДНАЯ ДЛЯ ФАСОВКИ, ХРАНЕНИЯ И ТРАНСПОРТИРОВКИ МАТЕРИАЛОВ» удостоверенной патентом № 176434 при вводе в гражданский оборот своей продукции (Контейнер для битума 1082л», Контейнер для битума 1000л.) являются актом недобросовестной конкуренции, так как направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности перед ООО «Мелекесс-Авто» и способны нанести ему убытки путем перераспределения спроса на товарном рынке оптовой реализации тары раскладной для фасовки, хранения и транспортировки материалов.

На основании вышеизложенного, Комиссия Ставропольского УФАС России, руководствуясь статьями 23, 39, 40, 41, 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», приходит к выводу, что в действиях ООО «Евротехпак» /357560, Ставропольский край, г. Пятигорск, п. Горячеводский, ул. Ленина, д. 9, литера А, помещение 1903, ИНН 2632112305, КПП 263201001, зарегистрировано в качестве юридического лица 16.12.2013 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 11 по Ставропольскому краю 15.10.2018, ОГРН 1182651020089/ имеет место нарушение статьи 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии:

Г.В. Золина

Члены комиссии:

И.О. Никитина

Г.В. Смерчанский