

РЕШЕНИЕ

по делу № 069/01/14.5-25/2023

Резолютивная часть решения оглашена: 05 апреля 2023 года
г. Тверь

В полном объеме решение изготовлено: 17 апреля 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Прохоров Р.В., временно исполняющий обязанности руководителя управления,

Члены Комиссии:

- Манюгина Е.И., заместитель начальника отдела антимонопольного контроля,

- Акперова Э.Р., ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля,

рассмотрев дело № 069/01/14.5-25/2023 по признакам нарушения Индивидуальным предпринимателем Насыровым Русланом Мамедовичем (далее – ИП Насыров Р.М., ответчик) статьи 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в размещении в сети «Интернет» фотографических изображений и текстов, правообладателем которых является Индивидуальный предприниматель Гайнутдинов Анатолий Николаевич (далее – ИП Гайнутдинов А.Н., заявитель),

в присутствии на заседании представителей:

- заявителя ИП Гайнутдинов А.Н.: <***> (по доверенности от 19.09.2022 № б/н) – посредством видео-конференц-связи,

- ответчика: <***> (предъявлен паспорт, личность установлена),

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело № 069/01/14.5-25/2023 возбуждено по заявлению ИП

Гайнутдинов А.Н. в отношении ИП Насыров Р.М. по признакам нарушения статьи 14.5 Закона о защите конкуренции в связи с размещением в сети Интернет (<https://жар-буржуйка.рф>; <https://жар-буржуйка.рф/1>) информации (фотографических изображений и текстового описания товара), скопированной с сайта <https://печь-буржуйка.рф>, принадлежащего заявителю.

Заявитель полагает, что ИП Насыров Р.М., не осуществив никаких затрат на разработку дизайна и контента сайта, а также разработку товара, вводит в гражданский оборот продукт, ему не принадлежащий, тем самым отнимая у заявителя долю рынка печей буржоек с уже наработанным именем.

В качестве доказательства введения ИП Насыров Р.М. в гражданский оборот печной продукции (буржуйки мини) в количестве 1 штуки заявителем представлена копия товарного чека от 13.10.2022 № 926, свидетельствующего о результатах проведенной контрольной закупки.

Позиция ИП Гайнутдинов А.Н., изложенная в письмах от 14.10.2022 № 949, вх. № 7194-ИП/22 от 02.11.2022, от 26.12.2022 № 1071, от 17.01.2023 № 17, от 22.02.2023 № 65, от 03.04.2023 № 117 и от 05.04.2023 № 124, заключается в следующем.

С 2018 года ИП Гайнутдинов А.Н. в качестве основного вида деятельности осуществляет производство бытовых неэлектрических приборов (код по ОКВЭД – 27.52), в качестве дополнительного вида деятельности – торговлю розничную по почте или по информационно-коммуникационной сети Интернет (код по ОКВЭД – 47.91).

20.12.2015 Гайнутдинов А.Н. зарегистрировал доменное имя печь-буржуйка.рф.

В целях увеличения представленности и продвижения продукции ИП Гайнутдинов А.Н. было принято решение о создании в сети «Интернет» web-сайта с предложением к продаже товара - печь-буржуйка под наименованием «Теплосталь». В соответствии с приказом от 26.03.2018 № 07-03 «О разработке сайта» Отделу маркетинга и рекламы в срок до 21.05.2018 было поручено осуществить подготовку информационного наполнения сайта и разработку дизайн-макета сайта в соответствии с техническим заданием. В 2022 году указанный сайт был доработан и утвержден ИП Гайнутдинов А.Н.

ИП Гайнутдинов А.Н. является правообладателем словесного товарного знака «Теплосталь» (свидетельство на товарный знак № 690122 с датой приоритета от 10.04.2018). Согласно свидетельству на товарный знак № 690122 словесный товарный знак «Теплосталь» зарегистрирован в отношении товаров класса 11 (печи (отопительные приборы); печи каналные; печи, за исключением лабораторных; приборы отопительно-нагревательные работающие, на твердом жидком и газообразном топливе; установки отопительные).

В октябре 2022 года ИП Гайнутдинов А.Н. обнаружил, что в сети «Интернет» (<https://жар-буржуйка.рф>; <https://жар-буржуйка.рф/1>) используются авторские фотографии и контент сайта, принадлежащие ИП Гайнутдинов А.Н., что подтверждено представленными протоколами осмотра доказательств, составленными нотариусом Кировского нотариального округа Кировской области <***> от 11.10.2022 и 13.10.2022.

В связи со снижением продаж в ноябре 2022 года, обусловленного выходом на рынок идентичного товара у конкурентов (ИП Насыров Р.М./ИП Дюпин А.П.) и продвижением его через сайты (<https://жар-буржуйка.рф>; <https://жар-буржуйка.рф/1>), ИП Гайнутдинов А.Н. принял решение о снижении стоимости продукции для увеличения и последующего поддержания уровня продаж.

В материалы дела поступило ходатайство ИП Гайнутдинов А.Н. от 05.04.2023 № 123 (вх. № 2299-ЭП/23 от 05.04.2023) о привлечении к участию в деле Индивидуального предпринимателя Дюпина Арсения Павловича (ОГРНИП - 319695200000822, ИНН - 695000568170, далее – ИП Дюпин А.П.), так как при совершении контрольной закупки в счете на оплату от 13.10.2022 № 3800 в качестве поставщика указан ИП Дюпин А.П., а также о направлении запроса в транспортно-экспедиционную компанию АО «ДПД РУС» для установления отправителя лица, осуществившего заявку на отправку товара по накладной № RU074772823.

Комиссия Тверского УФАС России, рассмотрев заявленное ходатайство ИП Гайнутдинов А.Н., не находит оснований для его удовлетворения, поскольку указанные обстоятельства не имеют отношения к предмету настоящего дела.

ИП Насыров Р.М. с заявленными требованиями не согласен, считает, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства, свои пояснения по делу

представил в письмах от 27.02.2023 № 2023-02-01с, от 31.03.2023 № 2023-03-02с и от 04.04.2023 № 2023-04-03с.

Решением ФАС России от 20.03.2023 № КТ/19919/23 Тверское УФАС России наделено полномочиями по рассмотрению настоящего дела в отношении ИП Насыров Р.М.

В ходе рассмотрения дела № 069/01/14.5-25/2023 Комиссия Тверского УФАС России, проанализировав представленные сторонами документы и сведения, пришла к следующим выводам.

Заявитель полагает, что нарушение исключительных прав ИП Гайнутдинов А.Н. выражается в неправомерном использовании ИП Насыров Р.М. дизайна сайта, то есть фотографии, расположение элементов сайта и текстовое описание товара.

Согласно пояснениям ИП Насыров Р.М. 10.10.2022 интернет-маркетологу <***> было дано служебное задание о разработке Интернет-страницы (сайта) по печам-буржуйкам.

Как следует из объяснительных <***> от 06.02.2023 и от 22.02.2023, он разрабатывал два сайта параллельно: по служебному заданию - для работодателя ИП Насыров Р.М. (<https://жар-буржуйка.рф/1>) и для заказчика ИП Дюпин А.П. (<https://жар-буржуйка.рф>). В ознакомительных целях было сделано две копии с одного сайта, которые были удалены/перезалиты у каждого своим фото и текстовым контентом.

Материалами дела подтверждено, что доменное имя жар-буржуйка.рф зарегистрировано 27.09.2022 на <***>, место регистрации которого г. Лихославль Тверской области. Указанная информация подтверждена письмами ООО «Регистратор доменных имён РЕГ.РУ» от 18.11.2022 № 15535 и от 05.12.2022 № 16152.

Осмотр сайта с доменным именем жар-буржуйка.рф показал, что на указанном сайте размещается предложение к продаже товара «Буржуйка мини» и «Буржуйка стандарт», аналогичного тому, что предлагается к продаже на Интернет-сайте с доменным именем печь-буржуйка.рф. Фотографические изображения предлагаемого к реализации товара неизбежно будут совпадать, равно как и его описание. При этом оформление сайтов в целом является различным и позволяет определить лицо, осуществляющее реализацию соответствующего товара.

Согласно представленной информации лицом, ответственным за

размещение информации на сайте <https://жар-буржуйка.рф/1>, является ИП Насыров Р.М.

Графические элементы дизайна сайтов различны: вставки рисунков на страницах сайта выполнены с наклоном в разные стороны; размещенные на сайтах тексты идентичными не являются, имеются и иные различия в дизайне сайтов.

Согласно пункту 13 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» сайт в сети Интернет представляет собой совокупность программ для электронных вычислительных машин и иной информации, содержащейся в информационной системе, доступ к которой обеспечивается посредством информационно-телекоммуникационной сети Интернет по доменным именам и (или) по сетевым адресам, позволяющим идентифицировать сайты в сети Интернет.

Дизайн сайта как самостоятельное произведение искусства подлежит защите лишь в случае доказанности незаконного использования именно этого объекта авторского права, что может иметь место при полной идентичности (совпадении) дизайна.

Контент (то есть, статьи, фотографии, аудио- видеозаписи) охраняются отдельно от сайта, поскольку являются самостоятельными результатами интеллектуальной деятельности – дизайнерскими решениями, которые охраняются в рамках правовых режимов произведений, промышленных образцов, товарных знаков, полезных моделей и изобретений и др.

Пунктом 2 статьи 1260 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) составителю сборника и автору иного составного произведения (антологии, энциклопедии, базы данных, интернет-сайта, атласа или другого подобного произведения) принадлежат авторские права на осуществленные ими подбор или расположение материалов (составительство).

Фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии, статья 1259 ГК РФ относит к объектам авторских прав, подлежащим защите, и использование фотографий без согласия правообладателя может повлечь привлечение к ответственности.

Размещение фотографий в общем доступе в сети Интернет не дает

права лицам, не обладающим правами на данные произведения, использовать их без согласия истинного правообладателя. При этом согласно статье 1229 ГК РФ, отсутствие запрета на использование не является согласием или разрешением.

Защита авторских прав выходит за пределы полномочий антимонопольного органа.

Контент (то есть, статьи, фотографии, аудио- видеозаписи) охраняются отдельно от сайта, поскольку являются самостоятельными результатами интеллектуальной деятельности – дизайнерскими решениями, которые охраняются в рамках правовых режимов произведений, промышленных образцов, товарных знаков, полезных моделей и изобретений и др.

Согласно пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестной конкуренцией признаются 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.

Для квалификации совершенного деяния в качестве недобросовестной конкуренции и подтверждения его состава в действиях конкретного лица необходимо установить, что лицо, совершившее противоправное деяние, и другой хозяйствующий субъект являлись конкурентами, то есть присутствовали в одном сегменте товарного рынка; его действия противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; совершенные действия причинили или могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта (конкурента).

Заявитель (ОГРНИП - 314744919000039, ИНН - 432500888349) зарегистрирован 09.07.2014 в качестве индивидуального предпринимателя, основным видом деятельности которого является производство бытовых неэлектрических приборов (код по ОКВЭД – 27.52), в качестве дополнительного вида деятельности – торговлю

розничную по почте или по информационно-коммуникационной сети Интернет (код по ОКВЭД – 47.91).

Ответчик (ОГРНИП – 317695200006655, ИНН - 693100847030) зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 13.02.2017, основным видом деятельности которого является производство прочих готовых металлических изделий, не включенных в другие группировки (код по ОКВЭД – 25.99); дополнительными видами деятельности является, в том числе торговля розничная прочая вне магазинов, палаток, рынков (код по ОКВЭД 47.99).

ИП Гайнутдинов А.Н. осуществляет продажу печей-буржуек «Теплосталь» посредством сети Интернет собственного производства. ИП Насыров Р.М. осуществляет продажу товара посредством сети Интернет как собственного производства, так и товаров других производителей (закупным товаром).

ИП Гайнутдинов А.Н. и ИП Насыров Р.М. являются конкурентами на одном товарном рынке по реализации бытовых неэлектрических приборов посредством сети Интернет.

Помимо наличия конкурентных отношений, для подтверждения наличия признаков недобросовестной конкуренции в рассматриваемых действиях необходимо установление таких квалифицирующих признаков, как направленность на получение необоснованных преимуществ и возможность причинения убытков хозяйствующему субъекту – конкуренту либо нанесения ущерба его деловой репутации.

При этом при анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные законоположения, но и положения статьи 10.bis Парижской конвенции, в силу которых актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. Для квалификации конкретных совершенных лицом действий как акта недобросовестной конкуренции следует исходить из цели таких действий.

Как разъяснено в пункте 1 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при

исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Согласно статье 14.5 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному **введению в оборот товара**, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности, за исключением средств индивидуализации, принадлежащих хозяйствующему субъекту-конкуренту.

Из положений статьи 14.5 Закона о защите конкуренции следует, что состав правонарушения предусматривает незаконное использование правонарушителем результатов интеллектуальной деятельности своего конкурента, а также продажу, обмен или иное введение в оборот товара, осуществляемого на основе указанного неправомерного использования.

Заявитель указал, что на Интернет-сайте с доменным именем жар-буржуйка.рф размещены фотографии и тексты, правообладателем которых является ИП Гайнутдинов А.Н.

В данном случае ИП Насыров Р.М. осуществляет продажу товара – печей-буржуек посредством сети Интернет. При этом ИП Насыров Р.М. использовал фотографии, визуально отличающиеся от фотографий, размещенных на сайте заявителя по ракурсу (вид сбоку, вид сверху), фразы воспроизведены не в полном виде. Техническое исполнение печей-буржуек (металлический корпус на ножках, состоящий из топки, зольника и дымовой трубы), которые производят заявитель и ответчик, одинаково, за исключением размеров (мини, стандарт) и отдельных элементов оформления.

В период с октября 2022 года по март 2023 года объем продаж печной продукции с сайта ИП Насыров Р.М. составил 0 рублей.

При этом объем реализации печной продукции ИП Гайнутдинов А.Н. посредством сайта <https://печь-буржуйка.рф> в период с октября 2022 года по февраль 2023 года свидетельствует о незначительном снижении продаж: в октябре – <***> рублей, в ноябре – <***> рублей, в декабре – <***> рублей, в январе – <***> рублей, в феврале – <***> рублей. При этом с 01.12.2022 стоимость товара печь-буржуйка «Мини», реализуемой через сайт <https://печь-буржуйка.рф>, была

снижена на 900 рублей.

Таким образом, Комиссия Тверского УФАС России приходит к выводу об отсутствии всех признаков недобросовестной конкуренции, содержащихся в пункте 9 части 4 Закона о защите конкуренции, а именно:

1) не установлены идентичность дизайна сайта и способность действий ответчика повлечь негативное влияние на конкуренцию в виде причинения убытков или ущерба деловой репутации ИП Гайнутдинов А.Н.;

2) отсутствует направленность ответчика на получение необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности по отношению к заявителю.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к выводу об отсутствии в действиях ИП Насыров Р.М. нарушения статьи 14.5 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела № 069/01/14.5-25/2023 в отношении Индивидуального предпринимателя Насырова Руслана Мамедовича (ОГРНИП – 317695200006655, ИНН - 693100847030) в связи с отсутствием нарушения статьи 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией действиях.

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

Председатель Комиссии: Р.В. Прохоров

Члены Комиссии: Е.И. Манюгина, Э.Р. Акперова