



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

«12» июля 2018 г.

№ АМЗ-16/2018

г. Калининград

Решение изготовлено в полном объеме 12 июля 2018 года.

Резолютивная часть решения была оглашена на заседании Комиссии Калининградского УФАС России (далее – Комиссия) 03 июля 2018 года.

Комиссия Калининградского УФАС России в составе:

председателя Комиссии:	В.А. Грибко	заместителя руководителя Калининградского УФАС России;
членов Комиссии:	Л.Н. Зуевой	заместителя начальника отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России;
	А.А. Кадынина	главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России;
с участием:		
представителя ответчика ООО «ИНЭКОВИР»	А.А. Окунева	на основании доверенности,

рассмотрев дело № АМЗ-16/2018 по признакам нарушения ООО «ИНЭКОВИР» (ИНН 3906114500, ОГРН 1033902823745, адрес ул. Дм. Донского, д. 7/11, кв. 314, г. Калининград, 236022) статьи 14.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

1. Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю было возбуждено дело № 08/3033-17 по признакам нарушения ООО «ИНЭКОВИР» (ИНН 3906114500, ОГРН 1033902823745, адрес ул. Дм. Донского, д. 7/11, кв. 314, г. Калининград, 236022; далее - Ответчик) статьи 14.1 Федерального

000398

закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Крымского УФАС России о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства от 16.08.2017 № 152). Определением от 30.08.2017 дело № 08/3033-17 было назначено к рассмотрению на 25.09.2017.

В ходе заседания 25.09.2017 Комиссией Крымского УФАС России в соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) было определено направить материалы дела № 08/3033-17 в производство Калининградского УФАС России по месту нахождения ответчика ООО «ИНЭКОВИР» и отложить рассмотрение указанного дела до принятия соответствующего решения Калининградским УФАС России (определение от 25.09.2017 по делу № 08/3033-17).

Дело № 08/3033-17 вместе с двумя экземплярами акта приема-передачи дела о нарушении антимонопольного законодательства поступило в Калининградское УФАС России 09.02.2018 (вх. № 819).

Подписанный руководителем Калининградского УФАС России акта приема-передачи дела о нарушении антимонопольного законодательства № 08/3033-17 был направлен в адрес Крымского УФАС России 13.02.2018 (исх. № 373/04) электронной почтой и заказным письмом с уведомлением. Согласно почтовому уведомлению заказное письмо с указанным актом приема-передачи дела поступило в Крымское УФАС России 26.02.2018.

Приказом ФАС России 01.08.2007 № 244 утверждены «Правила передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган» (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 2.7 Правил после получения дела № 08/3033-17 Калининградское УФАС России (антимонопольный орган, принимающий дело) направило подписанный акт приема-передачи дела в адрес Крымского УФАС России (антимонопольный орган, передающий дело) письмом от 13.02.2018 № 373/04 (было получено адресатом 26.02.2018). Дальнейший порядок действий установлен пунктами 2.9 – 2.11 Правил и включает в себя следующие обязательные шаги:

«2.9. На основании акта приема-передачи дела, подписанного руководителями антимонопольного органа, передающего и принимающего дело, антимонопольный орган, передающий дело, не позднее 3 рабочих дней после его получения издает Приказ о прекращении деятельности комиссии по рассмотрению переданного дела (далее - Приказ).

Копия Приказа не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания Приказа, передается по факсимильной связи или электронной почте в адрес антимонопольного органа, принимающего дело. При этом заверенная копия Приказа направляется в антимонопольный орган, принимающий дело, заказным письмом с уведомлением о вручении и приобщается антимонопольным органом, принимающим дело, к материалам переданного дела.

2.10. Антимонопольный орган, принимающий дело, не позднее 2 рабочих дней после получения по факсимильной связи или электронной почте копии Приказа издает Приказ о принятии переданного дела к своему рассмотрению и о создании комиссии по рассмотрению дела (далее - Приказ о принятии дела к рассмотрению), в котором переданному делу присваивается учетный номер.

Копия Приказа о принятии дела к рассмотрению в течение 3 рабочих дней со дня его издания направляется заявителю и ответчику по делу.

2.11. Председатель комиссии по рассмотрению дела, принятого к производству, в срок, не превышающий 15 рабочих дней со дня издания Приказа о принятии дела к рас-

смотрению, выносит определение о назначении дела к рассмотрению и направляет копии определения лицам, участвующим в деле».

Копия приказа Крымского УФАС России от 23.05.2018 № 69 о прекращении деятельности комиссии по рассмотрению переданного дела № 08/3033-17 поступила в Калининградское УФАС России 18.06.2018 (вх. № 4072, была направлена письмом Почтой России).

В соответствии с пунктом 2.10 Правил Калининградским УФАС России был издан приказ от 19.06.2018 № 74 о принятии переданного дела к рассмотрению и о создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства; переданному делу был присвоен учетный номер АМЗ-16/2018.

К участию в рассмотрении дела № АМЗ-16/2018 были привлечены:

- в качестве заявителя — ООО «Севастопольское предприятие «ЭКОТЕХ» (ИНН 9204549620, ОГРН 1159204008061, адрес ул. Руднева, д. 7, кв. 62, г. Севастополь, 299003; далее — ООО «СП «ЭКОТЕХ», Заявитель);
- в качестве ответчика — ООО «ИНЭКОВИР» (ИНН 3906114500, ОГРН 1033902823745, адрес ул. Дм. Донского, д. 7/11, кв. 314, г. Калининград, 236022; далее — Ответчик).

2. Существо дела в изложении Заявителя

Директором ООО «СП «ЭКОТЕХ» Д.С. Боручевым в сети Интернет была обнаружена информация рекламного характера о ВИР-оборудовании (оборудовании для вторичного использования рубероида), содержащая указание на ООО «СП «ЭКОТЕХ» и его директора Д.С. Боручева, размещенная на следующих Интернет-страницах:

<http://vir-tekhnologija.net/?yclid=463505731612318304> ;

<http://www.ukipcovir.com/?yclid=463608632159771178> ;

http://vk.com/boruchev_ecoteh ;

<http://inekovir.livejournal.com/22817.html> .

На перечисленных Интернет-страницах содержится не соответствующая действительности информация, размещенная от лица директора ООО «СП «ЭКОТЕХ» и касающаяся ООО «СП «ЭКОТЕХ» и его директора Д.С. Боручева. Заявитель полагает, что указанная Интернет-страница создана и администрируется сотрудниками ООО «ИНЭКОВИР» с целью дискредитации Заявителя и его деловой репутации.

Заявитель сообщил, что Ответчик на своих официальных бланках размещает фирменный знак ЦБНТИ Госстроя России и при этом президент ООО «ИНЭКОВИР» Ковалев С.И. в официальной переписке указывает ложную информацию о том, что он является членом координационного Совета по строительству и ЖКХ Совета Федерации России. По мнению Заявителя, это заставляет подразумевать о наличии некоей связи ООО «ИНЭКОВИР» с указанным органом власти, вводя, тем самым, в заблуждение граждан Российской Федерации, должностных лиц организаций и государственных структур Российской Федерации.

По мнению Заявителя, указанные действия являются недобросовестной конкуренцией в значении пункта 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции. Заявитель полагает, что запрет на недобросовестную конкуренцию установлен также частью 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации и параграфами 2, 3 статьи 10bis Парижской конвенции.

3. Существо дела в изложении Ответчика

До возбуждения дела № 08/3033-17 Крымским УФАС России в адрес Ответчика было направлено предупреждение от 15.06.2018 исх. № 8/2766с о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства. В данном предупреждении антимонопольный орган потребовал, чтобы ООО «ИНЭКОВИР» удалил информацию, содержащуюся в сети Интернет по адресу <http://www.ukipcovir.com/>. Получив предупреждение, Ответчик своим письмом исх. № 7/07 от 07.07.2017 сообщил антимонопольному органу, что указанный в предупреждении сайт не принадлежит ООО «ИНЭКОВИР», а создан, по мнению Ответчика, самим Заявителем для дискредитации Ответчика с целью создания основания для обращения в Крымское УФАС России. Документы, выложенные на сайте <http://www.ukipcovir.com/>, собраны из открытых источников, размещенных в сети Интернет.

Согласно имеющимся в деле материалам вывод о том, что администратором сайта <http://www.ukipcovir.com/> является ООО «ИНЭКОВИР», Крымским УФАС России сделан на основании ответа DomainContextInc исх. № 08-ОС-С от 28.03.2017. Однако при регистрации указанного домена не требовалось личное присутствие представителя того лица, на чье имя зарегистрирован домен. Настоящим регистратором является лицо, заполнившее регистрационные данные от имени ООО «ИНЭКОВИР», а все сведения, заполненные при регистрации домена, находятся в открытом доступе в сети Интернет.

Таким образом, зарегистрировать домен <http://www.ukipcovir.com/> от имени ООО «ИНЭКОВИР» и быть администратором этого домена может любое лицо без ведома ООО «ИНЭКОВИР». Указанное обстоятельство Крымским УФАС России исследовано не было и никак не оценивалось.

ООО «ИНЭКОВИР» домен <http://www.ukipcovir.com/> не регистрировало и не администрировало.

Оборудование, с помощью которого выполняются работы по устройству монолитного гидроизоляционного кровельного покрытия ВИР-ПЛАСТ (ВИР-технология), производится ООО «ИНЭКОВИР» и защищено патентом на полезную модель № 105613 с приоритетом от 29.10.2010 (срок действия патента истекает 29.10.2020) и патентом на полезную модель № 127679 с приоритетом полезной модели от 26.10.2012 (срок действия патента истекает 26.10.2022).

Ответчик изложил с представлением подтверждающих документов следующую хронологию событий.

15.10.2006 в адрес ООО «ИНЭКОВИР» пришло электронное письмо от Боручева Д.С. с просьбой получить условия приобретения ВИР-оборудования и представлять интересы ООО «ИНЭКОВИР» на территории Украины.

29.11.2006 с Боручевым Дмитрием Сергеевичем (в настоящее время генеральный директор ООО «СП «ИНЭКОВИР»)) был заключен договор о представлении интересов группы компаний ООО «ИНЭКОВИР» на территории Украины.

25.04.2008 с Боручевым Дмитрием Сергеевичем был заключен контракт № 1-138/UA/2008 на поставку комплекта ВИР-оборудования.

06.05.2008 были составлены паспорт сделки, спецификация и грузовая таможенная декларация, в соответствии с которыми комплект ВИР-оборудования был отгружен Боручеву Д.С.

В 2011 году Заявителю стало известно, что Боручев Д.С., сделав чертежи с комплекта ВИР-оборудования, поставленного в его адрес по контракту № 1-138/UA/2008, наладил производство контрафактного ВИР-оборудования в г. Севастополь.

11.04.2011 ООО «ИНЭКОВИР» обратилось с заявлением о нарушении его патентных прав Боручевым Д.С. в УБОП по г. Севастополю; по итогам проверки заявления 12.04.2011 было возбуждено уголовное дело № 610509.

28.03.2012 на запрос ООО «ИНЭКОВИР» о ходе расследования был получен ответ Управления МВД Украины в городе Севастополе, что материалы находятся в центре судебной экспертизы.

В результате событий 2013-2014 годов, когда Крым вернулся в состав России, Боручеву Д.С. удалось избежать уголовного преследования на Украине, но он возобновил свою противоправную деятельность по изготовлению ВИР-оборудования и нарушения патента Ковалева С.И.

Заявитель не обладает правом производить или использовать ВИР-оборудование, поэтому осуществляет свою деятельность с использованием ВИР-технологии незаконно. В силу этого ООО «ИНЭКОВИР» и ООО «СП «ИНЭКОВИР» не могут рассматриваться как хозяйствующие субъекты-конкуренты, действующие на одном товарном рынке.

4. Обстоятельства дела, установленные Комиссией

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) недобросовестной конкуренцией являются 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.

Для признания оспариваемых действий лица, в отношении которого подано заявление о нарушении антимонопольного законодательства, актом недобросовестной конкуренции, необходимо надлежащее установление факта наличия законодательно установленных признаков недобросовестной конкуренции. Таким образом, указанные действия должны:

- совершаться хозяйствующим субъектом-конкурентом;
- быть направленными на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;
- противоречить законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинить или быть способными причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанести или быть способными нанести вред их деловой репутации.

Отсутствие доказательств хотя бы одного из перечисленных обстоятельств исключает возможность признания действий лица, в отношении которого подано заявление, актом недобросовестной конкуренции.

Комиссией установлено, что Ковалев Сергей Иванович, являющийся президентом ООО «ИНЭКОВИР», является правообладателем патента на полезную модель № 105613 с приоритетом от 29.10.2010 (срок действия патента истекает 29.10.2020) и патента на полезную модель № 127679 с приоритетом полезной модели от 26.10.2012 (срок действия патента истекает 26.10.2022). В соответствии с указанными патентами Ответчик производит оборудование для капитального ремонта мягких кровель и комплексы по переработке битумсодержащих отходов, которое необходимо для безотходного ремонта

кровельных покрытий и изготовления бесшовного наливного кровельного покрытия непосредственно на кровлях зданий и сооружений.

Заявитель не представил доказательств того, что он осуществляет деятельность с использованием ВИР-технологии, право на применение которой он приобрел в установленном законом порядке. Согласно пункту 1 статьи 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации другие лица не могут использовать соответствующие результаты интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя. Заявитель не представил доказательств того, что он обладает таким согласием, данным ООО «ИНЭКОВИР» или правообладателем Ковалевым С.И.

Таким образом, ООО «СП «ЭКОТЕХ» и ООО «ИНЭКОВИР» не могут рассматриваться как хозяйствующие субъекты-конкуренты, действующие на одном товарном рынке.

Согласно имеющемуся в деле ответу DomainContextInc исх. № 08-ОС-С от 28.03.2017 администратором сайта <http://www.ukipcovir.com/> является ООО «ИНЭКОВИР». Однако в силу того, что при регистрации указанного домена не требовалось личное присутствие представителя того лица, на чье имя зарегистрирован домен, и что сведения, заполненные при регистрации домена, находятся в открытом доступе в сети Интернет, Комиссия не может считать доказанным, что настоящим администратором домена <http://www.ukipcovir.com/> является именно ООО «ИНЭКОВИР» или его должностные лица.

В отношении утверждения Заявителя о том, что Ответчик на своих официальных бланках размещает фирменный знак ЦБНТИ Госстроя России и при этом президент ООО «ИНЭКОВИР» Ковалев С.И. в официальной переписке указывает ложную информацию о том, что он является членом координационного Совета по строительству и ЖКХ Совета Федерации России, Комиссия приходит к следующему выводу. В силу того, что ООО «СП «ЭКОТЕХ» и ООО «ИНЭКОВИР» не могут рассматриваться как хозяйствующие субъекты-конкуренты, действующие на одном товарном рынке, указанные действия не могут рассматриваться как акт недобросовестной конкуренции со стороны Ответчика по отношению к Заявителю, в силу чего оценка этих действий не относится к компетенции антимонопольного органа. Иные лица с жалобами на указанные действия ООО «ИНЭКОВИР» в антимонопольный орган не обращались.

На основании изложенного Комиссия Калининградского УФАС России, руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № АМЗ-16/2018 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях (бездействия).

Председатель Комиссии

В.А. Грибко

Члены Комиссии:

Л.Н. Зуева

А.А. Кадынин

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