

АЯ-08/8007 от 17.06.2020

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 27.05.2020г. 01/132-к о возбуждении дела №016/01/14.6-871/2020 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам отношении ООО «АРП Групп» (ОГРН: 1151690092179, Дата присвоения ОГРН: 10.11.2015, ИНН: 1659164041, КПП: 165601001) статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании товарного знака ЗАО «Группы компаний «Пенетрон-Россия» №288806 «Пенетрон» в качестве ключевого слова при размещении интернет-рекламы в поисковой системе «Яндекс»,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) поступило обращение (вх. №1483/ж от 10.02.2020г.) в котором ООО «ТК «Пенетрон-Казань» сообщило, при поиске в системе «Яндекс» товара марки «Пенетрон», выходит реклама веб-сайта принадлежащего ООО «АРП Групп», на котором предлагается покупка «аналогичных» товаров, что имеет признаки нарушения Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

ЗАО «Группы компаний «Пенетрон-Россия» является правообладателем товарного знака по свидетельствам Российской Федерации № 288806, индивидуализирующими словесными элементами которых являются «Пенетрон», и использует данные обозначения как коммерческое обозначение (пункт статьи 1539 ГК РФ).

ООО «АРП Групп» не является официальным дилером ЗАО «Группы компаний «Пенетрон-Россия» и не могут официально распространять товар марки «Пенетрон».

Управлением установлен, что при переходе на сайт <https://www.airinprof.ru/>, ООО «АРП Групп» предлагает потребителям ассортимент товаров аналогичных «Пенетрону», таких как «КТ-Трон». ООО «АРП Групп» не имеет в наличии товаров марки «Пенетрон».

Поскольку лицензионных договоров на использование указанных выше товарных знаков между Заявителем и ООО «АРП Групп» не заключалось, ООО «ТК «Пенетрон-Казань» 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 04.02.2020 г., который подтверждает доводы заявителя относительно показа рекламы сайта <https://www.airinprof.ru/> при вводе запроса «Пенетрон».

На указанном сайте при поисковом запросе «Пенетрон» выводится реклама сайта <https://www.airinprof.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 <https://www.airinprof.ru/> при запросе «Пенетрон»;

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 07.12.2017 г. по настоящее время размещается реклама с основным текстом «Пенетрон-проникающая гидроизоляция. Материалы в наличии. Гарантия качества КТрон-1 проникающий. Пенетрирующие составы. Проникающий состав».

Реклама размещалась в рамках договора, заключенного между Яндексом и ООО «АРП Групп» (ОГРН: 1151690092179, Дата присвоения ОГРН: 10.11.2015, ИНН: 1659164041, КПП: 165601001) 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.

Также было указано следующее.

В качестве критерия показа рекламы ООО «АРП Групп» использовались следующая ключевая фраза: пенетрон.

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 «АРП Групп», выразившихся в использовании товарного знака ЗАО «Группы компаний «Пенетрон-Россия» №288806 «Пенетрон» 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 «АРП Групп» и ЗАО «Группы компаний «Пенетрон-Россия» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами;
- ООО «АРП Групп» и ЗАО «Группы компаний «Пенетрон-Россия» осуществляют деятельность на одном фактическом товарном рынке, а именно: занимаются оптовой торговлей на рынке стройматериалов;
- Действия ООО ООО «АРП Групп» противоречат ст. 14.6 Закона о защите конкуренции, требованиям добросовестности, разумности и справедливости;
- Действия ООО ООО «АРП Групп» способны причинить убытки ЗАО «Группы компаний «Пенетрон-Россия» 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 «АРП Групп» (ОГРН: 1151690092179, Дата присвоения ОГРН: 10.11.2015, ИНН: 1659164041, КПП: 165601001), выразившиеся в использовании товарного знака ЗАО «Группы компаний «Пенетрон-Россия» №288806 «Пенетрон» в качестве ключевого слова при размещении интернет-рекламы в поисковой системе «Яндекс».

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

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело №016/01/14.6-871/2020 к рассмотрению на 15 июля 2020 года на 14 часов 30 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55 (2 этаж), зал заседаний.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела №016/01/14.6-871/2020 в качестве ответчика ООО «АРП Групп» (ОГРН: 1151690092179, Дата присвоения ОГРН: 10.11.2015, ИНН: 1659164041, КПП: 165601001).

3. ООО «АРП Групп» (ОГРН: 1151690092179, Дата присвоения ОГРН: 10.11.2015, ИНН: 1659164041, КПП: 165601001) в срок до 13 июля 2020 года представить в Татарстанское УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов (с дублированием на электронную почту to16-mishenkin@fas.gov.ru, to16@fas.gov.ru) согласно следующему перечню:

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

виды деятельности, осуществляемые ООО «АРП Групп» за 2018, 2019, 2020 года с указанием объемов оказанных услуг, произведенных, реализованных товаров, выполненных работ по каждому виду деятельности отдельно, в стоимостном (в рублях) и в натуральном выражении;

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

документы (договоры), позволяющие ООО «АРП Групп» использовать товарный знак ЗАО «Группы компаний «Пенетрон-Россия» №288806 «Пенетрон»;

копии всех договоров на изготовление, размещение и распространение рекламных материалов в поисковике «Яндекс» с использованием ключевых слов «Пенетрон», 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 «АРП Групп» 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;

информация и названия обо всех производимых и реализуемых Вашей организацией товаров (продукции) в 2018-2020 году, с указанием область их использования (применения), разработчика, поставщика, физико-химических свойств;

наличие лицензии на виды деятельности (указать и представить копии), свидетельства о регистрации товарных знаков, патентов и т.д.;

информацию обо всех используемых коммерческих обозначениях в 2018-2020 годах;

документы и материалы по всем размещенным (размещаемым), распространенным (распространяемым) в 2018-2020 годах рекламам и информационным материалам по товарам, работам и услугам производимых (реализуемых), выполняемых, оказываемых соответственно Вашей организацией;

сколько было реализовано продукции с наименованием Пенетрон в 2018, 2019 и 2020

году в стоимостном (в рублях) и в натуральном выражении (единиц, штука, тонна, килограмм и т.п.)

количество сотрудников в организации в 2018, 2019 и 2020 годах (отдельно по каждому году), с приложением копии штатного расписания

наименование, ИНН и адрес поставщика (производителя), реализуемой Вашей организацией продукции, с приложением копии всех заключенных договоров, соглашений, со всеми дополнениями, а также представить документы, подтверждающие исполнение указанных договоров, соглашений (акты выполненных работ, оказанных услуг, поставленных товаров, платежных поручений, счетов, чеки, товарные накладные и т.д.);

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.

Привлечь к участию в рассмотрении дела №016/01/14.6-871/2020 в качестве заявителя – ООО «ТК «Пенетрон-Казань» (420087, РТ, г. Казань, ул. Родины, д. 11, алитер А, пом. 1, ОГРН: 1151690098966, Дата присвоения ОГРН: 30.11.2015, ИНН: 1660257614, КПП: 166001001).

ООО «ТК «Пенетрон-Казань» (420087, РТ, г. Казань, ул. Родины, д. 11, алитер А, пом. 1, ОГРН: 1151690098966, Дата присвоения ОГРН: 30.11.2015, ИНН: 1660257614, КПП: 166001001) в срок до 6 июля 2020 года представить в Татарстанское УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов (с дублированием на электронную почту to16-mishenkin@fas.gov.ru, to16@fas.gov.ru) согласно следующему перечню:

документы (договоры), позволяющие ООО «ТК «Пенетрон-Казань» использовать товарный знак ЗАО «Группы компаний «Пенетрон-Россия» №288806 «Пенетрон»;

виды деятельности, осуществляемые ООО «ТК «Пенетрон-Казань» за 2018, 2019, 2020 года с указанием объемов оказанных услуг, произведенных, реализованных товаров, выполненных работ по каждому виду деятельности отдельно, в стоимостном (в рублях) и в натуральном выражении;

наличие лицензии на виды деятельности (указать и представить копии), свидетельства о регистрации товарных знаков, патентов и т.д.;

сколько было реализовано продукции с наименованием Пенетрон в 2018, 2019 и 2020 году в стоимостном (в рублях) и в натуральном выражении (единиц, штука, тонна, килограмм и т.п.)

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-mishenkin@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)