<……>

<……>

Исходящие № 6092/02 от 27.12.19

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 053/01/14.4-605/2019 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

27 декабря 2019 года г. Великий Новгород

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной №053/01/14.4-605/2019 о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

В Новгородское УФАС России (далее – Управление) от <….> далее-Заявитель) поступило заявление (от 15.10.2019 вх. № 6960) о нарушении антимонопольного законодательства <…..>.

Из заявления и приложенных к нему документов, материалов следует, что <…> зарегистрировал в установленном порядке в 2007 году

доменное имя <…> (Приложение к заявлению № 1- копия свидетельства о регистрации доменного имени). Сайт <….> начал свою работу в 2008 году (Приложение № 2 к заявлению-выписка из статистики посещаемости сайта счетчика <…>). Коммерческую деятельность (по размещению на платной основе объявлений о вакансиях), связанную с Интернет-ресурсом <…>, заявитель ведет с 2010 года и по настоящее время. В 2016 году Интернет-ресурс <…> был официально зарегистрирован <…> в качестве СМИ – сетевого издания <….> (Приложение № 4 к заявлению).

В течение многих лет <…> удерживает лидерство по посещаемости в качестве регионального тематического работного Интернет-ресурса. В настоящее время аудитория сайта по данным счетчика LiveInternet насчитывает более 60 тысяч уникальных посетителей в месяц, количество просмотров страниц сайта составляет более 2 млн. в месяц, что для Великого Новгорода с населением 220 тыс. чел. очень много. По запросам «работа великий новгород» и «вакансии великий новгород» сайт <…> в течение многих лет выводится в первой строке региональной поисковой выдачи обеих ведущих поисковых систем Яндекс и Google как самый релевантный ответ, то есть сразу после рекламных (платных) объявлений.

15 марта 2019 года <…> подал заявку в Роспатент на регистрацию обозначения <…> в качестве товарного знака (знака обслуживания) (Приложение № 5 к заявлению).

Группа компаний <….> включает в себя ряд юридических лиц, одним из которых является <…>, находящееся Великом Новгороде. До сентября 2019 года покупателями услуг <…> являлись, в том числе, <…> (генеральный директор - <…> учредитель – <…> с долей 75%), <…>, ранее называлось <…> (генеральный директор - <…>, учредитель – <…> с долей 50%). Таким образом, генеральный директор и учредитель <….> (со 100-процентной долей в уставном капитале) <….> до подачи заявки в Роспатент знал о том, кому принадлежит коммерческое обозначение <…> и об успешности бизнеса с указанным коммерческим обозначением.

20.09.2019 года <…> получил на свою корпоративную электронную почту от генерального директора <…> сообщение о том, что в настоящее время именно он владеет исключительными правами на обозначение <…>, а <…> нарушает действующее законодательство, используя чужой товарный знак и требуя оплату за свои услуги. Проверив данную информацию, <…> узнал, что <…>

зарегистрировал в Роспатенте на возглавляемую им организацию <…> товарный знак <…>(свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 727095 от 10.09.2019). Класс МКТУ 35 – консалтинговые услуги, связанные с размещением персонала, подбором кадров и менеджментом и пр., то есть, по сути, коммерческое обозначение, использовавшееся и продвигавшееся <…> на протяжении многих лет. Заявка <….> Роспатентом отклонена в связи с тем, что товарный знак уже зарегистрирован на иное лицо.

Указанные действия <…>, как считает заявитель, противоречат антимонопольному законодательству.

По данному заявлению Новгородским УФАС России проведено антимонопольное расследование, в ходе которого установлено следующее.

Из представленных пояснений <…> (вх. от 06.11.2019 № 7427 Новгородского УФАС России) следует, что общество (группа лиц) не использовало и не планирует использовать средство индивидуализации <…> в хозяйственной деятельности, а также указало виды деятельности входящих в группу лиц организаций в соответствии с выписками из Единого государственного реестра юридических лиц. В соответствии с выпиской из ЕГРЛЮ, основным видом деятельности <…..> является консультирование по вопросам коммерческой деятельности и управления.

От <…> в Управление поступили дополнение к заявлению (вх. № 7918 от 25.11.2019 Новгородского УФАС России). Как следует из этих дополнений и приложенных к ним копий документов, в июне 2018 года <….> приобрел интернет-ресурс <…> В поисковой выдаче Яндекс можно найти кадровое агентство «Новперсонал», имеющее сайт <…> а также адрес его географического местонахождения, полностью совпадающий с адресом <…>

Письмом от 19.12.2019 ООО «Бизнес-Персонал» сообщило Управлению, что доменное имя <…> использовалось обществом до 2017 года. После 2017 года оплата не производилась и использование доменного имени, возможно, оплачивалось другим пользователем.

Согласно ответу ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» (вх. № 8631 от 20.12.2019 Новгородского УФАС России) получить сведения о регистрации доменного имени (в том числе о дате его регистрации), а также сведения о компетентном регистраторе конкретного

доменного имени возможно с помощью общедоступной базы данных Whois, доступ к которой можно получить на сайте Координационного центра. Достоверность сведений, а также компетенция Координационного центра подтверждается документами, размещенными по URL- а д р е с у https://cctl.ru/ru/docs/ и устанавливающими нормативно-правовое регулирование доменных имен .ru и .рф.

Согласно общедоступной базе данных Whois удалось узнать, что администратором доменного имени (второго уровня) <…> является <…>

<…> имеет группу в соцсети ВКонтакте (<…>)где активно занимается консалтинговыми услугами по размещению персонала, подбору кадров и размещению вакансий.

Начиная с августа 2018 года производилась «раскрутка» сайта novpersonal.ru, в том числе, посредством размещения баннера на популярном новгородском интернет - ресурсе Novgorod.ru. Далее в январе – феврале 2019 года проводилась рекламная компания по продвижению сайта novpersonal.ru и его группы – спутника vk.com/novpersonal в нескольких новгородских областных группах в соцсети ВКонтакте. Однако, несмотря на предпринятые усилия, ресурс novjob.ru в поисковой выдаче имел более высокие позиции, чем ресурс novpersonal.ru.

12 марта 2019 года на 3 дня раньше, чем <…>., <…> подает в Роспатент заявку на товарный знак <…>

Заявку <….> на регистрацию товарного знака <…> Роспатент отклонил. В связи с этим <…> вынужден обратиться с возражением в Палату по патентным спорам с требованием о признании недействительным предоставление охраны товарному знаку <…>, зарегистрированного по заявке конкурента. Указанные юридические услуги дорогостоящие. Как следствие <…> несет убытки в результате недобросовестных <….> (Приложение № 12 к заявлению).

Как следует из разъяснений ФАС России от 26.08.2019 № АК/74286/19, а также сложившейся правоприменительной и судебной практики, для квалификации нарушения запрета на недобросовестную конкуренцию необходимо установить, в том числе, осуществляют ли хозяйствующие субъекты деятельность на одном и том же товарном рынке, то есть, являются ли конкурентами.

В соответствии с частью 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестная конкуренция - 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.

Одним из основных квалифицирующих признаков правонарушения, предусмотренного статьей 14.4 Закона о защите конкуренции, является установление недобросовестности поведения лица, осуществившего приобретение средства индивидуализации и его последующее использование. Такое поведение характеризуется следующими признаками: это осведомленность лица, зарегистрировавшего средство индивидуализации, об использовании конкурентом спорного обозначения; узнаваемость такого обозначения; недобросовестное целеполагания лица при приобретении права на средство индивидуализации.

Регистрируя товарный знак <…>, <….> знало, что данное коммерческое обозначение использует <…>, что подтверждается актом оплаты услуг №1831 от 13.12.2017 года (Приложение к заявлению № 14).

В результате действий <…> Заявитель может нести убытки, так как часть клиентов будут обращаться к <….>, таким образом будет произведено перераспределение спроса на товарном рынке в ущерб <…>.

В соответствии с п. 10.6 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок) временной интервал исследования товарного рынка определен как 2019 год.

Географические границы товарного рынка определены как территория Российской Федерации.

Согласно сведениям, указанным выше, <…> и <…> осуществляют деятельность в сфере услуг по размещению и поиску вакансий.

Таким образом, продуктовыми границами исследуемого товарного рынка является консалтинговые услуги, связанные с размещением персонала, подбором кадров и менеджментом. И оба хозяйствующих субъекта осуществляют свою деятельность на одном товарном рынке, т.е. являются конкурентами.

В действиях <…> присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

На основании совокупности вышеуказанных обстоятельств Новгородское УФАС России пришло к выводу о наличии признаков нарушения части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции в действиях <…> На основании изложенного издан приказ Управления от 26.12.2018 № 152/2019 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения <…..> части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции, Председатель комиссии по рассмотрению дела № 053/01/14.4-605/2019 о нарушении антимонопольного законодательства.

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело №053/01/14.4-605/2019 к рассмотрению на **27 января 2020 в 14 часов 30 минут по** адресу: Великий Новгород, Воскресенский бульвар, д. 3, каб. 217.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика <….>

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве

заинтересованного лица:

<….>

В соответствии с частью 1 статьи 43 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, имеют право, помимо прочего, представлять доказательства, давать пояснения в письменной форме, приводить свои доводы по вопросам, являющимся предметом рассмотрения дела.

Явка лиц, участвующих в деле или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Обращаю Ваше внимание, что вход в административное здание осуществляется при предъявлении паспорта гражданина Российской Федерации.

Председатель Комиссии <…>