

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

– Руководитель управления;

Члены Комиссии:

- начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

– главный специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 027/05/5-793/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» (в настоящем ООО «Автоцентр Хабаровск» рекламы с нарушением требований пункта 4 части 2, пункта 7 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителей:

заявителя - ООО «Транссервис» (680050, Хабаровский край, Хабаровский р-н, с Тополево, ул. Прогрессивная, д. 15), представитель (по доверенности);

ООО «МАЗ-РУС» (143441, Московская область, Красногорский район, ул. 69 км МКАД, строение 31, помещение 120), представитель не явился, о дате, месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом;

Лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Автоцентр Хабаровск» (бывший ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск»), г. Хабаровск, ул. Зеленая, д. 3А, оф. 201),

УСТАНОВИЛА:

На рассмотрении Хабаровского УФАС России находятся заявления ООО «Транссервис» (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.

По мнению заявителей в указанных действиях общества имеются признаки нарушения статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2016 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившиеся во введении в заблуждение потребителей относительно статуса продавца как официального дилера, а также наличия у продавца соответствующих полномочий по официальному представительству интересов производителя.

Кроме того в сети Интернет на сайте «Деловая сеть» на странице <https://www.ds25.ru/firms/1905963> размещена информация о компании ООО «Транссервис» - официальном дилере Минского Автомобильного Завода, при этом размещенные: адрес, телефон, сайт, электронная почта, сведения о контактном лице не относятся к компании ООО «Транссервис». При нажатии ссылки mazhab.ru в графе «Сайт» происходит переадресация на сайт <https://maz-centr.ru>, принадлежащий ООО «Автоцентр МАЗ - Хабаровск». В указанных действиях содержатся признаки нарушения статьи 14.8 ФЗ «О защите конкуренции».

В социальной сети Инстаграм на странице https://www.instagram.com/maz_dv/?hl=en размещены сведения о компании Автоцентр МАЗ Хабаровск с использованием товарного знака «МАЗ».

В подтверждение своих доводов Заявителями представлены скриншоты сайта ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» - maz-centr.ru, а также скриншоты страниц сайтов, содержащих рекламные предложения о продаже Обществом техники, производимой под товарным знаком «МАЗ».

При этом установлено, что в сети Интернет распространена реклама Общества о продаже техники «МАЗ», содержащая сведения о том, что ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» является дилером.

В сети интернет:

- на сайте «spec.drom.ru» отслежены:

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 между ООО «МАЗ-РУС» и ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» отсутствуют конкурентные отношения, вместе с тем установлено, что ООО «Транссервис» и ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» являются конкурентами.

На основании статьи 39.1ФЗ «О защите конкуренции» в целях

пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению других лиц (хозяйствующих субъектов в сфере предпринимательской деятельности либо ущемления интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту предупреждение в письменной форме о

прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В порядке части 2 статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» предупреждение выдается хозяйствующему субъекту в случае выявления признаков нарушения, в том числе статей 14.2, 14.8 ФЗ «О защите конкуренции». Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении, в том числе статьям 14.2, 14.8 Закона о защите конкуренции, без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

В ходе рассмотрения заявлений, установлено, что на сайте, принадлежащем ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» внесены изменения, при которых сведения о том, что Общество является дилером производителя техники «МАЗ» отсутствуют.

По запросу антимонопольного органа (исх. от 24.07.2019 № 4/7074) о лице, распространившем информацию на сайте «Деловая сеть» на странице <https://www.ds25.ru/firms/1905963> поступил ответ о том, что данная страница удалена. Данный факт подтверждается скришотом, свидетельствующим об отсутствии такой страницы.

В социальной сети Инстаграм на странице https://www.instagram.com/maz_dv/?hl=en внесены изменения, свидетельствующие о прекращении использования обозначения, тождественного товарному знаку «МАЗ».

Согласно письму ФАС России от 25.12.2018 № СП/106730/18 при решении вопроса о необходимости выдачи предупреждения следует иметь в виду, что предупреждение об устранении признаков нарушения антимонопольного законодательства не может быть выдано, если действия (бездействие), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, на момент принятия решения о выдаче предупреждения прекращены.

В соответствии с пунктом 7 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» Административная ответственность за недобросовестную конкуренцию

установлена статьей 14.33 КоАП РФ. Однако совершение соответствующих действий, являющихся нарушением законодательства о рекламе, в силу части 1 данной статьи влечет административную ответственность, предусмотренную статьей 14.3 КоАП РФ.

При разграничении сферы применения названных статей КоАП РФ судам необходимо исходить из того, что если ложные, неточные или искаженные сведения, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации, некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами, находящимися в состоянии конкуренции с указанным лицом, а также иная информация, распространение которой отвечает признакам недобросовестной конкуренции, содержатся в рекламе, то применяется административная ответственность, установленная статьей 14.3 КоАП РФ, а не статьей 14.33 КоАП РФ.

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».

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», направленному 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.

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «Транссервис» поддержал доводы, изложенные в заявлении.

Представители общества не согласились с выявленным нарушением, пояснив что:

- Общество не позиционирует себя в качестве дилера техники МАЗ.
- Технику приобретает у официального дилера и представляет его интересы, что подтверждается представленными договорами, вместе с тем товарный знак «МАЗ» размещен в рекламе «МАЗ 975800, 2019.

Официальный дилер и сервисный центр-Автоцентр МАЗ –Хабаровск. Полуприцепы в количестве 3-х ед. в наличии..» случайно, что является недоработкой специалиста по размещению рекламы.

Данные доводы не принимаются Комиссией по вышеизложенным основаниям, кроме того, доказательством того, что используемые обществом формулировки вводят в заблуждение потребителей о статусе ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» как о дилере МАЗ служит и распространение в сети Интернет на сайтах www.blizko.ru, trucksale.ru, www.vl.ru, www.cataloxy.ru (информация на которых формируются из открытых источников, из других справочников или корпоративных сайтов) сведений о том, что ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» является официальным дилером МАЗ, то есть, размещая подобную информацию на своих сайтах распространители (пользуясь уже имеющейся в сети Интернет информацией) воспринимают ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» именно как дилера МАЗ, полагая, что информация о статусе ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» как дилере МАЗ соответствует действительности.

Тот факт, что общество приобретает технику у официального дилера, что подтверждается договорами купли-продажи, не свидетельствует, что у ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» как у продавца и рекламодателя автоматически возникает право указывать себя в качестве дилера или применять формулировки, из которых следует, что продавец техники является дилером ОАО «МАЗ» - управляющая компания холдинга «БЕЛАВТОМАЗ».

В пункте 31 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 разъяснено, что использование товарного знака товара, правомерно введенного в гражданский оборот, возможно и другими лицами в рекламе своей деятельности по реализации данного товара.

В то же время отсутствие разрешения правообладателя на использование товарного знака, индивидуализирующего товар, само по себе не влечет признания недостоверной рекламы услуг, оказываемых в отношении этого товара, если потребитель воспринимает такую рекламу как рекламу независимого услугодателя.

При этом, как указано выше реклама, распространенная 24.07.2019 на сайте «spres.drom.ru» с использованием изображения товарного знака не воспринимается как реклама независимого услугодателя.

В ходе рассмотрения дела установлено, что обществом 31.10.2019 в ЕГРЮЛ внесены записи, содержащие сведения об изменении фирменного наименования на ООО «Автоцентр Хабаровск».

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 рекламодаделец.

Установлено, что рекламодателем-лицом, установившим объект рекламирования, и в чьих интересах распространяется реклама, является ООО «Автоцентр 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.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащими рекламы, распространенные на сайте «spec.drom.ru», о продаже спецтехники «МАЗ», содержащие недостоверные сведения о продавце - ООО «Автоцентр МАЗ-Хабаровск» как о дилере МАЗ, а также содержащую не соответствующую действительности сведения об исключительных правах на товарный знак «МАЗ», поскольку в ней нарушены требования пункта 4 части 2, пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Автоцентр Хабаровск» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации.

Решение изготовлено в полном объеме 12 ноября 2019 года.

Решение может быть обжаловано в суд в трехмесячный срок.

