

РЕШЕНИЕ
по делу №К01-35/15
о нарушении антимонопольного законодательства

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению дела №К01-35/15 о нарушении антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело № К01-35/15, возбужденное по заявлению ООО «СКВИРЕЛ-СТРОЙ» по признакам нарушения группой лиц в составе ООО «Трето» (ИНН 7703292896, 121433, Москва, ул.Минская, 13) и ООО «Салон Сквирел» (ИНН 7703311500, 121433, Москва, ул.Минская, 13) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в незаконном использовании товарного знака «Сквирел» в качестве ключевого слова при проведении рекламной кампании в сети интернет посредством рекламного сервиса Google AdWords,

УСТАНОВИЛА:

1. В Санкт-Петербургское УФАС России (далее – Управление) поступило заявление ООО «СКВИРЕЛ-СТРОЙ» (далее – Заявитель) на действия ООО «Трето» (далее – Ответчик), выразившиеся в использовании товарного знака хозяйствующего субъекта-конкурента, при проведении рекламной кампании в сети Интернет.

Согласно Заявлению, ООО «Трето» разместило рекламное сообщение на рекламной площадке Google AdWords с указанием в качестве ключевого слова обозначение «сквирел», принадлежащее Заявителю. При осуществлении поиска в поисковой системе Google по запросу «сквирел» в рекламном блоке Google AdWords отображаются рекламные сообщения, следующего содержания «Плитка Сквирел недорого www.treto.ru» (что подтверждается Протоколом осмотра доказательств от 13.10.2014 №78 АА 7308482, составленным нотариусом нотариального округа Санкт-Петербург, Сафоновой Светланой Владимировной) либо «Как в Сквирел, но дешевле www.treto.ru» (что подтверждается приложенным скриншотом).

По мнению Заявителя, указанные сообщения нарушают положения части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Дополнением к жалобе исх.№48 от 30.03.2015 Заявитель сообщил о нарушении ООО «Салон Сквирел» положений пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, выразившемся в использовании Обществом в фирменном наименовании обозначения, принадлежащего Заявителю.

2. Позиция ООО «Трето» изложена в письме б/н от 16.02.2015 (вх.3546 от 20.02.2015). Согласно указанному письму ООО «Трето» не использует в своей деятельности товарный знак «Сквирел» и не размещает его на своем сайте. В то же время, Общество сообщило, что осуществляет продвижение своей торговой деятельности на рынке товаров различными способами, в том числе посредством размещения рекламы в различных источниках, включая интернет ресурсы. Однако, ООО «Трето» не ведет учет размещенных рекламных статей и

сообщений. В связи с этим, общество не может дать однозначный ответ о том, размещало ли оно спорное рекламное сообщение.

Таким образом, ООО «Трето» считает, что в действиях Общества отсутствует нарушение антимонопольного законодательства.

ООО «Салон Сквирел» письменных пояснений по рассматриваемым обстоятельствам в Управление не представило.

Письмом б/н от 18.06.2015 (вх.№13513 от 23.06.2015) ООО «Салон Сквирел» сообщило, что Общество осуществляет деятельность по сдаче в аренду своего недвижимого имущества и оборудования.

3. Материалами дела № К01-35/15 установлено следующее.

3.1. Согласно информации, содержащейся в Заявлении, Заявитель является поставщиком керамической плитки. Согласно сведениям, содержащимся в Едином государственном реестре юридических лиц, основным видом деятельности Заявителя является «Специализированная розничная торговля прочими непродовольственными товарами, не включенными в другие группировки» (Код ОКВЭД 52.48.39), дополнительным видом деятельности является «Оптовая торговля прочими строительными материалами» (Код ОКВЭД 51.53.24).

3.2. Согласно информации, указанной в письме ООО «Трето» б/н от 16.02.2015 (вх.№3546 от 20.02.2015), а также информации, размещенной на сайте www.treto.ru, Общество осуществляет торговлю керамической плиткой и керамогранитом. Таким образом, ООО «СКВИРЕЛ-СТРОЙ» и ООО «Трето» являются конкурентами на рынке розничной и оптовой торговли строительными материалами, в частности керамической плитки.

3.3. Согласно информации, указанной в письме ООО «Трето» б/н от 16.02.2015 (вх.№3546 от 20.02.2015), а также сведениям, содержащимся в Едином государственном реестре юридических лиц, единственным участником ООО «Трето» и ООО «Салон Сквирел» является Кукреш С.Л., также указанное лицо является генеральным директором ООО «Трето» и директором ООО «Салон Сквирел».

Согласно положениям статьи 9 Закона о защите конкуренции группой лиц признается совокупность физических и (или) юридических лиц, соответствующих одному или нескольким признакам из перечисленных в части 1 указанной статьи. Указанной нормой, в том числе, определены такие признаки как:

- хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) либо в соответствии с полномочиями, полученными, в том числе на основании письменного соглашения, от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного

партнерства);

- хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо осуществляет функции единоличного исполнительного органа этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства)

Таким образом, в соответствии с положениями пунктов 1, 2 статьи 9 Закона о защите конкуренции ООО «Трето» и ООО «Салон Сквирел» входят в одну группу лиц.

3.4. Согласно информации, указанной в Заявлении, ООО «Трето» разместило рекламное сообщение на рекламной площадке Google AdWords с указанием в качестве ключевого слова обозначение «сквирел», принадлежащее Заявителю. При осуществлении поиска в поисковой системе Google по запросу «сквирел» в рекламном блоке Google AdWords отображаются рекламные сообщения, следующего содержания:

«Плитка **СКВИРЕЛ** недорого

www.treto.ru/

8 (800) 775-80-35

Imola La Faenza Tagina с доставкой по России. Просчитайте свой проект!
ул. Малая Пушкарская, д. 28».

Размещение указанного сообщения подтверждается Протоколом осмотра доказательств от 13.10.2014 №78 АА 7308482, составленным нотариусом нотариального округа Санкт-Петербург, Сафоновой Светланой Владимировной.

Также заявитель в составе заявления представил распечатку страницы с рекламным сообщением «Как в Сквирел, но дешевле www.treto.ru». Указанная распечатка страницы Заявителем надлежащим образом не заверена. На момент рассмотрения дела №К01-35/15 рекламное сообщение на площадке Google AdWords не размещено. Таким образом, указанная распечатка страницы не может быть признана достаточным доказательством.

Согласно письменному ответу ООО «Трето» б/н от 16.02.2015 (вх.№3546 от 20.02.2015) доменное имя www.treto.ru зарегистрировано на ООО «Салон Сквирел», что подтверждается Справкой о владельце сайта, приложенной к письму, а также ответом ООО «Наунет СП» №16-05-18 от 19.02.2015 (вх.№3491 от 19.02.2015) и ответом ГУ МВД России по г. Санкт-Петербургу и Ленинградской области №54/1427 от 06.04.15 (вх.№8790 от 23.04.2015).

В то же время ООО «Трето» указывает, что владельцем сайта является ООО «Трето» и, в том числе, посредством указанного сайта Общество реализует товары (керамическую плитку и керамогранит).

Согласно письменному ответу ООО «Трето» б/н от 16.02.2015 (вх.№3546 от 20.02.2015) ООО «Трето» осуществляет продвижение своей торговой деятельности на рынке товаров различными способами, в том числе посредством размещения рекламы в различных источниках, включая интернет ресурсы. Однако, Общество не ведет учет размещенных рекламных статей и сообщений. В связи с этим, ООО «Трето» не может дать однозначный ответ о том, размещало ли оно спорное

рекламное сообщение.

Для установления лица, разместившего спорное рекламное сообщение на площадке Google AdWords, Управлением были направлены запросы в адрес ООО «Гугл». Согласно полученным письменным ответам (вх.№3645 от 24.02.2015, вх.№13440 от 22.06.2015) спорное рекламное сообщение сформировано рекламодателем вручную. Все слова, включенные в текст Рекламного объявления, были включены в текст объявления вручную рекламодателем. Рекламодателем является ООО «Трето», что подтверждается платежными документами (акты сдачи-приемки услуг, счета-фактуры, платежные поручения, акты сверки) на полную сумму оказанных рекламных услуг за период с 01.10.2014 по 31.01.2015, которые включают в себя, кроме прочего размещение спорного рекламного сообщения.

Также ООО «Гугл» указывает, что система Google AdWords позволяет рекламодателю установить ключевые слова, которые не показываются в тексте рекламного объявления. Ключевое слово – это слово или словосочетание, при упоминании которого в поисковом запросе пользователя будет показано соответствующее рекламное объявление. В соответствии с пунктом 4 раздела IV Условий использования AdWords, рекламодатель ответственен за выбор и использование ключевых слов.

За период с 13.10.2014 по 20.01.2015 спорное рекламное сообщение было показано 1603 раза, осуществлено 32 перехода на сайт Ответчика.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации товарный знак – обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. Исключительное право на товарный знак удостоверяется свидетельством на товарный знак.

Заявителем зарегистрирован товарный знак «СКВИРЕЛ» в отношении товаров 19 класса МКТУ «плитки для настилов, полов неметаллические; плитки неметаллические; плиты из материалов на основе цементов», 35 класса МКТУ «агентства по импорту-экспорту; сбыт товара через посредников», 42 класса МКТУ «дизайн в области оформления интерьера; разработка строительных проектов; проектно-конструкторские разработки; изучение технических проектов; реализация промышленных товаров». Товарный знак зарегистрирован 25.03.2003 (Свидетельство на товарный знак №241139). 04.02.2011 срок действия регистрации продлен до 08.10.2021.

В открытом реестре товарных знаков сведения о регистрации действующих лицензионных договоров на использование товарного знака №241139 отсутствуют. В указанном реестре имеется запись о регистрации лицензионного договора (№РД0082253 от 09.06.2011), заключенного между ООО «СКВИРЕЛ-СТРОЙ» и ООО «Трето». По условиям указанного договора ООО «Трето» предоставляется право исключительной лицензии сроком до 31.12.2012 на территории г.Нижний Новгород и Москва. Таким образом, на момент рассмотрения дела №К01-35/15 действующие лицензионные договоры на право использования товарного знака №241139 отсутствуют.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской

Федерации 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 в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе (подпункт 2 пункта 2 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации), в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации (подпункт 3 пункта 2 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Пунктом 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации содержит запрет использования без разрешения правообладателя сходного 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.

В заседании Комиссии представитель ООО «Трето» представил в материалы дела №К01-35/15 письмо от 15.07.2008 от Директора ООО «СКВИРЕЛ-СТРОЙ», согласно которому ООО «Сквирел» (ИНН 7703292896) имеет право использовать товарный знак «СКВИРЕЛ». ООО «Сквирел» имеет право использовать товарный знак «СКВИРЕЛ», в том числе, но не ограничиваясь, для указания его на товаре и его упаковке, в документации, на вывесках и в рекламе.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1490 Гражданского кодекса Российской Федерации отчуждение и залог исключительного права на товарный знак, предоставление по договору права его использования, переход исключительного права на товарный знак без договора подлежат государственной регистрации в порядке, установленном статьей 1232 Гражданского кодекса Российской Федерации. Таким образом, письмо от 15.07.2008 от Директора ООО «СКВИРЕЛ-СТРОЙ» не подтверждает наличие согласия ООО «СКВИРЕЛ-СТРОЙ» на использование товарного знака №241139.

Частью 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

Согласно пункту 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 добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно положениям статьи 10 bis Конвенция по охране промышленной собственности (Париж 20 марта 1883 года) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В частности, подлежат запрету ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие,

продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента.

Действия ООО «Трето» по использованию товарного знака «Сквирел», принадлежащего хозяйствующему субъекту-конкуренту ООО «СКВИРЕЛ-СТРОЙ» (Свидетельство на товарный знак №241139) в качестве ключевого слова при проведении рекламной кампании в сети интернет посредством рекламного сервиса Google AdWords без разрешения правообладателя может предоставить ООО «Трето» необоснованное преимущество за счет известности товарного знака №241139, причинить убытки хозяйствующему субъекту-конкуренту ООО «СКВИРЕЛ-СТРОЙ» в виде упущенной выгоды, противоречит обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости, то есть являются актом недобросовестной конкуренции.

3.4. Согласно письменному ответу ООО «Салон Сквирел» б/н от 18.06.2015 (вх.№13513 от 23.06.2015) Общество осуществляет деятельность по сдаче в аренду своего имущества и оборудования. Доказательств осуществления иной деятельности в материалы дела №К01-35/15 сторонами не представлено. Таким образом, ООО «Салон Сквирел» и ООО «СКВИРЕЛ-СТРОЙ» не являются конкурентами на рынке розничной и оптовой торговли строительными материалами, в частности керамической плитки.

Пунктом 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, в том числе, 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.

Частью 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, 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 добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Так как ООО «Салон Сквирел» и ООО «СКВИРЕЛ-СТРОЙ» не являются конкурентами на рынке розничной и оптовой торговли строительными материалами, в частности керамической плитки, действия по регистрации и использованию ООО «Салон Сквирел» средства индивидуализации содержащего элементы товарного знака, принадлежащего ООО «СКВИРЕЛ-СТРОЙ» не могут быть квалифицированы как недобросовестная конкуренция.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного

законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Принимая во внимание установленные обстоятельства и руководствуясь ст. 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, частью 1 статьи 14, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 48, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «Трето» нарушение части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, выразившееся в незаконном использовании товарного знака «Сквирел», принадлежащего хозяйствующему субъекту-конкуренту ООО «СКВИРЕЛ-СТРОЙ», в качестве ключевого слова при проведении рекламной кампании в сети интернет посредством рекламного сервиса Google AdWords.

2. Рассмотрение дела № К01-35/15 возбужденного в отношении ООО «Салон Сквирел» прекратить, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

3. Выдать предписание ООО «Трето» об устранении выявленного нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу №К01-35/15

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 13.07.2015 по делу №К01-35/15 о нарушении ООО «Трето» части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «Трето»:

1. Устранить нарушение части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», для чего прекратить

неправомерное использование товарного знака «СКВИРЕЛ», принадлежащего хозяйствующему субъекту-конкуренту ООО «СКВИРЕЛ-СТРОЙ» (Свидетельство на товарный знак №241139), в качестве ключевого слова в рекламных сообщениях, размещенных на рекламной площадке Google AdWords.

2. В срок до 13 октября 2015 года представить в Санкт-Петербургское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.