

1) ЗАО ПК «Промконтроллер»

111250, г. Москва,
ул. Красноказарменная, д. 12, стр. 9

2) ООО «ТеконГазАвтоматика»

123298, г. Москва,
ул. Хорошевская 3-я, д. 20

3) ЗАО НПО «АМАКС»

105066, г. Москва,
ул. Спартаковская, д. 19, стр.2, пом. 1

121059, г. Москва,
ул. Брянская, д. 5,
Бизнес-центр «Европа-Билдинг»

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о пересмотре решения по делу № 1-14-288/77-12
о нарушении антимонопольного законодательства

«10» апреля 2014 г.

г. Москва

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: (...),

членов Комиссии: (...), (...), (...), (...),

рассмотрев заявление ЗАО ПК «Промконтроллер», ООО «ТеконГазАвтоматика» о пересмотре решения от 08.08.2012 по делу № 1-14-288/77-12 о прекращении рассмотрения дела № 1-14-288/77-12 в связи с ликвидацией ЗАО НПО «АМАКС» как единственного ответчика по делу,

в отсутствие представителей ЗАО ПК «Промконтроллер», ООО

«ТеконГазАвтоматика» (уведомлен надлежащим образом),
в отсутствие представителей ЗАО НПО «АМАКС» (уведомлен
надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило заявление ЗАО ПК «Промконтроллер», ООО «ТеконГазАвтоматика» о пересмотре решения по делу № 1-14-288/77-12 о нарушении антимонопольного законодательства.

Решение от 08.08.2012 по делу № 1-14-288/77-12 о прекращении рассмотрения дела № 1-14-288/77-12 в связи с ликвидацией ЗАО НПО «АМАКС» как единственного ответчика по делу.

Указанное решение базируется на применении Комиссией Московского УФАС России пункта 3 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-Закон о защите конкуренции (далее — Закон о защите конкуренции) и исходило из следующего обстоятельства.

27.07.2012 в единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной инспекцией ФНС № 46 по г. Москве в отношении ЗАО НПО «АМАКС» была внесена запись № 2127747378845 о государственной регистрации прекращения деятельности юридического лица в связи с его ликвидацией по решению учредителей (участников) или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами.

В соответствии с частью 1 статьи 51.2 Закона о защите конкуренции решение (или) выданное на его основании предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства могут быть пересмотрены по новым и (или) вновь открывшимся обстоятельствам комиссией, принявшей такое решение и (или) выдавшей такое предписание, по заявлению лица, участвующего в деле, а также в случае установления комиссией предусмотренных данной статьей оснований для пересмотра решения и (или) предписания.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 51.2 Закона о защите конкуренции основаниями для пересмотра решения и (или) выданного на его основании предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства являются выявление обстоятельств, которые не были и не могли быть известны на момент оглашения резолютивной части решения по делу, но имеют существенное значение для правильного разрешения дела.

Заявителем в лице ЗАО ПК «Промконтроллер», ООО «ТеконГазАвтоматика» представлены доказательства, согласно которым ЗАО НПО «АМАКС» в настоящий момент является действующим юридическим лицом, указанная запись № 2127747378845 о государственной регистрации прекращения деятельности юридического лица является незаконной.

Данный факт установлен Решением Арбитражного суда города Москвы от 22.04.2013 по делу № А40-109865/2012. Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда № 09АП-22464/2013-АК от 06.08.2013 данное Решение оставлено без изменения.

Таким образом, с 06.08.2013 запись № 2127747378845 о государственной регистрации прекращения деятельности юридического лица является незаконной, ЗАО НПО «АМАКС» является действующим юридическим лицом.

В подтверждение изложенной информации, заявителями представлено письмо Межрайонной инспекции ФНС № 46 по г. Москве от 14.10.2013 № 07-18/111784 о том, что ЗАО НПО «АМАКС» является действующим юридическим лицом.

Таким образом, оценив вышеизложенные обстоятельства и факты, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу, что восстановление деятельности ЗАО НПО «АМАКС» как юридического лица, а равно восстановление записи в реестре действующих юридических лиц, по своему характеру является новым обстоятельством, не было и не могло быть известно на момент оглашения резолютивной части решения по делу № 1-14-288/77-12.

В порядке применения статьи 48 Закона о защите конкуренции, Комиссией Московского УФАС России ранее фактические обстоятельства наличия или отсутствия нарушения ответчиком антимонопольного законодательства не исследовался.

Не установив оснований для отложения рассмотрения, исследовав и оценив представленные материалы и доказательства, Комиссией Московского УФАС России установлено следующее.

ЗАКРЫТОЕ АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО НАУЧНО-ПРОИЗВОДСТВЕННОЕ ОБЪЕДИНЕНИЕ «АМАКС» (юридический адрес: адрес: 105066, г. Москва, ул. Спартаковская, д. 19, стр.2, пом. 1; фактический адрес: 121059, г. Москва, ул. Брянская, д. 5, Бизнес-центр «Европа-Билдинг») является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц от 17.06.2005 за основным государственным регистрационным номером 1057747262341, ИНН/КПП 7707552062//770101001.

Согласно Уставу, присвоенным кодам Общероссийского классификатора видов экономической деятельности (ОКВЭД), а также материалам дела, ЗАО НПО «АМАКС» осуществляет деятельность в области производства электро- и радиоэлементов, электровакуумных приборов, создания автоматизированных котельных станций малой мощности, систем управления котельными станциями на базе микропроцессорной техники, ведению сервисного и абонированного обслуживания систем теплоснабжения, управления, вычислительной техники, а также производства и реализации блоков газооборудования для котлов, применяемых на тепло-электро центрах.

ЗАО ПК «Промконтроллер» (адрес: 111250, г. Москва, ул.

Красноказарменная, д. 12, стр. 9) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц от 07.08.2011 за основным государственным регистрационным номером 1027700106488, ИНН 772222333.

Согласно Уставу, присвоенным кодам ОКВЭД, а также материалам дела, ЗАО ПК «Промконтроллер» осуществляет деятельность в области производства и реализации аппаратуры и программного обеспечения для промышленности и сельского хозяйства, а также производства и реализации блоков газооборудования для котлов, применяемых на тепло-электро центрах.

ООО «ТеконГазАвтоматика» (адрес: 123298, г. Москва, ул. Хорошевская 3-я, д. 20) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц от 02.07.2008 г. за основным государственным регистрационным номером 1087746801130, ИНН 7719687184.

Согласно Уставу, присвоенным кодам ОКВЭД, а также материалам дела ООО «ТеконГазАвтоматика» осуществляет деятельность в области производства и реализации газооборудования, газопроводов, а также производства и реализации блоков газооборудования для котлов, применяемых на тепло-электро центрах.

В соответствии с пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции, товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, 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 3 статьи 4 Закона о защите конкуренции, взаимозаменяемые товары - товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях).

Комиссией Московского УФАС России установлено, что ЗАО НПО «АМАКС» и ЗАО ПК «Промконтроллер», ООО «ТеконГазАвтоматика» осуществляют производство и реализацию блоков газооборудования для котлов, применяемых на тепло-электро центрах.

Таким образом, Комиссией Московского УФАС России установлено, что товары, в частности, блоки газооборудования для котлов, применяемые на тепло-электро центрах, ЗАО НПО «АМАКС» и ЗАО ПК «Промконтроллер», ООО «ТеконГазАвтоматика» являются взаимозаменяемыми.

Товарный рынок ЗАО НПО «АМАКС» и ЗАО ПК «Промконтроллер», ООО «ТеконГазАвтоматика», а также группы покупателей, являются сходными.

В соответствии со ст. 4 Закона о защите конкуренции конкуренция – 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.

Таким образом, ЗАО НПО «АМАКС» и ЗАО ПК «Промконтроллер», ООО «ТеконГазАвтоматика» являются конкурентами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном и том же товарном рынке реализации блоков газооборудования для котлов, применяемых на тепло-электроцентралях.

Действия указанных хозяйствующих субъектов, направлены на получение прибыли путем реализации взаимозаменяемых товаров на одном товарном рынке, что приводит к конкуренции между ними.

12.04.2011 ЗАО НПО «АМАКС» в адрес ТЭЦ-25 ОАО «Мосэнерго» было направлено письмо № 555/12, подписанное генеральным директором ЗАО НПО «АМАКС» Д.А. Лаптевым, содержащее, в том числе, следующую информацию:

«... Мы полагаем, что при обращении в Роспатент заявители фактически воспользовались украденной у нас технической и исполнительной документацией ЗАО «АМАКС-газ» на различные образцы оборудования, тем самым представили недостоверные сведения об авторстве, т. к. все образцы оборудования были созданы задолго до возникновения самих «правообладателей» — ООО «ТеконГазАвтоматика» и ЗАО ПК «Промконтроллер».

... патенты ООО «ТеконГазАвтоматика» и ЗАО ПК «Промконтроллер» были получены на устаревшие модификации нашего оборудования.

Обращаем Ваше внимание, что газовое оборудование производства ГК «ТЕКОН» является подделкой и выпускается мелкими партиями на непрофильном предприятии ОМЗ «ВНИИ маслоделия и сыроделия», что не позволяет обеспечивать гарантийное и постгарантийное обслуживание.

В следствии непрофильности производства, арматура ГК «ТЕКОН» (ПЗКА и БГА) выпускаются с нарушением ТУ и не подвергается приемо-складочным испытаниям ОТК завода-изготовителя, а именно:

- отсутствует проверка прочности и герметичности;
- отсутствует проверка работоспособности и надежности;
- отсутствует проверка сопротивления изоляции и др.

Нам известны случаи поставки клапанов ПЗКА в разукomплектованном виде без электропривода, монтаж которого осуществляется на месте, а так же с некачественными сварными соединениями, что также указывает на отсутствие приемо-складочных испытаний ОТК завода-изготовителя.

Из-за мелкосерийности производства и низких производственных возможностей срываются сроки пуска котлов ОАО «Мосэнерго», ЗАО «КЭС-Холдинг» и т. д.).

... Считаю необходимым предостеречь Вас от использования поддельного оборудования ГК «ТЕКОН» ...».

Распространение информации подразумевает любые действия, в результате которых информация стала известна третьим лицам. Так, пункт 7 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц» разъясняет, что под распространением сведений в контексте рассматриваемого вопроса понимается, в том числе, сообщение в той или иной, в том числе устной, форме хотя бы одному лицу.

Рассматриваемое письмо ЗАО НПО «АМАКС» было адресовано должностному лицу ТЭЦ-25 ОАО «Мосэнерго», главному инженеру Нигматову У.А.

Оценивая ложность, неточность или искаженность распространенных сведений, Комиссия Московского УФАС России исходит из следующего.

Статья 152 Гражданского кодекса Российской Федерации, постановление Пленума ВС Российской Федерации № 3 от 24.02.2005 указывают, что сведения, наносящие ущерб чести, достоинству и деловой репутации считаются ложными, если лицо, их распространившее, не докажет обратное. При этом доказывание факта распространения рассматриваемых сведений и их порочащий характер (способность причинить убытки, нанести ущерб иному лицу) на такое лицо не возложено.

Применительно к антимонопольному законодательству необходимо отметить, что несмотря на это, возложение на лицо, которому распространены сведения причиняют убытки или наносят ущерб деловой репутации, обязанности доказать их ложность, было бы неправомерно и противоречило бы общим принципам действующего законодательства. Кроме того, в условиях одного товарного рынка, когда распространение информации является одним из действенных способов привлечения контрагентов, обязанность каждого субъекта иметь доказательства своих утверждений является необходимым условием нормального функционирования рынка.

Распространяемые утверждения должны быть основаны на фактических обстоятельствах, то есть подкреплены конкретными фактами.

Установлено, что ООО «ТеконГазАвтоматика» является правообладателем патента Российской Федерации на полезную модель № 82286. ЗАО «АМАКС-газ» в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам было подано возражение на выдачу патента ООО «ТеконГазАвтоматика». В соответствии с Решением Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 19.08.2010 г. по рассмотрению возражения ЗАО «АМАКС-газ» в отношении патента на полезную модель № 82286, патентообладателями которого являлись ООО «ТеконГазАвтоматика», ЗАО ПК «Промконтроллер», было отказано в

удовлетворении возражения ЗАО «АМАКС-газ». Патент Российской Федерации на полезную модель № 82286 оставлен в силе.

Согласно Постановлению об отказе в возбуждении уголовного дела ОРЧ БЭП по Чувашской области от 20 февраля 2010 г., № 2665/09 по заявлению директора ЗАО «АМАКС-газ» Ильина В.К., в отношении Иосилевича В.С. (КУСП № 10764 от 01.07.2009 ОВД по Ленинскому району г. Чебоксары), факт незаконного приобретения сотрудниками ЗАО ПК «Промконтроллер», ООО «ТеконГазАвтоматика» интеллектуальной собственности, принадлежащей ЗАО НПО «АМАКС» не установлен.

Факты изложенные в утверждении «газовое оборудование производства ГК «ТЕКОН» является подделкой и выпускается мелкими партиями на непрофильном предприятии ОМЗ «ВНИИ маслоделия и сыроделия», что не позволяет обеспечивать гарантийное и постгарантийное обслуживание» не были подтверждены в рамках рассмотрения дела № 1-14-26/77-11, при этом Решение по делу № 1-14-26/77-11 было вынесено позднее даты отправки рассматриваемого письма (01.09.2011), а равно выводы данного Решения относительно аналогичных фраз, по мнению отдела, могут быть применены в рамках решения вопроса о возбуждении производства по рассматриваемому заявлению.

Также, согласно Акту проверки Московского управления Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору № 3.1 – 231 от 30.11.2010 г. ЗАО ПК «Промконтроллер» нарушений требований промышленной безопасности в части изготовления клапанов предохранительных запорных автоматических (ПЗКА), изготавливаемых по ТУ 3742-008-54801736-2008 (ДАРЦ.494636.000Т) и блоков газоборудования автоматических (БГА), изготавливаемых по ТУ 3740-00954801736-2008 (ДАРЦ.494716.000ТУ) не выявлено.

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 пунктом 1 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации.

Акт недобросовестной конкуренции в рассматриваемом случае непосредственно выражен в дискредитации конкурента, подрыве доверия

контрагентов и потребителей к конкуренту или его продукции путем распространения ненадлежащей информации, к которой относится и неполная информация о конкуренте, его товарах и услугах, и субъективное отрицательное мнение о таком лице.

При этом, ложность распространяемой информации подразумевает под собой несоответствие такой информации фактическим обстоятельствам.

Ущерб деловой репутации хозяйствующего субъекта могут оказать сведения, хотя и не порочащие его репутацию, но содержащие негативную оценку его деятельности с точки зрения ее субъективной оценки. Указанная информация способствует принятию неверно мотивированным лицом решения на основании таких сведений.

Убытки, в данном случае, складываются из неполученных доходов, которые лицо, в отношении которого распространены ложные сведения, получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Указанные действия, выразившиеся в указании в письме, направленном ЗАО НПО «АМАКС» в адрес в адрес ТЭЦ-25 ОАО «Мосэнерго», несоответствующих действительности сведений, могут причинить убытки хозяйствующему субъекту — конкуренту, путем создания у ее получателей представления о том, что ООО «ТеконГазАвтоматика» и ЗАО ПК «Промконтроллер» недобросовестно осуществляет производственно-хозяйственную и предпринимательскую деятельность.

В связи с отсутствием документальных доказательств, подтверждающих информацию, указанную в рассматриваемом письме, данные сведения признаны Комиссией Московского УФАС России ложными, способными причинить убытки хозяйствующему субъекту, либо нанести ущерб его деловой репутации.

Распространение таких сведений среди контрагентов, в силу вышеуказанного, может повлечь за собой убытки заявителей. Объектом дискредитации фактически являются товары (услуги) заявителей.

Резюмируя изложенное, на основании материалов дела № 1-14-288/77-12, Комиссией Московского УФАС России действия ЗАО НПО «АМАКС» признаны актом недобросовестной конкуренции, установлен факт нарушения ЗАО НПО «АМАКС» пункта 1 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, выразившийся в распространении ложных, неточных и искаженных сведений, а именно, направлении в адрес ТЭЦ-25 ОАО «Мосэнерго» письма исх. № 555/12 от 12.04.2011, которое может нанести ущерб деловой репутации ООО «Ай Пи Эр Медиа», а также причинить убытки ЗАО ПК «Промконтроллер», ООО «ТеконГазАвтоматика».

Доказательств отзыва, опровержения либо совершения иных действий, направленных на прекращение нарушения ЗАО НПО «АМАКС» антимонопольного законодательства, не представлено.

В тоже время, оценивая письма № ч/278 от 15.12.2011 генеральному

директору ОАО «ДАЛЬЭNERГОТЕХКОМПЛЕКТ» Кизимову А.П., № ч/281 от 19.12.2011 генеральному директору ОАО «ДАЛЬЭNERГОТЕХКОМПЛЕКТ» Кизимову А.П., также рассматривавшиеся в рамках дела № 1-14-288/77-12, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу, что указанные письма направлены за подписью лица, не имеющего право действовать без доверенности от имени ЗАО НПО «АМАКС». К указанным письмам такие доверенности также не приложены.

Таким образом, в порядке, определенном статьями 53, 152 Гражданского кодекса Российской Федерации, учитывая совокупность объективных обстоятельств (отсутствие на письмах печати юридического лица, номерного бланка, информации о полномочиях или должностных обязанностях лица, подписавшего корреспонденцию, способа направления и получения писем адресатом), Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу об отсутствии акта недобросовестной конкуренции, выразившегося в направлении писем № ч/278 от 15.12.2011 генеральному директору ОАО «ДАЛЬЭNERГОТЕХКОМПЛЕКТ» Кизимову А.П., № ч/281 от 19.12.2011 генеральному директору ОАО «ДАЛЬЭNERГОТЕХКОМПЛЕКТ» Кизимову А.П.

Резюмируя вышеизложенное, решение от 08.08.2012 по делу № 1-14-288/77-12 о прекращении рассмотрения дела № 1-14-288/77-12 в связи с ликвидацией ЗАО НПО «АМАКС» как единственного ответчика по делу, подлежит пересмотру в связи с тем, что в настоящий момент ЗАО НПО «АМАКС» является действующим юридическим лицом, а также установлено нарушение пункта 1 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 1-4 статьи 41, статьями 49-50, частями 10-11 статьи 51.2 Закона о защите конкуренции, Комиссия Московского УФАС России

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Признать ЗАО НПО «АМАКС» нарушившим пункт 1 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, в части распространения ложных, неточных и искаженных сведений, которые могут нанести ущерб деловой репутации, а также причинить убытки ЗАО ПК «Промконтроллер», ООО «ТеконГазАвтоматика», а именно, направлении в адрес ТЭЦ-25 ОАО «Мосэнерго» письма исх. № 555/12 от 12.04.2011.

2. Выдать ЗАО НПО «АМАКС» Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу

Московского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии (...)

Члены Комиссии (...)

(...)

(...)

(...)

(495) 784-75-05 (доб. 107)