

РЕШЕНИЕ

«20» мая 2015 года

г. Калуга

Резолютивная часть решения оглашена «06 » мая 2015 года

В полном объеме решение изготовлено «20» мая 2015 года

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела №05-91к/2014 о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии – заместителя руководителя Калужского УФАС России / ... /, членов Комиссии – специалиста-эксперта отдела Калужского УФАС России / ... /, специалиста-эксперта отдела Калужского УФАС России / ... /,

в присутствии представителя ЗАО «Людиновокабель»: заместителя генерального директора / ... / (доверенность от 25.12.2014 № 25/12-2, срок действия до 25.12.2017 года, паспорт),

в отсутствие представителя ЗАО «Москабельмет» о времени, дате и месте рассмотрения дела уведомленном надлежащим образом,

рассмотрев дело № 05-91к/2014 по признакам нарушения ЗАО «Людиновокабель» (249400, Калужская область, г. Людиново, проспект Машиностроителей, д.1) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

1. В адрес Калужского УФАС России поступило заявление от ЗАО «Москабельмет» (вх.№ 3031 от 02.06.2014г.) о том, что ЗАО «Людиновокабель», осуществляет недобросовестную конкуренцию, выразившуюся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности, чем нарушает исключительные права ЗАО «Москабельмет» и получает преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности.

В результате проведения проверки было установлено, что ЗАО «Москабельмет» совместно с ОАО «ВНИИКП» владеет исключительными правами на производство силовых и контрольных кабелей, что удостоверяется патентами №30026, 30027, на основании которых были разработаны технические условия ТУ 16.К71-090-2002.

ЗАО «Людиновокабель» был оформлен сертификат соответствия техническому регламенту Таможенного союза (ТР ТС 004/2011) № TC RU C- RU.ME80.B.00039 со сроком действия от 12.05.2014 по 11.05.2019.

29.08.2014 года в адрес Калужского УФАС России от «ЗАО Москабельмет» поступила дополнительная информация согласно которой ООО «Транс Энерго Инвест» (г. Москва, Рязанский проспект, д. 86/1, стр.3, офис 6) обратилось с запросом на кабельную продукцию в ЗАО «Людиновокабель» и им был выписан счет-договор №21018 от 03.09.2014г. на ВВнг(А)-LS 3x95мс(N,PE)-1 по ТУ 16.К71-090-2002, в связи с чем, ООО «ТрансЭнергоИнвест» направил письмо о подтверждении правомерности изготовления этой кабельной продукции в ЗАО «Москабельмет».

2. На основании приказа Калужского УФАС России от 02.09.2014 г. № 306 возбуждено дело № 05-91к/2014 по признакам нарушения ЗАО «Людиновокабель» (249400, Калужская область, г. Людиново, проспект Машиностроителей, д.1) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Позиция ЗАО «Людиновокабель» отражена в письмах от 23.07.2014 г. № 3012, от 01.10.2014 г. № 3709/1, письменных пояснениях / ... / от 17.10.2014 г.

Согласно письма ЗАО «Людиновокабель» от 01.10.2014 года №3709/1 структура производства и реализации кабельно-проводниковой продукции ЗАО «Людиновокабель» в 2013 году включала в себя основное общество - ЗАО «Людиновокабель», являющееся собственником сырья, материалов и готовой продукции, и производственное подразделение (дочернее общество) — ЗАО «Завод «Людиновокабель» (85% акций принадлежат ЗАО «Людиновокабель»), которое по договору переработки производило кабельно-проводниковую продукцию.

Между ЗАО «Завод «Людиновокабель» и ЗАО «Москабельмет» был заключен лицензионный договор №1018-10/4416/0406 от 15.08.2006г, сроком действия до 21.01.2016 года.

В ходе реорганизации холдинга компаний ЗАО «Людиновокабель», направленного на сокращение издержек производства, в ноябре 2013 года было принято решение о ликвидации ЗАО «Завод «Людиновокабель» и переводе всего производства и технологии в ЗАО «Людиновокабель», в связи с чем, возникла необходимость в замене ЗАО «Завод Людиновокабель» в обязательстве - лицензионном договоре №1018-10/4416/0406 от 15.08.2006г. на основное общество — ЗАО «Людиновокабель». ЗАО «Москабельмет» предложило следующую юридическую процедуру - сначала расторгнуть лицензионный договор с ЗАО «Завод Людиновокабель» и после этого уже заключить новый лицензионный договор уже с ЗАО «Людиновокабель».

В середине ноября 2013 года, по согласию сторон договора, было подписано Соглашение о расторжении лицензионного договора №1018-10/4416/0406 от 15.08.2006г. которое вступило в юридическую силу с даты регистрации в Федеральной службе по интеллектуальной собственности за № РД0143792 от 20.03.2014г.

27 ноября 2013 года ЗАО «Людиновокабель» на имя генерального директора / ... / направило в ЗАО «Москабельмет» письмо за исх. №2991 с предложением

заклучить с ЗАО «Людиновокабель» лицензионный договор на право производства силовых кабелей по технической документации ТУ 16.К71-090-2002 «Кабели силовые и контрольные, не распространяющие горение, с низким дымо- и газовыделением» с использованием патентов на полезные модели № 30026, № 30027.

На письмо 27 ноября 2013 года от главного специалиста ЗАО «Москабельмет» / ... /, главным специалистом по патентным исследованиям, поступило письмо о том, что при подготовке лицензионного соглашения дополнительно будет сообщено о необходимом пакете документов.

По мнению ЗАО «Людиновокабель», получив вышеуказанное письмо - оферту на заключение договора от ЗАО «Людиновокабель», ЗАО «Москабельмет» приступило к подготовке лицензионного договора и пакета документов на использование полезных моделей № 30026, № 30027, о чем известило ЗАО «Людиновокабель» и, тем самым, выразило свое согласие на заключение лицензионного договора с новым лицензиатом в лице ЗАО «Людиновокабель», что в соответствии с п. 3 ст. 438 ГК РФ признается акцептом и договор считается заключенным.

Учитывая длительные сроки процедуры получения сертификатов соответствия на кабельную продукцию, во избежание остановки производства после прекращения деятельности ЗАО «Завод «Людиновокабель» и исходя из практики делового оборота между ЗАО «Людиновокабель» и ЗАО «Москабельмет» по вопросу использования патентов на полезные модели № 30026, № 30027, ЗАО «Людиновокабель» посчитало, что акцепт получен, волеизъявление сторон и соглашение о заключении договора было достигнуто сторонами, и договор в соответствии с п.3 ст.438 ГР РФ заключен.

Осталось формально-технически оформить достигнутое соглашение в виде подписания сторонами текста письменного документа - лицензионного договора между ЗАО «Людиновокабель» и ЗАО «Москабельмет».

В связи с чем, ЗАО «Людиновокабель» обратилось с заявкой № 16 рз от 10.02.2014 г. в орган по сертификации кабельной продукции Автономную некоммерческую организацию «Центр по сертификации кабельной продукции «Секаб» (далее по тексту - АНОЦ «Секаб») для получения сертификата соответствия техническому регламенту Таможенного союза на силовые кабели АВВнг(А) - LS, ВВВнг(А) - LS.

Однако, по мнению ЗАО «Людиновокабель», неожиданно и незаконно, ЗАО «Москабельмет» письмом №20/1765 от 13.02.2014г. изменило свое решение по достигнутым договоренностям и отказало в подписании лицензионного договора ЗАО «Людиновокабель» на право производства силовых кабелей по технической документации ТУ 16.К71-090-2002 «Кабели силовые и контрольные, не распространяющие горение, с низким дымо- и газовыделением» с использованием патентов на полезные модели № 30026, № 30027. Данное письмо поступило в адрес ЗАО «Людиновокабель» 18.02.2014г. и зарегистрировано за вх. № 402.

ЗАО «Людиновокабель» представлена копия переписки, которая велась между ЗАО «Людиновокабель» и ЗАО «Москабельмет» по процедуре заключения лицензионного договора на право производства кабелей силовых по ТУ 16.К71-090-

2002, которая, по мнению ЗАО «Людиновокабель», является подтверждением волеизъявления сторон на заключение лицензионного договора.

Согласно письменным пояснения от 24.11.2014 года № 4091/1 ЗАО «Людиновокабель» не является правопреемником ЗАО «Завод Людиновокабель». ЗАО «Завод Людиновокабель» производило продукцию на производственных площадях и производственных мощностях, арендуемых у ЗАО «Людиновокабель». Продукцию, произведенную по ТУ16.К71-090-2002 ЗАО «Завод Людиновокабель» продавал ЗАО «Людиновокабель», по договору поставки №1П от 09.01.2008 г. В процессе ликвидации весь персонал ЗАО «Завод Людиновокабель» был переведен на ЗАО «Людиновокабель», материальные ценности, в том числе остатки по складу были переданы на ЗАО «Людиновокабель».

В материалы дела приобщены спецификации к договору поставки №1П от 09.01.2008 года и товарные накладные, подтверждающие факт передачи силовых кабелей марки ВБВнг(А) – LS изготовленных по ТУ16.К71-090-2002, ЗАО «Завод Людиновокабель» на ЗАО «Людиновокабель».

Согласно лицензионного договора, заключенного между ЗАО «Завод Людиновокабель» и ЗАО «Москабельмет» №1018-10/4416/0406 от 15 августа 2006 года, сроком действия до 2016 года, лицензиат обязуется изготавливать продукцию по лицензии в полном соответствии с полученной технической документацией и инструкциями Лицензиара в части касающейся полезных моделей (п.4.4.).

В соответствии с п.7.2. лицензиат уплачивает лицензиару текущие отчисления (Роялти) в течение срока действия договора путем перечисления на расчетный счет лицензиара в размере 2% от продажной цены (без НДС) продукции по лицензии, изготовленной и реализованной лицензиатом в течение отчетного периода (в том числе реализованных установочных партий).

Согласно п. 10.1 лицензиат берет на себя обязательства по сохранению конфиденциальности полученных от лицензиара технической документации и информации, относящихся к производству продукции по лицензии.

Настоящий договор 25 ноября 2013 года был прекращен, в связи с банкротством ЗАО «Завод Людиновокабель», соглашением о расторжении лицензионного договора №1018-10/4416/0406 от 15.08.2006 по взаимному согласию, на момент расторжения договора имелась задолженность ЗАО «Завод Людиновокабель» перед ЗАО «Москабельмет» в размере 270 530, 49 рублей (роялти за 3 квартал 2013 года).

ЗАО «Людиновокабель» был оформлен сертификат соответствия техническому регламенту Таможенного союза (ТР ТС 004/2011) № ТС RU C- RU.ME80.B.00039 со сроком действия от 12.05.2014 по 11.05.2019.

10.02.2014 года ЗАО «Людиновокабель» была подана заявка № 16ТС на проведение сертификации продукции в рамках Таможенного союза наименование продукции – кабели силовые, бронированные, не распространяющие горение, с низким дымо- и газовыделением, с изоляцией и защитным шлангом из поливинилхлоридного пластика пониженной пожарной опасности на напряжение 1 кВ, марки АВБВнг(А) - LS, ВБВнг(А) - LS, код ОКП 35 3000, код ТН ВЭД

8544 49 910 0, число жил, диапазон сечений – в соответствии с ТУ 16.К71-090-2002. Согласно заявки, изготовителем является ЗАО «Людиновокабель», продукция изготавливается серийно по ТУ 16.К71-090-2002. Пункт 3 данной заявки, где отражаются представленные документы, не заполнен.

Согласно решения, №16 рз/тс от 11.02.2014 года, органа по сертификации АНОЦ «Секаб» по заявке ЗАО «Людиновокабель», организация проводит отбор образцов для проведения сертификационных испытаний методом случайной выборки в соответствии с ГОСТ 31814-2012 «Общие правила отбора образцов продукции при подтверждении соответствия». Идентификация образцов проводится представителем ОС АНОЦ «Секаб» по внешнему виду, маркировке, указанной на поверхности оболочки, и по ярлыку, прикрепленному к бухте, барабану.

Согласно акта отбора образцов №16 для проведения сертификационных испытаний от 25.03.2014 года, руководителем ОС АНОЦ «Секаб», экспертом / ... / в присутствии / ... / на складе готовой продукции ЗАО «Людиновокабель» отобраны образцы продукции, изготовленной по ТУ 16.К71-090-2002.

Образец №1 – Кабель силовой марки ВБВнг(А) – LS 3*120мс (N,PE) - 1, длина образца – 40 м., № партии 04.3.00974.1.0, размер партии 498, дата изготовления 01.04.2013 года.

Образец №2 – Кабель силовой марки ВБВнг(А) – LS 3*16ок (N,PE) - 1, длина образца – 41 м., № партии 03.4.00508.1.0, размер партии 443, дата изготовления 18.03.2014 года.

Наименование фирмы изготовителя - ЗАО «Людиновокабель».

Решением №17-16 рв/тс от 12.05.2014 года ОС АНОЦ «Секаб» ЗАО «Людиновокабель» был выдан сертификат соответствия требованием Технического регламента Таможенного союза «О безопасности низковольтного оборудования» сроком с 12.05.2014 г. по 11.05.2019 г. включительно.

В письме ЗАО «Москабельмет» ОС АНОЦ «Секаб» №01/4368 от 16.05.2014 г., ЗАО «Москабельмет» сообщил, что на 16.05.2014 года лицензионные и сублицензионные договора на право выпуска кабелей силовых марок, в том числе ВБВнг(А) – LS, АВБВнг(А) – LS заключены с ООО «Завод Москабельмет», ОАО «Иркутсккабель», ОАО «Тверьэнергокабель», ООО «Камский кабель», ЗАО «Кабельный завод «Кавказкабель». ЗАО «Людиновокабель» не имеет лицензии на производство данной продукции. Просьба аннулировать выданный сертификат.

Автономная некоммерческая организация Центр по сертификации кабельной продукции (АНОЦ «СЕКАБ») предоставила письмо (исх. №1496 от 23.05.2014 г.) ЗАО «Людиновокабель», о том, что данная организация не будет изготавливать и реализовывать продукцию по ТУ 16.К71-090-2002 до получения соответствующего разрешения в рамках лицензионного договора.

Решением ОС АНОЦ «Секаб» №МЕ80.2654 от 26.05.2014 года действие сертификата, выданного ЗАО «Людиновокабель» приостановлено на 3 месяца. Решение о действии сертификата соответствия будет принято после решения вопроса о получении лицензии.

Решением ОС АНОЦ «Секаб» №ТР ТС.006 от 30.09.2014 г. действие сертификата

соответствия №ТС RU С - RU.ME80.B.00039 сроком действия 12.05.2014 года по 11.05.2019 года, выданного ЗАО «Людиновокабель» было аннулировано, в связи с непредставлением лицензии на производство данной кабельной продукции.

Согласно позиции ЗАО «Москабельмет» конкурентные действия ЗАО «Людиновокабель» являются недобросовестными по следующим основаниям.

Группа компаний «Москабельмет» и ЗАО «Людиновокабель» реализуют кабельную продукцию, что подтверждается видами экономической деятельности и каталогами товаров с сайтов обществ. Поскольку данная продукция является взаимозаменяемой, между ЗАО «Москабельмет» и ЗАО «Людиновокабель» существует конкуренция.

При этом, конкурентным преимуществом ЗАО «Москабельмет» является обладание исключительными правами на производство кабелей марок АВВнг(А) - LS, ВВВнг(А) - LS, что удостоверяется патентами. На основании патентов были разработаны технические условия ТУ 16.К71-090-2002. Исключительными правами ЗАО «Москабельмет» распоряжается путем изготовления и реализации кабеля через свои дочерние общества.

Вместе с тем, ЗАО «Людиновокабель» нарушая исключительные права ЗАО «Москабельмет» производит и реализует кабели вышеуказанных марок, никогда не имея на то лицензии.

Так, ЗАО «Людиновокабель» для допуска товара к реализации изготовил и представил на обязательную сертификацию кабель вышеуказанных марок. Действия ЗАО «Людиновокабель» по получению сертификатов соответствия противоречат закону, требованиям добросовестности и были направлены на получение преимуществ, при осуществлении предпринимательской деятельности.

Кроме того, на своем сайте (www.atoll.ru) ЗАО «Людиновокабель» в разделе «Каталог продукции» разместил информацию о продаже кабеля вышеуказанных марок с приложением по ссылкам технических условий и сертификатов. Тем самым ЗАО «Людиновокабель» посредством электронного информирования предлагало потенциальным покупателям кабель как сертифицированный и отвечающий требованиям нормативных актов.

Помимо этого, ЗАО «Людиновокабель» в настоящее время осуществляет и прямую продажу данной кабельной продукции, путем направления коммерческих предложений. Данный факт, подтверждается в том числе, выставлением ЗАО «Людиновокабель» контрагенту счета-договора на кабель марки ВВВнг(А)-LS и официальным письмом покупателя.

Из этого следует, что ЗАО «Людиновокабель» производит и реализует кабельную продукцию с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности. Более того, ЗАО «Людиновокабель» продавая данный товар, использует в качестве удостоверяющего документа недействительный сертификат, чем получает необоснованные конкурентные преимущества. В то же время своими действиями ЗАО «Людиновокабель» отвлекает потенциальных и реальных покупателей от продукции ЗАО «Москабельмет».

29.08.2014 года в адрес Калужского УФАС России от ЗАО «Москабельмет»

поступила дополнительная информация согласно которой ООО «ТрансЭнергоИнвест» (г. Москва, Рязанский проспект, д. 86/1, стр.3, офис 6) обратилось с запросом на кабельную продукцию в ЗАО «Людиновокабель» и им был выписан счет-договор №20082 от 22.08.2014 г. на ВВнг(А) - LS 3x95мс(N,PE) - 1 по ТУ 16.К71-090-2002, в связи с чем, ООО «ТрансЭнергоИнвест» направил письмо о подтверждении правомерности изготовления этой кабельной продукции в ЗАО «Москабельмет».

К письму приложен счет – договор № 20082 от 22 августа 2014 года, покупателем выступает - ООО «ТрансЭнергоИнвест», поставщиком - ЗАО «Людиновокабель», наименование товара / ориентировочная дата изготовления на момент выставления счета – Кабель ВВнг(А) - LS 3x95мс(N,PE) - 1 по ТУ 16.К71-090-2002/06.09.2014, количество – 0,5120, цена 797084,75 рублей, сумма – 408107,39 рублей. Условия поставки: 100% предоплата в течение 3-х календарных дней, с даты выставления счета – договора. Срок поставки – в течение 21 календарного дня с момента поступления предоплаты. Настоящий счет - договор является офертой. Подтверждением согласия покупателя с вышеперечисленными условиями, т.е. акцептом является перечисление денежных средств на расчетный счет Поставщика. В случае нарушения Покупателем условий оплаты, поставщик оставляет за собой право отказаться от исполнения обязательств по счету – договору. Сведений об оплате данного счета договора ЗАО «Москабельмет» не представлено.

Согласно письменным пояснениям ЗАО «Людиновокабель» исх. № 4091 от 24.11.2014 года по факту указания в счете – договоре № 20082 от 22.08.2014 года даты изготовления товара на момент выставления счета 06.09.2014 года, указанное наименование кабеля было изготовлено ЗАО «Завод Людиновокабель» в 2013 году в количестве 0,798 км и по договору поставки № 1П от 09.01.2008 года было передано ЗАО «Людиновокабель». Кабель в количестве 0,628 км на дату 25.11.2013 года, 20.03. 2014 года и на дату выставления счета 22.08.2014 года находился на складе.

Указанная в счете – договоре дата изготовления – 06.09.2014 означает дату выхода данной продукции с участка отмотки, так как имеющаяся длина 0,628 км не соответствует количеству, которое выставлено в счете покупателю – 0,512 км.

Так же ЗАО «Людиновокабель» представлены письменные пояснения / ... / и / ... / - сотрудииков, которыми были выставлены указанные счета.

ЗАО «Людиновокабель» по запросу Калужского УФАС России представлены сведения о счетах, выставленных организацией на продукцию, изготовленную по ТУ16.К71-090-2002/06.09.2014, за период с 25.11.2013 года по 18.11.2014 года.

ООО «Кабельный союз», выставлены 3 счета: №28668 от 25.11.2013 года, сумма счета 11 385 868,62, даты отгрузки 02.12.2013 г., 05.12.2013 г., 16.12.2013 г.; №28821 от 26.11.2013 года, сумма счета 20 628 288,00, даты отгрузки 04.12.2013 г., 05.12.2013 г., 24.12.2013 г.; № 13151 от 06.06.2014 года, сумма счета 946 778,73, даты отгрузки 25.06.2014 г., 26.06.2014 г., 03.07.2014 г.

ООО «ТрансЭнергоИнвест», выставлены 2 счета: № 20082 от 22.08.2014 г., сумма счета 481 556,72, отгрузка по данному счету не осуществлялась; № 21018 от 03.09.2014 года, сумма счета 568 248,74, отгрузка по данному счету не

осуществлялась.

В ходе рассмотрения материалов дела ЗАО «Москабельмет» выступило с ходатайством о приобщении в материалы дела сведений, подтверждающих факт производства и реализации ЗАО «Людиновокабель» кабелей марки АВВнг(А) - LS, ВБВнг(А) - LS, а именно сведений о размещении ЗАО «Людиновокабель» на сайте <http://www.atoll.ru/catalog> информации о продукции (АВВнг(А)- LS, ВБВнг(А)- LS), а так же переписку между организациями по факту размещения данной информации.

ЗАО «Москабельмет» письмом от 24.06.2014 года № 01/5394 требует незамедлительно убрать информацию о продукции с указанного выше сайта, в связи с отсутствием возможности производства ЗАО «Людиновокабель» данной продукции в рамках правового поля.

ЗАО «Людиновокабель» письмом от 07.07.2014 года № 1929/1 с сообщением, что вся информация с указанного сайта, связанная с продукцией АВВнг(А) - LS, ВБВнг(А) - LS на 02 июля 2014 года убрана.

Так же, ЗАО «Москабельмет» приобщены в материалы дела сведения о подтверждении факта наличия конкуренции между ЗАО «Москабельмет» и ЗАО «Людиновокабель». К данному ходатайству приложены распечатки с сайтов обеих организаций.

Распечатка страницы с сайта <http://www.atoll.ru/catalog>, зафиксировала сведения, содержащиеся в разделе Каталог продукции, где указан одним из видов продукции силовые кабели, однако определить дату и время фиксирования данной информации не представляется возможным.

Согласно письменным пояснениям ЗАО «Людиновокабель» по вопросу размещения на сайте www.atoll.ru информации о силовых и контрольных кабелях, выпускаемых в соответствии с ТУ 16.К71-090-2002 с октября 2014 года по 18.11.2014 года указанная информация на сайте не размещалась.

3. Рассмотрев дело № 05-91к/2014 по существу, с учетом представленных в материалы дела документов и пояснений лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия Калужского УФАС России приходит к следующему.

Калужским УФАС России 02.09.2014 года было возбуждено дело по признакам нарушения ЗАО «Людиновокабель» (249400, Калужская область, г. Людиново, проспект Машиностроителей, д.1) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части осуществления недобросовестной конкуренции, а именно выразившееся в незаконном получении преимущества в предпринимательской деятельности, путем введения в оборот и реализации товара, изготовленного с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности - производство силовых и контрольных кабелей, изготовленных в соответствии с техническими условия ТУ 16.К71-090-2002., и своими действиями причинил или мог причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам в т.ч. ЗАО «Москабельмет», в виде упущенной выгоды, в ходе рассмотрения дела был установлен факт незаконного использования результатов интеллектуальной деятельности, а именно ЗАО «Людиновокабель» были использованы для получения сертификата соответствия полученные незаконным

путем ТУ 16.К71-090-2002, разработанные ЗАО «Москабельмет» для производства силовых и контрольных кабелей, при отсутствии заключенного лицензионного договора между ЗАО «Людиновокабель» и ЗАО «Москабельмет».

Понятие коммерческой тайны раскрывается в [ст. 139](#) Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в [ч. 1 ст. 3](#) Федерального закона от 29 июля 2004 г. N 98-ФЗ "О коммерческой тайне", согласно которой коммерческая тайна - режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду.

В этом же Законе содержится и определение информации, составляющей коммерческую тайну (секрет производства). Согласно [ч. 2 ст. 3](#) данного Закона это сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании, и в отношении которых, обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.

Определение информации, составляющей коммерческую тайну, которое содержится в Федеральном [законе](#) от 29 июля 2004 г. N 98-ФЗ "О коммерческой тайне", не уточняет форму, в какой должны быть представлены данные сведения, что дает возможность широкого толкования данных сведений.

Кроме того, в законе "О коммерческой тайне" также содержится определение понятия разглашения информации, составляющей коммерческую тайну. Согласно закону "О коммерческой тайне" это действие или бездействие, в результате которых информация, составляющая коммерческую тайну, в любой возможной форме (устной, письменной, иной форме, в том числе с использованием технических средств) становится известной третьим лицам без согласия обладателя такой информации либо вопреки трудовому или гражданско-правовому договору.

Согласно [статье 4](#) Федерального закона от 29 июля 2004 г. N 98-ФЗ "О коммерческой тайне" разграничиваются законные и незаконные способы получения информации, составляющей коммерческую тайну. В данной статье закреплено, что информация, составляющая коммерческую тайну, обладателем которой является другое лицо, считается полученной незаконно, если ее получение осуществлялось с умышленным преодолением принятых обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, мер по охране конфиденциальности этой информации, а также, если получающее эту информацию лицо знало или имело достаточные основания полагать, что эта информация составляет коммерческую тайну, обладателем которой является другое лицо, и что осуществляющее передачу этой информации лицо не имеет на передачу этой информации законного основания.

Наряду со специальным законодательством об охране объектов исключительных прав, публично-правовые полномочия по контролю и надзору в данной области

предоставлены уполномоченным контролирующим органам в соответствии с антимонопольным законодательством. Такими полномочиями наделены органы Федеральной антимонопольной службы. В рамках антимонопольного законодательства указанные объекты защищаются от действий, подпадающих под понятие недобросовестной конкуренции.

Против недобросовестной конкуренции в данной области непосредственно направлены запреты [п. 4](#) и [п. 5 ч. 1](#) и [ч. 2 ст. 14](#) ФЗ «Закона о защите конкуренции». Согласно пункту 4 ФЗ «О защите конкуренции» запрещается 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. Согласно [пункта 5](#) ФЗ «О защите конкуренции» запрещается незаконное получение, использование, разглашение информации, составляющей коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну. [Частью 2 статьи 14](#) не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» под недобросовестной конкуренцией понимаются 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 указанного определения следует, что для признания действий недобросовестной конкуренцией одновременно должны выполняться несколько условий, а именно:

- действия должны совершаться хозяйствующим субъектом;
- действия должны быть направленными на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- действия должны противоречить положениям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- действия причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимущества в предпринимательской деятельности понимается их объективная способность получить субъекту такие преимущества. При этом сами преимущества означают такое превосходство над конкурентами, которое позволяет увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий, то есть действия хозяйствующего субъекта могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующему субъекту увеличить получаемую прибыль либо предотвратить ее неизбежное снижение.

Термины «добропорядочность», «разумность», «справедливость» действующим законодательством не определены, в связи с чем, указанные термины применяют в связи с их общим значением в русском языке.

Так, термин «добропорядочный» обычно толкуется как приличный, достойный одобрения, порядочный, а термин «порядочный», в свою очередь – как честный и соответствующий принятым правилам поведения. Категории «разумность» и «справедливость» отражают различные моральные принципы.

Последним признаком недобросовестной конкуренции, указанным в ее определении, является причинение вреда другому хозяйствующему субъекту — конкуренту. Такой вред может выражаться в убытках, которые терпит конкурент, или в ущербе его деловой репутации.

В соответствии со статьей 15 Гражданского кодекса РФ под убытками кроме реального ущерба понимаются 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 обоих случаях для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно лишь возможности наступления таких последствий, и доказательств реального вреда не требуется.

Согласно п. 10.1 лицензионного договора № 1018-10/4416/0406 от 15 августа 2006 года лицензиат (ЗАО «Завод Людиновокабель») берет на себя обязательства по сохранению конфиденциальности полученных от лицензиара (ЗАО «Москабельмет») технической документации и информации, относящихся к производству продукции по лицензии.

Согласно письменным пояснения от 24.11.2014 года № 4091/1 ЗАО «Людиновокабель» не является правопреемником ЗАО «Завод Людиновокабель».

Однако, ЗАО «Людиновокабель» представил ОС АНОЦ «Секаб» продукцию для проведения испытаний с целью получения сертификата соответствия, изготовителем которой указан, согласно акту отбора образцов №16 от 25.03.2014 года, ЗАО «Людиновокабель». Данная продукция – кабели силовые марки АБВнг(А) - LS, ВБВнг(А) – LS произведены по ТУ 16.К71-090-2002, которые разработаны в соответствии с патентами № 30026, № 30027, исключительными правами на которые обладает ЗАО «Москабельмет» совместно с ОАО «ВНИИКП».

Между ЗАО «Людиновокабель» и ЗАО «Москабельмет» на момент подачи заявления в ОС АНОЦ «Секаб» и на момент выдачи данной организацией ЗАО «Людиновокабель» сертификата соответствия не было достигнуто соглашение о

заключении лицензионного договора на право использования результатов интеллектуальной деятельности ЗАО «Москабельмет» и такой договор заключен не был.

Рынок по производству и реализации силовых и контрольных кабелей марки АВВнг(А) - LS, ВВВнг(А) – LS является конкурентным, о чем свидетельствуют данные, представленные ЗАО «Москабельмет».

В силу части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

В данном случае ЗАО «Людиновокабель» оформив сертификат соответствия получил преимущество перед другими хозяйствующими субъектами – конкурентами, которые осуществляют свою деятельность на рынке по производству и реализации силовых и контрольных кабелей марки АВВнг(А) - LS, ВВВнг(А) – LS, поскольку после ликвидации ЗАО «Завод Людиновокабель» как юридического лица и прекращения действия лицензионного договора № 1018-10/4416/0406 от 15 августа 2006 года, хозяйствующие субъекты, осуществляющие закупки у данного поставщика, скорее всего, заключили бы контракты на поставки данного вида продукции у других организаций, производящих такую же продукцию, у конкурентов. Своими действиями ЗАО «Людиновокабель» продолжил работу с покупателями, сотрудничавшими с ЗАО «Завод Людиновокабель», имея преимущество перед конкурентами.

В связи с тем, что рынок реализации силовых и контрольных кабелей марки АВВнг(А) - LS, ВВВнг(А) – LS на территории Российской Федерации является конкурентным, приток определенной части потребителей в ЗАО «Людиновокабель», способствует оттоку таких потребителей от других хозяйствующих субъектов - конкурентов, что влечет либо может повлечь наступление для последних соответствующих убытков.

Таким образом, привлекая потребителей силовых и контрольных кабелей марки АВВнг(А) - LS, ВВВнг(А) – LS путем необоснованного получения преимуществ, а именно получив сертификат соответствия не имея действующего лицензионного договора между ЗАО «Людиновокабель» и ЗАО «Москабельмет», ЗАО «Людиновокабель» ущемляет права и законные интересы других хозяйствующих субъектов – конкурентов, осуществляющих свою деятельность на рынке по производству и реализации силовых и контрольных кабелей марки АВВнг(А) - LS, ВВВнг(А) – LS на территории Российской Федерации, тем самым совершает акт недобросовестной конкуренции по отношению к последним. При этом не неся никаких затрат на разработку и внедрение в производство ТУ 16.К71-090-2002, либо патентов на полезные модели № 30026, № 30027.

Часть 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации прямо запрещает экономическую деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Учитывая вышеизложенное, действия ЗАО «Людиновокабель» по оформлению сертификата соответствия, в том числе представление ОС АНОЦ «Секаб» образцов продукции, произведенной ЗАО «Людиновокабель», без наличия заключенного лицензионного договора между ЗАО «Людиновокабель» и ЗАО «Москабельмет», представило ЗАО «Людиновокабель» преимущество по

сравнению с другими конкурентами, поскольку ЗАО «Людиновокабель» получило от ЗАО «Завод Людиновокабель» наработанную базу потенциальных клиентов, что могло причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам, в том числе в виде упущенной выгоды.

При этом возможность причинения ущерба конкурентам сама по себе является правонарушением без необходимости доказывания его фактического причинения.

Частью 4 статьи 15 Конституции РФ установлено, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Согласно «Конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года» (ратифицирована Указом Президиума ВС СССР от 19 сентября 1968 г. № 3104-VII).

(1) Страны Союза обязаны обеспечить гражданам стран, участвующих в Союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции.

(2) Актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

(3) В частности, подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смещение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Изучив представленные материалы и выслушав пояснения лиц, явившихся на рассмотрение дела № 05-91к/2014, Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу о том, что действия ЗАО «Людиновокабель» нарушают часть 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в получении необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, путем оформления сертификата соответствия, в том числе представление ОС АНОЦ «Секаб» образцов продукции, произведенной ЗАО «Людиновокабель», без наличия заключенного лицензионного договора между ЗАО «Людиновокабель» и ЗАО «Москабельмет».

Таким образом, действия ЗАО «Людиновокабель» по оформлению сертификата соответствия, в том числе представление ОС АНОЦ «Секаб» образцов продукции, произведенной ЗАО «Людиновокабель», без наличия заключенного лицензионного

договора между ЗАО «Людиновкакабель» и ЗАО «Москабельмет», признаются Комиссией Калужского УФАС России недобросовестной конкуренцией, то есть нарушением части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Оснований для прекращения рассмотрения дела Комиссией Калужского УФАС России не выявлено.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 49, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», «Конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года»,

РЕШИЛА:

Признать действия ЗАО «Людиновкакабель» нарушающими части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», а так же статьи 10bis «Конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года».

Председатель
Комиссии _____ / ... /

Члены Комиссии: _____ / ... /

_____ / ... /

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