

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-14-142/00-08-17

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «17» мая 2018 г.

В полном объеме решение изготовлено «28» мая 2018 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 1-14-142/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:
<.....>,

рассмотрев в присутствии представителя ООО «Альфа-Альянс» <.....>
(доверенность от 06.10.2017) и представителя ООО
«Дергрос» <.....> (доверенность от 08.09.2017),

дело № 1-14-142/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Дергрос» (Россия, 107113, Москва, Сокольническая пл., дом 4а; ОГРН/ИНН 1117746207083/ 7718840520) статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление ООО «Альфа Альянс» (далее – Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Дергрос» (Россия, 107113, Москва, Сокольническая пл., дом 4а; ОГРН/ИНН 1117746207083/ 7718840520) (далее – Общество), выразившемся в недобросовестной конкуренции, связанной с созданием смешения на рынке детских площадок, путем введения в гражданский оборот на территории Российской Федерации детских площадок «igragrad», оформленных с использованием дизайнерских решений, в том числе цветовой гаммы, детских площадок PlayNation. Анализ представленных документов показал следующее.

ООО «Альфа Альянс», являясь эксклюзивным дистрибьютором компании PlayNation Play Systems Inc (США) на территории Российской Федерации, с 2008 года осуществляет ввод в гражданский оборот на территории Российской Федерации детских игровых комплексов PlayNation, в том числе посредством

сайта www.moydvor.com.

ООО «Дергрос» осуществляет производство и реализацию на территории Российской Федерации детских игровых комплексов под обозначением «igragrad», в том числе посредством сайта www.toys4kid.ru и <http://igragrad.ru>.

Таким образом, ООО «Альфа Альянс» и ООО «Дергрос» осуществляют деятельность на рынке детских игровых комплексов в границах территории Российской Федерации, то есть являются хозяйствующими субъектами - конкурентами.

Заявитель указывает, что компания PlayNation Play Systems Inc (США) производит детские игровые площадки более 22 лет, в настоящее время они поставляются в разные страны по всему миру и пользуются популярностью благодаря высокому качеству и привлекательному внешнему виду.

Заявитель на протяжении более 7 лет реализует в качестве эксклюзивного дистрибьютора Компании PlayNation Play Systems Inc (США) и продвигает детские площадки на территории Российской Федерации, что подтверждается фотографиями рекламных конструкций.

При этом, как следует из заявления, уникальными элементами данных детских площадок являются следующие элементы:

- цветное оформление в целом;
- дизайн декоративной трубы на крыше;
- стилизованное изображение восходящего солнца, размещенное под углом к крыше;
- мансардное окошко на крыше с изображением восходящего солнца с лучами;
- уникальная (двойная) конструкция крыши;
- конструкция и дизайн окошек;
- торцевые элементы крепления качельной балки;
- дизайн игры крестики нолики, встраиваемой в детскую площадку.

ООО «Дергрос» создано в качестве юридического лица в 2011 году. Производство и реализация ими игровых площадок в дизайне, сходном до степени смешения с дизайном детских площадок, реализуемых Заявителем, согласно письменным пояснениям Общества, начато в конце 2015 года.

Как указывает Общество, реализуемые им детские площадки собираются частично из комплектующих иностранного производства, в том числе США, частично из комплектующих российского производства, в связи с чем такие детские площадки реализуются под собственным обозначением «igragrad».

Комплектующие из США, согласно пояснениям Общества, приобретаются ООО «Дергрос» у Компании Swingworks, Playground Equipment Suppliers посредством сайта www.swingworks.com. Согласно имеющимся в материалах дела сведениям

Компания Swingworks, Playground Equipment Suppliers прекратила свою деятельность в 2008 году, реализацию деталей игровых комплексов через сайт www.swingworks.com осуществляет Компания PlayNation Play Systems Inc (США).

ООО «Дергрос» не представлено каких-либо доказательств факта закупки комплектующих у Компании PlayNation Play Systems Inc (США), на которые Общество ссылается в своих пояснениях. В материалах дела имеется только предварительный счет Swingworks от 12.11.2015 (дата начала выпуска площадок) на некоторый перечень комплектующих, который не гарантирует сам по себе, что такая закупка была произведена.

При таких обстоятельствах представляется необоснованным объяснение факта сходства детских игровых комплексов Заявителя и Общества использованием при сборке одних и тех же комплектующих.

Кроме того, Общество, не закупая комплектующие у Компании PlayNation Play Systems Inc (США), а производя аналогичные детские площадки из российских комплектующих, освобождено от дополнительных издержек, связанных с импортом товара на территорию Российской Федерации, в связи с чем ООО «Дергрос» имеет возможность устанавливать цену на свои детские площадки значительно ниже, чем ООО «Альфа Альянс», получая существенные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, в связи с тем, что указанные действия приводят к перераспределению спроса в пользу Общества.

Об указанном обстоятельстве свидетельствует письмо-претензия ООО «Дельта Групп» к ООО «Альфа Альянс». Согласно указанной претензии ООО «Дельта Групп» (покупатель детских площадок Заявителя) расторгает договор купли продажи с Заявителем на основании того, что им были обнаружены идентичные детские площадки ООО «Дергрос» по более низкой цене.

Кроме того, ООО «Дельта Групп» требует выплаты неустойки в размере 669 600 рублей в связи с нарушением условия договора о том, что Заявитель гарантирует, что является эксклюзивным поставщиком детских игровых комплексов.

Таким образом, ООО «Дергрос», необоснованно используя в оформлении дизайн известных и популярных детских площадок производства Компании PlayNation Play Systems Inc (США), реализуемых Заявителем, получает необоснованные преимущества в предпринимательской деятельности и причиняет указанными действиями убытки Заявителю, как эксклюзивному поставщику данных детских площадок, а также наносит вред его деловой репутации.

На основании изложенного ФАС России издал приказ от 15.09.2017 № 1234 /17 о возбуждении дела № 1-14-142/00-08-17 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Дергрос» (Россия, 107113, Москва, Сокольническая пл., дом 4а; ОГРН/ИНН 1117746207083/ 7718840520) пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В обоснование своей позиции Заявителем представлено заключение от 25.08.2017 комиссии специалистов по результатам комплексного исследования объектов интеллектуальной собственности, автороведческого исследования произведений дизайна и малых архитектурных форм, подготовленное ООО «ОЦЕНКА ЦЕНТР-

СОЮЗ». Комиссия специалистов пришла к выводу, что сравнение детских игровых площадок, реализуемых Заявителем, с детскими игровыми площадками иных продавцов и детскими игровыми площадками, реализуемыми Обществом, показывает, что в отличие от иных продавцов, Общество копирует детские игровые площадки, реализуемые Заявителем.

Также Заявителем был представлен отчет, подготовленный Фондом «ВЦИОМ» в период 25.01.-27.02.2018, по результатам опроса 400 респондентов с целью определения мнения респондентов о возможности введения в заблуждение относительно производителей детских игровых площадок ООО «Альфа Альянс» и ООО «Дергрос». Основные результаты опроса таковы:

1. В начале опроса респондентам были продемонстрированы обозначения «PlayNation» и «IgraGrad». Четверо из десяти респондентов (39%) полагают, что детские площадки, маркированные данными обозначениями, выпускаются одним из производителей. 55% респондентов считают, что данные обозначения используются разными компаниями, однако, когда им сообщили, что обозначение «PlayNation» используется компанией PlayNation Play Systems Inc, большинство из них (59%) заявило, что обозначение «IgraGrad» используется с разрешения или по лицензии компании PlayNation Play Systems Inc.

2. Далее респондентам были продемонстрированы четыре пары изображений детских игровых площадок ООО «Альфа Альянс» и ООО «Дергрос». Подавляющее большинство респондентов (от 72% до 93% в зависимости от продемонстрированных изображений) назвали тестируемые площадки схожими между собой. От половины до двух третей участников опроса (от 55% до 66%) посчитали, что тестируемые площадки выпускаются одним производителем. Среди опрошенных, высказавших противоположное мнение, значительная часть (от 44% до 60%) говорили о том, что эти производители входят в одну группу компаний, либо что один производитель работает по лицензии или с разрешения другого. Более того, что от 45% до 67% респондентов (в зависимости от демонстрируемых обозначений) заявили, что могли бы перепутать при покупке тестируемые площадки.

3. На заключительном этапе опроса участникам демонстрировались скриншоты сайтов интернет-магазинов, продающих тестируемые игровые площадки. По мнению 46% опрошенных, на продемонстрированных скриншотах были изображены детские площадки одного производителя. Среди респондентов, считающих, что тестируемые детские площадки выпускаются разными производителями, 18% полагают, что эти производители входят в одну группу компаний, еще 29% говорят, что один производитель работает по лицензии или с разрешения другого. Таким образом, 47% опрошенных из данной целевой группы указывают на наличие связи между производителями тестируемых площадок.

В свою очередь, Общество представило письменные пояснения, в которых указало, что детские игровые площадки «Играград» были созданы на базе комплектующих производства компании PlayNation, в связи с чем комиссия специалистов анализировала изображения одних и тех же стандартных элементов одного производителя, в связи с чем они являются идентичными. Использование одних и тех же базовых элементов (горки, окошки) во многом обуславливает технические характеристики (высоту площадки, способ крепления элементов и т.д.). Утверждения Заявителя о том, что его дизайнерские решения являются

«уникальными», а тем более приобрели какую-то различительную способность для потребителя, являются голословными. В подтверждение чего Обществом представлен обзор рынка детских площадок, иллюстрированный изображениями детских площадок разных производителей.

В подтверждение своей позиции Общество представило Интегрированный отчет от 07.05.2018 по результатам интервью и количественного опроса: выявление критериев выбора детских уличных площадок потенциальными и реальными потребителями, подготовленный ООО «ВИРТУОЗ».

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» 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.

В силу пункта 2 статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Проанализировав имеющиеся в материалах дела № 1-14-142/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства доказательства и установленные по делу обстоятельства, Комиссия ФАС России пришла к выводу о недоказанности объективной возможности возникновения смешения на товарном рынке детских площадок, особенно с учетом специфики товарного рынка, а именно: размеров рассматриваемого товара и, следовательно, возможности его приобретения только дистанционно, например, путем заказа на интернет-сайте.

При таких обстоятельствах, по мнению Комиссии ФАС России, у потребителя есть возможность детально проанализировать информацию и характеристики приобретаемого им товара. Указанному обстоятельству также способствует тот факт, что данная продукция относится к товарам высокой ценовой категории, что исключает ее спонтанное приобретение потребителем.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России отмечает, что ООО «Дергрос», не затрачивая собственных усилий и средств на самостоятельную разработку и внедрение дизайна детских площадок, производит детские площадки, сходные по внешнему виду с площадками производства PlayNation (США), но из российских материалов.

Указанная тактика поведения на товарном рынке очевидно приводит к получению Ответчиком необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, поскольку иные добросовестные участники рынка должны разработать и внедрить конструкцию и внешний вид детских площадок, планируемых к производству, либо закупать детали у производителя PlayNation (США), что с учетом таможенных платежей и стоимости поставки делает их продукцию неконкурентоспособной с аналогичной продукцией ООО «Дергрос», произведенной из российских материалов.

Исходя из изложенного, Комиссия ФАС России пришла к выводу о необходимости квалификации действий ООО «Дергрос» в качестве нарушающих запрет, установленный в статье 14.8 Закона «О защите конкуренции», а не в пункте 2 статьи 14.6.

В связи с этим и на основании части 3 статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции» Комиссия ФАС России выдала ООО «Дергрос» предупреждение ФАС России от 04.04.2018 № АК/23420/18 о прекращении действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства, в срок до 07.05.2018.

В ФАС России поступило от Ответчика уведомление от 08.05.2018 № 7/05-18 (вх. № 70888/18 от 08.05.2018) об исполнении предупреждения ФАС России в полном объеме.

Согласно пункту 7 статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции» при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства и руководствуясь статьей 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 7 статьи 39.1, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Рассмотрение дела № 1-14-142/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Дергрос» (Россия, 107113, Москва, Сокольническая пл., дом 4а; ОГРН/ИНН 1117746207083/ 7718840520) прекратить.
2. Основания для признания в действиях ООО «Дергрос» (Россия, 107113, Москва, Сокольническая пл., дом 4а; ОГРН/ИНН 1117746207083/ 7718840520) нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

3. Основания для выдачи предписания ООО «Дергрос» (Россия, 107113, Москва, Сокольническая пл., дом 4а; ОГРН/ИНН 1117746207083/ 7718840520) о прекращении действий, нарушающих антимонопольное законодательство, отсутствуют.

4. Основания для принятия других мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

<.....>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа [статьей 19.5](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.