

РЕШЕНИЕ

г.Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена «18» ноября 2015 года

В полном объеме решение изготовлено «30» ноября 2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 7-08/2015 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:	<...>	заместитель руководителя – начальник отдела - контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России; ведущий специалист-эксперт отдела контроля
Членов Комиссии:	<...>	- за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России; главный специалист-эксперт отдела контроля
	<...>	- за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России; специалист-эксперт отдела контроля за
	<...>	- рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 7-08/2015, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «ЧелСнабИнвест» (далее – ООО «ЧелСнабИнвест», Ответчик) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии представителя ООО «ЧелСнабИнвест» по доверенности № 04 от 25.05.2015,

в отсутствие представителя Открытого акционерного общества «Магнитогорский металлургический комбинат» (далее – ОАО «ММК», Заявитель), уведомленного надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление ОАО «ММК» о недобросовестных конкурентных действиях ООО «ЧелСнабИнвест», выразившихся в размещении в сети «Интернет» на сайте www.cheldormash.ru недостоверной информации о наличии у ООО «ЧелСнабИнвест» соглашений о реализации продукции ОАО «ММК», а также в использовании на указанном сайте фирменного наименования и товарного знака Заявителя.

Заявитель указывает, что в сети «Интернет» на сайте cheldormash.ru размещено письмо на бланке, сходном до степени смешения с бланком ОАО «ММК», из содержания которого следует, что ООО «ЧелСнабИнвест» является партнером ОАО «ММК», значится в реестре уполномоченных представителей и, согласно заключенным соглашениям, может реализовывать продукцию ОАО «ММК». В качестве доказательства распространения такой информации представлен протокол нотариального осмотра сайта cheldormash.ru от 12.02.2015.

Такие утверждения, по мнению Заявителя, не соответствуют действительности поскольку между ОАО «ММК» и ООО «ЧелСнабИнвест» не имеется договорных и иных гражданско-правовых отношений, ООО «ЧелСнабИнвест» не входит в группу компаний ОАО «ММК», ОАО «ММК» не является учредителем ООО «ЧелСнабИнвест».

Заявитель считает, что действия ООО «ЧелСнабИнвест» по распространению недостоверной информации противоречат законодательству Российской Федерации, могут причинить убытки ОАО «ММК», нанести вред деловой репутации и являются актом недобросовестной конкуренции.

Вместе с тем, в материалы дела ОАО «ММК» представило мировое соглашение, заключенное с ООО «ЧелСнабИнвест» в судебном порядке.

С учетом изложенного, Заявитель просит пресечь недобросовестную конкуренцию ООО «ЧелСнабИнвест», выразившуюся в распространении на сайте cheldormash.ru недостоверной информации.

ООО «ЧелСнабИнвест» представило письменные пояснения, из которых следует, что информация, размещаемая на интернет-ресурсе www.cheldormash.ru, размещается в интересах ООО «ЧелСнабИнвест». При этом, спорное письмо, содержащее изображение товарного знака, принадлежащего Заявителю, и сведения о том, что ООО «ЧелСнабИнвест» является партнером ОАО «ММК», значится в реестре уполномоченных представителей и, согласно заключенным соглашениям, может реализовывать продукцию ОАО «ММК», было получено от сторонней организации – ООО «МеталлСтройКомплект».

Размещенная на сайте www.cheldormash.ru информация о том, что ОАО «ММК» является партнером ООО «ЧелСнабИнвест» была удалена 03.03.2015 после звонка представителя ОАО «ММК» с просьбой удалить с сайта всю информацию об ОАО «ММК».

Изучив материалы дела, заслушав мнения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

Заявитель зарегистрирован в качестве юридического лица 17.10.1992, учредителем является Фонд имущества Челябинской области. Видами деятельности ОАО «ММК» являются:

- оптовая торговля цветными металлами в первичных формах, кроме драгоценных;

- оптовая торговля черными металлами в первичных формах;
- оптовая торговля прочими машинами и оборудованием;
- хранение и складирование прочих грузов;
- прочая оптовая торговля;
- деятельность агентов по оптовой торговле черными металлами;
- организация перевозок грузов;
- оптовая торговля отходами и ломом;
- оптовая торговля топливом;
- оптовая торговля прочими промежуточными продуктами;
- оптовая торговля лесоматериалами, строительными материалами и санитарно-техническим оборудованием.

ООО «ЧелСнабИнвест» зарегистрировано в качестве юридического лица 23.06.2014 Инспекцией Федеральной налоговой службы по Калининскому району г.Челябинска, учредителем является физическое лицо. Видами деятельности ООО «ЧелСнабИнвест» являются:

- оптовая торговля цветными металлами в первичных формах, кроме драгоценных;
- оптовая торговля черными металлами в первичных формах;
- оптовая торговля прочими машинами и оборудованием;
- хранение и складирование, в том числе хранение и складирование прочих грузов;
- прочая оптовая торговля;
- деятельность агентов по оптовой торговле черными металлами;
- организация перевозок грузов;
- оптовая торговля отходами и ломом;
- оптовая торговля топливом;
- оптовая торговля прочими промежуточными продуктами;
- оптовая торговля лесоматериалами.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального 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.

В соответствии с пунктом 5 названной статьи 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.

Из пункта 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» следует, что конкуренция – это 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.

В силу положений пунктов 4, 5, 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции ООО «ЧелСнабИнвест» и ОАО «ММК» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность (оптовая торговля цветными металлами в первичных формах, кроме драгоценных, черными металлами в первичных формах, прочими машинами и оборудованием, отходами и ломом, топливом, прочими промежуточными продуктами, лесоматериалами, прочая оптовая торговля; хранение и складирование прочих грузов; деятельность агентов по оптовой торговле черными металлами; организация перевозок грузов), следовательно, являются конкурентами по отношению друг к другу.

В сети «Интернет» на главной странице интернет-ресурса www.cheldormash.ru размещалась информация, согласно которой партнерами ООО «ЧелСнабИнвест» являются: ОАО «МЕЧЕЛ», Череповецкий «СеверСталь», ОАО «ММК», Красный Октябрь, Новолипецкий МК, Каменск-Уральский МЗ, Ашинский МЗ.

На главной странице сайта www.cheldormash.ru содержится информация под заголовком «ООО «ЧелСнабИнвест» - поставка черного металлопроката». После присутствующей на сайте информации размещено письмо на бланке ОАО «ММК» исх. № 06-154/2014 от 01.08.2014, подписанное директором по внутренним продажам <...>. Подпись удостоверена печатью ОАО «ММК». Факт размещения указанной информации подтверждается актом проверки от 03.03.2015, протоколом осмотра информации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» 74 АА № 2426374 от 12.02.2015, составленным нотариусом Платоновым В.В.

Приказом № ГД-234/к от 02.08.2011 <...> назначен на должность директора по внутренним продажам ОАО «ММК».

Согласно выписке из электронного журнала регистрации исходящих писем директора по внутренним продажам 01.08.2014 <...> были подписаны следующие письма:

- № ДВП-2645 в адрес ММК-луч;
- № ДВП-2646 в адрес ПК Главпродукт;

- № ДВП-2647 в адрес Продмаш;
- № ДВП-2648 в адрес Консерв-Трейд;
- № ДВП-2649 в адрес БЗМИ;
- № ДВП-2650 в адрес <...>;
- № ДВП-2651 в адрес Тяжпромарматура;
- № ДВП-2652 в адрес КТЦ Мателлоконструкция;
- № ДВП-2653 в адрес <...>;
- № ДВП-2654 в адрес МПК;
- № ДВП-2655 в адрес ТМК;
- № ДВП-2656 в адрес <...>;
- № ДВП-2657 в адрес <...>;
- № ДВП-2658 в адрес <...>;
- № ДВП-2659 в адрес <...>;
- № ДВП-2660 в адрес <...>;
- № ДВП-2661 в адрес <...>;
- № ДВП-2662 в адрес <...>;
- № ДВП-2663 в адрес <...>;
- № ДВП-2664 в адрес <...>;
- № ДВП-2665 в адрес <...>;
- № ДВП-2666 в адрес <...>;
- № ДВП-2667 в адрес КрасМК;
- № ДВП-2668 в адрес Уралтрубпром;
- № ДВП-2669 в адрес <...>;
- № ДВП-2670 в адрес ТМК.

Таким образом, в представленной ОАО «ММК» выписки из электронного журнала регистрации исходящих писем директора по внутренним продажам <...> письмо с исходящим номером 06-154/2014 01 августа 2014 года зарегистрировано не было.

Из представленной ООО «ЧелСнабИнвест» электронной переписки следует, что спорное письмо было получено от физического лица, не являющегося сотрудником ОАО «ММК».

В материалы дела не представлено документов, подтверждающих достоверность содержания письма за исх. № 06-154/2014 от 01.08.2014, размещенного в интересах ООО «ЧелСнабИнвест» на интернет-ресурсе www.cheldormash.ru, а именно: не представлено соглашения, заключенного между ООО «ЧелСнабИнвест» и ОАО «ММК», о реализации продукции последнего; документов, подтверждающих, что ООО «ЧелСнабИнвест» является представителем ОАО «ММК»; документов, согласно которым ОАО «ММК» оказывает поддержку ООО «ЧелСнабИнвест» при его участии в тендерах и при заключении контрактов на поставку производимой Заявителем продукции.

Вместе с тем, письмо ОАО «ММК», размещенное на сайте www.cheldormash.ru, содержит товарный знак по свидетельству № 21618, исключительными правами на который обладает Заявитель.

У ООО «ЧелСнабИнвест» отсутствует разрешение ОАО «ММК» на использование зарегистрированного Заявителем товарного знака, или обозначения, схожего до степени смешения с такими товарными знаком. Указанное обстоятельство подтверждается отсутствием в материалах заключенных между Заявителем и ООО «ЧелСнабИнвест» договора об отчуждении исключительного права на товарный знак (в порядке статьи 1488 ГК РФ) или лицензионного договора о предоставлении права использования товарного знака (в порядке статьи 1489 ГК РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Согласно пункту 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом, в том числе способами, указанными в законе.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

при выполнении работ, оказании услуг;

на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникает вероятность смешения.

Действие исключительного права на товарный знак распространяется на всю территорию Российской Федерации (статья 1479 ГК РФ).

В статьях 1252, 1515 ГК РФ установлена ответственность за незаконное использование чужого товарного знака.

По смыслу перечисленных правовых норм, подлежащим запрету незаконным использованием товарного знака является использование лицом обозначения:

сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком правообладателя;

в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров;

в отсутствие разрешения правообладателя.

Размещенная на сайте www.cheldormash.ru информация с использованием товарного знака Заявителя о наличии партнерских отношений между ООО «ЧелСнабИнвест» и ОАО «ММК» может способствовать увеличению объемов реализации металлопродукции ООО «ЧелСнабИнвест» и привести к увеличению количества контрагентов и получаемой прибыли по сравнению с аналогичными показателями при воздержании от указанных действий.

Согласно статье 10 bis «Парижской конвенции по охране промышленной собственности» от 20.03.1883 подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента, а также 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.

В силу части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. СССР подписал Конвенцию 12.10.1967, Российская Федерация как правопреемник СССР является государством участником конвенции (часть 3 статьи 1 Федерального закона от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»).

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция – это 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.

В соответствии с частью 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция не допускается, в том числе распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации; 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

В действиях ООО «ЧелСнабИнвест» содержатся все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»:

1. Действия ООО «ЧелСнабИнвест» направлены на получение преимуществ над конкурентом, поскольку могут способствовать привлечению потребителей к товарам ООО «ЧелСнабИнвест» и их оттоку от товаров, реализуемых ОАО «ММК».
2. Такие действия противоречат требованиям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости.
3. Действия ООО «ЧелСнабИнвест» способны привести к снижению размера получаемой прибыли ОАО «ММК» по отношению к уровню прибыли при воздержании ООО «ЧелСнабИнвест» от указанных действий (упущенная выгода).

Со стороны ООО «ЧелСнабИнвест» не принято надлежащих мер по недопущению размещения на интернет-ресурсе www.cheldormash.ru сведений и документов, указывающих на наличие партнерских отношений между ООО «ЧелСнабИнвест» и ОАО «ММК», а также на возможность использования товарного знака по свидетельству № 21618, исключительные права на который принадлежат заявителю. В результате этого в период с марта по июль 2015 года на интернет-ресурсе www.cheldormash.ru размещалась несоответствующая действительности информации о наличии у ООО «ЧелСнабИнвест» соглашений о реализации продукции ОАО «ММК» с использованием товарного знака, исключительные права на который принадлежат Заявителю, что не соответствует требованиям гражданского законодательства и могло причинить убытки организации-правообладателю товарного знака ОАО «ММК».

Фактически Ответчиком меры по удалению несоответствующая действительности информации приняты только после подачи ОАО «ММК» заявления в суд и направлением соответствующей информации в ООО «ЧелСнабИнвест».

В связи с изложенным, действия ООО «ЧелСнабИнвест» нарушают пункты 2 и 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Комиссией установлено, что 14.07.2015 между ОАО «ММК» и ООО «ЧелСнабИнвест»

заключено мировое соглашение по делу № А76-6243/2015, согласно которому:

- 1) ООО «ЧелСнабИнвест» выплачивает ОАО «ММК» компенсацию за незаконное использование товарного знака в размере 10 000 рублей путем перечисления денежных средств на расчетный счет ОАО «ММК» в срок до 30.12.2015;
- 2) ООО «ЧелСнабИнвест» оказывает дальнейшее содействие Службе безопасности ОАО «ММК» по делу № А76-6243/2015 (о происхождении письма размещенного на сайте www.cheldormash.ru);
- 3) ООО «ЧелСнабИнвест» размещает на сайте www.cheldormash.ru сообщение следующего содержания: «ООО «ЧелСнабИнвест» не является представителем ОАО «ММК», не входит в Группу компаний ОАО «ММК», не является дилером или официальным партнером ОАО «ММК». ранее размещенная информация о наличии партнерских отношений между ОАО «ММК» и ООО «ЧелСнабИнвест» является недостоверной».

В связи с этим основания для выдачи предписания отсутствуют.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «ЧелСнабИнвест», выразившиеся в размещении на интернет-ресурсе www.cheldormash.ru недостоверной информации о наличии у ООО «ЧелСнабИнвест» соглашений о реализации продукции ОАО «ММК» нарушением пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».
2. Признать действия ООО «ЧелСнабИнвест», выразившиеся в использовании фирменного наименования и товарного знака Заявителя путем их размещения на интернет-ресурсе www.cheldormash.ru нарушением пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».
3. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства ООО «ЧелСнабИнвест» не выдавать ввиду заключения между сторонами мирового соглашения в судебном порядке.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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