Исх. №АЯ-08/7507 от 06.06.2020

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. 01/131-к о возбуждении дела №016/01/14.6-872/2020 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам отношении ООО «АквАнти» (ОГРН: 14.11.2017, ИНН: 1655394372, КПП: 165501001) 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 «АквАнти», на котором предлагается покупка «аналогичных» товаров, что имеет признаки нарушения Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Рис1

<…>

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

Управлением установлено, что при переходе на сайт https://aqvanti.ru/, ООО ООО «АквАнти» предлагает потребителям ассортимент товаров аналогичных «Пенетрону», таких как «КТ-Трон», «Макссил Супер», «Гидрохит».

Поскольку лицензионных договоров на использование указанных выше товарных знаков между Заявителем и ООО ««АквАнти» 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 26.072006 № 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://aqvanti.ru/ при вводе запроса «Пенетрон».

<…>

На указанном сайте при поисковом запросе «Пенетрон» выводится реклама сайта https://aqvanti.ru/.

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 «АквАнти», 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 «АквАнти» и ЗАО «Группы компаний «Пенетрон-Россия» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами;

- ООО «АквАнти» и ЗАО «Группы компаний «Пенетрон-Россия» осуществляют деятельность на одном фактическом товарном рынке, а именно: занимаются оптовой торговлей на рынке стройматериалов;

- Действия ООО «АквАнти» противоречат ст. 14.6 Закона о защите конкуренции, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

- Действия ООО «АквАнти» 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 «АквАнти» (ОГРН: 14.11.2017, ИНН: 1655394372, КПП: 165501001), 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 №016/01/14.6-872/2020 к рассмотрению на 8 июля 2020 года на 14 часов 00 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55 (2 этаж), зал заседаний.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела №016/01/14.6-872/2020 в качестве ответчика ООО «АквАнти» (ОГРН: 14.11.2017, ИНН: 1655394372, КПП: 165501001).

3. ООО «АквАнти» (ОГРН: 14.11.2017, ИНН: 1655394372, КПП: 165501001) 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@fas.gov.ru) согласно следующему перечню:

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

виды деятельности, осуществляемые ООО «АквАнти» 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 «АквАнти» за период с 01.01.2018 по настоящее время;

документы (договоры), позволяющие ООО «АквАнти» 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 «АквАнти» 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 попунктно, 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 №016/01/14.6-872/2020 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@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@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)