

ООО «Флэт Онлайн»

454091, г. Челябинск,

ул. Кирова, д. 159,

офис 1602

Индивидуальному

предпринимателю

<...>

РЕШЕНИЕ

г. Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена «23» января 2019 года

В полном объеме решение изготовлено «15» февраля 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 16-08нк/2018 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя <...> заместитель руководителя – начальник отдела контроля за
Комиссии: > - рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского
УФАС России;
<...> главный специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и
Членов > - недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
Комиссии: <...> - специалист 1-го отдела контроля за рекламой и
> недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 16-08нк/2018 по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем <...> статьи 14.5 Федерального закона «О защите конкуренции»,

в присутствии индивидуального предпринимателя Моисеева И.В., надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

в присутствии представителя ООО «Флэт Онлайн» <...> по доверенности от 17.07.2018,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью «Флэт Онлайн» (далее – ООО «Флэт Онлайн», Заявитель) вх. № 11287 от 17.08.2018 о недобросовестных конкурентных действиях индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>), выразившихся в использовании на Интернет-сайтах anb74.ru и центр-недвижимости-ипотеки.рф произведений графики (изображения клубного посёлка «Привилегия» в виде 3D

визуализаций), исключительными правами на которую обладает Заявитель.

Из заявления и представленных материалов усматривается, что в рамках договора № 1 от 10.06.2017 между ООО «Флэт Онлайн» и ИП <...> были созданы объекты – трехмерная визуализация изображений клубного поселка Привилегия. Согласно акту выполненных работ № 1 от 30.11.2017 исключительные права на результат работ перешли к Заказчику, то есть ООО «Флэт Онлайн». ООО «Флэт Онлайн» данные изображения клубного поселка разместило на сайте твояпривилегия.рф. В результате мониторинга сети «Интернет» обществу стало известно о том, что эти же изображения размещены на Интернет-сайтах apb74.ru и центр-недвижимости-ипотеки.рф, администратором которых является ИП <...>, оказывающий посреднические услуги при купле-продаже недвижимого имущества.

Челябинским УФАС России осуществлен осмотр Интернет-сайтов apb74.ru и центр-недвижимости-ипотеки.рф, о чем составлены акты осмотров № 109-2018 от 04.09.2018, № 110-2018 от 04.09.2018. В результате осмотров установлено, что на указанных сайтах присутствуют изображения клубного поселка «Привилегия» в виде 3D визуализаций, ссылки на которые содержатся в заявлении ООО «Флэт Онлайн».

ИП <...> в письменных пояснениях вх. 13093 от 21.09.2018 по запросу Челябинского УФАС России указал, что является владельцем доменов apb74.ru и центр-недвижимости-ипотеки.рф, на которых размещает информацию о всех застройщика города Челябинска и их объектах строительства. Во всех вкладках на сайтах содержится ссылка о том, что размещены предложения по объектам недвижимости от застройщиков и по ценам от застройщиков со ссылками на сайты застройщиков. Подобные сайты посещаемы и информативны, так дают большое преимущество для застройщиков и рекламы их объектов строительства. Большинство застройщиков сотрудничают с агентствами недвижимости и частными риэлторами и выплачивают им определенную комиссию за приведенного клиента. ООО «Флэт Онлайн» сотрудничает со многими агентствами недвижимости и частными риэлторами по реализации объектов строительства в клубном поселке «Привилегия» за комиссионное вознаграждение. ИП <...> поступило соглашение о сотрудничестве, в связи чем еще до заключения агентского договора между ним и ООО «Флэт Онлайн» он разместил информацию о поселке «Привилегия» на Интернет-сайтах apb74.ru и центр-недвижимости-ипотеки.рф, сведения о котором взял из открытых источников сети Интернет (www.youtube.com), Яндекс, в том числе видео и изображения. На данных видео и фото имеется логотип «Flat Onlain» и ссылка на Интернет-сайт и аккаунт «Flat Onlain». После получения запроса антимонопольного органа ИП <...> удалил изображения (3D визуализация) поселка «Привилегия» с Интернет-сайтов apb74.ru и центр-недвижимости-ипотеки.рф. Письменная претензия ООО «Флэт Онлайн» в его адрес не поступала, в связи с этим он не знал, что правообладателем исключительных прав на трехмерную визуализацию изображений клубного поселка «Привилегия» является ООО «Флэт Онлайн».

Изучив материалы дела, заслушав доводы ООО «Флэт Онлайн» и ИП Моисеева С.В. Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции», для признания действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной

конкуренции, необходимо, чтобы такие действия были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могли причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могли нанести вред их деловой репутации.

Согласно выписки из ЕГРЮЛ ООО «Флэт Онлайн» (ОГРН 1167456080880, ИНН/КПП 7453295115/745301001) зарегистрировано Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области 06.05.2016. Основным видом деятельности общества является предоставление посреднических услуг при купле-продаже недвижимого имущества за вознаграждение или на договорной основе. Дополнительными видами деятельности являются торговля оптовая неспециализированная и пр.

По данным из ЕГРИП ИП <...> (ОГРНИП 314744828300013, ИНН 744915505104) зарегистрирован Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области 10.10.2014. Основным видом деятельности является деятельность автомобильного грузового транспорта и услуги по перевозкам. Дополнительным видом деятельности является деятельность агентств недвижимости за вознаграждение или на договорной основе.

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;

направленность на получение преимущества 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.

Статьей 14.5 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию 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.

На основании пп. 1 п. 1 ст. 1225 ГК РФ результатами интеллектуальной деятельности, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются, в частности, произведения науки, литературы и искусства.

Как следует из п. 1 ст. 1259 ГК РФ, объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения, в частности произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна и другие произведения изобразительного искусства.

Следовательно, произведения графики, дизайна, в данном случае трехмерная визуализация изображений клубного поселка «Привилегия» относятся к объектам авторских прав.

Согласно письма регистратора доменных имен anb74.ru и центр-недвижимости-ипотеки.рф ООО «Бегет» вх. № 13126 от 24.09.2018 администратором доменных имен anb74.ru и центр-недвижимости-ипотеки.рф является гр. <...>

Актами осмотров № 109-2018 от 04.09.2018, № 110-2018 от 04.09.2018, составленными специалистами Челябинского УФАС России, зафиксировано присутствие на Интернет-сайтах anb74.ru и центр-недвижимости-ипотеки.рф информации об услугах ИП <...> по купле-продаже недвижимости, новостроек и т.п., в том числе в клубном посёлке «Привилегия» с использованием изображений клубного посёлка «Привилегия» в виде 3D визуализаций.

Также специалистами Челябинского УФАС России в результате поиска в поисковой системе Яндекс, Google сведений по запросу «изображения клубного поселка «Привилегия» установлено, что изображения клубного посёлка «Привилегия» в виде 3D визуализаций размещены в свободном доступе на указанных Интернет-ресурсах в разделе «Картинки», что подтверждается скриншотами и актом осмотра № _____.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ в предпринимательской деятельности понимается их объективная способность предоставить хозяйствующему субъекту такие преимущества. Для признания действий нарушителя актом недобросовестной конкуренции необходимы сведения о целеполагании предполагаемого нарушителя (осознанном совершении им действий, направленных на нечестную конкуренцию), а также о масштабах и возможности влияния нарушения на конкуренцию в целом. Данная правовая позиция отражена в решении Суда по интеллектуальным правам от 26.02.2015 по делу № СИП-626/2013, где указано, что недобросовестность поведения проявляется, прежде всего, в умысле по получению преимуществ над конкурентами.

Как указал Пленум ВАС РФ в постановлении от 17.02.2011 № 11 «О некоторых вопросах применения особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения как недобросовестной конкуренции следует обратить внимание на цель совершения противоправных действий.

ИП <...> в письменных пояснениях вх. 13093 от 21.09.2018 указал, что в период размещения на Интернет-сайтах anb74.ru и центр-недвижимости-ипотеки.рф трехмерной визуализация изображений клубного поселка «Привилегия» фактическую реализацию и бронирование объектов недвижимости в клубном поселке «Привилегия» он не осуществлял; в собственности таких объектов у него не имелось; за услугами по реализации данных объектов к нему не обращались; рекламу по продаже объектов недвижимости в клубном поселке «Привилегия» он не размещал.

Из представленных ИП <...> материалов усматривается, что между ним и ООО «Флэт Онлайн» 14.09.2018 заключен агентский договор № ФЛ-4/18-П, предметом которого является поиск и привлечение клиентов. Также между ИП <...> и ООО

«Флэт Онлайн» заключено соглашение от 19.09.2018, согласно которому <...> выплатил ООО «Флэт Онлайн» компенсацию в размере 30 000 рублей за нарушение исключительных прав общества и использование изображений клубного поселка «Привилегия» в виде 3D визуализаций. Согласно платежному поручению № 375 от 26.09.2018 денежные средства в размере 30 000 рублей перечислены ИП <...> на расчетный счет ООО «Флэт Онлайн» в ПАО «Альфа-Банк».

ООО «Флэт Онлайн» в письменных пояснениях вх. № 12689 от 14.09.2018, б/н от 23.01.2019 указало, что изображения были размещены на Интернет-сайтах anb74.ru и центр-недвижимости-ипотеки.рф непродолжительное время, каких-либо негативных последствия для общества не наступило, ущерб причинен не был, все разногласия с ИП <...> исчерпаны, нарушение прекращено и с Интернет-сайтов anb74.ru, центр-недвижимости-ипотеки.рф удалены изображения клубного поселка «Привилегия» в виде 3D визуализаций, просит меры административной ответственности к ИП <...> не применять.

Негативные последствия и преимущества проявляются только тогда, когда товар с незаконным использованием интеллектуальной собственности поступает в гражданский оборот. Следовательно, формой вреда в данном случае являются убытки. (Доклад ФАС России с руководством по соблюдению обязательных требований, дающим разъяснение, какое поведение является правомерным, опубликованный на сайте knd.fas.gov.ru по состоянию на 19.01.2018).

В силу правовой позиции, изложенной в определении Верховного суда Российской Федерации от 09.12.2015 года № 304-КГ 15-8874 по делу № А67-4453/2014 не только продажа и обмен товара, но и любое иное вхождение в гражданский оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности является недобросовестной конкуренцией (производство, предложение к продаже и т.п., размещение обозначения на Интернет-сайте) и может повлечь нарушение исключительных прав правообладателя, поскольку продвижение товара (услуг) является неотъемлемой частью введения товара в гражданский оборот.

Как усматривается из материалов дела, изображения клубного поселка «Привилегия» (трехмерная визуализация) размещены в свободном доступе в поисковых системах информационно-телекоммуникационной сети «Интернет». Материалов и документов, указывающих на то, что ИП <...> первым незаконно ввел в оборот трехмерные визуализации изображений клубного поселка «Привилегия» путем размещения их на принадлежащих ему Интернет-ресурсах не имеется. В связи с этим, Комиссия не приходит к выводу о сознательном совершении ИП <...> действий, направленных на нечестную конкуренцию в целях перераспределения спроса услуг Заявителя в пользу услуг Ответчика.

ИП <...> после того, как ему, в связи с запросом антимонопольного органа, стало известно об исключительных правах ООО «Флэт Онлайн» на данные изображения незамедлительно были приняты меры, направленные на прекращение размещения данных изображений.

Доказательств того, что действиями ИП <...> по использованию изображений клубного поселка «Привилегия» (трехмерная визуализация) был причинен ущерб деловой репутации Заявителя либо убытки в материалах дела не имеется.

С учетом изложенного, Комиссия не усматривает в действиях ИП <...> при использовании изображений клубного посёлка «Привилегия» в виде 3D визуализаций на Интернет-сайтах anb74.ru и центр-недвижимости-ипотеки.рф направленность на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, противоречие обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

При отсутствии всех признаков недобросовестной конкуренции отнести рассматриваемые действия ИП <...> к акту недобросовестной конкуренции не возможно.

В силу пункта 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.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

прекратить рассмотрение дела № 16-08нк/2018 в отношении ИП <...> 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.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>