

Исх. АЯ-08/5364 от 24.04.2020

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...> на основании Приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан от 10.04.2020 г. №01/86-к о возбуждении дела №016/01/14.6-554/2020 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Элитс» (420111, РТ, г. Казань, ул. Баумана, д. 38/17, оф. 301; ИНН: 1659178679, ОГРН: 1171690007037, дата регистрации: 27.01.2017 г.) статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в неправомерном получении преимуществ в соответствии со статьей 29 Закона о контрактной системе,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление, Татарстанское УФАС России) на рассмотрение поступило обращение ИП Курбановой Л.А. (вх. №19814/ж от 18.02.2020 г.) по факту использования ООО «Элитс» товарного знака ИП Курбановой Л.А. №659223 «вип авеню» в качестве ключевого слова при размещении интернет-рекламы в поисковой системе «Яндекс», что имеет признаки нарушения Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В заявлении ИП Курбановой Л.А. (ИНН 166105229110) указано следующее.

Индивидуальный предприниматель Курбанова Лина Анатольевна является правообладателем товарного знака по свидетельствам Российской Федерации №№65922, 659223, индивидуализирующими словесными элементами которых являются «VIP AVENUE», «VIP AVENUE», и использует данные обозначения как коммерческое обозначение (пункт статьи 1539 ГК РФ).

Правообладателю (ИП Курбановой Л.А.) вышеуказанных товарных знаков стало известно о том, что ООО «Элитс» незаконно использует обозначение «VIP AVENUE», «VIP AVENUE», так как в поисковой системе «Яндекс» при запросе по слову «vip avenue» «vipavenue», первой строкой в результатах поиска значится elyts.ru.

Поскольку лицензионных договоров на использование указанных выше товарных знаков между Заявителем и ООО «Элитс» не заключалось, Индивидуальный предприниматель Курбанова Лина Анатольевна обратилась в антимонопольный орган с заявлением о нарушении антимонопольного законодательства, а именно пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

К заявлению приложен протокол осмотра доказательств от 06.02.2020 г., заверенный нотариусом Казанского нотариального округа Республики Татарстан Георгиади-Авдиенко Алсу Мансуровной, который подтверждает доводы заявителя относительно показа рекламы сайта www.elyts.ru при вводе запроса вип авеню.

Управлением осуществлен акт осмотра страницы, размещенной на интернет-сайте по адресу: yandex.ru/.

На указанном сайте при поисковом запросе «вип авеню» выводится реклама сайта www.elyts.ru.

Управлением был направлен запрос в адрес ООО «Яндекс» в целях установления следующей информации:

информацию о том, каким образом алгоритм поисковой системы «Яндекс» выводит рекламу интернет-сайта elyts.ru при запросе «вип авеню»;

копии всех договоров на изготовление, размещение и распространение вышеуказанных рекламных материалов, с приложением документов подтверждающих исполнение указанного договора (акт выполненных работ, счет на оплату, платежное поручение и т.д.), в том числе документы и договоры, на распространение вышеуказанных рекламных материалов.

ООО «Яндекс» было пояснено следующее.

По имеющейся у Яндекса информации, в сервисе «Яндекс.Директ» с 03.02.2020 г. по 11.02.2020 г. размещалась реклама с основным текстом «Premium Sale 60% в ElytS - Оплата после примерки. Более 350 брендов. Versace, Patrizia Pepe, Armani, N021, Isaia. Доставка бесплатно! Новинки с подиумов мира. Бесплатная Доставка. Примерка перед покупкой.

Реклама размещалась в рамках договора, заключенного между Яндексом и ООО «ЭЛИТС» (ИНН 1659178679, ОГРН 171690007037, адрес местонахождения: 4201 1, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Баумана, д. 38/17, офис 301) на условиях Оферты на оказание услуг «Яндекс.Директ», расположенной в сети Интернет по адресу: https://yandex.ru/legal/oferta_direct/, в порядке ст. 428 Гражданского кодекса РФ.

К ответу приложены счета, выставленные ООО «Яндекс» и оплаченные ООО «ЭЛИТС», а также акты об оказанных услугах.

Также было указано следующее.

В качестве критерия показа рекламы ООО «ЭЛИТС» использовались следующие ключевые фразы: вип авеню -отзывы -парк —подделки. Яндекс просит Вас обратить внимание на следующее: ключевые фразы, приведенные выше, которые не заключены в квадратные скобки, и перед которыми стоит знак «-» — это так называемые минус-слова. Минус-слова используются рекламодателями для исключения показов рекламного объявления по определенным запросам. В случае содержания в запросе пользователя кроме ключевой фразы минус-слов, такой запрос пользователя исключает показы соответствующего рекламного объявления, например, если к словосочетанию «ремонт автомобиля» добавить минус-слово «книги», объявление не будет показываться на популярный запрос «книги по ремонту автомобилей» (<https://yandex.ru/support/direct/features/ad-negative-keywords.xml>).

В соответствии с п. 3.3. Оферты, в соответствии с условиями которой оказываются услуги «Яндекс.Директ», рекламодатель (представитель рекламодателя) самостоятельно осуществляет подготовку и редактирование рекламной кампании, в том числе составление/изменение рекламных объявлений, подбор ключевых слов, в соответствии с установленной формой в подразделе «Создать кампанию» сайта Яндекс.Директ или соответствующей прикладной программы (в том числе для мобильных устройств) с учетом всех требований, определенных Офертой, если иное не согласовано сторонами дополнительно. В соответствии с п. 3.3.1 Оферты доступ к указанной форме для создания рекламной кампании рекламодателю (представителю рекламодателя) предоставляется через клиентский веб-интерфейс после авторизации в качестве зарегистрированного пользователя сайта «Яндекс.Директ» (в том числе через соответствующие прикладные программы (включая программы для мобильных устройств) путем ввода логина и пароля рекламодателя).

Таким образом, описанный выше порядок размещения рекламных объявлений не

предполагает согласование макетов размещаемых рекламных объявлений между Яндексом и рекламодателями, а сами рекламные материалы предоставляются рекламодателями в готовой для размещения форме.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального 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 действиях ООО «Элитс», выразившихся в использовании товарного знака ИП Курбановой Л.А. №659223 «вип авеню» в качестве ключевого слова при размещении интернет-рекламы в поисковой системе «Яндекс» имеются все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в части 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»:

- ООО «Элитс» и ИП Курбанова Л.А. являются хозяйствующими субъектами-конкурентами;
- ООО «Элитс» и ИП Курбанова Л.А. осуществляют деятельность на одном товарном рынке, а именно: занимаются розничной торговлей, осуществляемой непосредственно при помощи информационно-коммуникационной сети Интернет (ОКВЭД - 47.91.2);
- Действия ООО «Элитс» противоречат ст. 14.6 Закона о защите конкуренции, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- Действия ООО «Элитс» способны причинить убытки ИП Курбановой Л.А. в виде оттока покупателей, нанесения ущерба деловой репутации.

В соответствии со статьей 14.6 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе:

- 1) 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;
- 2) копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Согласно пункту 172 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 «О

применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», 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 (статья 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», статья 10.bis Парижской конвенции).

На основании изложенного действия ООО «Элитс» (420111, РТ, г. Казань, ул. Баумана, д. 38/17, оф. 301; ИНН: 1659178679, ОГРН: 1171690007037, дата регистрации: 27.01.2017 г.), выразившиеся в использовании ООО «Элитс» товарного знака ИП Курбановой Л.А. №659223 «вип авеню» в качестве ключевого слова при размещении интернет-рекламы в поисковой системе «Яндекс», содержат признаки нарушения статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции».

На основании части 1, 2 статьи 39 Закона «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело №016/01/14.6-554/2020 к рассмотрению на 20 мая 2020 года на 11 часов 00 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55 (2 этаж), зал заседаний.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела №016/01/14.6-554/2020 в качестве ответчика ООО «Элитс» (420111, РТ, г. Казань, ул. Баумана, д. 38/17, оф. 301; ИНН: 1659178679, ОГРН: 1171690007037, дата регистрации: 27.01.2017 г.).

3. ООО «Элитс» (420111, РТ, г. Казань, ул. Баумана, д. 38/17, оф. 301; ИНН: 1659178679, ОГРН: 1171690007037, дата регистрации: 27.01.2017 г.) в срок до 15 мая 2020 года представить в Татарстанское УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов (с дублированием на электронную почту to16-<...>@fas.gov.ru, to16@fas.gov.ru) согласно следующему перечню:

объем выручки ООО «Элитс» в период с 01.01.2018 по настоящее время (отдельно за каждый месяц с 2018 года);

виды деятельности, осуществляемые ООО «Элитс» за 2018, 2019, 2020 года;

бухгалтерские балансы, отчеты о финансовых результатах, отчеты о движении денежных средств ООО «Элитс» за период с 01.01.2018 по настоящее время;

документы (договоры), позволяющие ООО «Элитс» использовать товарный знак ИП Курбановой Л.А. №659223 «вип авеню»;

копии всех договоров на изготовление, размещение и распространение рекламных материалов в поисковике «Яндекс» с использованием ключевых слов «вип авеню», с приложением документов, подтверждающих исполнение указанного договора (акт выполненных работ, счет на оплату, платежное поручение и т.д.), в том числе документы и договоры, на распространение вышеуказанных рекламных материалов;

информацию обо всех доменных именах, принадлежащих ООО «Элитс» с приложением договоров, а также документов, подтверждающих исполнение указанного договора (акт выполненных работ, счет на оплату, платежное поручение и т.д.);

письменные объяснения по вышеизложенным фактам, при наличии возражений – нормативное и документальное их обоснование;

иные документы, имеющие значение для дела (при наличии).

При подготовке ответа на данный запрос, просим формировать ответ по пунктно, согласно списку запрашиваемой информации, а также в сопроводительном письме необходимо указать ссылку на исходящий номер <...> указанный в левом верхнем углу первой страницы запроса.

Непредставление в установленный срок сведений по требованию антимонопольного органа, либо представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечёт административную ответственность, предусмотренную частью 6 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Привлечь к участию в рассмотрении дела №016/01/14.6-554/2020 в качестве заявителя – ИП Курбанову Лину Анатольевну (<...>; ИНН: 166105229110, ОГРНИП: 304166111100075, дата присвоения ОГРНИП: 20.04.2004 г.).

С учетом складывающейся неблагоприятной санитарно-эпидемиологической ситуации Татарстанское УФАС России просит лиц, участвующих в деле, предоставить согласие на получение всех процессуальных документов по электронной почте, а также принять одно из следующих решений:

- 1) обеспечение явки на заседание Комиссии по рассмотрению дела в назначенную дату и время с учетом сложившейся в регионе санитарно-эпидемиологической ситуации.
- 2) направление ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие лиц, участвующих в деле;
- 3) уведомление Татарстанского УФАС России о возможности рассмотрения дела с использованием систем видео-конференц-связи или программ, обеспечивающих голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет».

О принятом решении надлежит сообщить ФАС (УФАС) России в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего письма. Ответ просим также направить по электронной почте: to16-<...>@fas.gov.ru, to16@fas.gov.ru.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии УФАС России, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.

6. Предложить лицам, участвующим в деле представить доказательства и документы, имеющие, по мнению данных лиц, значение для всестороннего и объективного рассмотрения настоящего дела (при наличии).

<...>

(должностное лицо)