

ООО «Дары Алтая»

Антон Петрова ул., <...>

г.Барнаул, 656065

ООО Пасеки Соловьевых»

Димитрова ул., <...>

г.Барнаул, 656049

РЕШЕНИЕ по делу № 022/01/14.6-673/2021

Резолютивная часть решения оглашена 17 ноября 2021г. г.Барнаул

В полном объеме решение изготовлено 29 ноября 2021г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

<...> – врио заместителя руководителя управления,

члены Комиссии:

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – специалист-эксперт аналитического отдела,

рассмотрев дело № 022/01/14.6-673/2021 по признакам нарушения ООО «Дары Алтая» пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

с участием посредством видеоконференцсвязи представителей:

ответчика – ООО «Дары Алтая» <...> по доверенности от 29.09.2021г.,

заявителя – ООО «Пасеки Соловьевых» <...> по доверенности от 21.06.2021г.,

УСТАНОВИЛА:

дело № 022/01/14.6-673/2021 возбуждено по результатам рассмотрения заявления ООО «Пасеки Соловьевых» о нарушении ООО «Дары Алтая» запрета на недобросовестную конкуренцию на рынке реализации продукции пчеловодства на территории Алтайского края.

Обращаясь в антимонопольный орган с заявлением, заявитель указал, что ООО «Дары Алтая» при размещении контекстной рекламы на поисковом сервисе «Яндекс» без его согласия использует в качестве ключевых слов словесное обозначение «пасеки Соловьевых», тождественное комбинированному товарному знаку со словесным обозначением «Пасеки Соловьевых», что создает на рынке угрозу смешения товаров двух продавцов.

Рассмотрение дела назначено на 09 сентября 2021 года в 14 часов 00 минут.

09 сентября 2021 года в порядке статьи 47 Федерального закона «О защите конкуренции» рассмотрение дела отложено до 29 сентября 2021 года по мотивированному ходатайству ответчика.

29 сентября 2021 года в заседании Комиссии представитель заявителя доводы, изложенные в заявлении, поддержал в полном объеме, на заявленных требованиях настаивал.

Представитель ответчика нарушение Обществом запрета на недобросовестную конкуренцию, установленного пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), не признал, указав на то, что результаты поисковой выдачи, представленные заявителем, не содержат информации, позволяющей сделать вывод о том, что у пользователя, переходящего по первым ссылкам в поисковых выдачах по запросам «Пасеки Соловьёвых», может создаться впечатление о том, что он переходит на интернет-сайт заявителя, поскольку каждая из ссылок указывает конкретный адрес интернет-сайта, а также содержит обозначение «Дары Алтая» без отсылок на продукцию «Пасеки Соловьёвых».

Представитель ООО «Пасеки Соловьёвых» ходатайствовал в заседании о направлении в адрес Яндекс.Директ запроса информации, по каким ключевым словам ООО «Дары Алтая» осуществлена индексация сайта.

Комиссия, удовлетворив ходатайство представителя ООО «Пасеки Соловьёвых», рассмотрение дела в соответствии с частью 1 статьи 47 Закона о защите конкуренции отложила до 14 часов 00 минут 20 октября 2021 года.

В адрес ООО «Яндекс» направлен запрос, в том числе сведений о ключевых словах, по которым осуществлялся показ контекстной рекламы ООО «Дары Алтая».

В заседании Комиссии, состоявшемся 20 октября 2021 года, представитель ответчика изложенные ранее доводы поддержал в полном объеме, нарушение Обществом запрета на недобросовестную конкуренцию не признал.

Представитель заявителя на рассмотрение дела не явился, о дате, времени и месте рассмотрения извещен надлежащим образом.

Комиссия, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, установила, что совокупность имеющихся в деле доказательств свидетельствует о признаках нарушения ООО «Дары Алтая» запрета на недобросовестную конкуренцию, установленного частью 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», и выразившегося в использовании в качестве ключевых слов

при размещении рекламы на поисковом сервисе «Яндекс» словесного обозначения «пасеки Соловьевых», схожего до степени смешения с комбинированным товарным знаком и тождественного фирменному наименованию заявителя, что создает на рынке угрозу смешения товаров двух продавцов.

В связи с чем, 20 октября 2021 года Комиссия приняла заключение об обстоятельствах дела и в соответствии с частью 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции рассмотрение дела отложила до 11 часов 00 минут 17 ноября 2021 года, предложив лицам, участвующим в деле, в соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции представить пояснения, иные доказательства и доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

Письменные пояснения, возражения в отношении обстоятельств, изложенных в заключении, от лиц, участвующих в деле, не поступили.

17 ноября 2021 года представитель ответчика, участвующий в заседании Комиссии, продолжал придерживаться ранее изложенной позиции по делу, с признаками нарушения запрета на недобросовестную конкуренцию не согласился.

Присутствующий в заседании Комиссии представитель заявителя доводы заявления поддержал, на заявленных требованиях настаивал; с принятым Комиссией заключением об обстоятельствах дела согласился.

Оценив в совокупности и во взаимосвязи имеющиеся в деле доказательства, применив нормы антимонопольного законодательства, Комиссия Алтайского краевого УФАС России приходит к следующим выводам.

Юридические лица – ООО «Пасеки Соловьевых» и ООО «Дары Алтая» являются действующими хозяйствующими субъектами, сведений о прекращении деятельности не имеется.

В соответствии с пунктом 7 статьи 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.

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции под хозяйствующим субъектом понимается 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.

Пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Заявитель – полное фирменное наименование ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «ПАСЕКИ СОЛОВЬЕВЫХ», ОГРН 1142208000219, ИНН 2281006182, адрес (место нахождения) Алтайский край, г.Барнаул, Димитрова ул., 81-1, дата регистрации 06.02.2014г., основной вид деятельности – разведение прочих животных (код ОКВЭД – 01.49), дополнительные виды деятельности, в том числе – торговля розничная в нестационарных торговых объектах и на рынках (код ОКВЭД - 47.8), торговля розничная прочая вне магазинов, палаток, рынков (код ОКВЭД – 47.99).

Ответчик – полное фирменное наименование ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «ДАРЫ АЛТАЯ», ОГРН 152223003151, ИНН 2222833455, адрес (место нахождения) Алтайский край, г.Барнаул, Антона Петрова ул., 225-13, дата регистрации 05.03.2015г., основной вид деятельности – производство готовых пищевых продуктов и блюд (код ОКВЭД – 10.85), дополнительные виды деятельности, в том числе – торговля оптовая сельскохозяйственным сырьем, не включенным в другие группировки (код ОКВЭД – 46.21.19), торговля розничная прочими пищевыми продуктами в специализированных магазинах (код ОКВЭД – 47.29).

Факт осуществления указанными хозяйствующими субъектами деятельности на рынке производства и реализации продукции пчеловодства материалами дела подтвержден.

С учетом изложенного, ООО «Пасеки Соловьевых» и ООО «Дары Алтай» являются конкурентами, поскольку осуществляют предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке – производство и реализация продукции пчеловодства на территории Алтайского края.

Следовательно, добросовестная конкуренция, как фактор ведения данными хозяйствующими субъектами конкурентной борьбы на началах добросовестности, разумности и справедливости, в соответствии с законодательством Российской Федерации, не создавая препятствий друг другу, заведомо предполагается.

Из материалов дела следует, что ООО «Пасеки Соловьевых» стало известно об использовании ООО «Дары Алтай» без согласия Общества словесного обозначения «пасеки Соловьевых», схожего до степени смешения с товарным знаком и оригинальной части фирменного наименования заявителя, путем его применения в качестве ключевых слов при размещении контекстной рекламы своей деятельности на «Яндекс.Директ».

В качестве доказательств ООО «Пасеки Соловьевых» представлен нотариальный протокол осмотра доказательств в виде интернет-сайта адрес:<https://yandex.ru>,

согласно которому 18 июня 2021 года нотариусом при вводе поискового запроса по ключевым словам «пасеки Соловьевых» установлен факт размещения контекстной рекламы следующего содержания:

«Алтайский мед оптом. Дары Алтая!

medaltaydar.ru * Мед оптом***

Большой выбор меда по выгодным ценам! Гарантия высшего качества. Доставка по РФ! Заказ от 5000 руб. Контроль качества. Выгодные цены. Доставка по РФ

Весовой мед * Фасованный мед* Доставка и оплата * Каталог

Контактная информация 8(800)201-XX-XX-XX Показать Барнаул».

Алтайским краевым УФАС России установлено, что при переходе по данной ссылке открывается интернет-страница с уникальным идентификатором <http://medaltaydar.ru/> и заголовком «Дары Алтая».

Данная реклама при ответе поисковой системы на запрос выпадает первой по списку, далее следует непосредственно информация ООО «Пасеки Соловьевых».

Согласно материалам дела, ООО «Пасеки Соловьевых» является правообладателем комбинированного товарного знака со словесным обозначением «Пасеки Соловьевых», зарегистрированного и действующего в отношении товаров и услуг 30 (кондитерские изделия, печенье, мед и пр.), 33 (медовуха), 35 (продвижение товаров) классов МКТУ (свидетельство о государственной регистрации №813179 от 01.01.2021г., приоритет от 17.11.2020г.).

Пунктом 1 статьи 1477 ГК РФ признается исключительное право на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров (услуг) юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

Лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 названного Кодекса любым не противоречащим закону способом (пункт 1 статьи 1484 ГК РФ).

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

2) при выполнении работ, оказании услуг;

3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а

также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

5) в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Указанный товарный знак используется правообладателем для индивидуализации своих товаров и услуг, в том числе для индивидуализации продуктов пчеловодства и меда со своей пасеки, расположенной в Алтайском крае.

Товарный знак используется правообладателем и на принадлежащем ему сайте gornymed.ru, который обеспечивает пользователям сети Интернет возможность выбора и покупки продуктов пчеловодства, включая мед.

Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения (пункт 1 статьи 1484 ГК РФ).

Запрет на использование в гражданском обороте обозначения, тождественного или сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком, действует во всех случаях, за исключением предоставления правообладателем соответствующего разрешения любым способом, не запрещенным законом и не противоречащим существу исключительного права на товарный знак.

Кроме того, словесное обозначение «Пасеки Соловьевых» используется заявителем и в принадлежащем ему фирменном наименовании ООО «Пасеки Соловьевых».

Согласно статье 1474 ГК РФ, юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети "Интернет".

В соответствии со статьей 1476 ГК РФ фирменное наименование или отдельные его элементы могут быть использованы правообладателем в принадлежащем ему товарном знаке и знаке обслуживания. Фирменное наименование, включенное в товарный знак или знак обслуживания, охраняется независимо от охраны товарного знака или знака обслуживания.

Тем самым, использование ответчиком в качестве ключевых слов словосочетания «пасеки Соловьевых», схожего до степени смешения с комбинированным товарным знаком, и тождественного оригинальной части фирменного наименования заявителя, направлено на привлечение внимания к товарам, реализуемым ООО «Дары Алтая», поскольку создает необходимые технические условия для показа заинтересованному в поиске рекламы с запросом «пасеки Соловьевых» потребителю не сайта с таким наименованием, а контекстной рекламы ответчика. Указанное создает условия для легкого перехода непосредственно на сайт ООО «Дары Алтая» по запросу «пасеки Соловьевых», в том числе, посредством которого ООО «Дары Алтая» вводит в гражданский

оборот товар, аналогичный товару заявителя, для индивидуализации которого зарегистрирован товарный знак, и используется заявителем оригинальная часть фирменного наименования.

ООО «Яндекс» на запрос антимонопольного органа в материалы дела предоставлены следующие сведения: рассматриваемая контекстная реклама была размещена в сервисе «Яндекс.Директ» в рамках заключенного между ООО «Яндекс» и ООО «Дары Алтая» договора, путем акцепта Оферты на оказание услуг «Яндекс.Директ», расположенной в сети Интернет по адресу: https://yandex.ru/legal/oferta_direct. ООО «Яндекс» указывает, что при размещении рекламы ООО «Дары Алтая» ключевые слова «Пасеки Соловьевых» использовались рекламодателем при размещении рекламы в период с 08.12.2020 года по 26.07.2021 года; в настоящий момент используются ключевые слова «Дары Алтая».

Организационные и правовые основы защиты от монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции регламентированы Законом о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 4 статьи 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Согласно пункту 1 статьи 10bis «Недобросовестная конкуренция» Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в г. Париже 20 марта 1883 года, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В том числе согласно указанной международной правовой норме подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смещение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Запрет недобросовестной конкуренции установлен главой 2.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, недобросовестной конкуренцией признаются 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 силу пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смещение 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.

Действия ООО «Дары Алтая», выразившиеся использовании при размещении рекламы на поисковом сервисе «Яндекс» в качестве ключевых слов словосочетания «пасеки Соловьевых», схожего до степени смешения с комбинированным товарным знаком и тождественного оригинальной части фирменного наименования заявителя, нарушают положения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции. Указанные действия направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, противоречат требованиям российского законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Принимая во внимание, что использование таких словосочетаний в качестве ключевых слов направлено на привлечение покупателей, которые в поиске задают планируемую к приобретению конкретную продукцию, конкретного продавца, Комиссия Алтайского краевого УФАС России признает подобный способ адресации

одним из способов использования товарного знака, а также фирменного наименования.

В пункте 172 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» разъяснено, что использование рекламодателем при размещении контекстной рекламы в сети «Интернет» в качестве критерия для показа рекламного объявления ключевых слов (словосочетаний), тождественных или сходных до степени смешения с принадлежащим другому лицу средством индивидуализации, с учетом цели такого использования может быть признано актом недобросовестной конкуренции.

Факт использования ответчиком словосочетания «Пасеки Соловьевых» в поисковом сервисе «Яндекс» для показа собственной контекстной рекламы не оспаривается, напротив, указывается, что данное словосочетание было выбрано, как популярное, для того, чтобы сайт ООО «Дары Алтая», как результат поиска, выдавался наряду с сайтами иных производителей и продавцов пчелопродукции.

Комиссия считает, что ООО «Дары Алтая», путем использования на протяжении более полугода (с 08.12.2020 по 26.07.2021 гг.) словосочетания «пасеки Соловьевых» в качестве ключевых слов для показа собственной контекстной рекламы

сознательно влияло на работу поисковой системы «Яндекс», в результате чего потребитель переходил на сайт ООО «Дары Алтая» <http://medaltaydar.ru>, на страницах которого предлагаются к продаже товары пчеловодства, однородные товарам, в отношении которых ООО «Пасеки Соловьевых» зарегистрирован комбинированный товарный знак, и фирменное наименование которого включает словосочетание «Пасеки Соловьевых», под которым Общество выступает в гражданском обороте.

Получение преимущества ООО «Дары Алтая» в использовании указанных слов непосредственно связано с привлечением внимания потребителей к себе и своим товарам, которые могут предположить, что компании «Дары Алтая» и «Пасеки Соловьевых» входят в одну группу компаний под наименованием «Пасеки Соловьевых», что создает угрозу смешения деятельности двух продавцов и их товаров на рынке, и показывают намерение ООО «Дары Алтая» воспользоваться репутацией и узнаваемостью субъекта-конкурента с целью получить преимущество в осуществлении предпринимательской деятельности и причинить ему убытки в результате перераспределения спроса на товар, вызванного оттоком потребителей, которые могут ошибочно воспринять товар ООО «Дары Алтая» за товар ООО «Пасеки Соловьевых».

С учетом изложенного, Комиссия Алтайского краевого УФАС России приходит к выводу, что действия ООО «Дары Алтая» по использованию словосочетания «пасеки Соловьевых», схожего до степени смешения с товарным знаком и оригинальной частью фирменного наименования заявителя, в качестве ключевых слов для показа собственной контекстной рекламы нарушают установленный пунктом 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции запрет на недобросовестную конкуренцию в форме смешения.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать актом недобросовестной конкуренции, запрет которой установлен пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», действия ООО «Дары Алтая» по использованию словосочетания «пасеки Соловьевых», схожего до степени смешения с товарным знаком и оригинальной частью фирменного наименования заявителя, в качестве ключевых слов для показа собственной контекстной рекламы.

2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства ООО «Дары Алтая» не выдавать по причине нецелесообразности в связи устранением нарушения в добровольном порядке.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со

дня его принятия, а также в коллегиальный орган ФАС России.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>