

ООО «ЭКЗАМЕР»

347900, обл. Ростовская, г. Таганрог,
пер. Гоголевский, д. 6, оф. 324

ИП

гр.

РЕШЕНИЕ

г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена «21» июня 2018г.

В полном объеме решение изготовлено «05» июля 2018г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: – заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии: –ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти;
– старший специалист 3 разряда отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело №725/04 по признакам нарушения ООО «ЭКЗАМЕР» п. 1 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

в присутствии:

– законного представителя ООО «ЭКЗАМЕР» –

– представителя ООО «ЭКЗАМЕР» по доверенности – (б/н от 02.08.2017г.);

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено на основании приказа Ростовского УФАС России от 13.04.2018г. №108 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по результатам рассмотрения материалов заявления ИНДИВИДУАЛЬНОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ (далее – Заявитель), указывающих на нарушение ОБЩЕСТВОМ С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «ЭКЗАМЕР» (адрес: 347900, обл. Ростовская, г. Таганрог, пер. Гоголевский, д. 6, оф. 324; ОГРН 1156154000617; ИНН 6154137172) (далее – Ответчик) антимонопольного законодательства.

Как следует из содержания заявления, Заявителю принадлежит сайт «решуегэ», расположенный на доменах sdamgia.ru и reshuege.ru, тематикой указанных информационных ресурсов является подготовка школьников к Единому государственному экзамену. Заявитель осуществляет оказание услуг безвозмездно.

Ответчику принадлежит сайт с доменным именем examer.ru, тематикой информационного ресурса является подготовка школьников к Единому государственному экзамену. Ответчик осуществляет оказание услуг на возмездной основе.

Ответчик осуществил использование обозначения («reshuege») тождественного коммерческому обозначению заявителя («РешуЕгэ»/ «reshuege») путем размещения указанного обозначения в адресе сайта examer.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (<https://examer.ru/reshuege/2018/>), а так же путем включения обозначения «reshuege» в адреса ссылок при адресации со станицы examer.ru на страницы в социальных сетях ответчика в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Определением Ростовского УФАС России от 27.04.2018г. рассмотрение настоящего дела назначено на 21.06.2018г.; к участию в его рассмотрении привлечены: ИП– в качестве заявителя; ООО «ЭКЗАМЕР» – в качестве ответчика.

Комиссия Ростовского УФАС России, изучив материалы настоящего дела, пришла к следующим выводам.

В силу п. 9 ст. 4 ФЗ «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.

Для квалификации действий в качестве недобросовестной конкуренции необходимо установить следующие признаки:

1. наличие конкурентных отношений между субъектами, что предполагает

осуществление ими фактической деятельности на одном товарном рынке и в пределах определенных географических границ (на определенной территории), а также наличие соперничества, состязательности между ними на данном рынке;

2. совершение одним из хозяйствующих субъектов действий, которые:

а) противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости,

б) направлены на приобретение преимуществ перед конкурентом,

в) причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам, добросовестно осуществляющим деятельность на рассматриваемом товарном рынке, в виде неполученных им доходов, либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

При этом недоказанность одного из данных обстоятельств исключает возможность квалификации действий хозяйствующего субъекта в качестве нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации в виде недобросовестной конкуренции.

Помимо указанных признаков для каждого из составов нарушения необходимо установить специальные признаки.

В силу п. 1 ст. 14.6 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 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 ч. 1 ст. 1538 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий (ст. 132) коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

В силу ч. 1 ст. 1539 ГК РФ правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим

закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети "Интернет", если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Сущность акта недобросовестной конкуренцией в форме нарушения исключительного права на средство индивидуализации заключается не в нарушении монополии как таковой, а в реализации своего товара под видом товара конкурента.

В этой связи следует учитывать, в силу п. 4 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» товарный рынок – сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее – определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами. Географические границы товарных рынков имеют значение для целей установления возможности реализации целей хозяйствующего субъекта добиться смещения на рынке и перераспределение потребительского спроса в свою пользу.

В то же время следует учитывать, что конкуренцией признается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (п. 7 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции»).

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ в предпринимательской деятельности понимается их объективная способность предоставить хозяйствующему субъекту такие преимущества. При этом сами преимущества означают такое превосходство над конкурентами, которое обеспечивает возможность увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий. То есть действия хозяйствующих субъектов могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующим субъектам увеличить получаемую прибыль, либо предотвратить ее неизбежное снижение.

Согласно перечням видов деятельности, указанными в ЕГРЮЛ и ЕГРИП, Заявитель и Ответчик осуществляют аналогичную деятельность в пределах одних и тех же товарных рынков, а именно на рынке услуг, связанных с деятельностью по созданию и использованию баз данных и информационных ресурсов.

Вместе с тем, в материалах настоящего дела отсутствуют доказательства, указывающие на то, что использование Ответчиком при различных способах адресации на сайте examer.ru обозначения «reshuege» могло представить Ответчику объективную возможность на получение преимуществ на указанном товарном рынке, обеспечивает возможность увеличения размера получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий.

Указанное обозначение не зарегистрировано Заявителем в качестве товарного знака.

В материалах настоящего дела отсутствуют доказательства, указывающие на то, что указанное обозначение обладает достаточной различительной способностью, однозначно ассоциируется у потребителей исключительно с Заявителем, а также информационным ресурсом, посредством которого Заявитель осуществляет предпринимательскую деятельность.

Использование указанного обозначения Ответчиком при различных способах адресации не способно привести к созданию смешения между Заявителем и Ответчиком, в том числе в силу того, что информационные ресурсы, посредством которых указанные лица осуществляют предпринимательскую деятельность, исполнены с использованием различных стилистических решений, что объективно не позволяет ассоциировать между собой указанные информационные ресурсы.

Кроме того Заявителем, не представлено доказательств причинения убытков, либо причинения вреда деловой репутации.

Анализ представленных сторонами документов и пояснений, приводит Комиссию Ростовского УФАС России к выводу о том, что действия Ответчика не противоречат законодательству РФ, требованиям добросовестности, разумности и справедливости, являющихся, в силу п. 9 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» необходимыми условиями для установления факта недобросовестной конкуренции.

Таким образом, в действиях Ответчика отсутствует нарушение п. 1 ст. 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

В связи с изложенным, руководствуясь ст.23, ч.1 ст. 39, ч.1-4 ст.41, п.1 ч.1 ст.48, ч.1 ст.49 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Производство по делу №725/04, возбужденному в отношении ОБЩЕСТВА С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «ЭКЗАМЕР» (ИНН 6154137172) по признакам нарушения п. 1 ст. 14.6 ФЗ «О защите конкуренции», прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке,

предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.