

РЕШЕНИЕ

г. Владивосток

14 ноября 2014 года
№ 60/07-2014

Дело

Резолютивная часть решения объявлена: 29.10.2014

Полный текст решения изготовлен: 14.11.2014

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – <...> – заместитель руководителя Приморского УФАС России, члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – ведущий специалист – эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев 29.10.2014 дело № 60/07-2014,

возбужденное по заявлению общества с ограниченной ответственностью «АвтоВладКар» по признакам нарушения ООО «АвтоВл» п.п.1,4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»),

при участии:

от ООО «АвтоВладКар» - не явились, уведомлены надлежаще;

от ООО «АвтоВл» - представитель по доверенности от 08.07.2014 № 6/н Халаев А.Н.

УСТАНОВИЛА:

Отделом контроля рекламы и недобросовестной конкуренции рассмотрено поступившие в адрес Приморского УФАС России (Управление) заявление ООО «АвтоВладКар» о недобросовестной конкуренции со стороны ООО «АвтоВл».

В заявлении сообщается о том, что ООО «АвтоВл» (зарегистрированное 27.08.2013 Межрайонной ИФНС России № 12 по Приморскому краю, ИНН 2543032030, расположенное по адресу: г. Владивосток, Партизанский пр-т, 52) оказывает услуги по продаже техники и транспортных средств с использованием сайтов, полностью копирующих сайт ООО «АвтоВладКар»:

www.avtovl.com

www.avtovl.org

www.daewoonovuns.ru

www.abl25.ru

www.avk25.ru

На всех указанных доменных именах расположен один и тот же сайт ООО «АвтоВЛ» с проставлением знака Copyright 2013-2014. Доменное имя www.avk25.ru осуществляет переадресацию на сайт www.avtovl.com.

При наполнении контента сайтов ООО «АвтоВЛ» были использованы те же приемы, методы, ресурсы, программное обеспечение, а именно:

1. использование идентичного цветографического оформления сайта;
2. использование логотипа (коммерческое обозначение);
3. использование идентичного шрифта при написании текстов;
4. копирование текстов;
5. размещение на сайтах видеороликов ООО «АвтоВладКар» с указанием сайта ООО «АвтоВЛ».

Также, ООО «АвтоВладКар» в заявлении указало, что от контрагентов стала поступать информация, что им стала приходить рассылка от имени корейской компании «EPlus Trading» о незаконных действиях должностного лица ООО «АвтоВладКар», которое, имея доступ к оригиналам документов, каким-то образом переоформило автомобили (Манипулятор Daewoo Novus и самосвал Hyundai Gold - общая стоимость техники составляет 250000 USD), принадлежащие корейской компании «EPlus Trading» на подконтрольную себе компанию, при этом не оплатив денег за технику собственнику авто.

Действия ООО «АвтоВЛ», по мнению заявителя, являются недобросовестной конкуренцией, направлены на получение преимущества в конкурентной борьбе за счет незаконного использования интеллектуальной собственности ООО «АвтоВладКар», его деловой репутации, а также за счет введения в заблуждение потребителей.

В своем заявлении ООО «АвтоВладКар» указало, что своими действиями ООО «АвтоВЛ» вызывает смещение в отношении торговой деятельности, осуществляемой ООО «АвтоВладКар», использует ложные утверждения, чем нарушает ст. 10.bis Парижской Конвенции «По охране промышленной собственности», ст. 14 Федерального закона РФ «О защите конкуренции».

Действия ООО «АвтоВЛ» причиняют убытки и наносят вред деловой репутации ООО «АвтоВладКар».

На заседании Комиссии ответчик по делу с доводами заявителя не согласился и представил следующие пояснения в обоснование позиции по делу.

Доменные имена www.avtovl.com, www.avtovl.org, www.daewoonovuns.ru, www.abl25.ru, www.avk25.ru, www.avk77.ru - являются зеркалами (синонимами) единственного уникального сайта www.avtovl.com - это подтверждается совпадением IP адресов 178.208.79.167 у указанных сайтов, а также визуальным осмотром через программу IE 10 для Microsoft Windows 8

Данный сайт www.avtovl.com разработан на основе программного продукта фирмы 1С, которые ООО «АвтоВЛ» приобрела на собственные средства. Данный продукт является платформой для создания сайта, с одинаковой структурой и функциональностью.

Основной графически символ - используемый на сайте www.avtovl.com - был проверен на предмет отсутствия претензий со стороны третьих лиц-историю и результаты поиска через Торгово-промышленную палату г. Владивостока. Также, по результатам поиска ООО «АвтоВЛ» подало заявку на регистрацию торговой марки АвтоВЛ (стилизованное изображение букв латинского алфавита AVL).

В отношении контента сайта www.avtovl.com ответчик по делу пояснил следующее.

Раздел сайта <http://avtovl.com/information/useful-articles/> - текстовые статьи, которые составляют основную ценность и несут полезную информацию были созданы сотрудниками ООО «АвтоВЛ».

Раздел сайта <http://avtovl.com/auto-sales/> содержит фотографии, сделанные также сотрудниками ООО «АвтоВЛ» и они отличаются при первичном визуальном осмотре от фотографий, выложенных на www.avtovladcar.com. Основная текстовая информации в объявлениях не является уникальной, содержит основные технические термины и общепринятые фразы

Раздел сайта <http://avtovl.com/service/oil/> содержит материалы, которые использованы с разрешения владельца компании «С-ОЙЛ».

Основные фото и рекламные материалы для сайта www.avtovl.com созданы по Договору оказания услуг с ИП <...>

Основные видео материалы, используемые на сайте www.avtovl.com созданы по Договору оказания услуг с физическим лицом <...>

В подтверждение указанной информации ответчиком по делу представлены скриншоты сайта www.avtovl.com, имеющие существенные отличия (цветовые, графические) от представленных ранее заявителем с нотариально удостоверенными протоколами осмотров сайтов.

В отношении доводов ООО «АвтоВладКар» о распространении ложной информации, представитель ООО «Авто ВЛ» указал, что генеральным директором ООО «Авто ВЛ» - <...> предоставил третьему лицу – корейской компании «E-PlusTradingCO.LTD», информацию, которая обеспечивает доступ к личным данным, позволяет знакомится с электронной почтой и получать информацию с ресурсов для входа, на которые требуется знание его паролей и логинов. И, именно корейской компанией «E-PlusTrading» была произведена рассылка негативной информации об ООО «АвтоВладКар».

Комиссия, изучив материалы дела, заслушав пояснения стороны, полагает, что в действиях ответчика по делу установлен факт недобросовестной конкуренции в силу следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция.

Из определения недобросовестной конкуренции, содержащегося в пункте 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», следует, что для признания действий недобросовестной конкуренцией они должны одновременно выполнять несколько условий, а именно:

- совершаться хозяйствующими субъектами (группой лиц);
- быть направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;
- противоречить законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинить или быть способны причинить убытки другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанести ущерб его деловой репутации (причинение вреда).

Основным видом деятельности, осуществляемым ООО «АвтоВладКар», является торговля автотранспортными средствами (код Общероссийского классификатора видов экономической деятельности 51.1.).

ООО «АвтоВЛ» также в качестве основного вида экономической деятельности осуществляет торговлю автотранспортными средствами (код Общероссийского классификатора видов экономической деятельности 51.1.).

При этом ООО «АвтоВладКар» и ООО «АвтоВЛ» осуществляют торговлю автотранспортными средствами южнокорейского производства (KIA, DAEWOO, HYUNDAI).

Кроме того, ООО «АвтоВладКар» и ООО «АвтоВЛ» расположены в г.Владивостоке и имеют схожую географию деятельности.

Таким образом, ООО «АвтоВладКар» и ООО «АвтоВЛ» являются хозяйствующими субъектами - конкурентами.

Квалификация нарушения п. 4 ч.1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» - продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг, предполагает установление следующих обстоятельств:

- наличие у заявителя исключительных прав;
- использование заявителем своей интеллектуальной собственности в гражданском обороте;
- незаконность использования лицом, в отношении которого подано заявление, результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации;
- возможность получения хозяйствующим субъектом, в отношении которого подано заявление, преимуществ перед конкурентами;
- способность указанных действий причинить убытки хозяйствующему субъекту-конкуренту.

Разработка и создание сайта ООО «АвтоВладКар» осуществлялось ООО «ТТ-Дизайн» на основании договора № ТТ029 от 27.02.2013, цена услуг на разработку сайта, регистрацию хостинга и доменного имени по договору составила 228 400,00

рублей. Таким образом, ООО «АвтоВладКар» является владельцем сайта www.avtovladcar.com, и имеет исключительное право на коммерческое обозначение (латинские буквы AV в овале).

В соответствии со ст. 1538 ГК РФ, юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий (статья 132) коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

Коммерческое обозначение может использоваться правообладателем для индивидуализации одного или нескольких предприятий. Для индивидуализации одного предприятия не могут одновременно использоваться два и более коммерческих обозначения.

В соответствии со ст. 1539 ГК РФ, правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети "Интернет", если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

В материалы дела представлены нотариально удостоверенные скриншоты страниц сайтов www.avtovl.com и www.avtovladcar.com, сходные по структуре, цветовому оформлению, и контенту. Также, в материалы дела представлено заключение разработчика сайта www.avtovladcar.com, ООО «ТТ-Дизайн» от 25.02.2014 об идентичности сайтов www.avtovl.com и www.avtovladcar.com, в заключении также, указано, что на каждой странице сайта www.avtovladcar.com размещено стилизованное коммерческое обозначение латинские буквы AV в овале, и точно такое же изображение имеется на страницах сайта www.avtovl.com. Также, в материалы дела представлено заключение специалиста ООО «Санкт-Петербургский институт независимой экспертизы и оценки» от 02.06.2014, которое также указывает на идентичность изображений страниц указанных сайтов.

В соответствии с данными о регистрации сайтов, представленными системой whois регистрация сайта www.avtovladcar.com была произведена 11.11.2013, а регистрация сайта www.avtovl.com была произведена 09.01.2014.

Прав на использование коммерческого обозначения ООО «АвтоВладКар» не передавало, таким образом, использование коммерческого обозначения ООО «Авто ВЛ» осуществлялось незаконно.

ООО «Авто ВЛ» были получены преимущества перед конкурентами – общество не понесло затрат на разработку и создание сайта с собственным дизайном и

коммерческим обозначением.

Действия ООО «Авто ВЛ» способны причинить убытки ООО «АвтоВладКар», так как идентичность сайтов и коммерческих обозначений указанных на сайтах позиционировали ООО «Авто ВЛ» как ранее зарегистрированное юридическое лицо ООО «АвтоВладКар» и могли тем самым обеспечить перераспределение потребительского спроса в пользу ООО «Авто ВЛ».

Таким образом, в действиях ООО «Авто ВЛ» имеется нарушение п. 4 ч. 1 ст. 14 закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в незаконном использовании результатов интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средства индивидуализации ООО «АвтоВладКар», средств индивидуализации продукции, работ, услуг, оказываемых ООО «АвтоВладКар», а именно: незаконное использование коммерческого обозначения в виде логотипа «АВ».

Комиссия также полагает установленным факт нарушения ООО «Авто ВЛ» п. 1 ч. 1 ст. 14 закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» которые выразились в рассылке через почтовый сервис ООО «Печкин-мейл.ру» недостоверной информации от имени корейской компании «EPlus Trading» об ООО «АвтоВладКар».

Квалификация действий хозяйствующего субъекта как распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации, предполагает установление следующих обстоятельств:

- факт распространения лицом, в отношении которого подано заявление, информации о конкуренте и/или его товаре (причастность к недобросовестной конкуренции);
- ложность, неточность или искаженность распространенных сведений;
- возможность получения ответчиком, преимуществ перед конкурентами;
- способность указанных действий причинить убытки хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанести ущерб его деловой репутации.

В материалах дела имеются пояснения организации, через которую была произведена рассылка электронных писем содержащих негативную информацию о деятельности ООО «АвтоВладКар» - ООО «Печкин –мейл.ру».

В пояснениях указано, что рассылку на 723 адреса произвело лицо, имеющее логин avtovl, E-mail avtovladcar@mail.ru, AutoVL 25@gmail.com, имя - <...>, почтовый адрес – <...>, г. Владивосток, 690002.

ООО «Печкин-мейл.ру» представило информацию о лице, оплатившем услуги ООО «Печкин-мейл.ру» по использованию сервиса рассылки, и осуществившем рассылку (оплата аккаунта была произведена через систему Robokassa, Счет № 13135 от 21.01.2014: IDRobox: 581157270 с номера счета 427650*****6708 PAVELMOLCHAN, E-mail avtovladcar@mail.ru).

Также, общество представило информацию о том, что данный клиент ООО «Печкин-мейл.ру» заблокирован и не имеет возможности больше проводить рассылки

через сервис данной организации.

В условиях рынка деловая репутация предпринимателя является одним из важнейших элементов коммерческого успеха, поскольку изменение репутации напрямую влияет на спрос, обращенный к хозяйствующему субъекту.

Под деловой репутацией обычно понимается сложившееся общественное мнение о профессиональных достоинствах и недостатках лица. Такое мнение складывается на основе оценки общественно значимых обстоятельств осуществления лицом своей деятельности.

Ущербом деловой репутации следует считать негативные изменения в такой оценке, что может выражаться, например, в изменении положительного мнения о лице на отрицательное, ухудшении мнения о деятельности лица, снижении к нему доверия со стороны контрагентов и покупателей.

Нанесение в результате недобросовестной конкуренции ущерба деловой репутации обычно влечет и наступление убытков для «пострадавшего» хозяйствующего субъекта.

Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 3 от 24.02.2005 указывает, что порочащими являются сведения, содержащие утверждения о нарушении гражданином или юридическим лицом действующего законодательства, совершении нечестного поступка, неправильном, неэтичном поведении в личной, общественной или политической жизни, недобросовестности при осуществлении производственно-хозяйственной и предпринимательской деятельности, нарушении деловой этики или обычаев делового оборота, которые умаляют честь и достоинство гражданина или деловую репутацию гражданина либо юридического лица.

Текст рассылки содержал информацию о незаконных действиях должностного лица ООО «АвтоВладКар», которое, имея доступ к оригиналам документов, каким-то образом переоформило автомобили (Манипулятор Daewoo Novus и самосвал Hyundai Gold - общая стоимость техники составляет 250000 USD), принадлежащие корейской компании «EPlus Trading» на подконтрольную себе компанию, при этом, не оплатив денег за технику собственнику авто.

При рассмотрении дела ООО «Авто ВЛ» не представлены доказательства правдивости информации, указанной в письме.

Статья 152 ГК РФ о возможности защиты чести достоинства и деловой репутации, устанавливает презумпцию – сведения, наносящие ущерб чести, достоинству и деловой репутации считаются ложными, если лицо, их распространившее, не докажет обратное.

Таким образом, текст распространенного письма соответствует определению ложности и недостоверности.

Указанная рассылка направлена на получение преимуществ для ООО «АвтоВЛ» при осуществлении предпринимательской деятельности в сфере торговли автотранспортными средствами. В данном случае преимущество может выражаться в увеличении клиентской базы ООО «АвтоВЛ», укреплении его деловой репутации, а также дискредитации конкурента - ООО «АвтоВладКар».

В отношении размера причиненных действиями ООО «Авто ВЛ» убытков, ООО «АвтоВладКар» указало, что в период за 2014 год, в сравнении с 2013 годом, общее количество заключенных договоров снизилось на 49,85%, а количество лизинговых операций снизилось на 54,7%.

Антимонопольный орган считает, что установление величины фактически причиненных убытков не может являться предметом рассмотрения настоящего дела в силу следующего.

В соответствии с положениями п. 5 Постановления Пленума ВАС от 30.06.2008 № 30 антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов. В частности, он не полномочен защищать субъективные гражданские права потерпевшего от такого нарушения путем вынесения предписания нарушителю об уплате контрагенту задолженности или о возмещении понесенных убытков.

Для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией, в том числе, достаточно одной лишь возможности наступления таких последствий, и доказательств реального вреда не требуется (п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Материалами дела установлено, что на дату рассмотрения дела ООО «Авто ВЛ» внесены изменения на сайте, обществом используется иной логотип, отличный от коммерческого обозначения ООО «АвтоВладКар» и иные цветовые решения страниц сайта www.avtovl.com, также в материалах дела имеется информация от почтового сервиса ООО «Печкин – мейл.ру» о том, что пользователь, произведший рассылку от имени корейской компании «EPlus Trading» (<...>, который является генеральным директором ООО «АвтоВЛ») заблокирован и не сможет пользоваться услугами сервиса.

В соответствии со ст. 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В соответствии с п.п. 1, 4 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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, а также не допускается продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Таким образом в действиях ООО «АвтоВЛ» установлен факт нарушения пунктов 1, 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в распространении ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту, либо нанести ущерб его деловой репутации, путем направления писем содержащих не подтвержденную негативную информацию в отношении деятельности хозяйствующего субъекта конкурента - ООО «АвтоВладКар»; а также выразившегося в незаконном использовании результатов интеллектуальной

деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации ООО «АвтоВладКар», средств индивидуализации продукции, работ, услуг, оказываемых ООО «АвтоВладКар», а именно: в незаконном использовании коммерческого обозначения в виде логотипа «AV».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать факт нарушения ООО «АвтоВЛ» пунктов 1, 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося распространении ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту, либо нанести ущерб его деловой репутации, путем направления писем содержащих не подтвержденную негативную информацию в отношении деятельности хозяйствующего субъекта конкурента - ООО «АвтоВладКар»; а также выразившегося в незаконном использовании результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средства индивидуализации ООО «АвтоВладКар», средств индивидуализации продукции, работ, услуг, оказываемых ООО «АвтоВладКар», а именно: незаконное использование коммерческого обозначения в виде логотипа «AV».

2. Не выдавать обязательное к исполнению предписание, в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства в отношении фактов нарушений, установленных пунктами 1, 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>