

РЕШЕНИЕ

по делу №026/01/14.6-2009/2021 о нарушении антимонопольного законодательства

Российской Федерации

21 марта 2022 года

г. Ставрополь

(дата оглашения резолютивной части)

01 апреля 2022 года

(дата изготовления решения в полном объёме)

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе: Золина Г.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления; Никитина И.О. – член Комиссии, начальник отдела надзора за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции; Верёвкина Т.В. – член Комиссии, главный специалист – эксперт отдела надзора за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции, рассмотрев дело №026/01/14.6-2009/2021 по признакам нарушения ООО «ЮгМедиаПродукт» /ИНН 2634803403, ОГРН 1112651025035, 355000, Ставропольский край, г. Ставрополь, ул. Октябрьская, д. 184, корп. А, оф.43; зарегистрировано в качестве юридического лица 24.08.2011 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю/ статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствие представителя ООО «ЮгМедиаПродукт» / не подключился посредством системы (программы) «TrueConf». Общество уведомлено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела согласно Отчетов об отслеживании отправления с почтовым идентификатором №80098969677599;

в отсутствие представителя ООО «ГЕТБЛОГГЕР» / не подключился посредством системы (программы) «TrueConf». Общество уведомлено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела согласно Отчетов об отслеживании отправления с почтовым идентификатором №80098969677605,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Ставропольского УФАС России 04.06.2021 г. (вх. 3687) поступила жалоба ООО «ГЕТБЛОГГЕР» /ИНН 7709975183, ОГРН 1167746911837, 115114, г. Москва, пер. Дербенёвский 1-й, д. 5, пом. III, к. 52В, оф. 206/ на действия ООО «ЮгМедиаПродукт» /ИНН 2634803403, ОГРН 1112651025035, 355000, Ставропольский край, г. Ставрополь, ул. Октябрьская, д. 184, корп. А, оф.43; зарегистрировано в качестве юридического лица 24.08.2011 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю/, связанные с использованием товарного знака «GetBlogger» (свидетельство №632311 от 11.10.2017 г.), правообладателем которого является ООО «ГЕТБЛОГГЕР», при размещении контекстной рекламы сайта <https://postmarket.pro> в системах Яндекс, Google и App Store.

Так из заявления стало известно, что при введении в поисковой строке системы

«Яндекс» словесной части товарного знака «GetBlogger» появляется список найденных страниц, соответствующих запросу.

Наряду с найденными страницами в системе «Яндекс» появляется контекстная реклама со следующим текстом:

«GetBlogger? PostMarket. Оплата только за результат

postmarket.pro > GetBlogger? PostMarket реклама

Современный сервис для поиска и размещения рекламы у блогеров. Полная

аналитика * Более 30 тыс блогеров. Охват до 28 млн человек. Самый современный сервис

Проверка блогера * умный подбор * Автоматизированная работа * Выгодные цены

Контактная информация * +7(912) 099-XX-XX Показать * ежедневно 8:30-18:30».

В данной рекламе используется словесная часть товарного знака «GetBlogger».

При нажатии на данную ссылку происходит перенаправление на сайт <https://postmarket.pro>. Согласно информации, размещенной на данном сайте, деятельность осуществляется от имени ООО «ЮгМедиаПродукт». На данном сайте размещена следующая информация: «PostMarket - это уникальный автоматизированный сервис покупки рекламы у микроблогеров и активных пользователей Instagram и TikTok. Здесь собрано и проверено более 30 000 лидеров мнений, которые рекомендуют товары/услуги своим друзьям и подписчикам. В этом убедились уже более 1500 рекламодателей».

Данный факт зафиксирован нотариальным протоколом от 19.05.2021 г., зарегистрированным в реестре под №36/77-н/36-2021-1-1795.

Доказательств размещения контекстной рекламы сайта <https://postmarket.pro> в системах Google и App Store ООО «ГЕТБЛОГГЕР» не представлено.

Указанные обстоятельства, согласно пункта 2 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», послужили основанием для возбуждения в отношении ООО «ЮгМедиаПродукт» настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации.

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 нарушений антимонопольного законодательства.

В соответствии с п. 1.3 Порядка проведения анализа по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1-14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится с особенностями, установленными пунктом 10.6 настоящего порядка.

В соответствии с п. 10.6 Порядка, по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, анализ состояния

конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

а) определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) определение продуктовых границ товарного рынка;

в) определение географических границ товарного рынка;

г) определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, в объеме установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Для анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке в качестве исходной информации антимонопольным управлением были использованы материалы и сведения, представленные ООО «ГЕТБЛОГГЕР» и ООО «ЮгМедиаПродукт».

Временной интервал исследования товарного рынка – период с 17.04.2021 г. по 06.06.2021 г.

Продуктовыми границами товарного рынка является деятельность по продвижению товаров (брендов) в сети Интернет через блоггеров (influence marketing).

Географическими границами рынка являются географические границы в пределах Российской Федерации.

В соответствии с п. 10.6 Порядка проведения анализа, для целей исследования определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на одном товарном рынке производится в объеме, необходимом для установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующими субъектами, которым указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Лицом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, является ООО «ЮгМедиаПродукт», лицом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки является ООО «ГЕТБЛОГГЕР».

Деятельность хозяйствующих субъектов на одном товарном рынке с учетом временного интервала, продуктовых и географических границ является обстоятельством, свидетельствующем о наличии конкурентных отношений между этими субъектами.

Таким образом, можно сделать вывод о наличии конкурентных отношений между ООО «ЮгМедиаПродукт» и ООО «ГЕТБЛОГГЕР».

Ставропольским УФАС России был направлен запрос ООО «Регистратор

доменных имен РЕГ.РУ» (исх. №ГЗ/05-8110/2021 от 08.07.2021г.) с истребованием информации о принадлежности сайта <https://postmarket.pro>.

14.07.2021 г. (вх. №05/6298э) в Ставропольское УФАС России поступил ответ ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ», согласно которого администратором доменного имени «postmarket.pro» является <***>. <***> является одним из учредителей ООО «ЮгМедиаПродукт» согласно выписки из ЕГРЮЛ.

Также, Ставропольским УФАС России был направлен запрос в ООО «Яндекс» (исх. №ГЗ/05-8116/2021 от 08.07.2021 г.) с истребованием информации о размещенной контекстной рекламе в системе «Яндекс».

В адрес Ставропольского УФАС России поступил ответ ООО «Яндекс» (вх. №05/6815э от 26.07.2021 г., вх. 5266 от 02.08.2021 г.) и копии документов: договор №1550292/21 от 02.02.2021 г., приложения к данному договору, дополнительные соглашения к данному договору, счета на оплату услуг, акты об оказанных услугах, счета-фактуры).

Из ответа ООО «Яндекс» стало известно, что спорная реклама размещалась в период с 17.04.2021 г. по 06.06.2021 г. в рамках договора возмездного оказания услуг №1550292/21 от 02.02.2021 г., заключённого между ООО «Яндекс» и ООО «Смарт Медиа адв» /ИНН 7715807028, ОГРН 1107746308196, юридический адрес: 125371, г. Москва, Волоколамское шоссе, д. 89, корп. 1, стр. 2, каб. 104, почтовый адрес: г. Москва, Цветной б-р, д. 25, стр. 3, тел. +7(499)113-13-64, reports@ft-dev.ru, e.babaevskaya@mgcom.ru, doc@mgcom.ru/.

Из ответа ООО «Яндекс» также стало известно, что при размещении спорной рекламы рекламодателем были использованы следующие ключевые слова: «getblogger, гетблогер, getblogger блогеры, getblogger отзывы блогеров и т.д.».

Ставропольским УФАС России в адрес ООО «Смарт Медиа адв» был направлен запрос (исх. №ДС/05-9254/2021 от 05.08.2021 г.) с истребованием необходимой информации и документов.

В адрес Ставропольского УФАС России от ООО «Смарт Медиа адв» поступил ответ и запрошенные документы (исх. б/н от 02.09.2021 г., вх. 05/8437э от 02.09.2021г.). Из ответа ООО «Смарт Медиа адв» стало известно, что между Обществом и ООО «Яндекс» был заключен договор №1550292/21 от 02.02.2021 г., в соответствии с которым Яндекс принимает на себя обязательства оказывать, а ООО «Смарт Медиа адв» обязуется принимать и оплачивать рекламные услуги, связанные с размещением в сети Интернет представленных Обществом рекламных материалов третьих лиц (клиентов Общества) в соответствии с условиями договора и приложений к нему. ООО «Смарт Медиа адв» является посредником (агентством) между клиентом (рекламодателем) и рекламной площадкой (Яндекс), не является лицом, определяющим объект рекламирования и (или) содержание рекламы. ООО «Смарт Медиа адв» является агентством по предоставлению услуг сервиса Яндекс.Директ, который предполагает самостоятельную настройку рекламодателями рекламных объявлений.

В своем ответе ООО «Смарт Медиа адв» указало, что спорное рекламное

объявление, размещенное в системе Яндекс.Директ принадлежит ООО «ЮгМедиаПродукт».

Ставропольским УФАС России в адрес ООО «ЮгМедиаПродукт» был направлен запрос (исх. №ДС/05-9253/2021 от 05.08.2021 г.) с истребованием необходимой информации и документов.

В адрес Ставропольского УФАС России поступил ответ и запрошенные документы от ООО «ЮгМедиаПродукт» (исх. 01 от 16.08.2021 г., вх. 05/7595э от 16.08.2021 г., вх. №5558 от 16.08.2021 г.).

Из данного ответа стало известно, что настройку спорной рекламы в системе «Яндекс» для ООО «ЮгМедиаПродукт» осуществлял ИП <***> на основании договора №91 возмездного оказания услуг от 07.04.2021 г. ИП <***> осуществлял размещение и настройку спорной рекламы в системе «Яндекс» исходя из своих профессиональных знаний. Со слов ООО «ЮгМедиаПродукт», у Общества отсутствует доступ в личный кабинет в системе Яндекс.Директ. Из ответа ООО «ЮгМедиаПродукт» стало известно, что при размещении спорной рекламы использовались следующие ключевые слова: getblogger, getblogger ru, getblogger отзывы, getblogger блогеры и т.д.

ООО «ЮгМедиаПродукт» в своём ответе указало, что по результатам оказанных услуг по Договору №91 от 07.04.2021 г. ООО «ЮгМедиаПродукт» и ИП <***> был составлен Акт 1 об оказанных услугах от 07.04.2021 г., но, по словам Общества, данный акт Заказчиком не был подписан в связи с возникшими вопросами по размещению данной контекстной рекламы.

При этом, в своём ответе ООО «ЮгМедиаПродукт» указало, что в адрес Исполнителя претензии по результатам выполненных работ в рамках кампании по размещению в системе «Яндекс» контекстной рекламы с обозначением «GetBlogger» не направлялись.

В своём ответе ООО «ЮгМедиаПродукт» указало, что администратором доменного имени «postmarket.pro» является <***>.

ООО «ЮгМедиаПродукт» в своём ответе указало, что использование обозначения, сходного с товарным знаком хозяйствующего субъекта-конкурента в качестве ключевых слов при оформлении контекстной рекламы не является использованием товарного знака в контексте ст. 1484 ГК РФ, не создаёт смешения между услугами, оказываемыми ООО «ГЕТБЛОГГЕР» и ООО «ЮгМедиаПродукт», не вводит пользователей в заблуждение, а значит не может рассматриваться как акт недобросовестной конкуренции. Размещение рекламного объявления ООО «ЮгМедиаПродукт» в системе «Яндекс» не повлекло какого-либо изменения в структуре потребительского спроса, данная контекстная реклама не вводила потребителей в заблуждение, не содержала некорректного сравнения услуг ООО «ЮгМедиаПродукт» и ООО «Гетблоггер», а также дискредитирующих сведений об услугах ООО «Гетблоггер».

30.09.2021 г. (вх. 6642) в адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные пояснения и материалы ООО «ЮгМедиаПродукт». В данных письменных пояснениях Общество указало, что действия ООО «ЮгМедиаПродукт», связанные с использованием ключевых слов при размещении рекламных

объявлений не являются недобросовестной конкуренцией по смыслу статьи 14.6 Федерального закон от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». Согласно правовой позиции, изложенной в письме ФАС России от 21.10.2019 г. для выявления акта недобросовестной конкуренции необходимо наличие в действиях хозяйствующего субъекта всех признаков недобросовестной конкуренции, установленных в п. 9 ст. 4 Федерального закон от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». Недоказанность хотя бы одного из признаков исключает признание действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции. В результате проведенной рекламной кампании, выручка ООО «ЮгМедиаПродукт» за период с 17.04.2021 г. по 06.06.2021 г. составила всего 114 000 руб., поэтому отсутствуют основания говорить о том, что Общество причинило огромный ущерб ООО «ГЕТБЛОГГЕР» и что ООО «ЮгМедиаПродукт» сформировало приоритетный спрос для себя. На основании вышесказанного, спорная контекстная реклама с использованием ключевых слов не создала преимущества Общества на рынке услуг, не повлекла изменение потребительского спроса, не создало смешения.

Также Общество указало, что ООО «ЮгМедиаПродукт» не использует наименование «гетблоггер» с целью индивидуализации товаров, работ и услуг, используемых им, не выступает в гражданском обороте под фирменным наименованием «гетблоггер», в связи с этим отсутствует вероятность смешения между товарами, услугами и деятельностью ООО «ГЕТБЛОГГЕР» и ООО «ЮгМедиаПродукт». ООО «ЮгМедиаПродукт» работает под обозначением «PostMarket», внешний вид интерфейсов сайтов «PostMarket» и «GetBlogger» существенно отличаются, на сайте «PostMarket» нигде не встречаются слова «гетблоггер» и указано, что деятельность осуществляется от имени ООО «ЮгМедиаПродукт». Доказательства смешения в деле отсутствуют. Использование ключевых слов при размещении рекламы ООО «ЮгМедиаПродукт» не является фактом использования товарного знака «GetBlogger».

01.10.2021 г. в адрес Ставропольского УФАС России поступили дополнительные письменные пояснения и документы от ООО «ЮгМедиаПродукт». В данных дополнительных письменных пояснениях Общество указало, что действия ООО «ЮгМедиаПродукт», связанные с использованием ключевых слов при размещении рекламных объявлений не являются недобросовестной конкуренцией по смыслу статьи 14.6 Федерального закон от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». Согласно правовой позиции, изложенной в письме ФАС России от 21.10.2019 г. для выявления акта недобросовестной конкуренции необходимо наличие в действиях хозяйствующего субъекта всех признаков недобросовестной конкуренции, установленных в п. 9 ст. 4 Федерального закон от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». Недоказанность хотя бы одного из признаков исключает признание действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции. В период распространения спорной рекламы (с ноября 2020г. по декабрь 2020 г.) не произошло изменений в структуре потребительского спроса в пользу ООО «ЮгМедиаПродукт». В период с ноября по декабрь 2020 года ООО «ЮгМедиаПродукт» осуществляло рекламную кампанию продукта «PostMarket.pro». Данная кампания проводилась ООО «Цифропром», ООО «Русбейс», ООО «Комитет» путем размещения рекламно-информационных материалов, интервью и т.д. Данные факты подтверждаются документами, содержащимися в материалах дела. Услуги по проведению рекламной кампании были оплачены ООО «ЮгМедиаПродукт» в полном объеме.

ООО «ЮгМедиаПродукт» заключило договор с ИП <***>, на размещение спорной рекламы с сети Интернет, услуги по размещению спорной рекламы были оплачены.

В результате проведенной рекламной кампании, выручка ООО «ЮгМедиаПродукт» за период с 17.04.2021 г. по 06.06.2021 г. составила всего 114 000 руб., поэтому отсутствуют основания говорить о том, что Общество причинило огромный ущерб ООО «ГЕТБЛОГГЕР» и что ООО «ЮгМедиаПродукт» сформировало приоритетный спрос для себя.

ООО «ЮгМедиаПродукт» не использует наименование «гетблоггер» с целью индивидуализации товаров, работ и услуг, используемых им, не выступает в гражданском обороте под фирменным наименованием «гетблоггер», в связи с этим отсутствует вероятность смешения между товарами, услугами и деятельностью ООО «ГЕТБЛОГГЕР» и ООО «ЮгМедиаПродукт». ООО «ЮгМедиаПродукт» работает под обозначением «PostMarket», внешний вид интерфейсов сайтов «PostMarket» и «GetBlogger» существенно отличаются, на сайте «PostMarket» нигде не встречаются слова «гетблоггер» и указано, что деятельность осуществляется от имени ООО «ЮгМедиаПродукт». Доказательства смешения в деле отсутствуют. Использование ключевых слов при размещении рекламы ООО «ЮгМедиаПродукт» не является фактом использования товарного знака «GetBlogger». Спорная контекстная реклама с использованием ключевых слов не создала преимущества Общества на рынке услуг, не повлекла изменение потребительского спроса, не создало смешения. В связи с этим, спорная контекстная реклама ООО «ЮгМедиаПродукт» не является актом недобросовестной конкуренции.

28.12.2021 г. на рассмотрении дела №026/01/14.6-2009/2021 представитель ООО «ЮгМедиаПродукт» по доверенности <***> представила письменные объяснения, в которых указала, что настройка спорной рекламы производилась ИП <***>.

<***> представила форму «Бриф на продвижение» (приложение к договору №91 от 07.04.2021 г.) и указала, что ООО «ЮгМедиаПродукт» не указывало в задании на спорную рекламу ключевые слова «getblogger»/«гетблоггер».

Также <***> представила переписку с ИП <***>, в которой ООО «ЮгМедиаПродукт» предъявляло претензии к размещенной рекламе. <***> указала, что ООО «ЮгМедиаПродукт» не использует и не давало задания ИП <***> на использование в контекстной рекламе наименования ООО «ГЕТБЛОГГЕР» с целью индивидуализации товаров/услуг, реализуемых им, не выступает в гражданском обороте под фирменным наименованием ООО «ГЕТБЛОГГЕР».

На рассмотрение дела 21.03.2022 г. представители ООО «ЮгМедиаПродукт» и ООО «ГЕТБЛОГГЕР» не подключились посредством системы (программы) «TrueConf». Общества уведомлены надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела.

Комиссия Ставропольского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, изучив материалы дела, приведенные ООО «ГЕТБЛОГГЕР», ООО «ЮгМедиаПродукт» объяснения, доводы и аргументы, приходит к следующим выводам.

В ходе рассмотрения дела №026/01/14.6-2009/2021 о нарушении антимонопольного законодательства было установлено, что при введении в поисковой строке системы «Яндекс» словесной части товарного знака «GetBlogger» появляется список найденных страниц, соответствующих запросу.

Наряду с найденными страницами в системе «Яндекс» появляется контекстная реклама со следующим текстом:

«GetBlogger? PostMarket. Оплата только за результат

postmarket.pro > GetBlogger? PostMarket реклама

Современный сервис для поиска и размещения рекламы у блогеров. Полная

аналитика * Более 30 тыс блогеров. Охват до 28 млн человек. Самый современный сервис

Проверка блогера * умный подбор * Автоматизированная работа * Выгодные цены

Контактная информация * +7(912) 099-XX-XX Показать * ежедневно 8:30-18:30».

При переходе по гиперссылке, указанной в рекламе, происходит перенаправление на сайт <https://postmarket.pro>. На данном сайте размещена следующая информация: «PostMarket - это уникальный автоматизированный сервис покупки рекламы у микроблогеров и активных пользователей Instagram и TikTok. Здесь собрано и проверено более 30 000 лидеров мнений, которые рекомендуют товары/услуги своим друзьям и подписчикам. В этом убедились уже более 1500 рекламодателей».

Данный факт зафиксирован и подтверждается нотариальным протоколом от 19.05.2021 г., зарегистрированным в реестре под №36/77-н/36-2021-1-1795.

Согласно ответа ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» от 14.07.2021 г. вх. №05/6298э, администратором доменного имени «postmarket.pro» является <***>. В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ <***> является одним из учредителей ООО «ЮгМедиаПродукт».

Информация, представленная ООО «ЮгМедиаПродукт» в адрес Ставропольского УФАС России (вх. 05/7595э от 16.08.2021 г., вх. №5558 от 16.08.2021 г.), также подтверждает, что администратором доменного имени «postmarket.pro» является <***>.

Таким образом, вышеуказанная спорная контекстная реклама распространялась в интересах ООО «ЮгМедиаПродукт» /ИНН 2634803403, ОГРН 1112651025035/, с целью формирования или поддержания интереса к услугам по продвижению товаров (брендов) в сети Интернет через блоггеров, оказываемым ООО «ЮгМедиаПродукт».

При этом в качестве критерия для показа спорного рекламного объявления были использованы следующие ключевые слова: «getblogger, getblogger.ru, гетблогер, getblogger plus, https getblogger.ru, plus getblogger.ru, getblogger блогеры,

getblogger отзывы, getblogger отзывы блогеров, платформа getblogger, getblogger аналоги, гет блогер, гетблоггер и т.д.».

Данный факт подтверждается ответом ООО «Яндекс» (вх. №05/6815э от 26.07.2021 г., вх. 5266 от 02.08.2021 г.), а также информацией, представленной ООО «ЮгМедиаПродукт» (исх. 01 от 16.08.2021 г., вх. 05/7595э от 16.08.2021 г., вх. №5558 от 16.08.2021 г.).

Обозначение «GetBlogger» является зарегистрированным товарным знаком. Свидетельство №632311, выданное Федеральной службой по интеллектуальной собственности, подтверждает государственную регистрацию товарного знака «GetBlogger» 11.10.2017 в государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации.

В соответствии со Свидетельством №632311 правообладателем товарного знака «GetBlogger» является ООО «Гетблоггер». Свидетельство №632311 на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака с 18.10.2016 и исключительное право на товарный знак в отношении товаров следующих классов МКТУ: 35 – реклама; продвижение продаж третьих лиц; 41 – организация и проведение конференций; организация и проведение мастерклассов (обучение); организация и проведение семинаров. Дата истечения срока действия исключительного права – 18.10.2026 г.

Таким образом, в качестве критерия для показа спорного рекламного объявления ООО «ЮгМедиаПродукт» были использованы ключевые слова, сходные до степени смешения с товарным знаком «GetBlogger» (Свидетельством №632311), а также с фирменным наименованием ООО «Гетблоггер».

Согласно части 1 статьи 1225 ГК РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются: 1) произведения науки, литературы и искусства; 2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); 3) базы данных; 4) исполнения; 5) фонограммы; 6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); 7) изобретения; 8) полезные модели; 9) промышленные образцы; 10) селекционные достижения; 11) топологии интегральных микросхем; 12) секреты производства (ноу-хау); 13) фирменные наименования; 14) товарные знаки и знаки обслуживания; 15) наименования мест происхождения товаров; 16) коммерческие обозначения.

В соответствии со ст. 1484 ГК РФ, лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак (часть 1).

В соответствии с ч. 3 ст. 1484 ГК РФ 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.

Использование ООО «ЮгМедиаПродукт» обозначения «GetBlogger», сходного до степени смешения со средствами индивидуализации, принадлежащими ООО «Гетблоггер», в качестве ключевых слов при размещении рекламы в сети «Интернет», оказывает влияние на результаты поисковой выдачи путем демонстрации пользователю рекламных объявлений лиц, не имеющих отношения к первоначальному поисковому запросу пользователя.

Анализ текста спорной контекстной рекламы ООО «ЮгМедиаПродукт», размещенной в сети «Интернет», свидетельствует о том, что в ней последовательно перечислены обозначения «GetBlogger» и «PostMarket». Обозначение «GetBlogger» является зарегистрированным товарным знаком, правообладателем которого является ООО «Гетблоггер» /ИНН 7709975183, ОГРН 1167746911837/. Обозначение «PostMarket» является коммерческим обозначением, которое используется ООО «ЮгМедиаПродукт» /ИНН 2634803403, ОГРН 1112651025035/ в предпринимательской деятельности. При этом в тексте спорной рекламы отсутствует информация, прямо указывающая на то, что эти обозначения принадлежат различным хозяйствующим субъектам, реализующим одни и те же услуги - услуги по продвижению товаров (брендов) в сети Интернет через блоггеров.

Таким образом, обозначение «GetBlogger», правообладателем которого является ООО «Гетблоггер», было использовано ООО «ЮгМедиаПродукт» не только в качестве ключевых слов в качестве критерия для показа спорного рекламного объявления, но и непосредственно в тексте спорной контекстной рекламы, размещенной в сети «Интернет».

Вышеуказанные факты свидетельствуют о том, что у пользователя (потребителя) под воздействием содержания контекстной рекламы ООО «ЮгМедиаПродукт», размещенной в сети «Интернет», может возникнуть впечатление, что при переходе по рекламной ссылке он будет переадресован на сайт правообладателя товарного знака «GetBlogger», либо сайт, иным образом связанный с правообладателем. Следовательно, пользователь (потребитель) может быть введен в заблуждение относительно лица, оказывающего необходимые ему услуги.

Согласно выписки из ЕГРЮЛ, одним из видов деятельности ООО «Гетблоггер» с 2016 года является деятельность web-порталов (ОКВЭД – 63.12). В настоящее время Общество фактически осуществляет деятельность продвижения товаров (брендов) в сети Интернет через блоггеров (influence marketing). ООО «Гетблоггер» является правообладателем товарного знака «GetBlogger» (свидетельство №632311) и администратором сервиса «GetBlogger», предназначенного для сбора и систематизации информации о блогерах, просмотра учетных записей блогеров, взаимодействия по вопросу размещения публикаций между рекламодателями и блогерами, а также оказания услуг по размещению рекламных и информационных публикаций на страницах блогеров в социальных сетях.

Согласно Выписки из ЕГРЮЛ, основным видом деятельности ООО «ЮгМедиаПродукт» с 2011 года является деятельность рекламных агентств (ОКВЭД 73.11). В настоящее время Общество осуществляет деятельность продвижения товаров (брендов) в сети Интернет через блоггеров (influence marketing). Согласно сведениям, размещенным на сайте <https://postmarket.pro>, ООО «ЮгМедиаПродукт» осуществляет услуги по организации взаимодействия блогеров и рекламодателей в сети Интернет.

Таким образом, ООО «ЮгМедиаПродукт» и ООО «Гетблоггер» осуществляют аналогичную деятельность на одном товарном рынке.

ООО «Гетблоггер» свое фирменное наименование, а также товарный знак «GetBlogger» добросовестно использует в своей деятельности, начиная с 2016 года, посредством размещения на вывесках, в рекламе, внутренних документах и т.д. В связи с чем, обозначения «Гетблоггер» и «GetBlogger» являются достаточно известными, узнаваемым в пределах территории Российской Федерации и ассоциируются непосредственно с ООО «Гетблоггер» /ИНН 7709975183, ОГРН 1167746911837/.

Таким образом, принадлежащие ООО «Гетблоггер» обозначения «Гетблоггер» и «GetBlogger» приобрели известность на территории Российской Федерации как обозначения товаров (услуг), которые реализует (оказывает) именно правообладатель. Следовательно, действия ООО «ЮгМедиаПродукт», использующего спорное обозначение, направлены на получение необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности. В данном случае ООО «ЮгМедиаПродукт» мог получить преимущества в виде привлечения к своим услугам потребителей, которые полагают, что приобретают услуги правообладателя. Кроме того, ООО «ЮгМедиаПродукт» получил возможность снизить издержки за счет использования репутации средства индивидуализации, принадлежащего ООО «Гетблоггер».

В материалах дела имеется информация (ответ ООО «Яндекс» (вх. №05/6815э от 26.07.2021 г., вх. 5266 от 02.08.2021 г.); ответ ООО «Смарт Медиа адв» (исх. б/н от 02.09.2021 г., вх. 05/8437э от 02.09.2021г.), исходя из которой следует, что спорная контекстная реклама размещалась в период с 17.04.2021 г. по 06.06.2021 г. в рамках договора возмездного оказания услуг №1550292/21 от 02.02.2021 г., заключённого между ООО «Яндекс» и ООО «Смарт Медиа адв» /ИНН 7715807028, ОГРН 1107746308196/.

В соответствии с указанным договором ООО «Яндекс» принимает на себя обязательства оказывать, а ООО «Смарт Медиа адв» обязуется принимать и оплачивать рекламные услуги, связанные с размещением в сети Интернет представленных Обществом рекламных материалов третьих лиц (клиентов Общества) в соответствии с условиями договора и приложений к нему. ООО «Смарт Медиа адв» является посредником (агентством) между клиентом (рекламодателем) и рекламной площадкой (Яндекс), не является лицом, определяющим объект рекламирования и (или) содержание рекламы. ООО «Смарт Медиа адв» является агентством по предоставлению услуг сервиса Яндекс.Директ, который предполагает самостоятельную настройку рекламодателями рекламных объявлений.

Из информации, представленной ООО «ЮгМедиаПродукт» (исх. 01 от 16.08.2021г., вх. 05/7595э от 16.08.2021 г., вх. №5558 от 16.08.2021 г.) следует, что настройку спорной рекламы в сети «Яндекс» для ООО «ЮгМедиаПродукт» осуществлял ИП <***> на основании договора №91 возмездного оказания услуг от 07.04.2021г. В соответствии с условиями данного договора ИП <***> обязуется оказывать по заданию заказчика услуги по настройке контекстной рекламы в сети «Яндекс», а ООО «ЮгМедиаПродукт» обязуется оплатить эти услуги. Согласно пункту 2 договора №91 возмездного оказания услуг от 07.04.2021г., ООО «ЮгМедиаПродукт» обязуется предоставить ИП <***> всю необходимую для

оказания услуги информацию, документацию, материалы, макеты, шаблоны, рисунки, концептуальные решения и прочее.

Таким образом, ООО «ЮгМедиаПродукт» самостоятельно, по своему усмотрению был сформирован текст рекламного объявления, который будет показываться пользователям, включая заголовок рекламного сообщения, указание гиперссылки на сайт, к которому формируется интерес, ключевые слова, при введении которых в поисковую строку, будет показываться его объявление. ИП <***> по заданию ООО «ЮгМедиаПродукт» только выполнил настройку контекстной рекламы посредством сервиса «Яндекс.Директ». Указанное, в частности, подтверждается ответом ООО «ЮгМедиаПродукт» (вх. 05/7595э от 16.08.2021 г., вх. №5558 от 16.08.2021 г.), из которого следует, что в адрес ИП <***> претензии по результатам выполненных работ в рамках кампании по размещению в системе «Яндекс» контекстной рекламы с обозначением «GetBlogger» не направлялись.

В качестве доказательств того, что ООО «ЮгМедиаПродукт» не указывало в задании на спорную рекламу ключевые слова «getblogger» / «гетблоггер», а ИП <***> самостоятельно использовал эти слова при производстве и размещении спорной рекламы, Общество представило форму «Бриф на продвижение» (приложение к договору №91 от 07.04.2021 г.) и переписку с ИП <***> с предъявлением претензий к его работе.

Однако, форма «Бриф на продвижение» (приложение к договору №91 от 07.04.2021 г.) надлежащим образом не подписана и не заверена печатью ООО «ЮгМедиаПродукт» и ИП <***>, а представленную переписку ООО «ЮгМедиаПродукт» с ИП <***> невозможно идентифицировать, то есть каким-либо образом связать данную переписку как переписку представителя ООО «ЮгМедиаПродукт» с ИП <***>. Более того, представленные объяснения ООО «ЮгМедиаПродукт» в адрес Ставропольского УФАС России противоречат представленным ранее объяснениям Общества.

Следовательно, представленные ООО «ЮгМедиаПродукт» доказательства не опровергают факт определения содержания рекламного объявления и перечня ключевых слов именно ООО «ЮгМедиаПродукт».

В данном случае действия ООО «ЮгМедиаПродукт» не рассматриваются как использование средств индивидуализации в смысле Гражданского Кодекса Российской Федерации, поскольку данное действие не направлено на индивидуализацию собственных товаров (услуг).

Вместе с тем, действия ООО «ЮгМедиаПродукт», связанные с использованием при размещении контекстной рекламы в сети «Интернет» в качестве критерия для показа рекламного объявления ключевых слов, сходных до степени смешения с фирменным наименованием и товарным знаком субъекта-конкурента ООО «Гетблоггер», а также непосредственно в тексте спорной контекстной рекламы, способны вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента ООО «Гетблоггер» либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом ООО «Гетблоггер» в гражданский оборот.

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 172 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 №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 Закона "О защите конкуренции", статья 10.bis Парижской конвенции).

Таким образом, действия ООО «ЮгМедиаПродукт» рассматриваются с точки зрения их влияния на конкурентную среду, выражающегося в возможном смешении услуг разных производителей в силу невозможности для потребителя установить, какое из лиц - владельцев обозначений выступает в качестве поставщика услуги. В результате такого смешения потребитель услуг ошибочно полагает, что поставщиком услуги является иной субъект.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» под недобросовестной конкуренцией понимаются 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 рамках рассмотрения дела №026/01/14.6-2009/2021 о нарушении антимонопольного законодательства были установлены все признаки недобросовестной конкуренции:

- факт осуществления хозяйствующим субъектом - ООО «ЮгМедиаПродукт» действий, способных оказать влияние на состояние конкуренции;
- отличие избранного хозяйствующим субъектом - ООО «ЮгМедиаПродукт» способа конкуренции на рынке от поведения, которое в подобной ситуации ожидалось бы от любого субъекта, преследующего свой имущественный интерес, но не выходящего за пределы осуществления гражданских прав и честной деловой практики;
- направленность поведения хозяйствующего субъекта - ООО «ЮгМедиаПродукт» на получение преимуществ, в частности имущественной выгоды или возможности ее извлечения, при осуществлении экономической деятельности за счет иных участников рынка, в том числе посредством оказания влияния на выбор покупателей (потребителей), на возможность иных хозяйствующих субъектов, конкурирующих добросовестно, извлекать преимущество из предложения товаров на рынке, на причинение вреда хозяйствующим субъектам-конкурентам.

В соответствии со статьёй 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «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:

незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ним до степени смешения, путем 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 при других способах адресации.

В соответствии со статьей 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности следует, что актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Действия ООО «ЮгМедиаПродукт», связанные с использованием ООО «ЮгМедиаПродукт» в тексте спорной рекламы товарного знака «GetBlogger», а также фирменного наименования «Гетблоггер» и товарного знака «GetBlogger» в качестве ключевых слов при размещении контекстной рекламы в системе «Яндекс» могут привести к путанице, ввести в заблуждение потребителей, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, могут нанести вред деловой репутации ООО «Гетблоггер» и способны причинить убытки ООО «Гетблоггер».

Таким образом, действия ООО «ЮгМедиаПродукт» являются актом недобросовестной конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать ООО «ЮгМедиаПродукт» /ИНН 2634803403, ОГРН 1112651025035, 355000, Ставропольский край, г. Ставрополь, ул. Октябрьская, д. 184, корп. А, оф.43; зарегистрировано в качестве юридического лица 24.08.2011 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю/ нарушившим статью 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Выдать ООО «ЮгМедиаПродукт» /ИНН 2634803403, ОГРН 1112651025035, 355000, Ставропольский край, г. Ставрополь, ул. Октябрьская, д. 184, корп. А, оф.43; зарегистрировано в качестве юридического лица 24.08.2011 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю/ предписание о прекращении нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение изготовлено в полном объеме 01.04.2022 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения

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 решение антимонопольного органа.