

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «3» декабря 2014 г.
Новосибирск

г.

В полном объеме решение изготовлено «17» декабря 2014 г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Лопаткина Т.В. – заместитель руководителя управления - начальник отдела рекламы;

Члены Комиссии: Волохина И.В. – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

Былина Д.А. – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 06-01-40-14-14, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Фосстис» (ИНН 5404398900; 630032, г. Новосибирск, Микрорайона горский, 43) п.4 ч.1, ч.1 ст.14 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выраженного в использование принадлежащего ООО «Телестрока» товарного знака «ТЕЛЕСТРОКА», фирменного наименования ООО «Телестрока» в доменном имени и на сайте www.telestroka.tv сходного до степени смешения по фонетическому, графическому и семантическому признакам обозначения «telestroka» («телестрока») в отношении однородных услуг,

в присутствии представителей «...»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление ООО «Телестрока» о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Фосстис» (вх.№5835, 5836 от 03.06.14г.) при использовании доменного имени.

Как следует из заявления и представленных материалов, общество с ограниченной ответственностью «Телестрока» является обладателем исключительного права на фирменное наименование (свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц) с 15 сентября 2011 года.

По мнению заявителя, в настоящий момент, ООО «Телестрока» является единственным юридическим лицом в РФ, имеющим в составе фирменного наименования обозначение «Телестрока».

Также учредитель ООО «Телестрока» является владельцем доменного имени telestroka.ru с 15 июля 2008 г., администратором доменного имени telestroka.ru.

Кроме того, ООО «Телестрока» является правообладателем товарного знака «ТЕЛЕСТРОКА» по свидетельству № 507233 с датой приоритета от 22 июня 2012 года.

Заявителем обозначение «ТЕЛЕСТРОКА» используется с 2008 года для индивидуализации услуг по размещению бегущей строки на телевизионных каналах.

В сети Интернет действует сайт с доменным именем telestroka.tv. В указанном доменном имени и на сайте используется тождественное фирменному наименованию и товарному знаку ООО «Телестрока» обозначение «телестрока» («telestroka»). На сайте предлагаются услуги по размещению рекламы на телеканалах.

Доменное имя telestroka.tv зарегистрировано 16 февраля 2012 года, что позднее даты возникновения исключительного права на фирменное наименование Заявителя.

Услуги по размещению телевизионной рекламы на сайте www.telestroka.tv предлагает рекламная группа SIS.

По мнению заявителя, использование обозначения сходного до степени смешения с фирменным обозначением, товарным знаком «Телестрока», а также доменным именем Заявителя является нарушением ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции».

По данному заявлению Новосибирским УФАС России возбуждено настоящее дело по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

При рассмотрении данного дела Комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

ООО «Телестрока» зарегистрировано Межрайонной ИНФС №16 по Новосибирской области 15.09.2011г. (ИНН 5407468546; юридический адрес: г. Новосибирск, ул. Ленина, д.53, оф.23). Основной вид предпринимательской деятельности – рекламная деятельность (код ОКВЭД – 74.4).

ООО «Фосстис» зарегистрировано в качестве юридического лица ИНФС по Ленинскому району г. Новосибирска от 28.09.2009г. (ИНН 5404398900; юридический адрес: г. Новосибирск, Горский м/район, д.43). Основной вид предпринимательской деятельности – рекламная деятельность (код ОКВЭД – 74.40).

Таким образом, Заявитель – ООО «Телестрока» и Ответчик – ООО «Фосстис» являются хозяйствующими субъектами конкурентами, действующими на одном рынке, оказывая однородные услуги, на одной и той же территории для одинаковых групп потребителей.

Согласно п. 5 ст.4 Федерального 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.

В соответствии с п.7 ст.4 Федерального 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 п.9 ст.4 Федерального 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.

Пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию в том числе: на продажу, 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.

Результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются, в частности, фирменные наименования и товарные знаки и знаки обслуживания (п.13,14 ч.1 ст. 1225 Гражданский кодекс РФ).

В соответствии со ст. 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со ст. 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (далее - исключительное право на товарный знак). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

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:

- 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 РФ, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию РФ;
- при выполнении работ, оказании услуг;
- на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- в предложениях о продаже товаров, выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- в сети Интернет, в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

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 3 статьи 1484 ГК РФ).

ООО «Телестрока» принадлежит товарный знак «ТЕЛЕСТРОКА» по свидетельству №507233 от 25.02.2012г. (дата приоритета от 22.06.2012г.).

Товарный знак зарегистрирован для услуг 35 класса МКТУ, а именно: абонирование телекоммуникационных услуг для третьих лиц; агентства по коммерческой информации; агентства рекламные; аренда площадей для размещения рекламы; ведение автоматизированных баз данных; демонстрация товаров; изучение общественного мнения; изучение рынка; информация деловая; информация и советы коммерческие потребителям (информация потребительская товарная); исследования маркетинговые; макетирование рекламы; маркетинг; обновление рекламных материалов; обработка текста; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продвижение товаров для третьих лиц; производство рекламных фильмов; прокат рекламного времени в средствах массовой информации; прокат рекламных материалов; публикация рекламных текстов; радиореклама; расклейка афиш; реклама наружная; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; редактирование рекламных текстов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама почтой; реклама телевизионная; телемаркетинг; тестирование психологическое при подборе персонала; управление процессами обработки заказов товаров; услуги в области общественных отношений; услуги манекенщиков для рекламы или продвижения товаров; услуги по сравнению цен.

Как следует из заявления, ООО «Телестрока» является компанией, имеющей известный функционирующий сайт <http://www.telestroka.ru/>, администрируемый учредителем ООО «Телестрока» с июля 2008 г.

В декабре 2011 года был открыт сайт telestroka-omsk.ru для оказания услуг по приему объявлений бегущей строки на телеканалах Омска для жителей г. Омска, в январе 2012 года был создан сайт telestroka-barnaul.ru для удобства жителей и организаций Барнаула, летом 2013 был открыт сайт telestroka-tomsk.ru для удобства жителей и организаций Томска. В настоящее время все города, обслуживаемые в рамках проекта «Телестрока» используют домен telestroka.ru (nsk.telestroka.ru, omsk.telestroka.ru и т.п.). На протяжении всего времени, начиная с 2008 г., предлагаются услуги с использованием термина «ТЕЛЕСТРОКА» и домена telestroka.ru в Интернете посредством сервиса Яндекс.Директ и на ТВ посредством рекламной бегущей строки на телеканалах городов Сибирского Федерального округа.

На данном сайте размещается информация о рекламных услугах в форме бегущей строки на ТВ в городах РФ, предлагаемых Заявителем.

При наборе в поисковых системах сети Интернет вымышленного слова «Телестрока» первой в списке выпадает организация заявителя - ООО «Телестрока» (а также на первой странице результатов поиска приводится еще 6-8 ссылок на сайт Заявителя и аккаунты в социальных сетях).

Анализ представленных заявителем документов показал, что доменное имя telestroka.ru, используется ООО «Телестрока» в своей предпринимательской деятельности с момента регистрации данного юридического лица, т.е. с 15.09.2011г. Ранее (с 2008г.по 2011г.) домен принадлежал физическому лицу в настоящее время являющемуся директором и учредителем ООО «Телестрока» «...».

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что администратором домена telestroka.tv является физическое лицо, которое зарегистрировало доменное имя telestroka.tv 16.02.2012г. На сайте www.telestroka.tv содержится предложение о размещении бегущей строки на телеканалах в регионах РФ.

Таким образом, использование ООО «Фосстис» домена telestroka.tv начато позднее использования ООО «Телестрока» домена telestroka.ru.

Согласно информации, представленной ООО «Фосстис», доменное имя www.telestroka.tv не является основным названием сайта ООО «ФОССТИС», а лишь отсылает к нему. Основным же названием интернет-сайта ООО «ФОССТИС» является доменное имя бегущаястрочка.рф (зарегистрировано 15.06.2011г.).

Сайт www.бегущаястрочка.рф был разработан индивидуальным предпринимателем «...» на основании заключенного между ним и ООО «ФОССТИС» договором оказания услуг по разработке и дизайну от 14.07.2011 года.

Информация об услугах размещения бегущей строки на телеканалах была занесена еще во время разработки данного сайта, является постоянной и не меняющейся.

Обновление происходит только в новостном блоке сайта, без согласования с руководителем ООО «ФОССТИС», т.к. размещается исключительно подтвержденная различными источниками информация.

Согласования размещаемой на указанном сайте информации осуществлялось руководителем ООО «Фосстис» при принятии сайта от разработчика ИП «...».

Наполнение сайта www.telestroka.tv (разработка, наполнение, обновление, согласование руководителем ООО «ФОССТИС» содержание размещаемой информации и т.п.), документально не оформлялось. Вместе с тем, процесс наполнения и обновления сайта осуществлялся аналогично для сайта www.бегущая-строчка.рф

Документально отношения между ООО «Фосстис» и владельцем доменного имени telestroka.tv, а также администратором сайта www.telestroka.tv не оформлялись.

При этом, Комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что при указании сайта www.telestroka.tv в строке адреса открывается сайт Региональной службы приема информации в СМИ «SIS».

При указании адреса сайта в строке адреса www.бегущаястрочка.рф становится доступным информация аналогичная той, которая размещается на сайте www.бегущаястрочка.рф.

Материалами дела установлено и подтверждено представителем ответчика, что

обозначение «Региональная служба приема информации в СМИ «SIS»» в настоящее время является коммерческим обозначением ООО «Фосстис».

Таким образом, ООО «Фосстис» указывает информацию о своих услугах в сети интернет на двух Интернет-площадках www.бегущаястрочка.рф, www.telestroka.tv.

Из отзыва ООО «Фосстис» следует, что Ответчик не признает нарушения ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции» на основании следующего.

ООО «ФОССТИС» добросовестно и постоянно использует доменное имя telestroka.tv с февраля 2012 года. ООО «Телестрока» подало заявку на регистрацию спорного обозначения только в июне 2012 года. Таким образом, вышеуказанное доменное имя использовалось еще до регистрации товарного знака.

Данный довод не принимается Новосибирским УФАС России, Ответчиком не учтен факт использования заявителем домена telestroka.ru с момента регистрации фирменного наименования юридического лица ООО «Телестрока» в 2011г.

По мнению ООО «ФОССТИС», регистрация спорного обозначения Заявителем могла быть произведена исключительно с целью устранения присутствия третьих лиц на рынке определенных услуг, в данном случае, услуг по размещению бегущей строки на телевидении, т.е. размещение телестроки.

Также ООО «Фосстис» утверждает, что обозначение «Телестрока» стало широко использоваться в настоящее время в обществе, а именно, в обозначении такого вида услуг, как размещение бегущей строки на телевидении. При использовании спорного обозначения, всем понятно значение этого слова, как поставщикам данных услуг, так и потребителям.

В связи с этим, Ответчик делает вывод о том, что спорное обозначение вошло во всеобщее употребление. В методических рекомендациях по вопросам отнесения заявленных обозначений, товарных знаков и знаков обслуживания к категории вошедших во всеобщее употребление как обозначения товаров и услуг определенного вида, утвержденных Приказом Роспатента от 27.03.1997 г. № 26 указано, что признаками, характеризующими обозначение, вошедшее во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида, являются:

- использование обозначения в качестве названия (наименования) товара специалистами соответствующих отраслей производства, работниками торговли, потребителями;
- применение обозначения в качестве названия (наименования) одного и того же товара или товаров того же вида, выпускаемых различными производителями;
- применение обозначения длительное время.

Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что Ответчиком не доказан факт введения во всеобщее употребления спорного обозначения «телестрока».

Вместе с тем, антимонопольным органом не принимается довод Ответчика о незаконности регистрации спорного обозначения в качестве индивидуализации товаров, работ и услуг, на основании статьи 1483 ГК РФ.

Товарный знак «ТЕЛЕСТРОКА» является действующим, его регистрации не отменена, при этом, законность регистрации товарного знака «ТЕЛЕСТРОКА» ООО «Телестрока» не является предметом рассмотрения данного дела.

Как указывает Ответчик, регистрация доменного имени «telestroka.tv», осуществлялась в установленном порядке и используется ООО «ФОССТИС» добросовестно и постоянно в хозяйственной деятельности.

При этом, доменное имя законодательством Российской Федерации не относится к средствам индивидуализации юридического лица, средствам индивидуализации товаров, работ и услуг, и может дальше использоваться ООО «ФОССТИС».

С февраля 2012 года ООО «ФОССТИС» осуществляло продвижение доменного имени telestroka.tv по всем регионам Российской Федерации, хотя ООО «Телестрока» оказывало услуги только на территории одного субъекта - «Новосибирская область». В том числе, как утверждает ответчик, благодаря инвестициям ООО «ФОССТИС», ООО «Телестрока» вышло на иные регионы Российской Федерации. Данное обстоятельство подтверждается расходами на продвижение доменных имен через Яндекс Директ и Гугл за период с 2012 года по настоящее время.

Материалами дела установлено, что учредителем ООО «Телестрока» с 2008г. было потрачено более «...» у.е. на продвижение сайта <http://www.telestroka.ru>.

Также материалами дело подтверждается, что география предложения услуг на ТВ в виде бегущей строки Заявителем также охватывает несколько субъектов РФ.

При таких обстоятельствах, ООО «Телестрока» приобрело широкую известность. Использование Ответчиком в доменном имени обозначения telestroka.tv является целью воспользоваться репутацией Заявителя и узнаваемостью такого обозначения.

Действия ООО «Фосстис» по использованию доменного имени схожего до степени смешения с доменным именем, используемым заявителем ранее, чем Ответчик, противоречат обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности и справедливости, направлены на необоснованное приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности и могут причинить убытки ООО «Телестрока».

Следовательно, действия ООО «Фосстис» нарушают запрет на недобросовестную конкуренцию, установленный ч.1 ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, 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.

Использование ООО «Фосстис» принадлежащего Заявителю товарного знака «ТЕЛЕСТРОКА», фирменного наименования ООО «Телестрока» в доменном имени и на сайте www.telestroka.tv сходного до степени смешения по фонетическому,

графическому и семантическому признакам обозначения «telestroka» («телестрока») в отношении однородных услуг является актом недобросовестной конкуренции:

- действия нарушителя противоречат законодательству, направленному на защиту интеллектуальной собственности, осуществляется несанкционированное использование фирменного наименования и товарного знака;
- действия нарушителя причиняют и могут причинить ущерб правообладателю через сокращение потенциального круга контрагентов, снижение прибыли от оказания услуг, наносят вред его деловой репутации;
- ООО «Фосстис» создает препятствия ООО «Телестрока» для размещения информации о нем и его услугах с использованием своего фирменного наименования и товарного знака в сети Интернет, создает опасность введения потребителей услуг компании в заблуждение использованием тождественного обозначения на сайте в качестве средства индивидуализации рекламного агентства;

Статья 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности называет недобросовестной конкуренцией всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Таким образом, действия ООО «Фосстис» нарушают запрет на недобросовестную конкуренцию, установленный п.4 ч.1, ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции».

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», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Фосстис» (ИНН 5404398900; 630032, г. Новосибирск, Микрорайона горский, 43) актом недобросовестной конкуренции, нарушающим п.4 ч.1, ч.1 ст.14 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

Нарушение выразилось в использовании для предложения собственных услуг по размещению рекламы на телеканалах, доменного имени telestroka.tv, содержащего обозначение, сходное до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Телестрока», товарным знаком №507233, принадлежащим ООО «Телестрока», с доменным именем telestroka.ru, используемым ООО «Телестрока».

2. Выдать ООО «Фосстис» (ИНН 5404398900; 630032, г. Новосибирск, Микрорайона горский, 43) предписание о прекращении нарушений п.4 ч.1, ч.1 ст.14 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», а именно:

Прекратить использование доменного имени telestroka.tv, содержащего обозначение сходное до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Телестрока», с товарным знаком ООО «Телестрока» №507233, а также с доменным именем telestroka.ru.

3. Признать, что оснований для принятия иных мер по устранению последствий

нарушения антимонопольного законодательства РФ и обеспечению конкуренции не имеется.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

«17» декабря 2014 г.
Новосибирск

г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела № 06-01-40-14-14 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т. В. Лопаткина,

члены Комиссии: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы,

Д.А. Былина – специалист-эксперт отдела рекламы,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 5 части 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (Федеральный Закон «О защите конкуренции») на основании своего решения от 17 декабря 2014 года по делу № 06-01-40-14-11 о нарушении ООО «Фосстис» ((ИНН 5404398900; 630032, г. Новосибирск, Микрорайона горский, 43) п.4 ч.1, ч.1 ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Фосстис» ((ИНН 5404398900; 630032, г. Новосибирск, Микрорайона горский, 43) прекратить нарушение пункта 4 части 1, части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» в срок до 13 января 2015г., а именно: прекратить использование доменного имени telestroka.tv, содержащего обозначение сходное до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Телестрока», с товарным знаком ООО «Телестрока» №507233, а также с доменным именем telestroka.ru.

2. Обществу с ограниченной ответственностью «Фосстис» ((ИНН 5404398900; 630032, г. Новосибирск, Микрорайона горский, 43) сообщить об исполнении п.1 предписания в срок до 15 января 2015г.

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.