

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 050/01/14.6-2353/2023

«13» марта 2024 г.

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «27» февраля 2024 г.

В полном объеме решение изготовлено «13» марта 2024 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 050/01/14.6-2353/2023 (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Управление).

Члены Комиссии:

<...> – <...> отдела контроля за рекламной деятельностью и недобросовестной конкуренцией Управления;

<...> – <...> отдела контроля за рекламной деятельностью и недобросовестной конкуренцией Управления,

рассмотрев дело № 050/01/14.6-2353/2023 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью Торговая Метрологическая Компания «Эталон» (место нахождения: 141080, Московская область, г. Королев, ул. Калининградская, д. 3/2, помещ. 100; ИНН: 5018142460; ОГРН: 1105018000515; дата регистрации в качестве юридического лица: 29.01.2010, далее – ООО ТМК «Эталон», Общество, Ответчик) пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившимся в имитации внешнего вида товара «ДПУ-0,2-2 (ДПУ-0,02-2)» (далее – Товар Заявителя) производства Общества с ограниченной ответственностью «Завод испытательных приборов» (место нахождения: 153032, Ивановская область, г.о. Иваново, г. Иваново, ул. Станкостроителей, д. 11; ИНН: 3702649056; ОГРН: 1113702014447; дата регистрации в качестве юридического лица: 08.06.2011, далее – ООО «ЗИП», Заявитель) при введении в гражданский оборот товара «ДПУ-0,2-2 (ДПУ-0,02-2) динамометр 20 кг» (далее – Спорный товар),

УСТАНОВИЛА:

В Управление поступило обращение ООО «ЗИП» от 05.05.2023 № 15677-ЭП/23 о признаках нарушения Закона о защите конкуренции в действиях ООО ТМК

«Эталон».

Согласно обращению Заявитель является производителем измерительного оборудования, в частности, динамометров «ДПУ-0,2-2 (ДПУ-0,02-2)», маркируемых товарным знаком № 756316. На Товар Заявителя выдается паспорт Гб 2.782.071.

В апреле 2023 года из рекламных публикаций в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» ООО «ЗИП» стало известно, что на сайте <https://kipetalon.ru> (далее – Сайт) предлагается к продаже товар под наименованием «ДПУ-0,2-2 (ДПУ-0,02-2) динамометр 20 кг».

Согласно данным, представленным в разделе «Контакты», Сайт администрируется ООО ТМК «Эталон».

Спорный товар позиционируется на Сайте как товар производства Заявителя и предлагается к продаже по цене 25 800 рублей, при этом стоимость оригинального Товара Заявителя составляет 39 478,69 рублей.

В карточке Спорного товара на Сайте представлена возможность загрузить паспорт изделия Гб 2.782.070, не являющийся паспортом на оригинальный динамометр производства ООО «ЗИП». Паспорт Гб 2.782.070 содержит информацию о гарантийных обязательствах изготовителя товара, отсутствующую в паспорте Гб 2.782.071.

Также в карточке Спорного товара размещена его фотография, при этом на циферблате товара отсутствует товарный знак № 756316, которым Заявитель маркирует производимые им динамометры.

В адрес ООО ТМК «Эталон» ни Заявитель, ни его официальные дилеры динамометры не отгружали.

Ввиду изложенного ООО «ЗИП» полагает, что Общество предлагает к продаже неоригинальный товар, имитирующий Товар Заявителя, что является нарушением пункта 3 статьи 14.2, а также пунктов 1 и 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Согласно ответу Общества на запрос информации от 01.08.2023 № 28023/23 Спорный товар отсутствует в наличии на складе Ответчика. Сведения на Сайте носят исключительно информационный характер, а все данные взяты с официального сайта производителя товара. Спорный товар невозможно приобрести онлайн, заявка на покупку оборудования оформляется после звонка менеджера организации, в ходе которого обсуждается наличие товара, его количество и вид доставки. В случае отсутствия товара в наличии менеджер предлагает аналоги, имеющиеся на складе. Если покупатель настаивает на представлении отсутствующего на складе товара, Общество связывается с производителем и покупатель приобретает оригинальную продукцию самостоятельно.

Рассмотрев материалы дела и выслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее.

В силу статьи 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 смещение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности, справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести вред их деловой репутации, являются недобросовестной конкуренцией.

Для решения вопроса о нарушении хозяйствующим субъектом антимонопольного законодательства необходимо, чтобы действия указанного субъекта содержали все необходимые признаки недобросовестной конкуренции, а именно:

1. Совершались хозяйствующим субъектом-конкурентом;
2. Были направлены на получение преимущества в предпринимательской деятельности;
3. Противоречили положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
4. Причинили или были способны причинить убытки другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанесли ущерб его деловой репутации.

Недоказанность хотя бы одного из перечисленных признаков влечет невозможность признания действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции.

Предметом рассмотрения в настоящем деле о нарушении антимонопольного законодательства являются действия ООО ТМК «Эталон», выразившиеся в имитации внешнего вида товара «ДПУ-0,2-2 (ДПУ-0,02-2)» производства ООО «ЗИП» при введении в гражданский оборот товара «ДПУ-0,2-2 (ДПУ-0,02-2) динамометр 20 кг».

Согласно пункту 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок – сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее – определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Признаки, позволяющие отнести деятельность хозяйствующих субъектов к одному товарному рынку, перечислены в Порядке проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденном приказом Федеральной антимонопольной службы от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок).

В соответствии с пунктом 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 силу пункта 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции товар – объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как следует из обращения Заявителя, а также пояснений от 01.12.2023 № 46679-ЭП/23 и приложенных к ним документов, ООО «ЗИП» реализует измерительные приборы, в частности, динамометры.

Согласно информации, представленной на Сайте, Ответчик также реализует измерительные приборы, включая динамометры. Общество не отрицает факт использования Сайта в своей деятельности.

Таким образом, продуктовые границы товарного рынка определены следующим образом: «измерительные приборы».

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция определяется как соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно пункту 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.

ООО «ЗИП» (место нахождения: 153032, Ивановская область, г.о. Иваново, г. Иваново, ул. Станкостроителей, д. 11; ИНН: 3702649056; ОГРН: 1113702014447; дата регистрации в качестве юридического лица: 08.06.2011) является коммерческой

организацией в организационно- правовой форме хозяйственного общества, следовательно, оно является хозяйствующим субъектом.

Согласно сведениям из Единого государственного реестра юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ) к числу дополнительных видов деятельности Заявителя относится торговля оптовая эксплуатационными материалами и принадлежностями машин, идентифицированная кодом 46.69.2 ОКВЭД.

Заявитель осуществляет указанный вид деятельности с 08.06.2011 (дата внесения соответствующей записи в ЕГРЮЛ).

ООО ТМК «Эталон» (место нахождения: 141080, Московская область, г. Королев, ул. Калининградская, д. 3/2, помещ. 100; ИНН: 5018142460; ОГРН: 1105018000515; дата регистрации в качестве юридического лица: 29.01.2010) является коммерческой организацией в организационно-правовой форме хозяйственного общества, следовательно, оно является хозяйствующим субъектом.

Согласно сведениям из ЕГРЮЛ основным видом деятельности Общества является торговля оптовая измерительными приборами и оборудованием, идентифицированная кодом 46.69.7 ОКВЭД.

Ответчик осуществляет указанный вид деятельности с 12.04.2021 (дата внесения соответствующей записи в ЕГРЮЛ).

В соответствии с пояснениями от 01.12.2023 № 46679-ЭП/23 Заявитель реализует выпускаемые динамометры через своих дилеров на территории всей Российской Федерации, в подтверждение чего ООО «ЗИП» представлены копии товарных накладных о поставке товаров хозяйствующим субъектам, осуществляющим свою деятельность на территории Москвы и Санкт-Петербурга.

Согласно ответу Общества от 12.12.2023 № 48084-ЭП/23 Ответчик осуществляет свою деятельность на территории всей Российской Федерации, вместе с тем документы, подтверждающие указанное обстоятельство, им не представлены. Учитывая факт регистрации ООО ТМК «Эталон» в Московской области, Комиссия приходит к выводу об осуществлении Обществом предпринимательской деятельности на указанной территории.

Таким образом, ООО «ЗИП» и ООО ТМК «Эталон» осуществляют деятельность на одном товарном рынке оптовой торговли измерительными приборами в географических границах Московской области с 12.04.2021 по настоящее время и являются конкурентами.

Пункт 3 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции устанавливает, что не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, в том числе в отношении места производства товара, предлагаемого к продаже, изготовителя такого товара, гарантийных обязательств продавца или изготовителя.

В соответствии со статьей 14.6 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе:

1) незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», включая размещение в доменном имени и при других способах адресации;

2) копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Согласно письму ФАС России от 22.08.2018 № АД/66643/18 «По вопросу о разграничении применения статей 14.2 и 14.6 Закона о защите конкуренции» при разграничении сфер применения статей 14.2 и 14.6 Закона о защите конкуренции необходимо учитывать, что целью акта недобросовестной конкуренции в форме смешения является реализация своего товара под видом товара конкурента, в то время как введение в заблуждение направлено на формирование у потребителя ложного впечатления об отдельных характеристиках товара с целью повлиять на его решение приобрести товар.

Из приложенных к обращению Заявителя документов (распечатки страниц Сайта, копии паспорта изделия Гб 2.782.070) усматривается, что Ответчик предлагает к продаже иной товар (выглядящий сходным образом и по значительно более низкой цене) под видом Товара Заявителя, что свидетельствует о наличии в его действиях признаков нарушения статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Законодатель выделяет в данной норме права две активные формы указанного акта недобросовестной конкуренции, разделяя посягательство на зарегистрированные средства индивидуализации продукции и юридических лиц (пункт 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции) и посягательства на незарегистрированные средства индивидуализации продукции и юридических лиц (пункт 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции).

Учитывая изложенное, одни и те же действия хозяйствующего субъекта не могут быть квалифицированы одновременно и по пункту 1, и по пункту 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Комиссия отмечает, что, квалифицируя акт недобросовестной конкуренции, следует исходить из того, что именно способно вызвать смешение, чем оно обусловлено. Так, если смешение обусловлено использованием зарегистрированного средства индивидуализации (товарного знака, фирменного наименования, коммерческого обозначения, наименования места происхождения товара), то действия подлежат квалификации по пункту 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции. В свою очередь, если смешение обусловлено не только использованием зарегистрированных средств индивидуализации или обозначений, сходных с ними до степени смешения, а в целом подражанием

товару конкурента, его дизайнерским решениям, то указанные действия подлежат квалификации по пункту 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Так как Спорный товар, в отличие от Товара Заявителя, не маркирован товарным знаком № 756316, действия ООО ТМК «Эталон» не могут быть квалифицированы по пункту 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Довод ООО ТМК «Эталон» об отсутствии Спорного товара в наличии на складе Ответчика, а также об исключительно информационном характере сведений на Сайте опровергается представленными Заявителем фотографиями Сайта, из которых следует, что на Сайте прямо указывалось на наличие товара «ДПУ-0,2-2 (ДПУ-0,02-2) динамометр 20 кг» на складе.

Кроме того, как следует из статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, предложение товара к продаже, в том числе с использованием информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», является одним из способов введения такого товара в гражданский оборот.

Следовательно, предложение к продаже товара, имитирующего внешний вид товара конкурента, не допускается пунктом 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Комиссия обращает внимание на то, что конституционное требование действовать добросовестно и не злоупотреблять своими правами равным образом обращено ко всем участникам гражданских правоотношений.

Таким образом, имитация Ответчиком внешнего вида Товара Заявителя при введении в гражданский оборот Спорного товара не отвечает требованиям добросовестности, разумности и справедливости, предъявляемым к участникам гражданского оборота.

Действия Общества по имитации внешнего вида Товара Заявителя были направлены на получение преимущества в предпринимательской деятельности, поскольку указанные действия могли привести к перераспределению спроса от Заявителя к Ответчику.

По смыслу нормы права, содержащейся в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, недобросовестной конкуренцией признаются и такие действия, направленные на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, которые потенциально могут причинить убытки конкурентам либо могут причинить вред их деловой репутации.

Учитывая изложенное, доказывание возникновения конкретных убытков не является обязательным, так как достаточно вероятности их возникновения у конкурента.

Комиссия приходит к выводу о том, что действия Общества были способны причинить убытки Заявителю в виде упущенной выгоды от перераспределения спроса.

Следовательно, в действиях ООО ТМК «Эталон» содержатся все признаки нарушения пункта 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Согласно подпункту «г» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции

антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в данном Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания о прекращении недобросовестной конкуренции.

Комиссией установлено, что на дату вынесения решения по настоящему делу Спорный товар к продаже не предлагается, соответствующая страница Сайта недоступна.

Таким образом, основания для выдачи ООО ТМК «Эталон» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью Торговая Метрологическая Компания «Эталон» (место нахождения: 141080, Московская область, г. Королев, ул. Калининградская, д. 3/2, помещ. 100; ИНН: 5018142460; ОГРН: 1105018000515; дата регистрации в качестве юридического лица: 29.01.2010) нарушившим требования пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» посредством имитации внешнего вида товара «ДПУ-0,2-2 (ДПУ-0,02-2)» производства ООО «ЗИП» при введении в гражданский оборот товара «ДПУ-0,2-2 (ДПУ-0,02-2) динамометр 20 кг».

2. Оснований для выдачи предписания не имеется.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии  
<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>