

РЕШЕНИЕ

по делу № К05-145/13

25 апреля 2014г.

Санкт-Петербург

Резолютивная часть решения оглашена 25 апреля 2014 года

Полный текст решения изготовлен 14 мая 2014 года

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению дела № К05-145/13 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии

Яковлев П.В. – заместитель руководителя Управления.

Члены Комиссии:

Никитина М.Ф. – начальник отдела пресечения
монополистической деятельности и
недобросовестной конкуренции,

Клименко И.В. – заместитель начальника юридического
отдела,

Пойманов И.В. – заместитель начальника отдела пресечения
монополистической деятельности и
недобросовестной конкуренции

рассмотрев дело № К05-145/13, возбужденное по признакам нарушения ООО «ПасТер» (196143, Санкт-Петербург, ул. Орджоникидзе, д.42) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившимся в распространении неточных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации,

УСТАНОВИЛА:

1. В Санкт-Петербургское УФАС России поступило заявление ООО «Экотен» (далее Заявитель) на действия ООО «ПасТер», выразившиеся в распространении ложной искаженной информации относительно изделий товаров ООО «Экотен», а именно:

Заявителю, поступили электронные письма с жалобами от контрагентов, с просьбой объяснить недостоверную информацию о деятельности ООО «Экотен», направленную им с электронного адреса info@ttoman.ru, а так же представленную в ложной и искаженной форме на сайте расположенном по адресу www.ttoman.ru. На вышеуказанном сайте была размещена информация, касающаяся деятельности ООО «Экотен», а так же изделий производимых Заявителем под товарным знаком «Тtoman» и изделий, производимых под контролем финской компании «Luomta». Данная информация была представлена в искаженном виде. В конце страницы находилась фраза «Не дай себя обмануть», смысл которой явно указывает на негативные последствия, которые якобы могут возникнуть, после приобретения продукции ООО «Экотен». С указанного сайта была осуществлена рассылка вышеуказанной искаженной информации на электронную почту контрагентов Заявителя, что подтверждается протоколом осмотра доказательств, удостоверенным Матвеевой Светланой Андреевной, временно исполняющей обязанности нотариуса нотариального округа Санкт-Петербурга Пажетнева Сергея Геннадьевича, 29.07.2013г., на бланках 78АА4917542 и 78АА4917546.

В результате изучения вопроса Заявитель обнаружил, что указанная информация, расположенная на сайте www.ttoman.ru имеет IP адрес аналогичный сайту www.paster.spb.ru. Данный факт подтверждается протоколами осмотра доказательств удостоверенным Матвеевой Светланой Андреевной, временно исполняющей обязанности нотариуса нотариального округа Санкт-Петербурга Пажетнева Сергея Геннадьевича, 26.07.2013г. Следовательно, сайт www.paster.spb.ru принадлежит Ответчику.

Заявитель полагает, что распространив информацию на сайте www.ttoman.ru, ООО «ПасТер» совершило распространение «ложных неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту, либо нанести ущерб его деловой репутации», указанных в п.1 ст. 14 Закона о защите конкуренции.

2. Позиция ООО «ПасТер», изложенная в письмах №20583 от 21.10.2013г., № 27094 от 27.12.2013г. и в заседаниях Комиссии Санкт-Петербургского УФАС России, заключается в следующем.

ООО «Пастер» не может представить пояснения по факту размещения информации о деятельности ООО «Экотен» на сайте www.tfoman.ru, т.к. не является ни пользователем, ни владельцем данного сайта и содержание данного сайта Ответчику не известно.

Интернет сайт www.paster.spb.ru принадлежит ООО «ПасТер» и является его официальным сайтом. Иных сайтов Ответчик не имеет.

Также Ответчик поясняет, что согласно информации, размещенной на детской ортопедической подушке, изготовленной в декабре 2012 г. и приобретенной в магазине «Первая помощь», сайт www.tfoman.ru принадлежит ТМ «Тfoman» Швеция, официальным представителем которого является импортер-производитель ООО «Экотен».

3. Материалами дела № К05-145/13 установлено следующее.

3.1. Заявитель осуществляет деятельность по изготовлению и реализации ортопедических изделий. Началом реализации ортопедических подушек Тfoman является июнь 2011 г. Началом реализации ортопедических подушек, произведенных в рамках контрактов с компанией Luomma, является июль 2011 г.

Ответчик осуществляет деятельность по производству и реализации ортопедических приспособлений, изделий медицинского назначения, розничной и оптовой торговлей медицинскими товарами, в т.ч. ортопедических подушек SISSEL, с момента создания компании с 1997 г. Так же имеется регистрационное удостоверение № ФСЗ 2011/09702 на изделия медицинского назначения: подушки ортопедические SISSEL производства Германия. В т.ч. предоставлена декларация о соответствии ортопедических подушек SISSEL. С 28.03.2001 г. производитель ортопедических подушек SISSEL ФОАМ Хандельс АБ (Швеция) предоставил ООО «ПасТер» эксклюзивные права на продажу и предоставление продуктов на всей территории России.

Таким образом, Заявитель и Ответчик являются конкурентами на рынке ортопедической продукции.

3.2 Письмом № 22361 от 08.11.2013 г. Заявитель представил письма, направленные контрагентам ООО «Экотен» в адрес последнего, с просьбой объяснить информацию о незаконной деятельности ООО «Экотен».

В указанных письмах присутствует следующая информация: «Сайт www.tfoman.ru, указанный на ортопедических подушках Тfoman компанией ООО «Экотен» в качестве официального сайта компании «МТ Тfoman» Швеция Стокгольм – к данной компании отношения не имеет. Регистрационное удостоверение № ФСР 2010/07569 от 05 мая 2010 г. указанное на ортопедических подушках Тfoman и Luomma (Финляндия), выдано на подушки ортопедические «Экотен» производства ООО «Экотен», изготовление, продажа и применение которых разрешено только на территории Российской Федерации. Ортопедическая продукция торговых марок «Тfoman» (Швеция) и «Luomma» (Финляндия) – в качестве медицинских изделий на территории Российской Федерации не зарегистрирована. Торговый знак «Тfoman»,

указанный в качестве шведской торговой марки - зарегистрирован ООО «Экотен» и в Швеции не известен. Имя и Фамилия руководителя компании «Luomma» - полностью совпадает с именем и фамилией генерального директора ООО «Экотен» Осипова Александра. Кто, где и из чего изготавливает продукцию «Ttoman» (Швеция) и «Luomma» (Финляндия) – Никому не известно».

Контрагенты Заявителя неодобрительно восприняли информацию в указанных письмах и потребовали от ООО «Экотен» объяснений об информации, указанной в письме, разосланного с сайта www.ttoman.ru.

Из этого следует, что между Заявителем и контрагентами велась переписка, в которой просматривается негативное влияние разосланных сообщений с Интернет сайта www.ttoman.ru. Например, письмом от 07.10.13г. ИП «Ловыгин А.В.» сообщил Заявителю о приостановке закупок продукции ООО «Экотен» в связи с получением по электронной почте письма, содержащего негативное сведения, до момента предоставления информации о причинах появления негативной информации в сети-интернет и предоставления надлежащих документов, опровергающих такую информацию.

Таким образом, по мнению Заявителя, рассылка указанных писем с сайта www.ttoman.ru, свидетельствует о нанесении ущерба деловой репутации Заявителя и причинения убытков хозяйствующему субъекту.

Письмом № 15472 от 09.08.2013г. Заявителем были представлены протоколы осмотра доказательств, удостоверенные Матвеевой Светланой Андреевной, временно исполняющей обязанности нотариуса нотариального округа Санкт-Петербурга Пажетнева Сергея Геннадьевича, 26.07.2013г., на бланках 78АА4917514, 78АА4917516 и 29.07.2013г. на бланках 78АА4917542, 78АА4917546 .

Протокол осмотра доказательств на бланке 78АА4917514 от 26.07.2013г. подтверждает, что на Интернет сайте www.ttoman.ru имеется следующая информация: «Ортопедические подушки Ttoman, Регистрационное удостоверение № ФСР 2010/07569 от 05 мая 2010г. указанное на ортопедических подушках Ttoman и Luomma (Финляндия), выдано на подушки ортопедические «Экотен» производства ООО «Экотен», изготовление продажа и применение которых разрешено только на территории Российской Федерации.

Протокол осмотра доказательств на бланке 78АА4917516 от 26.07.2013г., подтверждает, что был осмотрен сайт www.paster.spb.ru с проверкой IP адреса. Адрес IP 92.53.113.9.

Протокол осмотра доказательств на бланках 78АА4917542 и 78АА4917546, подтверждает, что на электронную почту пользователей telofa@mail.ru и vmv73@mail.ru были направлены письма от info@ttoman.ru с информацией по ООО «Экотен» от Ttoman с прикрепленным файлом.

Так же письмом от 08.11.13г. №22361 Заявитель представил дополнительные доказательства, подтверждающие недобросовестные действия ООО «ПасТер», а именно, распечатки писем, направленных контрагентам Заявителя с просьбой объяснить информацию о незаконной деятельности ООО «Экотен», направленную им на электронную почту.

В целях всестороннего рассмотрения дела Санкт-Петербургское УФАС России направило запрос в ГУ МВД России по г. Санкт-Петербургу и Ленинградской области, для предоставления сведений об Интернет сайтах www.paster.spb.ru, www.ftoman.ru. Согласно полученному ответу №22247 от 07.11.13г. Интернет сайт www.paster.spb.ru расположен на ресурсах ООО «ТаймВеб», владельцем данного сайта является ООО «ПасТер». Регистратором домена www.ftoman.ru является компания ООО «СайтЭко», администратором данного домена является гражданин РФ.

3.3 Письмом № 4938 от 17.03.2014г. ООО «Экотен» заявило ходатайство об истребовании доказательств, в связи с невозможностью получения такой информации самостоятельно, в котором просит пригласить специалиста в области IT технологий для дачи показаний по протоколам осмотра доказательств, представленных ООО «Экотен» и провести экспертизу в области IT технологий по IP адресу 92.53.113.9 с которого размещалась в сети интернет www.ftoman.ru обращение, содержащее информацию, о деятельности ООО «Экотен». Определением об отложении рассмотрения дела №К05-145/13 от 24.03.14г. № 05/4927 ООО «Экотен», ООО «ПасТер» было предложено сообщить предложения по организации, которая может провести экспертизу в области IT технологий по IP-адресу, с которого размещалось в сети интернет www.ftoman.ru обращение, содержащее информацию о деятельности ООО «Экотен» и реализуемой ООО «Экотен» продукцией под словесным обозначением Ttoman, Luomma. А также сформулировать вопросы, которые необходимо задать эксперту в области IT технологий по существу рассматриваемого дела.

ООО «ПасТер» заявило ходатайство №6817 от 08.04.14., в котором сообщило, что согласно общеизвестной информации, подобные «экспертизы» осуществляются при помощи специальных программ, «взламывающих» сайты, размещенных на соответствующем адресе, с целью проверки их содержания. В связи с тем, что на IP адресе 92.53.113.9, размещено 28 сайтов различных компаний, подобная экспертиза приведет к нарушению их прав и законных интересов. Вместе с тем, Ответчик полагает, что необходимость проведения экспертизы отсутствует, поскольку для получения информации об IP адресе не требуется задавать вопросы эксперту, поскольку данные сведения находятся в открытом доступе, и их можно самостоятельно проверить через интернет.

В связи с отказом ООО «ПасТер» от проведения экспертизы в области IT технологий Санкт-Петербургское УФАС направило запрос в ООО «ТаймВеб» на основании того, что на момент подачи заявления доменное имя www.ftoman.ru соответствовало IP адресу 92.53.113.9, который так же соответствовал доменному имени www.paster.spb.ru, размещенному на серверах ООО «ТаймВеб», с целью предоставления информации об IP адресе www.ftoman.ru.

Письмами №7453 от 14.04.14г. и №8304 от 22.04.14г. ООО «ТаймВеб» сообщило следующее. Сайт с доменным именем ftoman.ru был размещен одним из пользователей на ресурсах ООО «ТаймВеб» 09.07.2013г. При регистрации учетной записи пользователь указал следующие данные (данные лица, заключившего договор на оказания услуг хостинга для сайта с доменным именем ftoman.ru) ООО «ПасТер» ИНН 7805098873, юридический адрес: 198095, Санкт-Петербург ул. Швецова, д. 38 лит. А, почтовый адрес: 196143, Санкт-Петербург ул. Орджоникидзе

д.42, тел. 8(812)379-09-79, e-mail: paster@pasterspb.ru. Договор на услуги хостинга для ресурса toman.ru был заключен вышеуказанным пользователем путем акцептования оферты на сайте www.timeweb.ru. По заявке администратора соответствующим регистратором в июле 2013 года в качестве NS-сервера для доменного имени toman.ru указывались сервера ООО «ТаймВеб».

Таким образом, материалами дела подтверждено, что электронные письма в адрес контрагентов Заявителя рассылались хозяйствующим субъектом конкурентом (ООО «ПасТер»), что противоречит обычаям делового оборота, требованиям добросовестности и могли причинить убытки хозяйствующему субъекту – конкуренту (ООО «Экотен»).

3.4 Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России установлено, что текст рассматриваемого письма, разосланного контрагентам ООО «Экотен», не содержит ложной, недостоверной информации. Вместе с тем использование ООО «ПасТер» при рассылке писем с доменного имени toman.ru сходного до степени смешения с доменным именем Заявителя toman.ru, а также использование названия Интернет сайта www.toman.ru схожего до степени смешения с товарным знаком «Ттоман», принадлежащего Заявителю и используемого им при введении в оборот ортопедической продукции, противоречит обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости.

Вместе с тем, в электронных письмах направленных контрагентам ООО «Экотен» содержится некорректная информация во фразе: «Кто, где и из чего изготавливает продукцию «Ттоман» (Швеция) и «Луотта» (Финляндия) – Никому не известно». Так как упаковка соответствующей продукции содержит полную информацию о производителе – ООО «Экотен».

3.5 Письмом от 24.12.13 г. ООО «Экотен» сообщило, что ООО «ПасТер» вводит своих потребителей в заблуждение относительно производителя товара, указывая, что товар ООО «ПасТер» является товаром Шведского производителя, в то время как регистрационное удостоверение на товар ООО «ПасТер» указан немецкий производитель «Новакэре ГмбХ». На центральной части коробки (от ортопедической подушки SISSEL), написано «The natural way of Sweden» на левой стороне коробки написано: SISSEL Productservis AG Eichachersrasse 5 CH-8904 Aesch/Switzerland (Швейцария), первые три кода-764-Швейцария, а на противоположной стороне на наклейке стоит надпись Brushstrasse 48, D-67098 Duerkheim /Germany (Германия), на белой наклейке на русском языке стоят следующие разъяснения: «Подушка ортопедическая – сидение кольцо», производитель новакэре ГмбХ Германия, регистрационное удостоверение № ФСЗ 2011/09702 от 28.04.2011г. ООО «Экотен», считает, что ООО «ПасТер» вводит потребителей в заблуждение в отношении характера, способа и места производства товара, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Письмом № 1925 от 04.02.13г. ООО «ПасТер» представило пояснения, что компания SISSEL является одним из ведущих поставщиков решений в области здравоохранения в Европе и объединяет европейские компании из Германии,

Швеции, Швейцарии. Производственные мощности корпорации SISSEL находятся как в Европе, так и за ее пределами (в частности производственные мощности для изготовления ортопедических подушек SISSEL размещены в Швейцарии). На упаковках ортопедических подушек SISSEL указаны юридические адреса компаний, входящие в состав корпорации SISSEL. Компания, которая является в настоящий момент владельцем торговой марки SISSEL Productservis AG (Eichachersrass 5 CH-8904 Aesch/Switzerland). Компании, осуществляющей менеджмент качества (заключительная стадия производства) – Novacare GmbH (Brushstrasse 48 D-67098 Duerkheim /Germany). В настоящий момент торговая марка SISSEL принадлежит Productservis AG (Швейцария), входящей в корпорацию SISSEL, в связи с чем, на некоторых продуктах, помимо сведений о производителе Novacare GmbH (Германия), осуществляем заключительную стадию производства (менеджмент качества), может быть размещена информация о владельце товарного знака (Швейцария).

Согласно части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, которая может причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации.

Пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции дано определение понятия «недобросовестная конкуренция» в соответствии, с которым: «Недобросовестная конкуренция - 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.»

Согласно позиции Конституционного суда РФ, выраженной в определении от 01.04.2008 №450-0-0, определение понятия «недобросовестная конкуренция» приведенное в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, подлежит обширному толкованию и связано с многообразием форм и методов недобросовестной конкуренции, не все из которых могут прямо противоречить законодательству или обычаям делового оборота.

Согласно положениям статьи 10 bis Конвенция по охране промышленной собственности (Париж 20 марта 1883 года) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Действия ООО «ПасТер», по распространению электронных писем контрагентам ООО «Экотен», с доменного имени foman.ru, сходного до степени смешения с доменным именем foman.nu, хозяйствующего субъекта – конкурента ООО «Экотен» и использование вышеуказанного доменного имени, противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могут причинить убытки хозяйствующему субъекту - конкуренту.

Принимая во внимание установленные обстоятельства и руководствуясь ст.10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, частью 1 статьи 14, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Санкт-

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «ПасТер» нарушение части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в рассылке писем контрагентам ООО «Экотен» с использованием доменного имени ttoman.ru, сходного до степени смешения с товарным знаком «Ттоман» и доменным именем ttoman.ru, хозяйствующего субъекта конкурента – ООО «Экотен», что противоречит обычаям делового оборота и требованиям добросовестности и может привести к причинению убытков и нанесению ущерба деловой репутации конкурирующего хозяйствующего субъекта.

2. Выдать ООО «ПасТер» предписание прекращении недобросовестной конкуренции и недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

П.В.Яковлев

Члены Комиссии

М.Ф.Никитина

И.В. Клименко

И.В. Пойманов

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