

РЕШЕНИЕ

г. Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена «10» ноября 2017 года

В полном объеме решение изготовлено «24» ноября 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 12-08нк/2017 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:	<...>	-	Руководитель;
	<...>	-	главный специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	<...>	-	ведущий специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 12-08нк/2017 по признакам нарушения ООО «РОСоружие» (ОГРН 1027400576763, ИНН/КПП 7404035227/740401001) статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», в отсутствие ООО «Компания «АиР», ООО «РОСоружие», ООО «РОГНАР», надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «Компания АиР» (далее - ООО «Компания АиР», Заявитель) о недобросовестных конкурентных действиях общества с ограниченной ответственностью «РОСоружие» (далее - ООО «РОСоружие»), выразившихся, в том числе в производстве и реализации настольной композиции (сувенир

на камне) «Метеорит» (далее - настольная композиция «Метеорит») с незаконным использованием исключительных прав Заявителя.

Настольная композиция «Метеорит» представляет собой стелу с фрагментом метеорита, падение которого наблюдали 15 февраля 2013 года в Челябинской области. Стела расположена на карте Челябинской области, указывая предполагаемое место падения метеорита, а звезды указывают на разлетевшиеся осколки небесного тела. производстве и реализации сувенира «Метеорит» с незаконным использованием исключительных прав Заявителя.

В заявлении и письменных пояснениях ООО «Компания АиР» указало, что в мае 2013 года разработало, изготовило и запустило в серийное производство настольную композицию «Метеорит». ООО «Компания АиР» стало известно в декабре 2016 года о том, что ООО «РОСоружие» стало предлагать к продаже сувенир «Метеорит», который по внешнему виду сходен до степени смешения и копирует продукцию Заявителя, в частности настольную композицию «Метеорит». По мнению ООО «Компания АиР», информация о продаже настольной композиции «Метеорит» производства ООО «РОСоружие» размещалась в декабре 2016 года на его официальном Интернет-сайте rosarms.com, а также на Интернет-ресурсе rognar.ru его партнера ООО «Рогнар». ООО «Компания АиР» пояснило, что на общем собрании некоммерческого партнерства «Гильдия мастеров оружейников Златоуста», состоявшегося 08 декабря 2016 года представитель ООО «РОСоружие» <...> сообщила, что общество являлось продавцом товара. По мнению ООО «Компания АиР», сходство сувениров Заявителя и Ответчика установлено экспертным заключением Коллегии экспертов и оценщиков ювелирных изделий и антиквариата исх. № 36.17-К от 06.04.2014.

ООО «РОСоружие» в письмах вх. № 8390 от 30.06.2017, вх. № 11135 от 28.08.2017, № 129 от 25.09.2017 года указало, что изделия под названием «Метеорит» различной конфигурации разрабатывались обществом в апреле 2013 года. Фактически в производство запущены только изделия в форме медалей. Настольную композицию «Метеорит» общество не производило и не реализовывало. ООО «РОСоружие» является владельцем доменного имени rosarms.com, администрирование Интернет-сайта организации осуществляет ООО «Агава-хостинг». Руководитель IT-отдела ООО «РОСоружие» осуществляет наполнение Интернет-сайта информацией. На Интернет-сайте общества rosarms.com информация о настольной композиции «Метеорит» не размещалась. По мнению ООО «РОСоружие», представленные Заявителем скрин-шоты Интернет-ресурса rosarms.com не являются допустимым доказательством, поскольку в них не усматривается дата их изготовления. В адрес своего партнера ООО «Рогнар» общество спорную продукцию не поставляло, поскольку её не производило. ООО «РОСоружие» считает, что указанные в протоколе собрания гильдии пояснения <...> искажены, более того указанное лицо было уполномочено лишь на присутствие на собрании без права давать пояснения.

Определениями исх. №11791/08 от 20.09.2017, № 12865/08 от 10.10.2017 к участию в рассмотрении дела были привлечены ООО «Рогнар», ООО «Агава-хостинг» и некоммерческое партнерство «Гильдия мастеров оружейников Златоуста».

ООО «Рогнар» в письме вх. № 12960 от 05.10.2017 указало, что производителем сувенирной продукции не является. С ООО «РОСоружие» у общества заключен договор поставки от 14.10.2016 в рамках которого настольная композиция «Метеорит» не поставлялась и соответственно не реализовывалась. На Интернет-сайте общества rognar.ru около 15 000 позиций различных товаров от семи разных поставщиков. В период с октября по декабрь 2016 года проводилось тестирование сайта без осуществления каких-либо продаж. Тестовым размещение информации занимались наемные сотрудники, привлеченные на разовые работы посредством информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», в связи с чем, в настоящее время документально подтвердить какая позиция товаров размещалась на конкретную дату в декабре 2016 года не представляется возможным.

ООО «Агава-хостинг» в письме исх. № 24-10-2017 от 24.10.2017 указало, что не предоставляет услуги хостинга для данного доменного имени. Хостинг для rosarms.com предоставляет Beget Ltd (<https://beget.com/ru>) ООО «Бегет».

ООО «Бегет» по запросу Челябинского УФАС России в письменных пояснениях вх. № 15055 от 15.11.2017 указало, что является хостинг-провайдером и оказывает услуги связи своим клиентам на основании лицензии Роскомнадзора № 117737 от 17.04.2017. Между ООО «Бегет» и ООО «РОСоружие» 29.07.2012 был заключен договор оказания услуг хостинга путем регистрации общества в системе ООО «Бегет» и акцепта оферты. Доменное имя размещается на аккаунте ООО «Бегет». Запрашиваемую информацию о дате размещения какой-либо информации на сайте rosarms.com, о количестве просмотров страниц сайта, количестве активаций ссылок, предоставление сведений об оформленных заказах ООО «Бегет» предоставить не может в связи отсутствием технической возможности. Подобную информацию может предоставить только владелец (администратор) сайта rosarms.com. ООО «Бегет» владельцем (администратором) данного сайта не является.

Творческий союз «Гильдия мастеров-оружейников Златоуста» (далее – гильдия) в письме вх. № 14135 от 27.10.2017 указало, что на собрании была озвучена претензия ООО «Компания АиР» к ООО «РОСоружие», в которой шла речь именно о настольной композиции «Метеорит». Слова Чернышевой О.Д. изложены в протоколе дословно. Видео и аудиозапись собрания не велась.

Изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «Компания АиР» (ОГРН 1027400577643, ИНН/КПП 7404030003/740401001) зарегистрировано 26.07.1999 Администрацией города Златоуста, юридический адрес: г. Златоуст, ул. Таганайская, д. 204). Основным видом деятельности общества является производство ножевых изделий и столовых приборов. Дополнительные виды деятельности: производство гранул и порошков из чугуна или стали; производство стали в слитках; производство драгоценных металлов.

ООО «РОСоружие» (ОГРН 1027400576763, ИНН/КПП 7404035227/740401001 зарегистрировано Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области 27.08.2002, юридический адрес: г. Златоуст, пр. 30-летия Победы, д. 3. Основным видом деятельности общества является производство ножевых изделий и столовых приборов. Дополнительные виды деятельности: добыча драгоценных камней, кварца, слюды, мусковита и т. д.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» товарный рынок – 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.

В соответствии с пунктом 5 названной статьи хозяйствующий субъект – коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Из пункта 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» следует, что 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.

В силу положений пунктов 4, 5 и 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» ООО «Компания АиР» и ООО «РОСоружие» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность на одном товарном рынке (рынок ножевых изделий и сувенирной продукции) в пределах одних географических границ (Челябинская область), следовательно, являются конкурентами по отношению друг к другу.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального 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.

Для признания действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции необходимо наличие всех признаков, установленных пунктом 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно:

- совершение действий хозяйствующим субъектом – конкурентом;
- направленность на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;
- противоречие положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинение и способность причинения убытков другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанесение ущерба его деловой репутации.

Отсутствие хотя бы одного из перечисленных признаков свидетельствует об отсутствии недобросовестной конкуренции.

Согласно статье 10 bis «Парижской конвенции по охране промышленной собственности» от 20.03.1883 актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий частным обычаям в промышленных и торговых делах.

В силу части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. СССР подписал Конвенцию 12.10.1967, Российская Федерация как правопреемник СССР является государством участником Конвенции (часть 3 статьи 1 Федерального закона от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»).

В качестве доказательств создания ООО «Компания АиР» сувенира «Метеорит» Заявителем представлено служебное задание от автора идеи - заместителя директора общества Герасимова В.Ю. в виде части сохранившейся переписки с ним от 13 мая 2013 года. При этом общество в письме вх. № 4126 от 07.04.2017 указало, что Герасимов В.Ю. находился в командировке и все этапы создания сувенира «Метеорит» проходили в виде электронной переписки с ним с приложением к сообщениям фото (эскизов). В качестве доказательств реализации сувенира «Метеорит» с 2013 года

обществом представлена выписка о продажах с 2013 года по настоящее время, договоры (контракты) о поставке товара.

Таким образом, из представленных Заявителем материалов усматривается, что автором сувенира «Метеорит» является сотрудник ООО «Компания АиР», в частности заместитель директора общества <...>, изделие было создано в период с 13 мая 2013 года в пределах, установленных для работника (автора) трудовых обязанностей. Продажа сувенира «Метеорит» обществом осуществлялась с 2013 года.

В качестве доказательств разработки ООО «РОСоружие» сувенира «Метеорит» представлена технологическая инструкция (технологический процесс сувенир на камне «Метеорит» №12716), утвержденная 25 апреля 2013 года <...> ООО «РОСоружие» <...> , а также предварительная калькуляция на сувенир «Метеорит» (апрель 2013 года), приказ № 16 от 28.02.2013 о разработке эскиза сувенира «Метеорит», эскиз сувенира с информацией «..худ <...> Настольная композиция «Челябинский метеорит», трудовой договор № 51 от 11 января 2011 года с<...> , должностную инструкцию главного художника, приказ от 18.05.2016 о расторжении трудового договора с <...>

Достаточные и надлежащие доказательства, указывающие о производстве и введении ООО «РОСоружие» в гражданский оборот настольной композиции «Метеорит» у Челябинского УФАС России отсутствуют, Заявителем и Ответчиком не представлены.

В силу части 1 статьи 45.1 Федерального закона «О защите конкуренции» под доказательствами по делу о нарушении антимонопольного законодательства понимаются сведения о фактах, которые получены в установленном настоящим Федеральным законом порядке и на основании которых комиссия устанавливает наличие либо отсутствие нарушения антимонопольного законодательства, обоснованность доводов лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для полного и всестороннего рассмотрения дела.

Так, в качестве доказательств незаконных действий ООО «РОСоружие» по предложению к продаже и реализации настольной композиции «Метеорит», ООО «Компания «АиР» представлены скрин-шоты Интернет-сайтов rosarms.com, rogna.ru и протокол № 22 от 08 декабря 2016 года общего собрания некоммерческого партнерства «Гильдия мастеров –оружейников Златоуста».

Доводы ООО «Компания «АиР» Комиссия Челябинского УФАС России не принимает, поскольку представленные Заявителем материалы и документы не свидетельствуют о производстве и введении ООО «РОСоружие» в гражданский оборот настольной композиции «Метеорит».

Из скрин-шотов Интернет-сайта rosarms.com усматривается, что на

указанном сайте размещено фотографическое изображение настольной композиции «Метеорит» и сведения: «сувенир Метеорит, 5320 р. Есть в наличии...», активная ссылка «Купить...». Дата изготовления скрин-шотов указана как «2 дек».

Таким образом, в скрин-шоте Интернет-сайта rosarms.com не указан дата, а именно год, в связи с чем достоверно установить дату изготовления данного скрин-шота не представляется возможным.

Из скрин-шотов Интернет-сайта rognar.ru усматривается, что в разделе «Каталог подарков» - «Аксессуары» - «Сувенир Метеорит» присутствуют сведения: «Сувенир «Метеорит». Фирменный паспорт изделия... производитель РОСоружие...». Дата изготовления скрин-шота отсутствует.

Специалистами Челябинского УФАС России осуществлен осмотр Интернет-сайтов rosarms.com, rognar.ru, о чем составлены акты осмотров, в результате которых не обнаружено какой-либо информации о настольной композиции «Метеорит».

ООО «РОСоружие», ООО «Бегет», ООО «Рогнар» факт размещения сведений о спорной продукции на Интернет-сайтах rosarms.com, rognar.ru также не подтверждают. В связи с чем, не находит надлежащего документального подтверждения факт размещения в декабре 2016 года предложений к продаже настольной композиции «Метеорит» на Интернет-сайтах rosarms.com, rognar.ru.

В целях проверки доводов ООО «Компания «АиР» о введении ООО «РОСоружие» в гражданский оборот настольной композиции «Метеорит», Челябинским УФАС России направлены запросы в адрес дилеров и партнеров Ответчика, информация о которых размещена на его Интернет-ресурсе, в частности: гостиничный комплекс «Никольский», парк птиц «Таганай», магазины «Магарыч», «Мастера Златоуста», «Советский камуфляж 74».

ИП <...> (магазин «Магарыч») в письме вх. № 13828 от 23.10.2017 указал, что поддерживает правоотношения с ООО «РОСоружие» в рамках договора поставки № 50 от 28.06.2017. С 28.06.2017 по настоящее время у общества настольную композицию «Метеорит» не приобретал, данную продукцию не реализовывал.

ИП <...> (магазин «Мастера Златоуста») в письме вх. № 13729 от 20.10.2017 указал, что между ним и ООО «РОСоружие» заключен договор поставки Б\Н от 01.сентября 2014 года. По данному договору общество в его адрес поставляет только клинковую продукцию (ножи, кинжалы, кортики и т.п.). Поставка сувенирной продукции, в том числе сувенира «Метеорит» не осуществлялась.

ООО «РОСоружие.Никольский» в письме вх. № 14173 от 30.10.2017 указало, что

между обществом и ООО «РОСоружие» договоры на поставку настольной композиции «Метеорит» не заключались.

ООО «Таганай-Центр» в письме вх. № 14174 от 30.10.2017 указало, что обществом и ООО «РОСоружие» договоры на поставку настольной композиции «Метеорит» не заключались.

ИП <...> в письме вх. № 14175 от 30.10.2017 указал, что между ним и ООО «РОСоружие» договоры на поставку настольной композиции «Метеорит» не заключались.

ООО «Советский камуфляж 74» в письме вх. № 13571 от 17.10.2017 указало, что не заключало с ООО «РОСоружие» какие-либо договоры на поставку сувенирной продукции - настольной композиции «Метеорит».

Из документов и пояснений, представленных ООО «Рогнар» (товарных накладных № 280 от 22.03.2017, № 585 от 14.06.2017, акта сверки взаиморасчетов за 01.01.2016-25.08.2017) усматривается, что предметом поставки по договору являлось клинковое оружие.

Таким образом, не находит документального подтверждения и факт реализации настольной композиции «Метеорит» Ответчиком, в том числе посредством иных лиц.

Относительно доводов ООО «Компания «АиР» о наличии протокола № 22 от 08 декабря 2016 года общего собрания некоммерческого партнерства «Гильдия мастеров –оружейников Златоуста» Комиссия отмечает следующее.

В протоколе № 22 от 08 декабря 2016 года общего собрания некоммерческого партнерства «Гильдия мастеров –оружейников Златоуста» изложено «По пятому вопросу повестки дня слушали...<...>, которая сообщила, что к производству сувенира «Метеорит» ООО «РОСоружие» отношение не имеет, в данном случае ООО «РОСоружие» выступало исключительно в роли продавца... Решили провести внеочередное собрание с приглашением директора магазина «Златоустовский оружейный дом 21 век» и разбором всех вышеозвученных претензий с участием генеральных директоров всех заинтересованных сторон без делегирования их представительства».

Из представленных Ответчиком документов усматривается, что приказом № 177/к от 21.11.2014 <...> принята на работу в ООО «РОСоружие» на должность менеджера в отдел сбыта. Согласно приказу № 34 от 27.05.2016 на Чернышову О.Д. возложена обязанность посещать мероприятия (собрания, встречи и др.), организуемые гильдией «Оружейники Златоуста» исключительно в информационных целях без права предоставления пояснений.

Согласно письменных пояснений <...> от 04.09.2017 она присутствовала на собраниях гильдии 08.12.2016 и 29.08.2017. В протоколе от 08.12.2016 её слова искажены и изложены не верно, в действительно собрании она указала, что ООО «РОСоружие» к производству сувениров Заявителя отношения не имеет. ООО «РОСоружие» выступает в роли продавца исключительно своих изделий.

С учетом изложенного, наличие пояснений Чернышевой О.Д. в протоколе гильдии, при отсутствии каких-либо документов и материалов (договоры купли-продажи, поставки, товарные накладные и т.п.), не может являться достаточным доказательством установления факта введения Ответчиком в оборот спорного товара.

При изложенных обстоятельствах Комиссия считает нецелесообразным давать оценку экспертному заключению Коллегии экспертов и оценщиков ювелирных изделий и антиквариата исх. № 36.17-К от 06.04.2014, предметом исследования которого явились фотоизображения спорного товара на Интернет-сайте Заявителя и скрин-шоте Интернет-сайта Ответчика, который не содержит даты его изготовления.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 48 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

С учетом изложенного, на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Федерального закона «О защите конкуренции», ввиду отсутствия в рассматриваемых Комиссией действиях ООО «РОСоружие» нарушения антимонопольного законодательства, рассмотрение дела в отношении указанных лиц подлежит прекращению.

Руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

прекратить рассмотрение дела № 12-08нк/2017 в отношении ООО «РОСоружие» в связи с отсутствием в рассматриваемых Комиссией действиях нарушения антимонопольного законодательства.

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