

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 06 декабря 2019 года и материалы дела № 027/04/14.3-909/2019 об административном правонарушении в отношении ООО «Автоцентр Хабаровск» (ранее ООО «Автоцентр МАЗ - Хабаровск») (ИНН 2724228892, 680032, г. Хабаровск, ул. Зеленая, д. 3А, оф. 201) в связи с размещением ненадлежащей рекламы,

в отсутствие законного представителя ООО «Автоцентр Хабаровск», извещенного о дате, месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

в присутствии, представителя ООО «Трансервис» (по доверенности),

УСТАНОВИЛА:

На рассмотрении Хабаровского УФАС России находятся заявления ООО «Трансервис» (вход. 4/8210 от 16.07.2019) и ООО «МАЗ-РУС» (вх. от 07.08.2019 № 4/9247) о размещении ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» (Общество) в сети Интернет на сайте компании и рекламных объявлениях сведений о том, что Общество является дилером ОАО «МАЗ» - управляющая компания холдинга «БЕЛАВТОМАЗ» (производитель) в отсутствие дилерского соглашения.

При рассмотрении заявлений установлено, что в сети Интернет на сайте «spres.drom.ru» распространяются:

24.07.2019 реклама «МАЗ 975800, 2019. Официальный дилер и сервисный центр-Автоцентр МАЗ –Хабаровск. Полуприцепы в количестве 3-х ед. в наличии..», реклама содержит изображение товарного знака «МАЗ». При переходе по ссылке к подробному описанию продаваемой техники наряду с характеристиками содержится информация: «Официальный дилер и сервисный центр - Автоцентр МАЗ-Хабаровск».

24.07.2019 реклама «Тягачи МАЗ, 2019. ООО «Автоцентр МАЗ Хабаровск» -официальный дилер и сервисный центр. Седельный тягач в максимальной комплектации. Седельный тягач МАЗ с мерседес двигателем в наличии от дилера..». При переходе по ссылке к подробному описанию продаваемой техники наряду с характеристиками содержится информация: «Седельный тягач МАЗ с мерседес двигателем в наличии от дилера в Хабаровске, «Официальный дилер и сервисный центр - Автоцентр МАЗ-Хабаровск».

24.07.2019 реклама «МАЗ 6430С9-520-020,2019. ООО «Автоцентр МАЗ - Хабаровск» -официальный дилер. В наличии на нашем складе в Хабаровске...»; При переходе по ссылке к подробному описанию продаваемой техники наряду с характеристиками содержится информация: «Официальный дилер и сервисный центр - Автоцентр МАЗ-Хабаровск».

24.07.2019 реклама «МАЗ 856102-20,2019 ООО «Автоцентр МАЗ - Хабаровск» -официальный дилер Предлагаем из наличия прицеп МАЗ 856102-20 Конструктивно...».

При переходе по ссылке к подробному описанию продаваемой техники наряду с характеристиками содержится информация: «Официальный дилер и сервисный центр - Автоцентр МАЗ-Хабаровск».

24.07.2019 реклама «Тягач МАЗ,2019. ООО «Автоцентр МАЗ - Хабаровск».Официальный дилер грузовой техники. В наличии г. Хабаровск. Двигатель ЯМЗ. От официального дилера. Гарантия, Сервис..» При переходе по ссылке к подробному описанию продаваемой техники наряду с характеристиками содержится информация: «Официальный дилер и сервисный центр - Автоцентр МАЗ-Хабаровск»;

24.07.2019 реклама «МАЗ,2019. ООО «Автоцентр МАЗ - Хабаровск». Официальный дилер грузовой техники.. Полноприводный тягач МАЗ на двускатной ошиновкой с гарантией 2 года..»;

07.10.2019 реклама «МАЗ 2019. Дилер МАЗ, 11.122 куб. см, 20.000 кг.6x4. 4.840.000р. Автоцентр Хабаровск.

При переходе по ссылке к подробному описанию продаваемой техники «МАЗ» содержится информация: «Дилер МАЗ В Магадане.... «Официальный дилер и сервисный центр - Автоцентр МАЗ-Хабаровск»;

Из размещенной в свободном доступе в сети «Интернет» рекламной информации следует, что ООО «Автоцентр МАЗ Хабаровск» является дилером компании производителя техники «МАЗ».

Производство и реализацию грузовой, пассажирской и специальной

автомобильной техники под товарным знаком «МАЗ» осуществляет ОАО «МАЗ» - управляющая компания холдинга «БЕЛАВТОМАЗ» (далее производитель).

Реализация автотехники на территории Российской Федерации осуществляется ОАО «МАЗ» - управляющая компания холдинга «БЕЛАВТОМАЗ» через официального дистрибьютора ООО «МАЗ-РУС».

В соответствии с дистрибьюторским договором продукция передается Дистрибьютору для его последующей реализации Дилерам производителя или Дистрибьютора.

В Хабаровское УФАС России представлены дилерские соглашения, заключенные между:

- ОАО «МАЗ» - управляющая компания холдинга «БЕЛАВТОМАЗ» и АО «Автотехснаб» (Амурская область г. Благовещенск);
- ОАО «МАЗ» - управляющая компания холдинга «БЕЛАВТОМАЗ» и ООО «Дальневосточный автоцентр» (Приморский край г. Владивосток);
- ОАО «МАЗ» - управляющая компания холдинга «БЕЛАВТОМАЗ» и ООО «Транссервис» (Хабаровский край Хабаровский р-н с. Тополево).

Договорные отношения, в том числе дилерское соглашение либо договор на техническое обслуживание и ремонт автотехники «МАЗ», между ОАО «МАЗ» - управляющая компания холдинга «БЕЛАВТОМАЗ» (либо ООО «МАЗ-РУС») и ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» отсутствуют.

В ходе рассмотрения заявления установлено, что ООО «Транссервис» и ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» являются конкурентами.

Согласно части 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

В силу пункта 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее ФЗ «О защите конкуренции») под недобросовестной конкуренцией понимаются 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 силу части 2 статьи 34 Конституции РФ, главы 2.1. ФЗ «О защите конкуренции» в Российской Федерации не допускается экономическая деятельность, направленная на недобросовестную конкуренцию. При этом в статье 14.2 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию путем введения в заблуждение.

В соответствии со статьей 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Для признания действий лица недобросовестной конкуренцией они должны одновременно выполнять несколько условий, а именно:

- совершаться хозяйствующими субъектами;
- быть направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;
- противоречить законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинить или быть способны причинить убытки другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанести ущерб его деловой репутации (причинение вреда).

Представленные заявителями документы подтверждают наличие в действиях ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» признаков недобросовестной конкуренции:

1. ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» и ООО «Транссервис» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке по розничной торговле грузовыми автомобилями, прицепами, полуприцепами, специальными транспортными средствами, автомобильными шасси, прицепными и полуприцепными шасси, запасными частями, выпускаемыми ОАО «МАЗ» - управляющая компания холдинга «БЕЛАВТОМАЗ», в пределах одних и тех же географических границ – территория Дальневосточного региона.

2. Распространение недостоверных сведений при реализации спецтехники «МАЗ» о продавце - ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» как о дилере, вводит в заблуждение потребителей в отношении статуса продавца спец. техники «МАЗ» и сервисного обслуживания и способствует увеличению клиентской базы и прибыли Общества, то есть способствует перераспределению спроса в пользу ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск».

Кроме того, ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» не несет ответственности и предпринимательских рисков, связанных с реализацией техники «МАЗ», которые несут хозяйствующие субъекты, имеющие статус Дилера. Так, ООО «Транссервис» в соответствии с дилерским соглашением обязано приобрести в 2019 году у Производителя минимум 40 единиц техники, при этом риск не продажи транспортных средств остается у ООО «Транссервис», в то время как ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» не несет рисков минимального объема продаж, что ставит в неравное положение ООО «Транссервис». Так же ООО «Транссервис» (как дилер) обязан проводить активную рекламную, маркетинговую, сбытовую политику, предоставлять отчеты производителю по роду своей деятельности, и соответственно нести затраты, связанные и исполнением обязательств по дилерскому соглашению, которые ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» не несет.

Таким образом, действия ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» направлены на получение необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности.

3. Действия ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» нарушают требования статьи 14.2 ФЗ «О защите конкуренции», противоречат требованиям добросовестности, разумности и справедливости.

Информация о том, что продавец спец. техники «МАЗ» - ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» является дилером (при том, что отсутствует информация дилером каких производителей является продавец), вводит потребителей в заблуждение относительно статуса продавца как дилера производителя - ОАО «МАЗ» - управляющая компания холдинга «БЕЛАВТОМАЗ». Доказательствами того, что потребители вводятся в заблуждение служит и распространение в сети Интернет на сайтах www.blizko.ru, trucksale.ru, www.vl.ru, www.cataloxy.ru информации о том, что ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» является официальным дилером МАЗ, также о том, что ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» является официальным представителем МАЗ. Согласно пояснениям владельцев указанных доменов данные о компании формируются из открытых источников, из других справочников или корпоративных сайтов, полагая, что информация о статусе ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» как дилере

МАЗ соответствует действительности.

Тот факт, что ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» является дилером другого производителя (компании) не свидетельствует об отсутствии нарушения, так как словосочетания: «дилер грузовой и прицепной техники», «от официального дилера», «от официального дилера, гарантия, сервис» «в наличии от дилера..» используются исключительно по отношению к технике «МАЗ», что создает впечатление того, что продавец является дилером именно производителя техники «МАЗ».

Указание в рекламе (при продаже техники МАЗ) на то, что общество является дилером в отсутствие дилерского соглашения с ОАО «МАЗ» - управляющая компания холдинга «БЕЛАВТОМАЗ», неправомерно.

4. Введение в заблуждение потребителей относительно статуса продавца, позиционирование общества как дилера влечет увеличение клиентской базы и прибыли Общества, при этом указанные действия отвлекают потребителей и контрагентов от добросовестного субъекта предпринимательской деятельности, что в свою очередь может спровоцировать отток клиентов от ООО «Транссервис» и уменьшение его прибыли, создает реальную угрозу причинения убытков в виде упущенной выгоды ООО «Транссервис».

На основании изложенного, действия ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат требованиям законодательства, принципам добропорядочности, разумности и справедливости, способны причинить убытки конкурентам – ООО «Транссервис», и являются актом недобросовестной конкуренции.

Кроме того, согласно пункту 7 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица или товара.

В силу требований статьи 1484 ГК РФ к действиям по осуществлению исключительного права на товарный знак относится, в том числе, размещение товарного знака в предложениях о продаже товаров (выполнении работ, оказании услуг), а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе.

При этом установлено, что исключительное право на товарный знак «МАЗ» (свидетельство № 746686), зарегистрированный в отношении товаров и услуг МКТУ: класс 12, 35,37, принадлежит ОАО «МАЗ» - управляющая компания холдинга «БЕЛАВТОМАЗ». Согласно письму ОАО

«МАЗ» - управляющая компания холдинга «БЕЛАВТОМАЗ», направленной в адрес ООО «МАЗ-РУС» (исх. от 25.09.2018), ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» не имеет законных оснований для использования товарного знака «МАЗ».

Вместе с тем, указанная выше реклама, распространенная 24.07.2019 на сайте «spec.drom.ru» с использованием изображения товарного знака не воспринимается как реклама независимого услугодателя, использование в рекламе изображения товарного знака «МАЗ» совместно с указанием на статус дилера у конечных потребителей может создать впечатление, что организация-продавец является официальным дилером продукции, в то время как это не соответствует действительности.

На основании части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 4 части 2, пункта 7 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламоделец.

Установлено, что рекламоделем-лицом, установившим объект рекламирования, и в чьих интересах распространяется реклама, является ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» (ИНН 2724228892, 680032, г. Хабаровск, ул. Зеленая, д. 3А, оф. 201). Данный факт подтверждается письмом (вх. от 14.08.2019 № 4/9560), представленным ООО «ФарПост» по запросу антимонопольного органа.

ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» 31.10.2019 в ЕГРЮЛ внесены записи, содержащие сведения об изменении последним фирменного наименования на ООО «Автоцентр Хабаровск».

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «Трансервис» поддержал выводы антимонопольного органа о нарушении ООО «Автоцентр Хабаровск» рекламного законодательства. При этом заявил о применении административного наказания только в виде штрафа, поскольку нарушение выявлено не в ходе осуществления государственного контроля посредством проверки. Кроме того, антимонопольное законодательство состоит, в том числе из ФЗ «О рекламе», так как регулирует отношения по защите конкуренции, в том числе и при недобросовестной рекламе.

Данные доводы не принимаются.

Согласно положению о государственном надзоре в области рекламы, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации, от 20.12.2012 № 1346 государственный надзор в области рекламы осуществляется не только посредством организации и проведения проверок.

Вменяемое правонарушение квалифицируется по статье части 1 статьи 14.3 (нарушение законодательства о рекламе) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), в то время как нарушения антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции квалифицируются по статье 14.33 КоАП РФ (недобросовестная конкуренция).

Нарушение, предусмотренное статьей 14.3 КоАП РФ, не входит в перечень нарушений, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1, за которые административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение.

На основании 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламодателем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) влечет наложение административного штрафа.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 3.5 статьи 4.1, статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения назначается за впервые совершенные административные правонарушения при

отсутствии причинения вреда или угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Административное правонарушение, совершенное ООО «Автоцентр Хабаровск», не входит в перечень административных правонарушений, указанных в ч. 2 ст. 4.1.1 КоАП РФ.

Установлено, что ООО «Автоцентр Хабаровск» относится к категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Ранее ООО «Автоцентр Хабаровск» по статье 14.3 КоАП к ответственности не привлекалось.

Учитывая наличие совокупности изложенных выше обстоятельств, руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ООО «Автоцентр Хабаровск» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.