

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения объявлена «04» июня 2021 года

В полном объеме решение изготовлено «11» июня 2020 года

Коллегиальный орган Федеральной антимонопольной службы – Апелляционная коллегия Федеральной антимонопольной службы (далее – Апелляционная коллегия) в составе: заместителя председателя Апелляционной коллегии: «<...>»; членов Апелляционной коллегии: «<...>», «<...>»,

в присутствии: представителя ООО «НОЭЛСИ» — «<...>» (по доверенности); представителя ООО «Медикал-Сервис» — «<...>» (по доверенности); посредством видео-конференц-связи представителя Ярославского УФАС России — «<...>», – начальника отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства Ярославского УФАС России,

рассмотрев на заседании Апелляционной коллегии жалобу ООО «НОЭЛСИ» на решение и предписание Ярославского УФАС России от 12.03.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 076/01/14.1-815/2020 (уведомление о дате, времени и месте рассмотрения жалобы размещено на официальном сайте ФАС России www.fas.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»),

УСТАНОВИЛА:

на рассмотрение Апелляционной коллегии в порядке статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) поступила жалоба ООО «НОЭЛСИ» (далее также — Заявитель) на решение и предписание Ярославского УФАС России от 12.03.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 076/01/14.1-815/2020 (далее соответственно – Решение, Жалоба, Дело).

По результатам рассмотрения Дела действия ООО «НОЭЛСИ» по размещению на сайте <http://medical112.com/> информации, дискредитирующей ООО «Медикал-Сервис», Ярославским УФАС

России были признаны нарушением статьи 14¹ Закона о защите конкуренции.

Ярославское УФАС России выдало ООО «НОЭЛСИ» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

ООО «НОЭЛСИ» с вынесенными решением и предписанием Ярославского УФАС России от 12.03.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 076/01/14.1-815/2020 не согласно, просит их отменить.

Доводы Заявителя изложены в Жалобе, в частности, Заявитель указывает, что информация, размещенная ООО «НОЭЛСИ» на сайте <http://medical112.com/> соответствует действительности и не нарушает права и законные интересы ООО «Медикал-Сервис».

В ходе рассмотрения жалобы Апелляционной коллегией установлено следующее.

Ярославским УФАС России рассмотрено заявление ООО «Медикал – Сервис» о возможном нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «НОЭЛСИ», по результатам рассмотрения которого Ярославским УФАС России ООО «НОЭЛСИ» выдано предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения статьи 14¹ Закона о защите конкуренции (далее – Предупреждение), выразившегося в дискредитации, то есть распространении на сайте с доменным именем medical112.com ложных, неточных и искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту и (или) нанести ущерб его деловой репутации, путем:

-удаления сведений о недобросовестной предпринимательской деятельности, дискредитирующих ООО «Медикал-Сервис», на сайте с доменным именем medical112.com;

-принятия мер по недопущению совершения в дальнейшем указанных действий (бездействия), содержащих признаки нарушения статьи 14¹ Закона о защите конкуренции.

Указанные действия ООО «Ноэлси» необходимо было совершить в срок до 30.08.2020.

Предметом оценки антимонопольного органа являлась следующая информация, размещенная ООО «НОЭЛСИ» на сайте с доменным именем medical112.com: «...Хронология грязной борьбы Медикал-Сервис против компании НОЭЛСИ...»; «...Ярославская компания ООО

«Медикал-Сервис» на протяжении длительного времени ведёт недобросовестную борьбу против предприятия ООО «НОЭЛСИ», в ход идет откровенная подделка – кража интеллектуальной собственности и коммерческой информации...»; «...в действиях ООО «Медикал-Сервис» усматриваются признаки нарушения ч. 2 ст. 14.6 Закона о конкуренции, в части копирования внешнего вида товара, что является грубым нарушением прав хозяйствующего субъекта...»; «...Первым изделием, которое незаконно скопировала компания Медикал-Сервис, был штатив для переносного рентгеновского аппарата...»; «...Вторым изделием, незаконно скопированным компанией Медикал-Сервис, была подставка под цифровой приёмник, размещаемая на штативе для переносного аппарата. С 2017 года Медикал-Сервис использует переносной рентгеновский аппарат производства ECOTRONCo.Ltd., с которой компания НОЭЛСИ расторгла контракт ввиду плохого качества рентгеновских аппаратов и невысокой ненадёжности...»; «...С 2018 года Медикал-Сервис использует плоскпанельный детектор компании RayenceCOLtd.»...«Но компания RayenceCOLtd. не смогла подтвердить заявленные ей технические характеристики своих плоскпанельных детекторов при проведении технических испытаний...»; «...Медикал-Сервис впервые демонстрирует на выставке Здравоохранение 2018 года НЕЗАКОННУЮ копию универсального штатива, разработанного компанией НОЭЛСИ...»; «...24.12.2018 г. компания Медикал-Сервис отправляет компании НОЭЛСИ письмо с угрозами...»; «...ВНИМАНИЕ ПОДДЕЛКА!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!! Ярославская компания ООО «Медикал-Сервис», со второго полугодия 2018 г., начала предлагать клиентам копию комплекта рентгеновского оборудования, которое производит наша компания НОЭЛСИ с 2013г...».

Предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства ООО «НОЭЛСИ» выполнено не было, в связи с чем Приказом от 09.09.2020 № 239 Ярославским УФАС России возбуждено Дело в отношении ООО «Ноэлси» по признакам нарушения статьи 14.1 Закона о защите конкуренции, выразившегося в действиях ООО «НОЭЛСИ» по размещению на сайте <http://medical112.com/> информации, дискредитирующей ООО «Медикал-Сервис».

В рамках рассмотрения Дела Ярославским УФАС России было установлено следующее.

Выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц № ЮЭ9965-20-133689827 от 23.07.2020 установлено, что в качестве основного вида деятельности ООО «Медикал-Сервис» осуществляет производство аппаратов, применяемых в медицинских целях, основанных на использовании рентгеновского, альфа-, бета- и гамма-

излучений ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС. Ред. 2 -26.60.1. В качестве дополнительного вида деятельности установлена торговля оптовая техникой, оборудованием и инструментами, применяемыми в медицинских целях ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС. Ред. 2 - 46.69.8.

Выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц № ЮЭ9965-20-133689828 от 23.07.2020 установлено, что основной вид деятельности ООО «Ноэлси» - торговля оптовая техникой, оборудованием и инструментами, применяемыми в медицинских целях ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС. Ред. 2 - 46.69.8. В качестве дополнительного вида деятельности установлено производство аппаратов, применяемых в медицинских целях, основанных на использовании рентгеновского, альфа-, бета- и гамма- излучений ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС. Ред. 2 - 26.60.1.

Таким образом, рассматриваемые хозяйствующие субъекты являются конкурентами.

Актом осмотра от 3 июля 2020 года, составленным сотрудниками Ярославского УФАС России, установлено, что на сайте <http://medical112.com/> размещена информация о недобросовестной предпринимательской деятельности, дискредитирующая ООО «Медикал-Сервис».

Письмом от 08.07.2020 № 3349-С АО «Региональный сетевой информационный центр» сообщило в Ярославское УФАС России, что администратором сайта с доменным именем <http://medical112.com> является ООО «Ноэлси».

Ярославское УФАС России полагает, что информация, размещенная ООО «НОЭЛСИ» на сайте <http://medical112.com/> фактически ничем не подтверждена, носит негативный и ложный характер по отношению к ООО «Медикал-Сервис», что является недобросовестной конкуренцией, поскольку указанные действия направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, могут нанести вред деловой репутации ООО «Медикал-Сервис» и причинить убытки.

На основании изложенного, действия ООО «НОЭЛСИ» по размещению на сайте <http://medical112.com/> информации, дискредитирующей ООО «Медикал-Сервис», Ярославским УФАС России были признаны нарушением статьи 14¹ Закона о защите конкуренции.

Апелляционная коллегия, изучив жалобу ООО «НОЭЛСИ» на решение и

предписание Ярославского УФАС России от 12.03.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 076/01/14.1-815/2020, пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 7 статьи 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.

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 (пункт 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Из приведенного определения понятия недобросовестной конкуренции, а также исходя из положений пункта 30 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» следует, что при рассмотрении спора о нарушении запрета недобросовестной конкуренции должны быть установлены в совокупности:

- факт осуществления хозяйствующим субъектом действий, способных оказать влияние на состояние конкуренции;
- отличие избранного хозяйствующим субъектом способа конкуренции на рынке от поведения, которое в подобной ситуации ожидалось бы от любого субъекта, преследующего свой имущественный интерес, но не выходящего за пределы осуществления гражданских прав и честной деловой практики;
- направленность поведения хозяйствующего субъекта на получение преимущества, в частности имущественной выгоды или возможности ее извлечения, при осуществлении экономической деятельности за счет иных участников рынка, в том числе посредством оказания влияния на выбор покупателей (потребителей), на возможность иных хозяйствующих субъектов, конкурирующих добросовестно, извлекать преимущество из предложения товаров на рынке, на причинение вреда хозяйствующим субъектам-конкурентам иными подобными способами (например, в результате использования (умаления) чужой деловой репутации).

Согласно статье 14¹ 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, в том числе в отношении: качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей; количества товара, предлагаемого к продаже другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, наличия такого товара на рынке, возможности его приобретения на определенных условиях, фактического размера спроса на такой товар; условий, на которых предлагается к продаже товар другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, в частности цены товара.

Дискредитация имеет своей целью подрыв доверия клиентуры (потребителей или иных контрагентов) к конкуренту или его продукции и привлечение потребителей к собственной продукции путем распространения ненадлежащей информации, в число которой входит и неполная информация о конкуренте, его товарах и услугах (аналогичная позиция изложена в письме от 24.12.2015 № ИА/74666/15 «О применении «четвертого антимонопольного пакета»).

Под распространением сведений, порочащих честь и достоинство граждан или деловую репутацию граждан и юридических лиц, следует понимать опубликование таких сведений в печати, трансляцию по радио и телевидению, демонстрацию в кинохроникальных программах и других средствах массовой информации, распространение в сети Интернет. Не соответствующими действительности сведениями являются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Под убытками в соответствии с частью 2 статьи 15 Гражданского кодекса Российской Федерации понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Такое определение позволяет, в частности, считать способными причинить убытки такие утверждения, которые могут привести к потере хозяйствующим субъектом части покупателей.

Относительно деловой репутации необходимо иметь в виду пункт 1 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», в соответствии с которым право граждан на защиту чести, достоинства и деловой репутации является их конституционным правом, а деловая репутация юридических лиц - одним из условий их успешной деятельности.

Таким образом, вред может выражаться в убытках или ущербе деловой репутации.

Согласно статье 41 Закона о защите конкуренции по окончании рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссией антимонопольного органа по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в решении по делу о нарушении антимонопольного законодательства указываются фактические и иные обстоятельства дела, установленные комиссией, в том числе обстоятельства, установленные в ходе проведенного антимонопольным органом анализа состояния конкуренции, также доказательства, на которых основаны выводы комиссии об обстоятельствах дела и доводы в пользу принятого решения, мотивы, по которым комиссия отвергла те или иные доказательства, приняла или отклонила приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле.

Апелляционная коллегия приходит к выводу о том, что Ярославским УФАС России в Решении ненадлежащим образом описаны и исследованы обстоятельства дела, в связи с чем Апелляционная коллегия соглашается с выводами Решения в связи со следующим.

Решением Арбитражного суда города Москва по делу № А40-53309/19-27-501 было установлено, что сведения и утверждения, содержащиеся на главной странице официального сайта ООО «НОЭЛСИ» <http://www.noelsi.com/>, а именно: «Ярославская компания ООО «МЕДИКАЛ-СЕРВИС», со второго полугодия 2018 г., начала предлагать клиентам копию комплекта рентгеновского оборудования, которое производит наша компания НОЭЛСИ с 2013 г.»...«Копирование продукции компании «НОЭЛСИ» происходит с грубейшими нарушениями технологии производства и качества используемых изделий», - являются несоответствующими действительности и порочащими деловую репутацию ООО «Медикал – Сервис»».

Апелляционная коллегия отмечает, что выводы Ярославского УФАС России соответствуют выводам Арбитражного суда города Москвы по

делу

№ А40-53309/19-27-501.

Также, ООО «НОЭЛСИ» в рамках рассмотрения Дела не представило сведений, подтверждающих достоверность информации, размещенной ООО «НОЭЛСИ» на сайте с доменным именем medical112.com в отношении ООО «Медикал – Сервис».

Кроме того, Апелляционной коллегией отклоняется довод ООО «НОЭЛСИ» о достоверности сведений о нарушении ООО «Медикал – Сервис» антимонопольного законодательства при использовании штатива, со ссылкой на решение Арбитражного суда города Москвы по делу № А40-144374/19, поскольку указанным решением не установлено, что ООО «Медикал – Сервис» было нарушено антимонопольное законодательство, а именно незаконное копирование штатива. Вышеуказанным решением установлен только факт незаконного использования доменного имени, содержащего фирменное наименование ООО «НОЭЛСИ».

Копированием внешнего вида изделия является воспроизведение внешнего вида изделия другого хозяйствующего субъекта (предпринимателя) и введение его в гражданский оборот. Имитация внешнего вида товара представляет собой своеобразное подражание товару конкурента с целью создания у покупателей впечатления о принадлежности таких товаров линейке имитируемых товаров (аналогичная позиция изложена пункте 9.6 письма ФАС России от 24.12.2015 № ИА/74666/15 «О применении «четвертого антимонопольного пакета»).

Не может признаваться неправомерным копирование (имитация) внешнего вида изделия или его частей, если такое копирование обусловлено исключительно их функциональным применением.

Позиция об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в указанных действиях ООО «Медикал-Сервис» по производству штативов установлена решением Арбитражного суда Ярославской области, постановлением Второго арбитражного апелляционного суда, постановлением Суда по интеллектуальным правам по делу № А82-19374/2019, а также выводами Ярославского УФАС России, изложенными в ответе от 31.07.2020

№ 7848/03-04, направленном в адрес ООО «НОЭЛСИ», по результатам рассмотрения заявления вх. № 5924 от 29.05.2020.

Таким образом, проанализировав материалы Дела, Апелляционная коллегия соглашается с выводами Решения о том, что, информация, размещенная ООО «НОЭЛСИ» на сайте с доменным именем

medical112.com в отношении ООО «Медикал – Сервис» является дискредитирующей, не соответствующей действительности, направленной на получение преимущества, а также способна причинить убытки ООО «Медикал – Сервис», что является актом недобросовестной конкуренции, нарушением ООО «НОЭЛСИ» статьи 14¹ Закона о защите конкуренции, а также общих признаков недобросовестной конкуренции, предусмотренных пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, статьёй 10-b i s Парижской конвенции по охране промышленной собственности.

С учетом изложенного, Апелляционная коллегия приходит к выводу о правомерности и обоснованности Решения Ярославского УФАС России о признании ООО «НОЭЛСИ» нарушившим статью 14¹ Закона о защите конкуренции, путём размещения ООО «НОЭЛСИ» на сайте с доменным именем medical112.com информации, дискредитирующей ООО «Медикал – Сервис».

Таким образом, решение и предписание Ярославского УФАС России от 12.03.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 076/01/14.1-815/2020 соответствуют единообразию практики применения антимонопольными органами норм антимонопольного законодательства.

Согласно части 10 статьи 23 Закона о защите конкуренции по итогам рассмотрения жалобы на решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа коллегияльный орган вправе оставить жалобу без удовлетворения; отменить решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа или изменить решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа.

На основании изложенного, руководствуясь частью 10 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Апелляционная коллегия

РЕШИЛА:

оставить жалобу ООО «НОЭЛСИ» на решение и предписание Ярославского УФАС России от 12.03.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 076/01/14.1-815/2020 без удовлетворения.

Заместитель председателя

«<...>»

Апелляционной коллегии:

«<...>»

Члены

Апелляционной коллегии:

«<...>»

Согласно части 15 статьи 23 Закона о защите конкуренции решение коллегиального органа, принятое по результатам пересмотра решения и (или) предписания территориального антимонопольного органа, вступает в силу с момента его размещения на официальном сайте федерального антимонопольного органа в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

В соответствии с частью 1.1. статьи 52 Закона о защите конкуренции решение по итогам рассмотрения жалобы на решение и (или) предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.