

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 062/01/14.6-247/2020

«25» июня 2020 года г. Рязань

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

председателя - <...>

членов Комиссии - <...> ,

с участием представителей:

- заявителя – <...> (доверенность от 24.01.2020);

- ответчика – <...> (доверенность от 27.05.2020)

при рассмотрении дела № 062/01/14.6-247/2020 по признакам нарушения пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) со стороны ООО «Тэк-Системс» (ИНН 6230112920, г. Рязань, Куйбышевское ш., д.14А, лит. А2, пом. Н4, оф. 202), выразившегося в использовании текстовой части товарного знака «ризур», принадлежащего ООО «НПО РИЗУР» по свидетельству на товарный знак № 487601; № 485727 для контекстной рекламы

УСТАНОВИЛА:

В адрес Рязанского УФАС России поступило заявление ООО «НПО РИЗУР» (ИНН 6234114269, 14-й км автодороги Рязань-Спасск тер., стр.4Ж, оф.3, с. Дубровичи, Рязанский район, Рязанская область, 390527) <...> о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Тэк-Системс» (ИНН 6230112920, г. Рязань, Куйбышевское ш., д.14А, лит. А2, пом. Н4, оф. 202), выразившихся в использовании текстовой части товарного знака «ризур», принадлежащего ООО «НПО РИЗУР» по свидетельству на товарный знак № 487601; № 485727, для контекстной рекламы.

Из заявления следует, что при осуществлении поиска в поисковой системе "Яндекс" размещена контекстная реклама следующего содержания: «ризур нбк – ТЭК-МПУ tek-systems.ru ТЭК-МПУ – надежное решение визуального контроля. Российское производство. Надежность и качество. Для высоких давлений. Взрывозащищенные (Температура до +425С) Давление до 35 Мпа) (Байпасное использование) Контактная информация: +7(4912)40-73-19 пн-пт.:9:00-18:00».

Вышеизложенное подтверждается протоколом осмотра сайта нотариусом от 27.01.2020 года и скриншотом, приложенным к заявлению.

В заявлении указывается, что ООО «Тэк-Системс» незаконно использует товарный знак «ризур» при размещении контекстной ссылки (рекламы) в сети интернет, при нажатии на которую происходит переход на сайт tek-systems.ru, администратором которого является ООО «Тэк-Системс»; такие действия, направлены на получение необоснованных преимуществ и на увод клиентуры к конкуренту путем введения в заблуждение клиентов.

В соответствии с данным сервиса Whois регистратором доменного имени tek-systems.ru является ООО «Регистратор Р01».

Управлением направлен запрос от 13.02.2020 исх. № 525 о получении сведений об администраторе сайта tek-systems.ru.

Согласно ответу ООО «Регистратор Р01» администратором доменного имени является ООО «Тэк-Системс» (ИНН 6230112920, г. Рязань, Куйбышевское ш., д.14А).

Для установления рекламодателя Рязанским УФАС России был направлен запрос (исх. № 526 от 13.02.2020) ООО «Яндекс».

Из ответа ООО «Яндекс» следует, что реклама размещена в рамках договора возмездного оказания услуг № 45483/15 от 07.07.2015, заключенного между Яндексом и ООО «о.О» (ИНН 3525346702, юридический адрес: 160034, Вологодская область, г. Вологда, ул.Ленинградская, д.146, кв.108).

Реклама размещалась в указанной редакции в период с 04.12.2019 по 31.01.2020. Для рекламы рекламодатель выбрал ключевую фразу «ризур нбк» при использовании которой пользователем в поисковом запросе осуществлялся показ рекламы.

31 января 2020 из заголовка рекламы удален шаблон «ризур нбк» - переменная часть рекламного объявления.

ООО «НПО РИЗУР» является обладателями исключительного права на товарные знаки «Ризур» что подтверждается свидетельствами, приложенных к заявлению № 487601 от 23.05.2013; № 485727 от 19.04.2013.

Из документов, приложенных к правовой позиции ООО «НПО РИЗУР» (вх. № 1329 от 11.03.2020), установлено, что общество «НПО РИЗУР» производит и осуществляет реализацию приборов «Ризур».

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц ООО «НПО РИЗУР» и ООО «Тэк-Системс» имеют аналогичные виды экономической деятельности по общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (26.51.6 Производство прочих приборов датчиков, аппаратуры и инструментов для измерения, контроля и испытаний), что подтверждается выписками из Единого государственного реестра юридических лиц, размещенных на официальном сайте Федеральной налоговой службы.

Таким образом, ООО «НПО РИЗУР» и ООО «Тэк-Системс» действуют на одном товарном и географическом рынке, являются прямыми конкурентами.

17.03.2020 управлением письмом (исх.№1297) в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности направлен запрос о результатах оценки степени сходства (до степени смещения) и оценки тождественности использования обозначения «ризур нбк» товарному знаку «РИЗУР».

19.05.2020 (вх. №2767) в адрес управления поступило письмо от Федеральной службы по интеллектуальной собственности (исх. №41-18805-12 от 30.04.2020) (далее – ФИПС) с приложением справки.

Согласно справке, представленной ФИПС, в результате проведенного исследования Федеральной службой по интеллектуальной собственности на предмет степени сходства установлено, что словесное обозначение «ризур нбк» в сети Интернет является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№487601 и 485727, поскольку ассоциируется с ними в целом в силу фонетического тождества словесных элементов «ризур» и «РИЗУР».

02.06.2020 представитель заявителя при рассмотрении дела поддержал доводы, изложенные в заявлении (вх. от от 28.01.2020), подтвердив, что лицензионный договор с ООО «Тэк-Системс» об использовании товарного знака «ризур» не заключался.

Таким образом, ООО «Тэк-Системс» незаконно использует товарный знак «ризур» как в рекламном объявлении, так и в качестве ключевого слова в поиске сети Интернет.

Представитель ответчика пояснил, что как только ООО «Тэк-Системс» узнало об опубликовании ООО «о.О» рекламного сообщения в сети Интернет, содержащего слово «ризур», 31.01.2020 обратилось к ООО «о.О» с требованием об изменении рекламного сообщения с электронной почты <...> (<...>) от имени ООО «Тэк-Системс».

В ходе рассмотрения дела представитель заявителя пояснил, что в настоящее время работающий в ООО «Тэк-Системс» <...> до 18.03.2019 работал в ООО «НПО РИЗУР». Тем самым обладает маркетинговыми знаниями в сфере рекламы по выпуску и реализации контрольно-измерительных приборов «Ризур».

Кроме того, распространение рекламы в сети Интернет с использованием товарного знака «ризур» согласовывал <...> с представителем ООО «о.О», что подтверждается объяснениями, изложенными в постановлении ОМВД России по Октябрьскому району г. Рязани от 13.05.2020.

Представлены в адрес управления оборото-сальдовые ведомости по счету 62 за 2018-2020гг., проанализировав которые, общество «НПО РИЗУР» пришло к выводу, что из-за незаконной деятельности ООО «Тэк-Системс» обществом не получена прибыль в размере 10356000 рублей от контрагентов, которые работают и с ООО «Тэк-Системс».

Поступившие в адрес управления документы ООО «Тэк-Системс» свидетельствуют о том, что общество заключило с ООО «о.О» договор на контекстную рекламу и продвижением сайта tek-systems.ru путем принятия публичной оферты, что подтверждают приложенные к материалам дела платежные поручения и акты оказанных услуг (вх. от 19.06.2020).

Также представителем ответчика при рассмотрении дела 23.06.2020 факт распространения указанной спорной рекламы в период с 04.12.2019 по 31.01.2020 не отрицался. В настоящее время сайты ООО «Тэк-Системс» и ООО «НПО РИЗУР» различны и общество «Тэк-Системс» не использует товарный знак, принадлежащий заявителю.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для

индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Согласно пункту 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом, в том числе способами, указанными в законе.

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 Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;
- при выполнении работ, оказании услуг;
- на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- в предложениях о продаже товаров, о 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.

Согласно части 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия

допускается настоящим Кодексом.

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 возникает вероятность смешения (часть 3 статьи 1484 ГК РФ).

Действие исключительного права на товарный знак распространяется на всю территорию Российской Федерации (статья 1479 ГК РФ).

В статьях 1252, 1515 ГК РФ установлена ответственность за незаконное использование чужого товарного знака.

По смыслу перечисленных правовых норм, подлежащим запрету незаконным использованием товарного знака является использование лицом обозначения:

- сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком правообладателя;
- в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров;
- в отсутствие разрешения правообладателя.

В качестве доказательств использования средства индивидуализации заявителя, а именно товарного знака "ризур" по свидетельствам №№487601 и 485727, заявителем представлен нотариально-заверенный скриншот осмотра интернет-сайта в поисковой сети Интернет от 27.01.2020.

Согласно пункту 1 статьи 14.6 Федерального 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 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.

Согласно части 6 статьи 1252 ГК РФ если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее. Владелец такого исключительного права может в порядке, установленном настоящим Кодексом, требовать признания недействительным предоставления

правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии с частью 9 статьи 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.

Приведенные доказательства позволяют комиссии сделать вывод, что действия ООО «Тэк-Системс» (ИНН 6230112920, г. Рязань, Куйбышевское ш., д.14А, лит. А2, пом. Н4, оф. 202), выразившиеся в незаконном использовании в текстовой части контекстной рекламы товарного знака "ризур", принадлежащего ООО «НПО РИЗУР» по свидетельству на товарный знак № 487601; № 485727 от 19.04.2013, направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, могут причинить убытки хозяйствующим субъектам-конкурентам, в том числе ООО «НПО РИЗУР», нанести вред его деловой репутации.

Таким образом, комиссия усматривает в действиях ООО «Тэк-Системс» (ИНН 6230112920) нарушение пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона "О защите конкуренции" и на основании части 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции принимает данное заключение об обстоятельствах дела.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>