

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.33-357/77-16

«10» мая 2016 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Московского УФАС России) <....>, рассмотрев протокол от 27.04.2016 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.33-357/77-16, возбужденного в отношении должностного лица ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» - <....>, в связи с нарушением требований части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в распространении информации, не соответствующей действительности, а именно размещении на своем официальном сайте сведений: *«ТРАНСМЕХСЕРВИС - эксклюзивный дистрибьютор в России», «с 1 ноября 2009 года эксклюзивным дистрибьютором Doosan Infracore на территории России является компания ТРАНСМЕХСЕРВИС»*, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии защитника <....> по доверенности от <....>,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-14-1510/77-15 о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации от 03.12.2015, в действиях ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» установлен факт нарушения требований части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в распространении информации, не соответствующей действительности, а именно размещении на своем официальном сайте сведений: *«ТРАНСМЕХСЕРВИС - эксклюзивный дистрибьютор в России», «с 1 ноября 2009 года эксклюзивным дистрибьютором Doosan Infracore на территории России является компания ТРАНСМЕХСЕРВИС»*.

ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» <....>.

ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» также осуществляет на территории Российской Федерации деятельность по поставке, реализации, аренде и обслуживанию техники Doosan Infracore, что подтверждается зарегистрированными Обществом видами основной и дополнительной деятельности (коды ОКВЭД 50.10.1, 50.10.2, 50.20, 51.62, 51.65); договорами, заключенными ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» с контрагентами, в частности Договором № 032-В/2015/С от 06.03.2015, заключенным между ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» и ООО «Специмпорт Брянск», по которому ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» обязуется передать в собственность ООО «Специмпорт Брянск» Экскаватор гусеничной фирмы DOOSAN модель DX225LCA (производитель в соответствии с договором DOOSAN INFRACORE CO., LTD), Договором № 061-В/2015/С от 06.05.2015, заключенным между ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» и

ООО «Реконструкция Обслуживание Сервис», по которому ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» обязуется передать в собственность ООО «Реконструкция Обслуживание Сервис», в том числе, Экскаватор гусеничной фирмы DOOSAN модель DX225LCA (производитель в соответствии с договором DOOSAN INFRACORE CO., LTD) и другими договорами; Договором о дистрибуции от 01.01.2015, заключенным между DOOSAN INFRACORE CO., LTD и ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС», согласно которому ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» является официальным дистрибьютером и имеет право импортировать и продавать продукцию, изготовленную и/или поставленную DOOSAN INFRACORE CO., LTD; информацией на официальном сайте ООО «Трансмехсервис» в сети Интернет по адресу <http://www.doosan-infracore.ru/>.

АО «НАК» (105425, г. Москва, Сиреневый б-р, д. 15) зарегистрировано 13.05.2008 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве, внесено в Единый государственный реестр юридически лиц межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве 13.05.2008, ОГРН 1087746626978, ИНН 7710717934, КПП 771901001.

АО «НАК» осуществляет деятельность на территории Российской Федерации по поставке, реализации, аренде и обслуживанию техники Doosan Infracore, что подтверждается зарегистрированными Обществом видами основной и дополнительной деятельности (коды ОКВЭД 51.65.6, 51.14, 50.30.2, 50.30.1, 50.20.3, 50.20.2, 71.34.9); договорами, заключенными АО «НАК» с контрагентами, в частности Договором купли-продажи № P15-04477-ДКП от 31.03.2015, заключенным между АО «НАК» и ОАО «ВЭБ-лизинг», по которому АО «НАК» обязуется передать в собственность ОАО «ВЭБ-лизинг» Экскаватор DOOSAN SOLAR 225NLC-V (производитель DOOSAN INFRACORE CO., LTD), Договором поставки № 0605ФП-П-63 от 06.05.2015, заключенным между АО «НАК» и Гражданкой Российской Федерации Сараевой Раисой Федоровной, по которому АО «НАК» обязуется передать в собственность Сараевой Раисы Федоровны Погрузчик одноковшовый колесный DISD SD200N (изготовитель согласно спецификации к договору DOOSAN INFRACORE SHANDONG CO., LTD) и другими договорами; сертификатом дистрибьютера от 13.02.2015, согласно которому АО «НАК» уполномочено осуществлять продажи и продвижение следующих видов строительной техники и оборудования производства «Дусан Инфракор Ко., Лтд» на территории Российской Федерации: гидравлические экскаваторы, колесные погрузчики производства Корея, сочлененные самосвалы и колесные погрузчики DISD, включая запасные части к ним, а также оказывать сервисную поддержку и маркетинговые услуги.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренцией является 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.

Согласно пункту 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции, товарным рынком является 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.

На основании изложенного, АО «НАК» и ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» являются конкурентами, осуществляющими деятельность на одном товарном рынке по поставке, реализации, аренде и обслуживанию техники, в том числе Doosan Infracore. Кроме того, сторонами по делу признается и не отрицается тот факт, что на рассматриваемом товарном рынке осуществляет деятельность третий участник ООО «Техцентр Сумотори» (692771, Приморский край, г. Артём, ул. 1-я Рабочая, д. 91).

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 актом проверки информации в сети Интернет № 5 от 21.08.2015, на сайте <http://doosan-infracore.ru/> была размещена информация следующего содержания: «ТРАНСМЕХСЕРВИС - эксклюзивный дистрибьютор в России», «с 1 ноября 2009 года эксклюзивным дистрибьютором Doosan Infracore на территории России является компания ТРАНСМЕХСЕРВИС».

ДИСТРИБЬЮТОР — фирма, предприниматель, осуществляющие оптовую закупку и сбыт товаров определенного вида на региональных рынках. Обычно дистрибьюторы обладают преимущественным правом и возможностями приобретать и продавать оборудование, технические новинки, программное компьютерное обеспечение. Фирма может иметь собственного дистрибьютора по продаже своих товаров за рубежом, где он является на основе заключенного договора ее единственным представителем (генеральный дистрибьютор). Одновременно оказывает посреднические маркетинговые услуги продавцам и покупателям, а также услуги по монтажу и наладке оборудования, обучению пользования им. Такие услуги называют дистрибьюторскими (Райзберг Б.А., Лозовский Л.Ш., Стародубцева Е.Б.. Современный экономический словарь. — 2-е изд., испр. М.: ИНФРА-М. 479 с.. 1999.).

Таким образом, эксклюзивный дистрибьютор является лицом, поставленным в преимущественное положение перед иными лицами на рынке за счет наличия у него «эксклюзивных прав», таких как обязанность поставщика не поставлять товар для реализации на этой территории самостоятельно или при участии третьих лиц, в том числе не продавать товар третьим лицам для распространения на этой территории. Дистрибьютор может самостоятельно, по своему усмотрению выбирать собственные методы и каналы сбыта и продвижения продукции (Постановление Федерального арбитражного суда Поволжского округа от 03.08.2011 по делу № А55-26891/2009).

Кроме того, согласно сложившейся административной и судебной практике, лицо, ввозящее на территорию Российской Федерации пусть и лицензионный товар, но не являющееся дистрибьютором производителя товара, может быть привлечено к ответственности в рамках статьи 14.10 КоАП РФ.

ЭКСКЛЮЗИВНЫЙ — исключительный, неповторимый; единственный в своём роде; принадлежащий или предоставленный исключительно кому-либо одному (Толковый словарь Ефремовой. Т. Ф. Ефремова. 2000.).

Таким образом, слова *«ТРАНСМЕХСЕРВИС - эксклюзивный дистрибьютор в России»*, «с 1 ноября 2009 года эксклюзивным дистрибьютором Doosan Infracore на территории России является компания ТРАНСМЕХСЕРВИС», размещенные на официальном сайте общества doosan-infracore.ru, фактически представляют из себя утверждения об исключительности ООО «Трансмехсервис» на территории Российской Федерации в вопросах поставки, реализации, аренды и обслуживания техники Doosan Infracore.

Положения статьи 2 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» устанавливают, что сайтом в сети «Интернет» является совокупность программ для электронных вычислительных машин и иной информации, содержащейся в информационной системе, доступ к которой обеспечивается через сеть «Интернет» по доменным именам и (или) по сетевым адресам, позволяющим идентифицировать сайты в сети «Интернет». Доменным именем является обозначение символами, предназначенное для адресации сайтов в сети «Интернет» в целях обеспечения доступа к информации, размещенной в сети «Интернет». Владелец сайта в сети «Интернет» — это лицо, самостоятельно и по своему усмотрению определяющее порядок использования сайта в сети «Интернет», в том числе порядок размещения информации на таком сайте.

Для большого количества потребителей сеть Интернет является одним из основных источников информации. Каждый посетитель, зашедший на официальный сайт производителя, является потенциальным клиентом владельца сайта. Учитывая тот факт, что на официальном сайте организации, в частности на сайте ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС», содержатся сведения о данной организации, о продукции, производимой/реализуемой такой организацией, в том числе краткое описание и характеристика производимого/реализуемого товара, контактные данные, сертификаты и т. п., такой сайт является основным и наиболее доступным источником информации о деятельности Общества и размещенная на нем информация может существенным образом повлиять на выбор потребителя. Кроме того официальный сайт напрямую ассоциируется с Обществом и создает впечатление наиболее достоверного источника, так как размещенные на нем сведения должны исходить от самого общества и содержать актуальную для потребителей информацию.

Согласно представленным ООО «Регистратор доменов» сведениям, ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» является администратором (владельцем) домена doosan-infracore.ru.

Таким образом, установлено, что ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» является лицом, ответственным за факт размещения на сайте в сети Интернет по адресу doosan-infracore.ru информации следующего содержания: *«ТРАНСМЕХСЕРВИС - эксклюзивный дистрибьютор в России»*, «с 1 ноября 2009 года эксклюзивным дистрибьютором Doosan Infracore на территории России является компания ТРАНСМЕХСЕРВИС».

Согласно материалам дела № 1-14-1510/77-15, с 01.12.2014 АО «НАК» является официальным дистрибьютером DOOSAN INFRACORE CO., LTD. Кроме того, на рассматриваемом товарном рынке присутствует третий участник, также являющийся официальным дистрибьютером DOOSAN INFRACORE CO., LTD - ООО «Техцентр Сумотори».

Таким образом, исходя из вышеизложенного, с 01.12.2014

ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» не является эксклюзивным дистрибьютером, а является одним из официальных дистрибьютеров.

Исходя из вышеизложенного следует, что, размещая на своем официальном сайте информацию «*ТРАНСМЕХСЕРВИС - эксклюзивный дистрибьютор в России*», «с 1 ноября 2009 года эксклюзивным дистрибьютором Doosan Infracore на территории России является компания ТРАНСМЕХСЕРВИС», ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» осуществляло некорректное сравнение своей деятельности и реализуемого товара с лицами, осуществляющими аналогичную деятельность на товарном рынке. Учитывая изложенную выше специфику информации, размещенной на официальном сайте Общества, Комиссия приходит в выводу, что считая ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» эксклюзивным дистрибьютером, потребитель очевидно выбирал Общество в качестве контрагента. Такое положение безусловно могло негативно сказаться на деятельности иных официальных дистрибьютеров DOOSAN INFRACORE CO., LTD. Таким образом, имеет место признак получения со стороны ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» преимущества по сравнению с конкурентами, осуществляющими деятельность на рассматриваемом товарном рынке.

Кроме того, для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренции достаточно одной лишь возможности наступления указанных негативных последствий для конкурента.

Безусловно, сам по себе статус «дистрибьютора» подразумевает преимущества в отношении реализуемых товаров (например, гарантия на товар, лицензионность товара и т. п.).

Данный вывод подтверждается, в том числе, и информацией на сайте ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС», который указывает, что его статус эксклюзивного дистрибьютора обусловлен обладанием «необходимыми и достаточными мощностями для широкого распространения и качественного обслуживания всей строительной техники DOOSAN», а также наличием «собственных складов техники и оригинальных запчастей, оснащенной сервисной базой, развитой дилерской сетью и сетью центров технического обслуживания по всей России ...».

В рассматриваемом случае, указывая на исключительное право реализовывать продукцию, производителем которой является DOOSAN INFRACORE CO., LTD, ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» создавало все возможные предпосылки для перераспределения спроса, а именно потере потребителей АО «НАК» и ООО «Техцентр Сумотори» и приобретение их ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС». Таким образом, очевидно была создана ситуация, при которой присутствовала возможность причинения убытков добросовестно действующим конкурентам.

Установлено, что размещенная на сайте информация является актуальной, о чем свидетельствуют, в частности, не только продолжение ее размещения (что подтверждается как самим заявлением и скриншотами АО «НАК», так и Актом № 5 от 21.08.2015, составленным Московским УФАС России), но и наличие на сайте новостей, датированных, в том числе, ноябрем 2014 года.

Таким образом, размещение на сайте недостоверной информации не может объясняться ее необновлением, в связи с наличием доказательств обновления информации после прекращения у Общества статуса эксклюзивного дистрибьютера.

Таким образом, действия ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности,

противоречат требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, а также способны причинить убытки хозяйствующим субъектам – конкурентам.

Необходимо отметить что из определения недобросовестной конкуренции, изложенного в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, анализа части 1 статьи 14 названного закона, следует, что данная норма не указывает на обязательное причинение убытков как на обстоятельство, устанавливающее факт недобросовестной конкуренции. Для признания указанного факта достаточно наличия доказательств самой возможности причинения убытков.

Резюмируя изложенное действия ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» содержат все необходимые признаки для квалификации действий общества в качестве нарушающих часть 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Местом совершения административного правонарушения является место выявления информации, распространенной в сети «Интернет», - г. Москва.

Временем выявления административного правонарушения является 03.12.2015 года — дата вынесения Комиссией Московского УФАС России Решения об установлении факта нарушения части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, выразившегося в распространении ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» информации, не соответствующей действительности, а именно размещении на своем официальном сайте сведений: «ТРАНСМЕХСЕРВИС - эксклюзивный дистрибьютор в России», «с 1 ноября 2009 года эксклюзивным дистрибьютором Doosan Infracore на территории России является компания ТРАНСМЕХСЕРВИС».

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники организаций несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с документами, представленными ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» в адрес Московского УФАС России, <....>, что также подтверждается трудовым договором от <....>, заключенным между ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» и <....> (далее - трудовой договор).

В соответствии с пунктом 5.1.1 трудового договора, генеральный директор Общества осуществляет руководство текущей деятельностью Общества.

Исходя из пункта 6.1.1 трудового договора, генеральный директор обязан соблюдать законы и иные нормативные правовые акты, локальные нормативные акты, условия трудового договора.

Согласно пункту 6 Устава ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС», генеральный директор общества при осуществлении им прав и исполнении обязанностей должен действовать в интересах общества добросовестно и разумно.

На основании изложенного, установлено нарушение <...> требований части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Виновные действия <...> состоят в ненадлежащем исполнении своих служебных обязанностей, а именно непринятии всех зависящих от него мер по соблюдению требований законодательства. Должностным лицом Московского УФАС России не установлено объективных обстоятельств, делающих невозможным соблюдение указанных требований.

Ответственность за нарушение требований части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Должностным лицом Московского УФАС России не установлено обстоятельств, отягчающих административную ответственность, а также обстоятельств, смягчающих административную ответственность <...>.

В соответствии с частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц — от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; юридических лиц — от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

С учетом приведенных выше исследованных и оцененных антимонопольным органом обстоятельств дела, штраф, подлежащий взысканию, определяется в размере 12 000 рублей.

Руководствуясь статьей 37 Закона о защите конкуренции, статьями 4.1, 14.33, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

2. За нарушение части 1 статьи 14.33 КоАП РФ, назначить должностному лицу ООО «ТРАНСМЕХСЕРВИС» — <...> административное наказание в виде административного штрафа в размере 12 000 (двенадцати тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ, сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты на перечисление штрафных санкций, налагаемых Московским УФАС России за нарушение антимонопольного законодательства РФ (квитанция прилагается):

Получатель: УФК по г. Москве (для Московского УФАС России)

Банк получателя: Отделение 1 Москва
ИНН 7706096339
КПП 770101001
БИК 044583001
р/с 40101810800000010041
КБК 161 1 16 02010 01 6000140
ОКТМО 45375000

Наименование платежа: административный штраф по делу № 4-14.33-357/77-16.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с пунктом 1 статьи 31.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Приложение на 1 листе.

Заместитель руководителя

<....>