

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «19» ноября 2015 г.

В полном объеме решение изготовлено «03» декабря 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации (далее — Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии: И.С. Гудковой,

членов Комиссии: П.В. Олейника, Н.С. Уваровой, А.Н. Дмитриевой,

рассмотрев дело № 1 14 1510/77 15 по признакам нарушения ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

в присутствии представителей: АО «НАК» в лице Козьминой Л.В. (доверенность № 46 от 03.04.2015); ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» в лице Умрихиной М.А. (доверенность № 20 от 12.03.2014); в отсутствие представителя ООО «Техцентр Сумотори» (уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 1 14 1510/77 15 возбуждено на основании заявления АО «НАК» о наличии в действиях ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» признаков нарушения части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, выразившихся в распространении ложных и искаженных сведений, которые могут причинить убытки АО «НАК» либо нанести ущерб его деловой репутации, а именно размещении на своем официальном сайте сведений: *«ТРАНСМЕХСЕРВИС - эксклюзивный дистрибьютор в России», «с 1 ноября 2009 года эксклюзивным дистрибьютором Doosan Infracore на территории России является компания ТРАНСМЕХСЕРВИС»* и аналогичные.

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о защите конкуренции, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

Заявитель - АО «НАК» (105425, г. Москва, Сиреневый б-р, д. 15) зарегистрировано 13.05.2008 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве, внесено в Единый государственный реестр юридически лиц межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве 13.05.2008, ОГРН 1087746626978, ИНН 7710717934, КПП 771901001.

АО «НАК» осуществляет деятельность на территории Российской Федерации по поставке, реализации, аренде и обслуживанию техники Doosan Infracore, что подтверждается зарегистрированными Обществом видами основной и дополнительной деятельности (коды ОКВЭД 51.65.6, 51.14, 50.30.2, 50.30.1, 50.20.3, 50.20.2, 71.34.9); договорами, заключенными АО «НАК» с контрагентами, в частности Договором купли-продажи № P15-04477-ДКП от 31.03.2015, заключенным между АО «НАК» и ОАО «ВЭБ-лизинг», по которому АО «НАК» обязуется передать в собственность ОАО «ВЭБ-лизинг» Экскаватор DOOSAN SOLAR 225NLC-V (производитель DOOSAN INFRACORE CO., LTD), Договором поставки № 0605ФП-П-63 от 06.05.2015, заключенным между АО «НАК» и Гражданкой Российской Федерации Сараевой Раисой Федоровной, по которому АО «НАК» обязуется передать в собственность Сараевой Раисы Федоровны Погрузчик одноковшовый колесный DISD SD200N (изготовитель согласно спецификации к договору DOOSAN INFRA CORE SHANDONG CO., LTD) и другими договорами; сертификатом дистрибьютера от 13.02.2015, согласно которому АО «НАК» уполномочено осуществлять продажи и продвижение следующих видов строительной техники и оборудования производства «Дусан Инфракор Ко., Лтд» на территории Российской Федерации: гидравлические экскаваторы, колесные погрузчики производства Корея, сочлененные самосвалы и колесные погрузчики DISD, включая запасные части к ним, а также оказывать сервисную поддержку и маркетинговые услуги.

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» (142104, Московская обл., г. Подольск, ул. Большая Серпуховская, 43, 101, 3Б), внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 02.10.2003, ОГРН 1037739888174, ИНН 7707502720.

ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» также осуществляет на территории Российской Федерации деятельность по поставке, реализации, аренде и обслуживанию техники Doosan Infracore, что подтверждается зарегистрированными Обществом видами основной и дополнительной деятельности (коды ОКВЭД 50.10.1, 50.10.2, 50.20, 51.62, 51.65); договорами, заключенными ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» с контрагентами, в частности Договором № 032-В/2015/С от 06.03.2015, заключенным между ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» и ООО «Специмпорт Брянск», по которому ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» обязуется передать в собственность ООО «Специмпорт Брянск» Экскаватор гусеничной фирмы DOOSAN модель DX225LCA (производитель в соответствии с договором DOOSAN INFRACORE CO., LTD), Договором № 061-В/2015/С от 06.05.2015, заключенным между ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» и ООО «Реконструкция Обслуживание Сервис», по которому ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» обязуется передать в собственность ООО «Реконструкция Обслуживание Сервис», в том числе, Экскаватор гусеничной фирмы DOOSAN модель DX225LCA (производитель в соответствии с договором DOOSAN INFRACORE CO., LTD) и другими договорами; Договором о дистрибуции от 01.01.2015, заключенным между DOOSAN INFRACORE CO., LTD и ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС», согласно которому ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» является официальным дистрибьютером и имеет право импортировать и продавать продукцию, изготовленную и/или

поставленную DOOSAN INFRACORE CO., LTD; информацией на официальном сайте ООО «Трансмехсервис» в сети Интернет по адресу <http://www.doosan-infracore.ru/>.

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 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции, товарным рынком является сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

На основании изложенного, АО «НАК» и ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» являются конкурентами, осуществляющими деятельность на одном товарном рынке по поставке, реализации, аренде и обслуживанию техники, в том числе Doosan Infracore. Кроме того, сторонами по делу признается и не отрицается тот факт, что на рассматриваемом товарном рынке осуществляет деятельность третий участник ООО «Техцентр Сумотори» (692771, Приморский край, г. Артём, ул. 1-я Рабочая, д. 91).

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона 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 соответствии с актом проверки информации в сети Интернет № 5 от 21.08.2015, на сайте <http://doosan-infracore.ru/> была размещена информация следующего содержания: «ТРАНСМЕХСЕРВИС - эксклюзивный дистрибьютор в России», «с 1 ноября 2009 года эксклюзивным дистрибьютором Doosan Infracore на территории России является компания ТРАНСМЕХСЕРВИС».

ДИСТРИБЬЮТОР — фирма, предприниматель, осуществляющие оптовую закупку и сбыт товаров определенного вида на региональных рынках. Обычно дистрибьюторы обладают преимущественным правом и возможностями приобретать и продавать оборудование, технические новинки, программное компьютерное обеспечение. Фирма может иметь собственного дистрибьютора по продаже своих товаров за рубежом, где он является на основе заключенного договора ее единственным представителем (генеральный дистрибьютор). Одновременно оказывает посреднические маркетинговые услуги продавцам и покупателям, а также услуги по монтажу и наладке оборудования, обучению пользования им. Такие услуги называют дистрибьюторскими (Райзберг Б.А., Лозовский Л.Ш., Стародубцева Е.Б. Современный экономический словарь. — 2-е изд., испр. М.: ИНФРА-М. 479 с.. 1999.).

Таким образом, эксклюзивный дистрибьютор является лицом, поставленным в преимущественное положение перед иными лицами на рынке за счет наличия у него «эксклюзивных прав», таких как обязанность поставщика не поставлять товар для реализации на этой территории самостоятельно или при участии третьих лиц, в том числе не продавать товар третьим лицам для распространения на этой территории. Дистрибьютор может самостоятельно, по своему усмотрению выбирать собственные методы и каналы сбыта и продвижения продукции (*Постановление Федерального арбитражного суда Поволжского округа от 03.08.2011 по делу № А55 26891/2009*).

Кроме того, согласно сложившейся административной и судебной практике, лицо, ввозящее на территорию Российской Федерации пусть и лицензионный товар, но не являющееся дистрибьютором производителя товара, может быть привлечено к ответственности в рамках статьи 14.10 КоАП РФ.

ЭКСКЛЮЗИВНЫЙ — исключительный, неповторимый; единственный в своём роде; принадлежащий или предоставленный исключительно кому-либо одному (*Толковый словарь Ефремовой. Т. Ф. Ефремова. 2000.*).

Таким образом, слова «**ТРАНСМЕХСЕРВИС** - эксклюзивный дистрибьютор в России», «с 1 ноября 2009 года эксклюзивным дистрибьютором Doosan Infracore на территории России является компания **ТРАНСМЕХСЕРВИС**» и аналогичные, размещенные на официальном сайте общества doosan-infracore.ru, фактически представляют из себя утверждения об исключительности ООО «Трансмехсервис» на территории Российской Федерации в вопросах поставки, реализации, аренды и обслуживания техники Doosan Infracore.

Положения статьи 2 Федерального закона от 27.07.2006 № 149 ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» устанавливают, что сайтом в сети «Интернет» является совокупность программ для электронных вычислительных машин и иной информации, содержащейся в информационной системе, доступ к которой обеспечивается через сеть «Интернет» по доменным именам и (или) по сетевым адресам, позволяющим идентифицировать сайты в сети «Интернет». Доменным именем является обозначение символами, предназначенное для адресации сайтов в сети «Интернет» в целях обеспечения доступа к информации, размещенной в сети «Интернет». Владелец сайта в сети «Интернет» — это лицо, самостоятельно и по своему усмотрению определяющее порядок использования сайта в сети «Интернет», в том числе порядок размещения информации на таком сайте.

По мнению Комиссии Московского УФАС России, для большого количества людей сеть Интернет является одним из основных источников информации. Каждый посетитель, зашедший на официальный сайт производителя, является потенциальным клиентом владельца сайта. Учитывая тот факт, что на официальном сайте организации, в частности на сайте ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС», содержатся сведения о данной организации, о продукции, производимой/реализуемой такой организацией, в том числе краткое описание и характеристика производимого/реализуемого товара, контактные данные, сертификаты и т. п., такой сайт является основным и наиболее доступным источником информации о деятельности Общества и размещенная на нем информация может существенным образом повлиять на выбор потребителя. Кроме того официальный сайт напрямую ассоциируется

с Обществом и создает впечатление наиболее достоверного источника, так как размещенные на нем сведения должны исходить от самого общества и содержать актуальную для потребителей информацию.

Согласно представленным ООО «Регистратор доменов» сведениям, ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» является администратором (владельцем) домена doosan-infracore.ru.

Таким образом, установлено, что ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» является лицом, ответственным за факт размещения на сайте в сети Интернет по адресу doosan-infracore.ru информации следующего содержания: «ТРАНСМЕХСЕРВИС - эксклюзивный дистрибьютор в России», «с 1 ноября 2009 года эксклюзивным дистрибьютором Doosan Infracore на территории России является компания ТРАНСМЕХСЕРВИС». Данный факт ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» не оспаривается.

Согласно представленным заявителем документам и сведениям, с 01.12.2014 АО «НАК» является официальным дистрибьютером DOOSAN INFRACORE CO., LTD. Кроме того, как было отмечено ранее на рассматриваемом товарном рынке присутствует третий участник, также являющийся официальным дистрибьютером DOOSAN INFRACORE CO., LTD - ООО «Техцентр Сумотори».

Таким образом, исходя из вышеизложенного, с 01.12.2014 ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» не является эксклюзивным дистрибьютером, а является одним из официальных дистрибьютеров.

Исходя из вышеизложенного следует, что размещая на своем официальном сайте информацию «ТРАНСМЕХСЕРВИС - эксклюзивный дистрибьютор в России», «с 1 ноября 2009 года эксклюзивным дистрибьютором Doosan Infracore на территории России является компания ТРАНСМЕХСЕРВИС», ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» осуществлял некорректное сравнение своей деятельности и реализуемого товара с лицами, осуществляющими аналогичную деятельность на товарном рынке. Учитывая изложенную выше специфику информации, размещенной на официальном сайте Общества, Комиссия приходит к выводу, что считая ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» эксклюзивным дистрибьютером, потребитель очевидно выбирал Общество в качестве контрагента. Такое положение безусловно могло негативно сказаться на деятельности иных официальных дистрибьютеров DOOSAN INFRACORE CO., LTD. Таким образом, имеет место признак получения со стороны ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» преимущества по сравнению с конкурентами, осуществляющими деятельность на рассматриваемом товарном рынке.

Кроме того, для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренции достаточно одной лишь возможности наступления указанных негативных последствий для конкурента.

Безусловно, сам по себе статус «дистрибьютора» подразумевает преимущества в отношении реализуемых товаров (например, гарантия на товар, лицензионность товара и т. п.).

Данный вывод подтверждается, в том числе, и информацией на сайте ответчика, который указывает, что его статус эксклюзивного дистрибьютора обусловлен обладанием «необходимыми и достаточными мощностями для широкого распространения и качественного обслуживания всей строительной техники DOOSAN», а также наличием «собственных складов техники и оригинальных запчастей, оснащенной сервисной базой, развитой дилерской сетью и сетью центров технического обслуживания по всей России ...».

В рассматриваемом случае указывая на исключительное право

реализовывать продукцию, производителем которой является DOOSAN INFRACORE CO., LTD, ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» создавало все возможные предпосылки для перераспределению спроса, а именно потере потребителей АО «НАК» и ООО «Техцентр Сумотори» и их приобретение ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС». Таким образом, очевидно была создана ситуация, при которой присутствовала возможность причинения убытков добросовестно действующим конкурентам.

Представитель ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» не оспаривался сам факт наличия спорной информации на официальном сайте, а также факт размещения такой информации именно ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС».

Однако, по утверждению представителя ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС», информация на официальном сайте была размещена в тот момент, когда Общество являлось эксклюзивным дистрибьютером и соответствовало действительности. В последующем данная информация на сайте не обновлялась, в связи с этим утратила свою актуальность.

Между тем, Комиссией установлено, что размещенная на сайте информация является актуальной, о чем свидетельствуют, в частности, не только продолжение ее размещения (что подтверждается как самим заявлением и скриншотами АО «НАК», так и Актом № 5 от 21.08.2015, составленным Московским УФАС России), но и наличие на сайте новостей, датированных, в том числе, ноябрем 2014 года.

Таким образом довод Общества о том, что размещение на сайте недостоверной информации объясняется ее необновлением не может быть принят Комиссией Московского УФАС России, в связи с наличием доказательств обновления информации после прекращения у Общества статуса эксклюзивного дистрибьютера.

Также ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» было заявлено ходатайство о прекращении производства по данному делу в связи с добровольным устранением нарушения. По утверждению Представителя ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС», на дату комиссии, а именно 19.11.2015, на официальном сайте общества информация «ТРАНСМЕХСЕРВИС - эксклюзивный дистрибьютор в России», «с 1 ноября 2009 года эксклюзивным дистрибьютором Doosan Infracore на территории России является компания ТРАНСМЕХСЕРВИС» не размещается. Представитель АО «НАК» подтвердил данный факт и устранения со стороны ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» нарушения не отрицал, однако заявил, что АО «НАК» продолжает настаивать на рассмотрении дела и признании факта нарушения ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» антимонопольного законодательства.

Таким образом, на основании материалов дела № 1-14-1510/77 15 Комиссией Московского УФАС России в действиях ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» по распространению на своем официальном сайте сведений о наличии у Общества статуса эксклюзивного дистрибьютера установлен факт нарушения части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, выразившегося в размещении на официальном сайте информации, не соответствующей действительности. Однако ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» представлены сведения о добровольном устранении нарушения, которые не опровергаются со стороны АО «НАК», что в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, является основанием для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 2 статьи 48 Закона о защите конкуренции о прекращении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного

законодательства Комиссия выносит решение в соответствии с требованиями, установленными статьей 41 Закона о защите конкуренции

На основании изложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 1 4 статьи 41, статьей 48 Закона о защите конкуренции, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» нарушившим части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции в части распространения на официальном сайте информации, не соответствующей действительности, а именно сведений о наличии у ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» статуса эксклюзивного дистрибьютера.

2. Производство по делу № 1-14-1510/77 15 в отношении ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» прекратить в связи с добровольным устранением ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд г. Москвы.