ПО/49705/19 от 26.09.2019

ООО «Энергия Оптимум»

Волоколамское ш., д. 1,

стр. 1, корп. 12,

г. Москва, 125080

info@optimizator-energy.ru

ООО «Технорост»

Красный пр-кт. д. 82, оф. 7БЦ,

Новосибирская обл.,

г. Новосибирск, 630091

Красный проспект, д. 82, оф. 151,

Новосибирская обл.,

г. Новосибирск, 630091

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/01/14-1406/2019

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «21» августа 2019 г.

В полном объеме решение изготовлено «23» сентября 2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по

г. Москве по рассмотрению дела № 077/01/14-1406/2019 о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия Московского УФАС России, Комиссия) в составе:

председателя Комиссии: <....>,

членов Комиссии: <....>,<....>, <....>,

рассмотрев дело № 077/01/14-1406/2019 по признакам нарушения ООО «Технорост» (ОГРН 1165476081715, ИНН 5406605140) пункта 1 статьи 14.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в распространении на сайте в сети Интернет по адресам optimum-mc.su, optimizator-energy.com, texnorost.com, а также в электронных письмах, направленных с электронно почты e.krat@texnorost.com, принадлежащей домену texnorost.com, информации о продукции и деятельности ООО «Энергия Оптимум»,

в присутствии представителя ООО «Энергия Оптимум» в лице <....>,

в отсутствие представителей ООО «Технорост» (уведомлено надлежащим образом),

руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 077/01/14-1406/2019 возбуждено в связи с неисполнением ООО «Технорост» Предупреждения от 06.12.2018 № 8-30 (исх. № АХ/59940/18), выданного на основании заявления ООО «Энергия Оптимум» относительно наличия в действиях ООО «Технорост» признаков нарушения статьи 14.1 Закона о защите конкуренции, выразившегося в дискредитации ООО «Энергия Оптимум», то есть в распространении ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту и (или) нанести ущерб его деловой репутации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренцией является 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 под хозяйствующим субъектом понимается 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.

Пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товарным рынком является сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссией Московского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

ООО «Энергия Оптимум» (адрес: Мироновская ул., д. 33, стр. 9, эт. 1, ком. 1, г. Москва, 105318) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 06.08.2013 за основным государственным регистрационным номером 1137746695074, ИНН 7710944863, КПП 771901001.

Основным видом деятельности ООО «Энергия Оптимум» является деятельность по торговле оптовой производственным электротехническим оборудованием, машинами, аппаратурой и материалами (46.69.5 код ОКВЭД).

Осуществление данной деятельности подтверждается рядом документов, представленных в адрес Московского УФАС России, в том числе договорами, и согласуется со сведениями, содержащимися в Государственном реестре юридических лиц, а также информацией на официальном сайте ООО «Энергия Оптимум» — optimizator-energy.ru.

Также ООО «Энергия Оптимум» осуществляет деятельность агентов по оптовой торговле прочими видами машин и промышленного оборудования, в том числе по оптовой торговле электротоварами и бытовыми электроустановочными изделиями.

Осуществление указанной деятельности ООО «Энергия Оптимум» подтверждается рядом договоров, представленных заявителем в материалы дела № 077/01/14/1406/2019, в том числе Договором № 01/15-Б от 09.11.2015, заключенным между ООО «Энергия Оптимум» и ООО «Проматом Групп», согласно которому ООО «Энергия Оптимум» обязуется поставить ООО «Проматом Групп» оптимизатор напряжения ЭОП 3-160-01.

ООО «Технорост» (адрес: Красный проспект, д. 82, оф. 7БЦ, г. Новосибирск, 630091) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 23.03.2016 за основным государственным регистрационным номером 1165476081715, ИНН 5406605140, КПП 540601001.

ООО «Технорост» осуществляет деятельность, в том числе по реализации электротоваров, в том числе схожих с реализуемыми ООО «Энергия Оптимум» товарами.

Осуществление данной деятельности, в том числе на территории г. Москвы, подтверждается информацией на официальном сайте ООО «Технорост» — texnorost.com.

Резюмируя изложенное, ООО «Энергия Оптимум» и ООО «Технорост» являются конкурентами, осуществляющими деятельность по реализации электротоваров и бытовых электроустановочных изделий.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов, 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 со статьей 14.1 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем дискредитации, то есть распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту и (или)

нанести ущерб его деловой репутации.

Согласно пунктам 1, 3 части 8 статьи 44 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения заявления, материалов антимонопольный орган принимает, в том числе, одно из следующих решений: о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства; о выдаче предупреждения в соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции.

В силу частей 1, 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, в случае выявления признаков нарушения статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 Закона о защите конкуренции в действиях хозяйствующего субъекта, лицу выдается предупреждение. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

В настоящем случае антимонопольным органом в действиях ООО «Технорост» были установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, на основании чего ООО «Технорост» было выдано предупреждение № 8-30 от 06.12.2018 (исх. № АХ/59940/18) о необходимости прекращения действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения статьи 14.1 Закона о защите конкуренции, путем:

1) прекращения ООО «Технорост» действий по распространению любыми способами в адрес третьих лиц информации, содержащей ложные, неточные или искаженные сведения о продукции и деятельности ООО «Энергия Оптимум»;

2) отзыва ООО «Технорост» писем, поступивших с адреса электронной почты e.krat@texnorost.com и содержащих ложные, неточные или искаженные сведения о продукции и деятельности ООО «Энергия Оптимум», а также опровержения информации, распространяемой на сайте в сети Интернет по адресу optimum-mc.su, с указанием на ложность, неточность и искаженность распространенных ООО «Технорост» сведений.

Данное предупреждение ООО «Технорост» в установленный срок исполнено не было, в связи с чем, руководствуясь частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, Московским УФАС России было возбуждено настоящее дело.

Исходя из пункта 9.1 письма ФАС России от 24.12.2015 № ИА/74666/15 «О применении «четвертого антимонопольного пакета», можно выделить три признака недобросовестной конкуренции в форме дискредитации:

распространение информации, ее недостоверность (ложность, неточность, искаженность) и причинение вреда (ущерба деловой репутации). Под распространением информации понимаются любые действия, в результате которых информация стала известна третьим лицам (хотя бы одному).

Форма распространения информации в данном случае не имеет значения - это может быть публичное выступление, публикация в средствах массовой информации интервью, направление деловых писем и т. п.

Аналогичная позиция содержится и в пункте 7 постановления Пленума Верховного Суда № 3 от 24.02.2005 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», где под распространением сведений, порочащих честь и достоинство граждан или деловую репутацию граждан и юридических лиц, понимается опубликование таких сведений в печати, трансляция по радио и телевидению, демонстрация в кинохроникальных программах и других средствах массовой информации, распространение в сети Интернет, а также с использованием иных средств телекоммуникационной связи, изложение в служебных характеристиках, публичных выступлениях, заявлениях, адресованных должностным лицам, или сообщение в той или иной, в том числе устной, форме хотя бы одному лицу.

При установлении факта распространения той или иной информации субъектом, необходимым фактором является ее распространение каким-либо способом, доступным для фиксации.

Кроме того, Комиссия отмечает, что в данном случае, при установлении признаков недобросовестной конкуренции, обязательным для установления является и факт распространения дискредитирующей информации конкретным лицом, а также то, что такая информация распространяется в отношении определенного субъекта-конкурента.

Согласно документам и сведениям, представленным ООО «Энергия Оптимум» на сайте в сети Интернет по адресу optimum-mc.su, а также в электронных письмах, поступающих с адреса электронной почты e.krat@texnorost.com в адрес контрагентов ООО «Энергия Оптимум», содержатся следующие утверждения:

«Настоящим сообщением информируем Вас о том, что ООО «Энергия Оптимум», а также Управляющая компания "ОПТИМУМ" (адрес: 125080, Россия, город Москва, Волоколамское шоссе, дом 1, стр. 1, офис 208.1, официальным web-сайт: http://optimizator-energy.ru , http://eo-crimea.ru , http://optimum-mc.ru *) производит и поставляет*

нелицензированные копии электротехнической продукции «NORMEL» оригинального, лицензированного производителя ООО "АВЭК"

По сути, деятельность ООО «Энергия Оптимум», в составе которой учредители: ДУБОВ АЛЕКСЕЙ АЛЕКСАНДРОВИЧ, ОРАГВЕЛИДЗЕ ДАВИД ГУРАМОВИЧ, ДУБОВ СЕРГЕЙ ЛЕОНИДОВИЧ, КИБКАЛО СЕРГЕЙ ВЛАДИМИРОВИЧ ни что иное, как хищение технологии.

На странице: http://optimum-mc.ru *«фигуранты» предлагают выдачу лицензии на производство «оборудования» такое можно назвать только, как ТОРГОВЛЯ ВОРОВАННЫМ. Более того лицензию на производство может выдать только патентообладатель.*

Как известно оригинальную идею сложно скопировать полностью, поэтому многие «ноу-хау» не были учтены в дубликате, что в значительной мере влияет на стоимость, эффективность и надежность производимое «фигурантами» оборудования.

Общество с ограниченной ответственностью «АВЭК» с 2009 года производит в г. Новосибирске, серийно трехфазные энергосберегающие нормализаторы переменного напряжения серии ESSV-I под торговой маркой «NORMEL» на основе патентов РФ № 2237270 от 09.01.2003 и № 2377630 от 16.09.2008, которая также защищена свидетельством на товарный знак № 436079 от 07.05.2010.

ООО «АВЭК», как завод-изготовитель оборудования «NORMEL» на основе лицензионного договора № РД 0068517 от 17.08.2010, зарегистрированного в ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС), о чем свидетельствует запись в Государственном реестре изобретений Российской Федерации.

Выпускаемое ООО «АВЭК» оборудование «NORMEL» так же обеспечено следующей разрешительной документацией:

а) сертификатом соответствия № ТС RU C-RU.АЛ32.В.00069;

б) сертификатом пожарной безопасности № ПСБК RU.ПБ01.Н0122;

в) сертификатом соответствия ISO 9001-2015 № ST.RU.0001.P3977926.

На производимое ООО «АВЭК» оборудование и технологию производства имеются патенты, как в Российской Федерации, так и в СНГ, Украине, ЕС, США. В патентах описан принцип устройства, который невозможно представить в ином исполнении, как это могут утверждать «производители» оборудования под маркой OPTEL.

Историческая справка:

ДУБОВ АЛЕКСЕЙ АЛЕКСАНДРОВИЧ, ДУБОВ СЕРГЕЙ ЛЕОНИДОВИЧ являлись с августа 2012г. по август 2013г. сотрудниками представительства NORMEL в городе Москве. На основании полученного опыта и в рамках обучения сотрудников технологии «NORMEL», что и позволило им сконструировать аналог нормализатора «NORMEL».

Обращаем Ваше внимание на то, что трехфазные энергосберегающие нормализаторы переменного напряжения «NORMEL» производятся только в России, в г. Новосибирске, на заводе-изготовителе ООО «АВЭК».

Обращаем Ваше внимание на некорректную работу, отсутствие надежности и безопасности при эксплуатации вышеупомянутого нелицензионного оборудования и на возможность получения серьезных последствий в системах энергоснабжения Ваших предприятий.

Организации, реализующие продукцию без сертификатов и намеренно вводящие в заблуждение потребителя, несут ответственность за нарушение прав потребителей на основании ст. 13 ФЗ «О защите прав потребителей» N 2300-1 от 07.02.1992 г., что влечет за собой возмещение всех убытков, причиненных потребителю.

Рекомендуем всем заинтересованным сторонам отказаться от реализации и приобретения нелицензионной продукции OPTEL».

Указанное информация размещена на сайте optimum-mc.su.

Согласно письму ООО «Регистратор доменных имён РЕГ.РУ» администратором домена optimum-mc.su является Ершов Александр Сергеевич.

Установлено, что <....> является владельцем 100 % долей уставного капитала ООО «Технорост»

В соответствии с пунктом пунктом 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, группой лиц признается хозяйственное общество и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе либо в соответствии с полномочиями, полученными, в том числе на основании письменного соглашения, от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 9 Закона о защите

конкуренции, группой лиц также признаются лица, каждое из которых по какому-либо из признаков указанных в пунктах 1-7 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, входит в группу с одним и тем же лицом, а также другие лица, входящие с любым из таких лиц в группу по какому-либо из указанных в пунктах 1-7 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции признаку.

Таким образом, ООО «Технорост», <....> образуют группу лиц в понимании части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного Московское УФАС России приходит к выводу, что сайт optimum-mc.su используется в целях осуществления деятельности хозяйствующего субъекта ООО «Технорост».

Также заявителем в материалы дела представлены сайты в сети Интернет с аналогичной информацией в отношении ООО «Энергия Оптимум»: optimizator-energy.com, texnorost.com, optimum-mc.su.

Согласно представленным ООО «Регистратор доменных имён РЕГ.РУ» сведениям владельцем указанных сайтов также является Ершов Александр Сергеевич.

Также с адреса электронной почты e.krat@texnorost.com от лица сотрудников ООО «Технорост» в адреса контрагентов ООО «Энергия Оптимум» ООО «Технорост» направляло уведомления, информационные письма с информацией о поставках и производстве нелицензированных копий электротехнической продукции «Normel».

В подтверждение заявителем представлены переписки ООО «Эергия Оптимум» с Министерством топлива и энергетики Республики Крым, ООО «Мелстон Инжиниринг», ФГБОУ ВПО «НИУ «МЭИ», в чьи адреса были направлены спорные письма.

На основании изложенного Комиссией Московского УФАС России установлен факт распространения рассматриваемой в рамках настоящего дела информации именно ООО «Технорост» и его должностным лицом (законным представителем), в отношении субъекта-конкурента ООО «Энергия Оптимум».

Согласно заявлению ООО «Энергия Оптимум» содержащаяся в спорных письмах, а также на сайтах optimizator-energy.com, texnorost.com, optimum-mc.su, информация, не соответствует действительности и носит ложный, неточный и искаженный характер.

Так, не соответствует действительности содержащееся в письме утверждение относительно того, что поставляемая по упомянутому договору продукция является контрафакцией, представляет собой

результат «краж» технологии и т.п. Данные утверждения, как указывает заявитель, не подтверждены необходимыми доказательствами.

Ложность означает полное несоответствие информации действительному положению дел; под искаженностью понимается интерпретация хозяйствующим субъектом информации о существующем или состоявшемся факте, действии, событии применительно к хозяйствующему субъекту-конкуренту в такой форме, которая приведет к ее неверному, негативному восприятию третьими лицами, включая потребителей; неточностью является распространение хозяйствующим субъектом информации о хозяйствующем субъекте конкуренте не в полном объеме, что не позволяет всесторонне ее воспринять, получить исчерпывающе верное представление об излагаемых факте, действии или событии применительно к данному хозяйствующему субъекту.

По мнению Комиссии Московского УФАС России, при оценке ложности, неточности или искаженности распространенных сведений, повлекших причинение убытков хозяйствующему субъекту и (или) нанесение ущерба его деловой репутации, а также создавшие возможность наступления таких последствий, необходимо придерживаться позиции аналогичной той, что содержится в статье 152 Гражданского кодекса Российской Федерации. В частности согласно пункту 1 указанной статьи, распространенные сведения считаются ложными до тех пор пока лицо их распространившее не докажет обратное. Данный вывод Комиссии Московского УФАС России основан в том числе на том, что возложение на лицо, которому распространенные сведения причиняют убытки или наносят ущерб деловой репутации, обязанности доказать их ложность, было бы неправомерно и противоречило бы общим принципам гражданского законодательства. Кроме того, в условиях конкуренции, когда распространение информации является одним из действенных способов привлечения потребителей и/или контрагентов, обязанность каждого субъекта иметь доказательства своих утверждений является необходимым условием нормального функционирования рынка.

Тем самым получение лицом, распространившим информацию, подтверждения действительности сообщаемых им сведений должно предшествовать такому распространению. Обратное противоречило бы вышеизложенному подходу.

Необходимым условием признания факта дискредитации конкурента является тот эффект, произведенный на восприятие определенных обстоятельств, который окажут действия хозяйствующего субъекта. А именно у контрагента должно сложиться ложное впечатление относительно действительной ситуации, что потенциально (либо реально) может привести к получению лицом, распространившим такую

информацию, необоснованного преимущества на товарном рынке.

ООО «Технорост» не представлено каких-либо сведений свидетельствующих об обратном.

В рамках указанного дела было оценено распространение ООО «Технорост» в адрес контрагентов писем, а также на сайтах optimizator-energy.com, texnorost.com, optimum-mc.su информации, содержащей не соответствующую действительности сведения.

Исходя из нормативного понятия недобросовестной конкуренции, причинение хозяйствующему субъекту реальных убытков или нанесение реального вреда его деловой репутации действиями со стороны хозяйствующего субъекта конкурента не является обязательным признаком акта недобросовестной конкуренции. Комиссии при рассмотрении дела достаточно установить возможность наступления таких неблагоприятных последствий для хозяйствующего субъекта вследствие недобросовестных действий другого субъекта-конкурента.

В рассматриваемом случае распространение ООО «Технорост» сведений порочащих деловую репутацию ООО «Энергия Оптимум» не основано на достоверных фактах, позволяет ООО «Технорост» получить преимущества при осуществлении конкурентной деятельности в результате перераспределения спроса на товарном рынке, порочит деловую репутацию субъекта-конкурента и призывает прекратить с ним сотрудничество, предлагая в качестве альтернативы свой товар.

Резюмируя изложенное, на основании материалов дела № 077/01/14-1406/2019, Комиссией Московского УФАС России действия ООО «Технорост» признаны актом недобросовестной конкуренции, установлены все признаки такого деяния, сформулированные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Нарушение ООО «Технорост» пункта 1 статьи 14.1 Закона о защите конкуренции непосредственно выразилось в дискредитации ООО «Энергия Оптимум», то есть в распространении ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту и (или) нанести ущерб его деловой репутации.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 1 4 статьи 41, статьями 49-50 Закона о защите конкуренции, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Технорост» нарушившим пункт 1 статьи 14.1 Закона о защите конкуренции в связи с распространением дискредитирующей ООО «Энергия Оптимум» информации, то есть ложных, неточных и искаженных сведений:

2 . Выдать ООО «Технорост» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Председатель Комиссии <....>
Члены Комиссии <....>
<....>
<....>

Решение вступает в законную силу со дня принятия (изготовления его в полном объеме) и может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд г. Москвы.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исполнитель: <....>