

## РЕШЕНИЕ

г. Новосибирск

Резолютивная часть решения оглашена «16» августа 2012 г.

В полном объеме решение изготовлено «30» августа 2012 г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Лопаткина Т.В. – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

Члены Комиссии:

Носкова И.Р. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области,

Былина Д.А. – специалист-эксперт отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области,

рассмотрев дело № 06-01-27-14-12 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «ТриАкс» (ОГРН 1115476137358, ИНН 5433186604, юридический адрес: 630133, г. Новосибирск, ул. Лазурная, д. 27/1) антимонопольного законодательства, а именно: ч. 1, п.5 ч.1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой не допускается недобросовестная конкуренция.

Указанное нарушение выражено в неправомерных действиях бывшего сотрудника ООО «МобайлОпт» «...», которая владела коммерческой тайной Общества в ходе исполнения ею своей трудовой функции в рамках должностных обязанностей и одновременно являясь единоличным исполнительным органом ООО «ТриАкс», в результате чего ООО «ТриАкс» незаконно получило и использовало в своей деятельности сведения о поставщиках, условиях заключаемых договоров поставки, включая цену договоров, условиях оплаты и доставки поставляемой продукции ООО «МобайлОпт»,

в присутствии представителей:

заявителя – ООО «МобайлОпт», «...»

ответчика – ООО «ТриАкс», «...»

директора ООО «ТриАкс» «...»

УСТАНОВИЛА:

5 апреля 2012 года в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (входящий № 2540) поступило заявление от ООО «МобайлОпт» о нарушении антимонопольного законодательства РФ со стороны ООО «ТриАкс».

Заявитель указывает, что осуществляет торговую деятельность: оптовая и розничная торговля сотовыми телефонами, цифровой техникой, а также аксессуарами к ним. За период своей деятельности Заявителем наработана большая база покупателей и поставщиков по товарам.

ООО «МобайлОпт» в период с 1 ноября 2011 г. по 12 марта 2012 г. состоял в трудовых отношениях с «...» и «...» (далее - Работники), которые работали в должности менеджеров, на основании трудовых договоров от 01.11.2011 года № ТДО - 16 и № ТДО - 17 соответственно (далее – трудовые договоры).

В обязанности вышеуказанных Работников входило осуществление закупа товара для ООО «МобайлОпт» по наиболее низким ценам у определенных поставщиков. При осуществлении трудовой деятельности данных Работников, им стала известна вся информация о поставщиках, которые поставляют товар ООО «МобайлОпт» по низким ценам, о наработанной схеме поставки товаров для ООО «МобайлОпт», а также вся информация о постоянных покупателях.

12 марта 2012 года заявителю стало известно, что данными Работниками при участии третьего лица «...» 14.11.2011 г. было организовано и зарегистрировано юридическое лицо «ТриАкс» (ИНН 5433186604), основным видом деятельности которого также являлась оптовая торговля сотовыми телефонами, цифровой техникой и аксессуарами к ним.

Являясь сотрудниками компании ООО «МобайлОпт» и учредителями ООО «ТриАкс», данные Работники совместно с Родионовой Н.В. одновременно осуществляли закуп одинакового товара у одних и тех же поставщиков для обоих юридических лиц. При этом цена закупа товара для ООО «МобайлОпт» была значительно выше, чем цена за товар для ООО «ТриАкс».

Кроме того, 22.03.12 года работнику ООО «МобайлОпт» «...», занимающему должность заведующего складом, позвонил экспедитор ЗАО «ТрансЭйрСервис» и сообщил, что пришел груз, который необходимо доставить. В накладной был указан получатель ООО «ТриАкс» и контактное лицо «...».

Согласно заключенным трудовым договорам, работник обязуется не разглашать информацию, составляющую коммерческую тайну работодателя (п. 8.4 трудового договора). Также в договорах были указаны сведения, которые составляют коммерческую тайну.

Информация, которая была получена в ходе трудовой деятельности, не входит в перечень сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну, утвержденный постановлением Правительства РСФСР от 5 декабря 1991 года № 35, следовательно, данная информация носит конфиденциальный характер и составляет коммерческую тайну Заявителя.

Письменного согласия на раскрытие коммерческой тайны данным лицам Заявитель не давал.

Таким образом, по мнению заявителя, «...» и «...» использовали сведения, ставшие им известными в процессе трудовой деятельности (коммерческую тайну) и без согласия работодателя (Заявителя) передали их третьим лицам - «...», «...» и в дальнейшем использовали данную информацию для извлечения прибыли, что является нарушением требований Федерального закона № 135 - ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

При рассмотрении настоящего дела Новосибирским УФАС России установлено следующее.

ООО «МобайлОпт» зарегистрировано Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 16 по Новосибирской области 31.08.2011 г. и внесено в Единый государственный реестр юридических лиц за ОГРН 1115476101520.

В соответствии с пунктом 2.3 Устава Общества, предметом деятельности Общества являются: оптовая торговля через агентства (за вознаграждение или на договорной основе), оптовая торговля производственным электрическим и электронным оборудованием, включая оборудование электросвязи; прочая оптовая торговля, розничная торговля в неспециализированных магазинах, прочая розничная торговля в специализированных магазинах, розничная торговля оборудованием электросвязи, специализированная розничная в магазинах прочими непродовольственными товарами.

ООО «МобайлОпт» осуществляет оптово-розничную торговлю цифровой техникой, сотовыми телефонами, аксессуарами к ним, картами памяти, флэш-накопителями на территории г. Новосибирска и Новосибирской области, в частности по Договорам поставки от 01.10.2011 г. и 01.02.2012 г., заключенным с ООО «Мир связи плюс», Договору поставки № 3,4 от 01.10.2011 г., заключенному с ИП Колотилиным Д.Д., Договору поставки № 5 от 01.10.2011 г., заключенному с ИП Кондратенко В.А., Договору поставки № 83 от 01.10.2011 г., заключенному с ООО «Центр связи», Договору поставки от 01.10.2011 г., заключенному с ООО «Интерантенна». Розничная торговля производится через торговые точки под названием «Цифроград».

Согласно материалам дела, ООО «ТриАкс» зарегистрировано Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 16 по Новосибирской области 14.11.2011 г. и внесено в Единый государственный реестр юридических лиц за ОГРН 1115476137358 (ИНН 5433186604; юридический адрес: 630133, г. Новосибирск, ул. Лазурная, д. 27/1).

Общество осуществляет следующие виды экономической деятельности (письмо Новосибирскстата № 09-07/17553 ИЕ от 15.11.2011 г.): оптовая торговля непродовольственными товарами; оптовая торговля через агентов (за вознаграждение или на договорной основе); оптовая торговля производственным электрическим и электронным оборудованием, включая оборудование электросвязи.

Учредителями ООО «ТриАкс» являются «...», «...», «...», директором Общества на основании Протокола общего собрания учредителей от 01.11.2011 г. является «...»

Осуществление деятельности ООО «ТриАкс» на территории г. Новосибирска подтверждено соответствующими договорами поставки: от 25.04.2012 г. с ООО

«Байт-S», от 25.11.2011 г. с ИП Демневым В.М., от 10.05.2012 г. с ООО «Девизион-Телеком», от 27.02.2012 г. с ИП Добровольским Р.Л., от 26.04.2012 г. с ООО «Иктоникс-Трейд», от 25.11.2011 г. с ООО «Импульс-Плюс», от 10.01.2012 г. с ООО «Интерантенна», от 10.01.2012 г. с ИП Карповым К.В., от 25.11.2012 г. и с ИП Колотилиным Д.Д., от 19.03.2012 г. с ИП Колотилиным Д.Д. Старшим, от 28.11.2011 г. с ООО «Компьютерный центр», от 23.01.2012 г. с ИП Кондратенко В.А., от 10.06.2012 г. с ИП Кухаренко И.Н, от 12.12.2011 г. с ООО «Мастер Барс», от 05.02.2012 г. с ООО «Мир связи плюс», от 13.05.2012 г. с ООО «Мобиком», от 01.03.2012 г. с ООО «Новосибирскбурвод», от 01.03.2012 г. с ООО Лаборатория радиационного контроля «Нуклид», от 21.12.2011 г. с ИП Парпаевым С.Ю., от 20.03.2012 г. с ИП Попенко Н.Г., от 01.02.2012 г. с ИП Раднаевым Б.А., от 01.01.2012 г. с ООО «Сириус», от 01.03.2012 г. с ИП Шалдаевым В.Г., от 28.11.2011 г. с ИП Эан Е.Я., от 28.11.2011 г. с ИП Эан Сам Си, от 26.03.2012 г. с ООО «Юпитер».

Материалами дела установлено, что ООО «Интерантенна», ООО «Мир связи плюс», ИП Кондратенко В.А., ИП Колотилин Д.Д. одновременно являются контрагентами по договорам поставки ООО «МобайлОпт» и ООО «ТриАкс».

Согласно ассортиментному перечню товаров по состоянию на 13.06.2012 г., ООО «ТриАкс» реализует: лампы, фонари, WEB-камеры, сетевые удлинители, мыши, адаптеры, картридеры, FM-модули, колонки, зарядки, кабели, переходники, зарядные устройства оригиналы и для китайских телефонов, гарнитуры, стилиусы, украшения для телефонов, АКБ оригиналы (на различные сотовые телефоны), чехлы, сумочки для телефонов.

В соответствии с п.7 ст.4 Закона о защите конкуренции, 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 п. 4 ст.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; хозяйствующий субъект - индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющие деятельность, приносящую им доход (п. 5 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Таким образом, ООО «МобайлОпт» и ООО «ТриАкс» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке, в пределах одной территории (г. Новосибирск, Новосибирская область).

Как следует из материалов дела, «...» и «...» с 1 ноября 2011 г. по 12 марта 2012г. являлись сотрудниками ООО «МобайлОпт» в должности «категорийный менеджер», на основании заключенных Трудовых договоров № ТДО-16 и № ТДО-17 соответственно, о чем внесены записи в трудовые книжки Работников.

За каждым категорийным менеджером были закреплены конкретные группы

товара - «...»– аксессуары к сотовым телефонам, «...»– цифровая техника, сотовые телефоны определенных брендов.

В ходе исполнения «...» своих должностных обязанностей она располагала сведениями о поставщиках товара, условиях заключаемых договоров поставки, включая цену договоров, условиях оплаты и доставки поставляемой продукции.

Информация о договорах, заключаемых одним хозяйствующим субъектом с другими хозяйствующими субъектами, может содержать экономические и организационные сведения, которые имеют действительную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, и к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании.

В силу п. 8.4. указанных трудовых договоров, работник обязуется не разглашать информацию, составляющую коммерческую тайну работодателя (т.е. ООО «МобайлОпт»).

П. 8.4.1 трудовых договоров раскрывает, что под коммерческой тайной понимается конфиденциальность информации, позволяющая ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду. Нарушение Федерального закона о коммерческой тайне № 98-ФЗ от 29.07.2004г. влечет за собой дисциплинарную, гражданско-правовую, административную или уголовную ответственность в соответствии с законодательством РФ.

В п. 8.4.2. трудовых договоров указано, что в целях охраны конфиденциальности информации работник обязан:

- выполнять установленный работодателем режим коммерческой тайны;
- не разглашать информацию, составляющую коммерческую тайну, обладателями которой являются работодатель и его контрагенты, и без их согласия не использовать эту информацию в личных целях;
- не разглашать информацию, составляющую коммерческую тайну, работодателем которой являются работодатель и его контрагенты, в течение трех лет после прекращения трудового договора, если указанное соглашение не заключалось;
- возместить причиненный работодателю ущерб, если работник виновен в разглашении информации, составляющей коммерческую тайну, ставшей ему известной в связи с исполнением им трудовых обязанностей;
- передать работодателю при прекращении или расторжении трудового договора имеющиеся в использовании работника материальные носители информации, содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну.

В соответствии с п. 9 ст. 4 Закона о защите конкуренции, любые действия хозяйствующих субъектов, которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо

нанесли или могут нанести вред их деловой репутации, признаются недобросовестной конкуренцией.

Запрет на недобросовестную конкуренцию установлен статьей 14 Закона о защите конкуренции.

П. 5 ч. 1 ст. 14 Закона о защите конкуренции запрещается такой вид недобросовестной конкуренции, как незаконное получение, использование, разглашение информации, составляющей коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну.

Представитель ООО «ТриАкс» не согласилась с наличием нарушения п.5 ч.1 ст.14 Закона о защите конкуренции, поскольку сведения, ставшие известными «...» и «...» в ходе осуществления своей трудовой деятельности, не являются сведениями, составляющими коммерческую тайну ООО «МобайлОпт», т.к. последним не были предприняты предусмотренные законодательством меры по установлению режима коммерческой тайны, а также иные меры по охране конфиденциальности информации. Находясь в трудовых отношениях с ООО «МобайлОпт», «...» и «...» не имели доступа к конфиденциальной информации, т.к. они не были ознакомлены под роспись с перечнем информации, составляющей коммерческую тайну, не были ознакомлены под роспись с режимом коммерческой тайны и с мерами ответственности за его нарушение. Информация о поставщиках и покупателях продукции не представляет собой коммерческую тайну, т.к. находится в свободном доступе (в системе ДубльГис, Интернет, реклама и другие электронные справочники) и к ней имеется доступ третьих лиц. Режим коммерческой тайны в отношении данной информации ООО «МобайлОпт» не введен и не может быть введен в силу ее общедоступности.

Отношения, связанные с установлением, изменением и прекращением режима коммерческой тайны в отношении информации, составляющей секрет производства (ноу-хау), а также в отношении информации, составляющей коммерческую тайну, регулирует Федеральный закон от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» (далее – Закон о коммерческой тайне).

В соответствии со ст. 3 Закона о коммерческой тайне, 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;

информация, составляющая коммерческую тайну (секрет производства), - 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;

обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, - лицо, которое владеет информацией, составляющей коммерческую тайну, на законном

основании, ограничило доступ к этой информации и установило в отношении ее режим коммерческой тайны;

доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, - ознакомление определенных лиц с информацией, составляющей коммерческую тайну, с согласия ее обладателя или на ином законном основании при условии сохранения конфиденциальности этой информации;

разглашение информации, составляющей коммерческую тайну, - 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.

В силу ч. 4 ст. 4 Закона о коммерческой тайне, 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.

Меры по охране конфиденциальности информации, принимаемые ее обладателем, согласно ч.1 ст. 10 Закона о коммерческой тайне, должны включать в себя:

- 1) определение перечня информации, составляющей коммерческую тайну;
- 2) ограничение доступа к информации, составляющей коммерческую тайну, путем установления порядка обращения с этой информацией и контроля за соблюдением такого порядка;
- 3) учет лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, и (или) лиц, которым такая информация была предоставлена или передана;
- 4) регулирование отношений по использованию информации, составляющей коммерческую тайну, работниками на основании трудовых договоров и контрагентами на основании гражданско-правовых договоров;
- 5) нанесение на материальные носители, содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну, или включение в состав реквизитов документов, содержащих такую информацию, грифа «Коммерческая тайна» с указанием обладателя такой информации (для юридических лиц - полное наименование и место нахождения, для индивидуальных предпринимателей - фамилия, имя, отчество гражданина, являющегося индивидуальным предпринимателем, и место жительства).

Режим коммерческой тайны считается установленным после принятия обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, мер, указанных в ч. 1 ст. 10 (ч.2 ст.10 Закона о коммерческой тайне).

В целях охраны конфиденциальности информации работодатель обязан:

- 1) ознакомить под расписку работника, доступ которого к информации, составляющей коммерческую тайну, необходим для выполнения им своих трудовых обязанностей, с перечнем информации, составляющей коммерческую тайну, обладателями которой являются работодатель и его контрагенты;
- 2) ознакомить под расписку работника с установленным работодателем режимом коммерческой тайны и с мерами ответственности за его нарушение;
- 3) создать работнику необходимые условия для соблюдения им установленного работодателем режима коммерческой тайны (ч.1 ст. 11 Закона о коммерческой тайне).

Как установлено материалами дела, ООО «Мобайл Опт» не были приняты предусмотренные законодательством меры по установлению режима коммерческой тайны, предусмотренные ст.10 Закона о коммерческой тайне, а также меры по ее охране, предусмотренные ст.11 Закона о коммерческой тайне. Следовательно, информация о поставщиках, которые поставляют товар ООО «МобайлОпт» по низким ценам, о наработанной схеме поставки товаров для ООО «МобайлОпт», а также информация о постоянных покупателях, условиях заключаемых договоров поставки, включая цену договоров, условиях оплаты и доставки поставляемой продукции, не является коммерческой тайной ООО «МобайлОпт», поскольку режим коммерческой тайны в отношении данной информации надлежащим образом не установлен.

Таким образом, нарушение п.5 ч.1 ст.14 Закона о защите конкуренции в действиях ООО «ТриАкс» материалами дела не подтвердилось.

Совершение ООО «ТриАкс» иных действий, направленных на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащих законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинившие убытки либо нанесших вред деловой репутации ООО «МобайлОпт», материалами дела также не установлено.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Не признать в действиях ООО «ТриАкс» нарушения антимонопольного законодательства, а именно части 1 и пункта 5 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. В связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства, рассмотрение дела № 06-01-27-14-12 прекратить.

Председатель Комиссии

\_\_\_\_\_ Т.В. Лопаткина



Члены Комиссии

\_\_\_\_\_ И.Р. Носкова

\_\_\_\_\_ Д.А. Былина

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.