



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ  
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

**ОПРЕДЕЛЕНИЕ  
О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 13А/2018 О НАРУШЕНИИ  
АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ**

27 декабря 2018 г.

г. Екатеринбург

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства С.Н.Волков

**УСТАНОВИЛ:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступило заявление ООО «НПП «ЭЛТЕРМ-С» (вх.№01-26620 от 07.12.2018) с жалобой на действия ООО «ТИО» (ИНН6670300392), выразившиеся в реализации потребителям заявителя ООО «ТСК» (договоры поставки №285/4-17 от 10.04.2017, №286/5-17 от 15.05.2017) и ООО «Велдинг-Сервис» (договоры поставки №05 от 18.01.2018) продукции «Одеяло индукционное», на которой размещено обозначение, состоящее из словосочетания «Научно-производственное предприятие ЭЛТЕРМ-С», являющегося отличительной частью сокращенного фирменного наименования заявителя, размещен логотип в виде радиоэлемента, внутри которого расположена нагретая 4-х винтовая катушка, используемый ООО «НПП «ЭЛТЕРМ-С» с 2008 г., а также наименование сайта [www.elterm-c.com](http://www.elterm-c.com), принадлежащего ООО «НПП «ЭЛТЕРМ-С», что, по мнению ООО «НПП «ЭЛТЕРМ-С» является проявлением недобросовестной конкуренции, противоречит требованиям п.3 ст.14.2 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и причинило ущерб заявителю в виде убытков на общую сумму 34 979 907 руб. 05 коп.

Согласно п.1 ч.1 ст.1 Закона о защите конкуренции настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недобросовестной конкуренции.

Согласно п.7 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.

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 (п. 4 ст.4 Закона о защите конкуренции).

Товар – объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.1 ст.4 Закона о защите конкуренции).

Недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, 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 (п. 9 ст.4 ст.4 Закона о защите конкуренции).

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 (п.5 ст.4 Закона о защите конкуренции).

Для признания действий какого-либо субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо одновременное выполнение следующих условий:

1. Наличие конкурентных отношений между субъектами, что предполагает осуществление ими фактической деятельности на одном товарном рынке и в пределах определенных географических границ (на определенной территории), а также наличие соперничества, состязательности между ними на данном рынке.

2. При наличии конкурентных отношений совершение одним из хозяйствующих субъектов каких-либо действий, которые:

- противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- направлены на приобретение преимуществ перед конкурентом;
- причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности следует понимать их способность улучшить положение конкурирующего хозяйствующего субъекта на рынке, в том числе привлечь к своим товарам (работам, услугам) потребительский спрос и увеличить размер получаемой прибыли по отношению к размеру прибыли, которая могла быть получена им в случае добросовестного поведения на товарном рынке.

Таким образом, из вышеприведенного определения понятия «товарный рынок» следует, что деятельность хозяйствующих субъектов по продвижению своих товаров (услуг) предполагает обязательное участие потребителя (приобретателя) услуг в такой деятельности.

Конкуренция предполагает соперничество конкурентов за потребителя. Недобросовестной конкуренцией являются недобросовестные действия конкурентов в борьбе за потребителя с целью получения преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, связанных с перераспределением спроса потребителей (ухода потребителей от одного хозяйствующего субъекта - конкурента к другому хозяйствующему субъекту - конкуренту).

Согласно п.3 ст.14.2 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, в том числе в отношении места производства товара, предлагаемого к продаже, изготовителя такого товара, гарантийных обязательств продавца или изготовителя.

Согласно п.1 ст.14.6 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия) способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе, незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

ФАС Росси в письме от 22.08.2018 №АД/66643/18 «По вопросу о разграничении применения статей 14.2 и 14.6 Закона о защите конкуренции» разъяснила, что при разграничении сфер применения статей 14.2 и 14.6 Закона о защите конкуренции необходимо учитывать, что целью акта недобросовестной конкуренции в форме смешения является **реализация своего товара под видом товара конкурента**, в то время как введение в заблуждение направлено на формирование у потребителя ложного впечатления **об отдельных характеристиках товара** с целью повлиять на его решение приобрести товар.

В качестве акта недобросовестной конкуренции в форме смешения в настоящее время рассматривается использование **обозначений**, которые способны нести функцию индивидуализации: обладают различительной способностью либо приобрели ее в силу использования, то есть на основании восприятия которых **потребитель идентифицирует товар как принадлежащий определенному производителю либо продавцу**, в связи с чем использование таких обозначений способно вызвать смешение. Например, если форма товара или используемое при оформлении сочетание цветов устойчиво связаны в сознании потребителя с определенным производителем, несанкционированное использование их иными производителями может привести к смешению.

**В то же время при введении в заблуждение** исключительные права на средства индивидуализации юридического лица, товаров, работ и услуг не нарушаются и иные обозначения, имеющие функцию индивидуализации товара конкурента, не используются, **но, тем не менее, действия хозяйствующего субъекта способны создать ошибочное представление о свойствах и характеристиках товара либо его потребительских качествах**,

Таким образом, разграничение составов введения в заблуждение и смешения, в частности, с использованием неохранных элементов дизайна, фирменного стиля и т.п. иного производителя (пункт 2 статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции»), следует производить с учетом избранной формы взаимодействия предполагаемого нарушителя с потребителем: **смешение в большинстве случаев происходит в результате использования приемов оформления самих товаров** (графика, цветовая гамма, форма и особенности упаковки и г.п.), а запрет на введение в заблуждение относится прежде всего к **информации** о товаре, распространяемой различными способами.

В рассматриваемом случае информация, состоящая из отличительной части сокращенного фирменного наименования ООО НПП «ЭЛТЕРМ-С», графического элемента и наименования сайта [www.elterm-c.com](http://www.elterm-c.com), размещена на самом товаре, в связи с чем, применению подлежит п.1 ст.14.6 Закона о защите конкуренции.

ООО «Велдинг-Сервис» в письме (исх.№91 от 15.08.2018), направленном в адрес ООО «НПП «ЭЛТЕРМ-С», указало, что основанием для заключения договора было

заверение ООО «ТИО» о том, что реализуемая продукция производится ООО «НПП «ЭЛТЕРМ-С», а ООО «ТИО» выступает в качестве посредника, предоставляя на продукцию цены, аналогичные ценам ООО «НПП «ЭЛТЕРМ-С».

ООО «ТСК» в письме (исх.№050 от 13.08.2018), направленном в адрес ООО «НПП «ЭЛТЕРМ-С», указало, что сотрудник ООО «НПП «ЭЛТЕРМ-С» Семенов М.Н. убедил закупать продукцию ООО «НПП «ЭЛТЕРМ-С» не напрямую у данного лица, а через ООО «ТИО», заверил, что это аффилированное лицо, которое занимается реализацией продукции ООО «НПП «ЭЛТЕРМ-С» по аналогичным ценам. ООО «ТСК» указало, что получило продукцию с шильдами ООО «НПП «ЭЛТЕРМ-С».

При рассмотрении заявления было установлено, что **ООО «НПП «ЭЛТЕРМ-С»** (ИНН 6670175649, 620078, г. Екатеринбург, ул. Студенческая, 51-411) зарегистрировано в качестве юридического лица 22.06.2007, основным видом деятельности является производство электрических печей (ОКВЭД 28.21.2), дополнительными видами деятельности являются, в том числе, производство прочих машин специального назначения (ОКВЭД 28.9), торговля оптовая прочими машинами, оборудованием и принадлежностями (ОКВЭД 46.6) на территории Российской Федерации. Осуществление фактической деятельности на рынке производства и реализации индукторов для подогрева свариваемых кольцевых стыковых соединений труб, изготовленных из трубных сталей, обладающих магнитными свойствами («одеяла индукционные»), подтверждается представленными копиями договоров, заключенных с ООО «ТСК» (**ИНН 7802497990**, г. Санкт-Петербург): №763.16 от 01.02.2016, с ООО «ТСК» (**ИНН 7806263978**, г. Санкт-Петербург) №867.18 от 16.01.2018.

**ООО «ТИО»** (ИНН 6670300392, 620049, г. Екатеринбург, ул. Малышева, 145А, литер Ф, офис 233) зарегистрировано в качестве юридического лица 16.07.2010, основным видом деятельности является торговля оптовая машинами и оборудованием для добычи полезных ископаемых и строительства (ОКВЭД 46.63), дополнительными видами деятельности, в том числе, являются производство машин и оборудования для добычи полезных ископаемых и строительства (ОКВЭД 28.92), торговля оптовая прочими машинами и оборудованием (ОКВЭД 46.69) на территории Российской Федерации. Осуществление фактической деятельности на рынке производства и реализации индукторов для подогрева свариваемых кольцевых стыковых соединений труб, изготовленных из трубных сталей, обладающих магнитными свойствами («одеяла индукционные») подтверждается представленными копиями договоров:

1) договор поставки № 285/4-17 от 10.04.2017, заключенный между ООО «ТИО» и ООО «ТСК» (**ИНН 7802497990**, г. Санкт-Петербург) на сумму 8 446 074 руб. 03 коп.;

2) *Договор поставки № 286/5-17 от 15.05.2017, заключенный между ООО «ТИО» и ООО «ТСК» (**ИНН 7802497990**, г. Санкт-Петербург) на сумму 16 171 343 руб. 02 коп.;*

3) *Договор поставки № 05 от 18.01.2018, заключенный между ООО «ТИО» и ООО «Велдинг-Сервис» (Челябинская область, г. Магнитогорск) на сумму 10 362 190 руб. 00 коп.*

Таким образом, ООО «ТИО» осуществляет фактическую деятельность, аналогичную деятельности заявителя, при этом незаконно использует при маркировке продукции «одеяла индукционные» средства индивидуализации, принадлежащие конкуренту - ООО «НПП «ЭЛТЕРМ-С» (отличительную часть сокращенного фирменного наименования, логотип и адрес сайта).

В соответствии с ч. 2 ст. 39 Закона о защите конкуренции основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является:

- поступление из государственных органов материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства (п.1);

- заявление юридического лица, указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства (п. 2).

В действиях ООО «ТИО» (ИНН 6670300392, 620049, г. Екатеринбург, ул. Малышева, 145А, литер Ф, офис 233) усматривается нарушение п. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившееся в использовании при маркировке продукции «одеяла индукционные» и последующей ее реализации ООО «ТСК» (договоры поставки №285/4-17 от 10.04.2017, №286/5-17 от 15.05.2017) и ООО «Велдинг-Сервис» (договоры поставки №05 от 18.01.2018) средств индивидуализации, принадлежащих конкуренту - ООО «НПП «ЭЛТЕРМ-С», а именно, обозначения, состоящего из словосочетания «Научно-производственное предприятие ЭЛТЕРМ-С», являющегося отличительной частью сокращенного фирменного наименования ООО «НПП «ЭЛТЕРМ-С», логотипа в виде радиоэлемента, внутри которого расположена нагретая 4-х винтовая катушка, используемого ООО «НПП «ЭЛТЕРМ-С» с 2008 г., а также наименования сайта [www.elterm-c.com](http://www.elterm-c.com), принадлежащего ООО «НПП «ЭЛТЕРМ-С».

На основании изложенного издан Приказ Свердловского УФАС России от 27.12.2018 № 446 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «ТИО» (ИНН 6670300392, 620049, г. Екатеринбург, ул. Малышева, 145А, литер Ф, офис 233) п. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь ч. 13 ст. 44 Закона о защите конкуренции,

#### ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело №13А/2018 к рассмотрению на **07 февраля 2019 г. в 10 час. 00 мин.** по адресу: г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 314 (зал заседаний).
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 13А/2018:
  - заявителя **ООО «НПП «ЭЛТЕРМ-С»** (ИНН 6670175649, 620078, г. Екатеринбург, ул. Студенческая, 51-411);
  - ответчика - **ООО «ТИО»** (ИНН 6670300392, 620049, г. Екатеринбург, ул. Малышева, 145А, литер Ф, офис 233);
  - заинтересованных лиц: **ООО «ТСК»** (ИНН 7802497990, 194292, г. Санкт-Петербург, ул. Домостроительная, 1А), **ООО «ТСК»** (ИНН 7806263978, 194292, г. Санкт-Петербург, пер. 3-й Верхний, 9, корп.6, лит.А, пом.36), **ООО «Велдинг-Сервис»** (ИНН 7455013623, 455048, Челябинская обл., г. Магнитогорск, пр. Ленина, 133, а/я 2801), **Семенова Михаила Николаевича** (паспорт 6507191847, выдан Отделом УФМС по Свердловской области в Кировском районе г. Екатеринбурга 07.09.2007, адрес регистрации: г. Екатеринбург, ул. Новгородцевой, 9/1-95).
3. **ООО «ТИО»** представить в Свердловское УФАС России в срок до **31 января 2019 года** следующие документы и информацию:
  - 1) копии учредительных документов, свидетельства о государственной регистрации, свидетельства о постановке на налоговый учет;
  - 2) сведения о товарном рынке, на котором ООО «ТИО» осуществляет свою деятельность, включая сведения о видах деятельности;
  - 3) сведения о территории, на которой осуществляет деятельность ООО «ТИО» (с приложением подтверждающих документов);
  - 4) перечень товаров, производимых и реализуемых ООО «ТИО»;
  - 5) копии документов, подтверждающих полномочия законного представителя ООО «ТИО»;

6) копию паспорта (разворот первой страницы и страницы с пропиской) законного представителя ООО «ТИО»;

7) сведения о действующих у юридического лица на момент представления ответа на настоящее определение Свердловского УФАС России расчетных счетах в кредитных организациях (с указанием наименования ИНН, БИК, КПП, ОГРН кредитной организации, а также корреспондентского счета);

8) сведения о сумме выручки ООО «ТИО» на рынке производства и реализации индукторов для подогрева свариваемых кольцевых стыковых соединений труб, изготовленных из трубных сталей, обладающих магнитными свойствами («одеяла индукционные») на территории Российской Федерации за 2017 год;

9) сведения о сумме выручки, полученной ООО «ТИО» в период с 01.01.2017 по 31.12.2017 от реализации всех товаров (работ, услуг), определяемой в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса РФ (указать сумму в рублях в денежном выражении без учета НДС), представив сведения в:

- справке за 2017 год, заверенной руководителем и главным бухгалтером ООО «ТИО»;

- отчете о финансовых результатах ООО «ТИО» за 2017 год по форме № 2 по ОКУД, утв. приказом Министерства финансов Российской Федерации от 02.06.2010 № 66н «О формах бухгалтерской отчетности организаций»;

10) сведения о сумме выручки, полученной ООО «ТИО» в период с 01.01.2017 по 31.12.2017 от реализации товаров (работ, услуг) определяемой в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса РФ на рынке производства и реализации индукторов для подогрева свариваемых кольцевых стыковых соединений труб, изготовленных из трубных сталей, обладающих магнитными свойствами («одеяла индукционные») на территории Российской Федерации (указать сумму в рублях в денежном выражении без учета НДС), представив сведения в справке, заверенной руководителем и главным бухгалтером ООО «ТИО»;

11) письменное объяснение относительно рассматриваемых в настоящем деле обстоятельств.

4. ООО «ТСК» (ИНН 7802497990), ООО «ТСК» (ИНН 7806263978), ООО «Велдинг-Сервис», Семенову М.Н. представить в Свердловское УФАС России в срок до **31 января 2019 года** письменное объяснение относительно рассматриваемых в настоящем деле обстоятельств.

Явка лиц, участвующих в деле (законных представителей либо защитников с доверенностью на участие в рассмотрении дела №13А/2018 в Свердловском УФАС России), обязательна.

*Согласно ч. 3 ст. 25 Закона о защите конкуренции, информация, составляющая коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну, представляется в антимонопольный орган в соответствии с требованиями, установленными федеральными законами.*

*Непредставление в антимонопольный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по его требованию влечет административную ответственность по ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ.*

Председатель Комиссии

С.Н. Волков

