

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-64/14А

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Якутск

резюмирующая часть оглашена «24» сентября 2014 г.

изготовлено в полном объеме «29» сентября 2014 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Ю.А. Игнатьева – руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председатель Комиссии;

Члены Комиссии:

И.А. Лаврентьев – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия),

А.С. Халдеева – государственный инспектор отдела антимонопольного контроля, Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия).

При участии:

Заявитель – Индивидуальный предприниматель <...> (магазин «iShop») – представитель по доверенности № 4 от 01.09.2014 <...> ;

Ответчик – Индивидуальный предприниматель <...> - не явился, надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела извещен, ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствии или отложении рассмотрения дела не направил.

Рассмотрев дело, возбужденное по заявлению Индивидуального предпринимателя <...> , указывающее на признаки нарушения статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

05.08.2014 г. в Якутское УФАС России поступило заявление Индивидуального <...> на действия Индивидуального предпринимателя <...> , ОГРНИП <...> (далее по тексту – ИП <...>) которое указывают на позиционирование ИП <...> как авторизованного реселлера продукции Apple для введения в заблуждение потребителей продукции компании «Apple Inc.», вследствие чего страдает репутация официальных представителей компании «Apple Inc.».

В ходе рассмотрения заявления Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) была проведена внеплановая выездная проверка Индивидуального предпринимателя <...> .

Основным видом экономической деятельности ИП <...> является:

- розничная торговля одеждой (ОКВЭД 52.42);

Торговые объекты Индивидуального предпринимателя <...> расположены по адресам:

1. г. Якутск, ул. Пояркова, 5, Акварель-центр.
2. г. Якутск, ул. Курашова, 6, ТЦ «Проспект»
3. г. Якутск, пр. Ленина, 24, здание гостиницы «Полярная звезда».

В ходе проведения проверки произведен осмотр территорий и помещений магазинов «iStore» по адресам г. Якутск, ул. Пояркова, 5, Акварель-центр и г. Якутск, ул. Курашова, 6, ТЦ «Проспект». По результатам осмотров 21 августа 2014 г. и 25 августа 2014 г. главным специалистом - экспертом отдела антимонопольного контроля Якутского УФАС России Лаврентьевым И.А и государственным инспектором Халдеевой А.С. в присутствии понятых составлены протоколы осмотра территорий, помещений, документов и предметов проверяемого лица.

В протоколе от 21 августа 2014 г. установлено, что в помещении магазина «iStore» по адресу г. Якутск, пр. Ленина 24, на стене установлены таблички со следующим содержанием: 1-я табличка – вверху посередине надпись «CERTIFICATE», с левой стороны слово «iStore», с правой стороны «Reseller Apple Products», внизу «Город Якутск. Российская федерация»; 2-я табличка – вверху посередине надпись «CERTIFICATE», по центру рисунок с надписью «Сапп рт», ниже написано следующее «iStore Поддержка Apple устройств. Город Якутск. Российская федерация».

В протоколе от 25 августа 2014 г. установлено, что в помещении магазина «iStore» по адресу г. Якутск, ул. Курашова 6, на двух наружных вывесках размещена надпись «iStore Premium Reseller». В помещении магазина за стеклянной витриной установлены стенды со следующим содержанием: 1 стенд – надпись «Premium Reseller» в верхнем левом углу, изображение надкусанного яблока серого цвета, визуальное изображение продукции компании «Apple Inc.», а именно «iPad Air» и «iPad mini»; 2 стенд – надпись «Premium Reseller» в верхнем левом углу, изображение надкусанного яблока серого цвета, визуальное изображение продукции компании

«Apple Inc.», а именно «iPhone5S».

В помещениях осмотренных магазинов Индивидуальный предприниматель <...> реализует продукцию компании «Apple Inc.», а так же аксессуары сторонних производителей.

По результатам проведенной внеплановой проверки инспекцией Якутского УФАС России установлено:

Индивидуальный предприниматель <...> осуществляет коммерческую деятельность на товарном рынке розничной торговли электротоварами и оборудованием электросвязи.

Индивидуальный предприниматель <...> использует словосочетания «Premium Reseller», «Reseller Apple Products», что подтверждается материалами фотосъемки с изображениями вывесок, расположенных над входом в магазин, находящийся на 2 этаже ТЦ «Проспект», г. Якутск, ул. Курашова 6, и таблички на стене в магазине, находящимся в здании гостиницы «Полярная Звезда», г. Якутск, пр. Ленина 24.

В соответствии с реестром официальных, авторизированных реселлеров, получивших официальный статус авторизированных реселлеров производителя продукции Apple - iPhone. iPad. iPod. Mac. В г. Якутске, размещенного на официальном сайте <http://www.apple.com>, магазин под наименованием «iStore» (ИП <...>) не имеется.

Индивидуальный предприниматель <...> в процессе внеплановой проверки не предоставил Якутскому УФАС России документы, дающие право представлять себя как «Premium Reseller» компании «Apple Inc.».

24 сентября 2014 года в адрес Якутского УФАС России поступило ходатайство от ИП <...> , где указывалось, что 21 августа 2014 года в помещении магазинов «iStore» по адресу г. Якутск, пр. Ленина 24, Пояркова 5 и Курашова 6 все таблички с надписью («CERTIFICATE», «Reseller Apple Products» и другие) были убраны. Материалов, подтверждающих данный факт (фотографии и т.п.) представлено не было.

Неявка ИП <...> на рассмотрение дела 24.09.2014г. не препятствует рассмотрению дела по существу, поскольку в материалы дела представлены документы по результатам внеплановой выездной проверки.

В соответствии с Соглашением с авторизованным дилером Apple (далее – Соглашение), заключенным между ИП <...>. и ООО «Эпл Рус» (официальный представитель компании Apple на территории Российской Федерации) «Apple Authorized Reseller» (Авторизованный Дилер Apple) означает дилера, осуществляющего перепродажи продукции Apple, с которым ООО «Эпл Рус» заключило соглашение. «Продукт Apple» или «Продукция Apple» означает услуги, продукцию НПЗ (продукция, которую Apple изменяет по сравнению с ее стандартной конфигурацией по требованию Дилера), аппаратные и программные продукты, изготавливаемые, распространяемые или лицензируемые под фирменным наименованием Apple, получение которых оплачено Дилером, на перепродажу и/или распространение которых имеется лицензия, выданная в установленном порядке Apple или Авторизованным Дистрибьютором Apple,

исключая сторонне программное обеспечение и всю прочую Продукцию третьих сторон. «Разрешение в отношении продукции Apple» означает категорию продукции Apple, которую уполномочен перепродавать Дилер, такое разрешение может содержать дополнительные положения и условия.

В соответствии с пунктом 3.1 Соглашения Apple назначает Дилера ограниченным и неисключительным Авторизованным Дилером Apple для перепродажи продукции в авторизованных местах продаж, в соответствии с разрешением в отношении продукции Apple, и на такой срок, в течение которого Дилер непрерывно соблюдает и исполняет свои обязательства по настоящему соглашению.

В соответствии с пунктом 6.1 Соглашения без ограничений и в течение срока Дилер должен за собственный счет соблюдать все дополнительные условия, содействовать развитию продаж и осуществлять продажи продукции таким образом, чтобы сохранять доброе имя, деловую ("гудвилл") и иную репутацию Apple, ее сотрудников, директоров, аффилированных лиц, продукции и торговой марки Apple, по запросам потребителей, предоставлять потребителям копию стандартной ограниченной гарантии Apple на продукцию Apple, которая включает в себя аппаратные средства любых гарантий, предоставляемых поставщиками продуктов, сгруппированных с продукцией; лицензий Apple, предоставляемых конечным пользователям, каковые лицензии прилагаются к продукции Apple, состоящей из аппаратной части и/или устройств любого рода; и лицензий Apple, предоставляемых конечным пользователям на продукцию Apple, состоящую из программного обеспечения, как распространяемого самостоятельно, так и сопровождающего продукцию, осуществлять свою деятельность на высоком профессиональном уровне и с высоким уровнем квалификации, активно стимулировать сбыт и продавать продукцию потребителям, а также поддерживать высокий уровень соответствия запросам потребителей; и не принимать участие ни в каких действиях или практических мероприятиях, носящих противозаконный или обманный характер, которые осуществляются в рамках коммерческой деятельности Дилера или в процессе выполнения им положений и условий настоящего Соглашения.

В пункте 6.9 прописано, что дилер не может осуществлять продажи неоригинальной (поддельной) продукции Apple или такой продукции, которая ущемляет права на интеллектуальную собственность Apple.

Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению дела № 02-64/14А о нарушении антимонопольного законодательства, изучив документы, имеющиеся в материалах дела заслушав Ответчика, приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 9 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» изготовитель (исполнитель, продавец) обязан довести до сведения потребителя фирменное наименование (наименование) своей организации, место ее нахождения (адрес) и [режим ее работы](#). Продавец (исполнитель) размещает указанную информацию на вывеске.

В соответствии с приведенными нормами размещение в месте нахождения организации ее наименования служит целям идентификации данной организации для потребителя.

Следовательно, размещение в месте осуществления деятельности организации

коммерческого обозначения, применяемого хозяйствующим субъектом для идентификации места осуществления своей деятельности может быть признано обычаем делового оборота.

Таким образом, размещенные непосредственно над входом в магазин, расположенный по адресу ул. Курашова, 6, 2 этаж, г. Якутск, надписи «iStore Premium Reseller» воспринимаются потребителями как вывеска указанного магазина.

Индивидуальный предприниматель <...> и Компания «Apple Inc.» осуществляют коммерческую деятельность на одном и том же товарном рынке, а именно на рынке торговли электротоварами и оборудованием электросвязи, в частности электротовары с надписями «iPad», «iPhone», «iPod» и другую продукцию компании Apple, таким образом, по смыслу пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции являются хозяйствующими субъектами - конкурентами.

Как следует из информации, размещенной на официальном сайте (<http://apple.com/ru/>) Реселлеры Apple Premium Reseller знают всё о продуктах Apple. Они помогут вам выбрать новый Mac, iPad или iPod, детально опишут все особенности приобретаемого продукта и направят на официальные курсы Apple. Реселлеры Apple Premium Resellers предлагают полный ассортимент моделей Mac, iPad и iPod, а также весь набор программного обеспечения и аксессуаров. Всё, что нужно — в одном магазине. Корпоративные пользователи и профессионалы, желающие узнать о дополнительных возможностях продуктов Apple, также могут получить исчерпывающую консультацию.

Комиссией установлено, что ИП <...> использует словосочетание «Premium Reseller» без соглашения с авторизованным дилером Apple.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 актом недобросовестной конкуренции считается всякий **акт конкуренции**, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 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.

[Пунктом 16.1](#) постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.02.2011 № 11 «О некоторых вопросах применения Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» разъяснено, что в [статье 14](#) Закона о защите конкуренции приведен открытый перечень действий, являющихся недобросовестной конкуренцией, при анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные

законоположения, но и положения [статьи 10.bis](#) Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которых актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Исходя из вышеизложенного, признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, присутствуют в действиях Ответчика:

1) используя для обозначения своих магазинов словосочетание «» ИП <...> реализуя в данном магазине электротовары, в частности электротовары с надписями «», «», «» и другую продукцию компании », а также продукцию иных производителей получает преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности перед другими магазинами и предпринимателями, которые не используют позицию официального дилера в обозначении своих торговых точек;

2) противоречие действующему законодательству, а именно пункту 2 части 3 статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883;

3) противоречие обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости выразилось в том, что Ответчик использует в своей предпринимательской деятельности вывески «», которые способны ввести потребителя в заблуждение, вызвать возникновение смешения разных субъектов предпринимательской деятельности;

4) использование ИП <...> для обозначения магазинов «» словосочетания «» без заключения соглашения с авторизованным дилером Apple, может причинить убытки компании «.».

На основании вышеизложенного Комиссия по рассмотрению дела приходит к выводу, что Индивидуальный предприниматель <...> осуществляет предпринимательскую деятельность с незаконным использованием обозначения «Premium Reseller» для сети магазинов «iStore».

Таким образом, Комиссия Якутского УФАС России в ходе рассмотрения дела, руководствуясь пунктом 3 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, переqualificировала действия ИП <...> на нарушение пункта 1 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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 1 части 1 статьи 14 Закона о конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, выраженная в распространении ложных, неточных или искаженных сведений, который могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь статьей 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия Якутского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия Индивидуального предпринимателя <...> , связанные с осуществлением предпринимательской деятельности с незаконным использованием обозначения «Premium Reseller» для сети магазинов «iStore», актом недобросовестной конкуренции в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать Индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Якутского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председательствующий:

Ю.А. Игнатьев

Члены Комиссии:

И.А. Лаврентьев

А.С. Халдеева