

ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ»

111020, г. Москва,  
ул. Боровая, д. 7, стр. 10, ком. 15

111250, г. Москва,  
проезд Завода Серп и Молот,  
д. 10, офис 607

### **ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 5**

о назначении административного наказания по делу  
об административном правонарушении № 4-14.33-114/77-14

«17» февраля 2014 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (...), рассмотрев Протокол № А-5 от 07.02.2014 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.33-114/77-14, возбужденного в отношении ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» о нарушении части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), установленном Решением Комиссии Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-14-1773/77-13 от 17.12.2013, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),  
в присутствии защитника ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» в лице (...),

#### **УСТАНОВИЛ:**

Решением Комиссии Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-14-1773/77-13 о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации от 17.12.2013 в действиях ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» установлен факт нарушения части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции в части использования обозначений, индивидуализирующих товары и услуги ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ», в действиях, связанных с размещением рекламы «Целая Империя пиццы! Доставка; Пицца Суши Бургеры; Пицца, суши,

бургеры и многое другое с доставкой на одном сайте; [delivery-club.ru](http://delivery-club.ru)».

Закрытое акционерное общество «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ» (далее также Заявитель; юридический адрес: 109316, г. Москва, Волгоградский проспект, д. 26, стр. 1; почтовый адрес: 127410, г. Москва, Путевой проезд, д. 38А, кв. 66) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, зарегистрировано Инспекцией ФНС России № 22 по г. Москве и включено в Единый государственный реестр юридических лиц 26.11.2002 за основным государственным регистрационным номером 1027722014473, ИНН 7722273673.

Общество с ограниченной ответственностью «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» (далее также Ответчик; юридический адрес: 111020, г. Москва, ул. Боровая, д. 7, стр. 10, ком. 15; фактический адрес: 111250, г. Москва, проезд Завода Серп и Молот, д. 10, офис 607) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, зарегистрировано Межрайонной ИФНС России № 46 по г. Москве и включено в Единый государственный реестр юридических лиц 19.06.2009 за основным государственным регистрационным номером 1097746360568, ИНН 7705891253.

ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ» является правообладателем товарного знака «Империя пиццы» (по свидетельству № 289957 от 02.06.2005, приоритет от 28.02.2003), зарегистрированного для 30 и 43 класса МКТУ (пицца; услуги по приготовлению блюд, а именно пиццы и доставки их на дом; рестораны).

Исходя из представленных гражданско-правовых договоров, устава, а также письменных пояснений общества, ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ» осуществляет деятельность связанную с продвижением товарного знака «Империя пиццы» (по свидетельству № 289957 от 02.06.2005), концессионной деятельностью (предоставлением третьим лицам комплекса прав, в том числе на товарный знак по свидетельству № 289957), а также предоставляет информационно-вычислительные услуги (услуги call-центра).

Заявителем представлены ряд зарегистрированных за последние пять лет договоров коммерческой концессии с ООО «Империя Пиццы Владимир», ИП Суханова М.В., ООО «Престо Пицца», ИП Саидов И.С., ООО «Георгий и К», ООО «Доставка П», ООО «Пицца в Воронеже», ООО «Пицца в Люберцах», ООО «Пицца на Курском», ООО «Пицца на Ордынке», ООО «Пицца на Арбате». Согласно данным договорам, ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ» передает указанным лицам права на использование коммерческого опыта, деловой репутации Заявителя, а также неисключительные права на товарный знак «Империя пиццы» по свидетельству № 289957 от 02.06.2005.

Заявителем представлены документы, подтверждающие осуществление самостоятельной деятельности по продвижению вышеупомянутого товарного знака «Империя пиццы», в частности договор поставки товара от 19.08.2011 № 417, заключенный между ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ» и ОАО «ЁЛОЧКА», на изготовление сувенирной продукции с использованием товарного знака по свидетельству № 289957, Генеральное агентское соглашение от 19.01.2012 № 19/01/12, заключенное между ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ» и ООО

«МедиаКом», на размещение рекламы Заявителя, его средств индивидуализации.

Также Заявитель осуществляет деятельность по предоставлению информационно-вычислительных услуг, а именно услуг центра обработки вызовов (call-центра) на доставку пиццы под товарным знаком «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ» посредством обработки телефонных вызовов, проведения телефонных опросов, актуализации данных, телефонных презентаций товаров и услуг Заявителя, ввода данных, внедрения программного и прочего технического обеспечения указанной деятельности. Осуществление данной деятельности фактически подтверждается договорами на оказание информационно-вычислительных услуг с ООО «Престо Пицца», ООО «Доставка П», ООО «Пицца в Химках», ООО «Империя Пиццы Мытищи», ООО «Пицца в Люберцах».

Таким образом, ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ», являясь правообладателем товарного знака «Империя пиццы» по свидетельству № 289957 от 02.06.2005, не осуществляет самостоятельной деятельности по реализации товаров в 30 классе МКТУ (пицца), оказанию услуг в 43 классе МКТУ (услуги по приготовлению блюд, а именно пиццы и доставки их на дом; рестораны), однако предоставляет третьим лицам неисключительное право на использование данного товарного знака для 30 и 43 класса МКТУ.

Одновременно Заявителем представлено достаточное количество документарных доказательств осуществления деятельности по продвижению товарного знака по свидетельству № 289957 на соответствующем товарном рынке путем изготовления сувенирной продукции, рекламной деятельности, а также деятельности по привлечению покупателей к услугам третьих лиц, предоставляемым с использованием товарного знака по свидетельству № 289957.

Таким образом, ряд лиц, заключивших с ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ» договор коммерческой концессии, затем также пользуются услугами Заявителя для получения заказов покупателей на реализуемые им товары. При этом ассортимент таких товаров устанавливается Заявителем, соответствующие сведения размещаются им на собственном Интернет-сайте [mypizza.ru](http://mypizza.ru), с помощью которого можно также осуществить заказ продукции у одного из заключивших с Заявителем договоры лиц.

В свою очередь, основным фактическим видом деятельности Ответчика - ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ», является деятельность оператора организаций по доставке продуктов питания (на территории Российской Федерации). С помощью своего сайта в сети Интернет [delivery-club.ru](http://delivery-club.ru) Ответчик предоставляет пользователям информацию об ассортименте и условиях предоставления услуг третьими лицами, заключившими с ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» договор.

Подобный договор был заключен ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» с ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ» (договор от 28.05.2012 № 93/12). Согласно пункту 1.1 данного договора его предметом является совершение ООО «ДЕЛИВЕРИ

КЛАБ» действий, направленных на привлечение покупателей в интересах ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ», посредством размещения информации об ассортименте и условиях предоставления услуг ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ» на сайте [delivery-club.ru](http://delivery-club.ru). При этом, покупатель может оформить на сайте [delivery-club.ru](http://delivery-club.ru) заказ, который будет перенаправлен непосредственно организациям, предоставляющим услуги с использованием товарного знака ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ» на основании вышеупомянутых договоров с последним.

Такие услуги оказываются Ответчиком, в том числе, с использованием подтверждения по телефону, включают в себя отправку оформленного заказа в систему ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ». При этом, как указано выше, Заявитель также самостоятельно не осуществляет предоставление услуг по доставке продуктов питания, перенаправляя их соответствующим третьим лицам, заключившим с ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ» договор коммерческой концессии.

ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» также представлен ряд договоров на оказание аналогичных услуг иным лицам.

В соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции товаром является объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; взаимозаменяемые товары — это товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях).

Товарным рынком является сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), 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.

Пунктом 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что услуга, как объект гражданских прав, является товаром.

Резюмируя изложенное, установлено, что ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ» и ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» осуществляют, в числе прочего, деятельность на одном товарном рынке - оказания услуг по привлечению покупателей к деятельности третьих лиц, а именно лиц, осуществляющих услуги по доставке продуктов питания, в том числе пиццы.

При этом факт заключения ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» и ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ» вышеупомянутого договора от 28.05.2012 № 93/12 подтверждает взаимную осведомленность указанных лиц об осуществляемой ими деятельности, в том числе носящей конкурентный характер в контексте Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренцией является 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.

Таким образом, с учетом приведенных выше обстоятельств, ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ» и ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» являются конкурентами, осуществляющими деятельность на одном товарном рынке оказания услуг по привлечению покупателей к деятельности третьих лиц, а именно лиц, осуществляющих услуги по доставке продуктов питания, в том числе, пиццы. Данная деятельность осуществляется субъектами, в том числе, на территории г. Москвы.

Установлено, что 23.02.2013 ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» размещена в поисковой системе Yandex.ru реклама «Целая Империя пиццы! Доставка; Пицца Суши Бургеры; Пицца, суши, бургеры и многое другое с доставкой на одном сайте; [delivery-club.ru](http://delivery-club.ru)».

Факт размещения данной рекламы в период с 19.02.2013 по 27.02.2013 в поисковой системе Yandex.ru (система «Яндекс.Директ») подтверждается также письменными пояснениями ООО «Яндекс», нотариальным протоколом осмотра доказательств от 23.02.2013.

Из материалов дела следует, что реклама «Целая Империя пиццы! Доставка; Пицца Суши Бургеры; Пицца, суши, бургеры и многое другое с доставкой на одном сайте; [delivery-club.ru](http://delivery-club.ru)» являлась контекстной, т. е. при осуществлении «клика» на указанную рекламу, пользователь — потенциальный потребитель услуг рекламодателя переходил на сайт [delivery-club.ru](http://delivery-club.ru), где, как указано выше, имел возможность ознакомиться с услугами, предоставляемыми контрагентами ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ», воспользоваться ими, воспользовавшись, таким образом, и услугами Ответчика.

Статьей 14 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

Согласно позиции Заявителя - ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ», приведенная выше реклама содержит незаконное воспроизведение товарного знака «Империя пиццы» по свидетельству № 289957 от 02.06.2005, поскольку словесное обозначение «Империя пиццы», использованное в рекламе, с очевидностью идентично словесному обозначению, зарегистрированному ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ» в качестве товарного знака, однако права на него Заявителем ни в рамках договора от 28.05.2012 № 93/12, ни в рамках какого-либо иного договора не передавались ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ».

Кроме того, факт сходства до степени смешения словесного обозначения по регистрации № 289957 со словесным обозначением «Империя пиццы», использованным в рассматриваемой рекламе, в силу фонетического и семантического тождества общих словесных элементов подтверждается

представленной Московскому УФАС России и имеющейся в материалах дела справкой Роспатента.

Одновременно ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ» утверждает, что, с учетом наличия конкуренции между Заявителем и Ответчиком, контекстная реклама, содержащая узнаваемое потребителем средство индивидуализации (словесное обозначение «Империя пиццы»), зарегистрированное Заявителем в качестве товарного знака, и обеспечивающая привлечение внимания и последующий доступ потребителей услуг к услугам Ответчика - лица, не обладающего надлежащим образом оформленными полномочиями на использование данного средства индивидуализации, очевидным образом нарушает права и законные интересы ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ» в сфере предпринимательской деятельности, являя собой недобросовестную конкуренцию. В частности, по мнению Заявителя, привлечение внимания потребителя к контекстной рекламе Ответчика и, как следствие, к услугам Ответчика осуществляется в значительной степени непосредственно за счет словосочетания «Империя пиццы», зарегистрированного в качестве товарного знака по свидетельству № 289957, что, в свою очередь, влечет за собой необоснованное получение Ответчиком преимуществ перед конкурентом посредством привлечения клиентов, имевших намерение воспользоваться услугами контрагентов правообладателя товарного знака - ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ».

В свою очередь, согласно объяснениям ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ», спорная реклама фактически не содержит воспроизведение товарного знака по свидетельству № 289957, а действия ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ», связанные с использованием такой рекламы не могут вводить в заблуждение потребителей, желающих воспользоваться услугами лиц, использующих на законных основаниях товарный знак «Империя пиццы», поскольку при переходе потребителя по ссылке контекстной рекламы до него наглядным образом доводится следующая информация: «У нас очень много разной пиццы...», а также предоставляется структурированный список компаний, изготавливающих и доставляющих пиццу, в котором компании, использующие бренд «Империя пиццы», отсутствуют.

В соответствии с подпунктами 4, 5 пункта 2 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) 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 в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, в объявлениях, на вывесках и в рекламе, а также в сети Интернет.

При этом, пункт 7 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» прямо указывает, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства

индивидуализации товара.

Таким образом, использование в рекламе обозначения, зарегистрированного в установленном порядке в качестве товарного знака должно в силу закона осуществляться правообладателем — непосредственно либо опосредованно, с его согласия.

Установлено, что Заявитель в рамках договора № 93/12 от 28.05.2012 не передавал Ответчику права на использование товарного знака «Империя пиццы» по свидетельству № 289957 от 02.06.2005 в рекламных целях, данный договор не зарегистрирован в порядке статьи 1489 ГК РФ.

Доказательств использования в спорной рекламе словесного обозначения «Империя пиццы» в рамках исполнения договорных обязательств перед Заявителем ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» также не представлено.

Кроме того, согласно позиции ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ», данное словосочетание осознанно использовалось им в рекламе, однако безотносительно товарного знака ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ».

Словосочетание «Империя пиццы», использованное ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» в спорной Интернет-рекламе, является сходным до степени смешения со словесным обозначением «Империя пиццы» по свидетельству № 289957 в силу фонетического и семантического тождества общих словесных элементов. Данное обстоятельство не оспаривается Ответчиком и подтверждается, как указано выше, также имеющейся в материалах дела справкой Роспатента.

В рассматриваемом случае спорное рекламное сообщение (контекстная реклама), размещенное в информационно-телекоммуникационной сети Интернет помимо словосочетания «Империя пиццы» содержит иную информацию и непосредственно оформлено следующим образом: «Целая Империя пиццы! Доставка; Пицца Суши Бургеры; Пицца, суши, бургеры и многое другое с доставкой на одном сайте; [delivery-club.ru](http://delivery-club.ru)».

При таких обстоятельствах рассмотрение словесного обозначения «Империя пиццы» на предмет нарушения за счет его воспроизведения норм гражданского и антимонопольного законодательства невозможно в отрыве от контекста, в котором оно употреблено.

Рассматриваемое рекламное сообщение (рекламная ссылка) состоит из нескольких элементов, включая в себя восклицание «Целая Империя пиццы!», характеристику оказываемых услуг «Доставка» (доставка продуктов питания), перечисление основных категорий продуктов, которые можно приобрести, воспользовавшись предлагаемыми услугами, - «Пицца Суши Бургеры», конкретизирующее сообщение «Пицца, суши, бургеры и многое другое с доставкой на одном сайте», и завершается непосредственно наименованием продвигаемого Интернет-сайта - «[delivery-club.ru](http://delivery-club.ru)».

Таким образом, словосочетание «Империя пиццы» не является единственным элементом спорного рекламного сообщения (рекламной ссылки), а также не является исключительно самостоятельным его элементом, поскольку употреблено в номинативном предложении восклицательного характера в

совокупности со словесным элементом, придающим эмоциональный окрас («Целая»). Последний, в свою очередь, с учетом многообразия значений слова «империя» (в т.ч. «крупная монополия, осуществляющая контроль над целой отраслью промышленности, над какой-нибудь деятельностью» - Толковый словарь под ред. С. И. Ожегова и Н.Ю.Шведовой), с достаточной степенью вероятности может характеризовать словосочетание как свидетельствующее о широте ассортимента продукции, доступной потребителю услуг рекламодателя.

При этом семантическое наполнение спорного словосочетания соотносится как с элементом «Целая» предложения, в котором оно употреблено, так и в общем с контекстом рекламного сообщения, содержащего перечисление конкретных товаров (продуктов питания), предлагаемых потребителю.

С учетом изложенных обстоятельств, Комиссия Московского УФАС России пришла к выводу о неподтвержденности бесспорными доказательствами факта использования ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» в рекламном сообщении «Целая Империя пиццы! Доставка; Пицца Суши Бургеры; Пицца, суши, бургеры и многое другое с доставкой на одном сайте; [delivery-club.ru](http://delivery-club.ru)» именно словесного обозначения, зарегистрированного в качестве товарного знака ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ».

Как следствие, у антимонопольного органа отсутствуют правовые основания для признания действий ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» по распространению данной рекламы нарушающими запреты, предусмотренные пунктами 2, 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, установлены следующие фактические обстоятельства.

Как указано выше, спорное рекламное сообщение «Целая Империя пиццы! Доставка; Пицца Суши Бургеры; Пицца, суши, бургеры и многое другое с доставкой на одном сайте; [delivery-club.ru](http://delivery-club.ru)» является контекстной рекламой, т. е. приведенный текст одновременно являлся web-ссылкой, взаимодействуя с которой посредством «клика», пользователь сайта, где была размещена ссылка, переходил на сайт [delivery-club.ru](http://delivery-club.ru).

При этом рассматриваемое рекламное объявление выводилось, в том числе, при использовании пользователем поисковой системы Yandex.ru следующих поисковых запросов: «imperia pizza», «imperiapizza», «империя пиццы москва», «империя пиццы +на дом», «империя пиццы», «империяпиццы», «my pizza -imperia», «mypizza», «mypizza -ru». Данное обстоятельство подтверждается представленным в материалы дела письмом ООО «Яндекс» и не оспаривается Ответчиком.

Переходя на сайт [delivery-club.ru](http://delivery-club.ru), пользователь (потребитель) имел возможность воспользоваться не только услугами Заявителя (его уполномоченных представителей), но и осуществить заказ как иных товаров (не пиццы), так и пиццы у многочисленных иных хозяйствующих субъектов (<http://www.delivery-club.ru/entities/food/pizza/>).

Таким образом, использование Интернет-пользователями в поисковой системе Yandex.ru запросов «imperia pizza», «imperiapizza», «империя пиццы



москва», «империя пиццы +на дом», «империя пиццы», «империяпиццы», «my pizza -imperia», «mypizza», «mypizza -ru» приводило их в период размещения спорной рекламной ссылки ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» во всех случаях к ознакомлению с этой рекламной ссылкой, предоставляя «путь» на сайт ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ», привлекая внимание к услугам Ответчика.

В свою очередь, как следует из пояснений ООО «Яндекс», а также из пояснений представителей ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ», приведенные обстоятельства обусловлены договором, заключенным между Ответчиком и ООО «Яндекс» в целях продвижения рекламы/услуг ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» в поисковой системе Yandex.ru. При этом ключевые слова, определяющие запросы пользователей поисковой системы, в результате которых пользователям предоставлялось рекламное сообщение - словесные обозначения «imperia pizza», «imperiapizza», «империя пиццы москва» etc., избраны заказчиком услуг оператора поисковой системы, т. е. ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ», самостоятельно.

Последнее свидетельствует о том, что Ответчиком целенаправленно использовалась известность ряда словесных элементов, индивидуализирующих деятельность ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ», для привлечения и обеспечения доступа максимального количества потребителей сходных услуг — услуг, оказываемых как ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ», так и ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ», услуг, на рынке которых две названные организации конкурируют.

В силу пункта 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов, 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.

Преимуществом, получаемым ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» при использовании в рекламной кампании словесных обозначений, индивидуализирующих услуги организации-конкурента, с учетом вышеизложенной информации, является привлечение потребителей, желающих воспользоваться услугами ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ», к товарам (услугам) ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ». Таким потребителям, желающим воспользоваться услугами ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ» (его уполномоченных представителей), предлагается использовать услуги целого ряда иных хозяйствующих субъектов — контрагентов ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ».

При этом фактическое материальное преимущество Ответчика складывается из формы начисления вознаграждения ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» от контрагентов. Так, согласно пункту 3.1 договора от 01.11.2012, заключенного между ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» и ООО «Ред пицца», ООО «Ред пицца» обязуется уплатить ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» вознаграждение в размере 10% от стоимости заказов, переданных от ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» контрагенту.

Таким образом, ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» напрямую заинтересовано в увеличении количества таких заказов при осуществлении предпринимательской деятельности.

Такое преимущество также заключается в использовании репутационной ценности обозначений, ассоциирующихся у потребителей с другим лицом и приобретших известность на товарном рынке за счет деятельности субъекта-конкурента.

С учетом изложенного, действия ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ», связанные с использованием в рекламной кампании, а именно при продвижении рекламной ссылки «Целая Империя пиццы! Доставка; Пицца Суши Бургеры; Пицца, суши, бургеры и многое другое с доставкой на одном сайте; [delivery-club.ru](http://delivery-club.ru)» в поисковой системе Yandex.ru с использованием обозначений «*imperia pizza*», «*imperialpizza*», «империя пиццы москва», «империя пиццы +на дом», «империя пиццы», «империяпиццы», «*my pizza -imperia*», «*mypizza*», «*mypizza -ru*», индивидуализирующих деятельность хозяйствующего субъекта-конкурента — ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ», подпадают под сформулированные в приведенном выше пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаки недобросовестной конкуренции и нарушают запрет, предусмотренный частью 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Нарушение ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции непосредственно выразилось в использовании обозначений, индивидуализирующих товары и услуги ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ», в действиях, связанных с размещением рекламы «Целая Империя пиццы! Доставка; Пицца Суши Бургеры; Пицца, суши, бургеры и многое другое с доставкой на одном сайте; [delivery-club.ru](http://delivery-club.ru)».

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Виновные действия ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» состоят в нарушении части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции в части использования обозначений, индивидуализирующих товары и услуги ЗАО «ИМПЕРИЯ ПИЦЦЫ», в действиях, связанных с размещением рекламы «Целая Империя пиццы! Доставка; Пицца Суши Бургеры; Пицца, суши, бургеры и многое другое с доставкой на одном сайте; [delivery-club.ru](http://delivery-club.ru)».

Обстоятельств, свидетельствующих о невозможности соблюдения

ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» указанных требований, не установлено.

Местом совершения административного правонарушения является местонахождение ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ», а именно г. Москва.

Временем совершения административного правонарушения является 17.12.2013 — день вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа по делу № 1-14-1773/77-13, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Ответственность за нарушение требований части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 КоАП РФ и частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с пунктом 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ, за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.33 КоАП РФ, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального

размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

В соответствии с пунктом 2 примечания к статье 14.31 КоАП РФ, при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.33 КоАП РФ, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 2 - 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, признаются:

2) добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение;

3) добровольное сообщение лицом, совершившим административное правонарушение, в орган, уполномоченный осуществлять производство по делу об административном правонарушении, о совершенном административном правонарушении;

4) оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении;

5) предотвращение лицом, совершившим административное правонарушение, вредных последствий административного правонарушения;

6) добровольное возмещение лицом, совершившим административное правонарушение, причиненного ущерба или добровольное устранение причиненного вреда;

7) добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор).

В соответствии с пунктом 3 примечания к статье 14.31 КоАП РФ, при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.33 КоАП РФ, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, отягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 1 и 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, а также следующие обстоятельства, отягчающие административную ответственность:

1) совершение длящегося административного правонарушения, продолжительность которого превышает один год;

2) причинение в результате совершения административного правонарушения ущерба гражданам, организациям или государству в размере более одного миллиона рублей либо извлечение в результате совершения административного правонарушения дохода в размере более пяти миллионов рублей;

3) совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 19.8 КоАП РФ, если за это административное правонарушение лицо уже подверглось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ. Данное обстоятельство может быть применено только к тому административному правонарушению, в рамках дела о котором были истребованы сведения (информация), необходимые для расчета размера административного штрафа.

Согласно части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, признаются:

1) продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его;

2) повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения.

ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» в адрес Московского УФАС России заявлено ходатайство об освобождении ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» от административной ответственности в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Правовой оценке с точки зрения наличия либо отсутствия малозначительности подлежат именно те действия общества, в которых было выражено административное правонарушение.

Правонарушение, совершенное ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ», нарушает установленный порядок добросовестного и законного соперничества хозяйствующих субъектов, посягает на общественные отношения в сфере конкуренции, эффективного функционирования товарного рынка.

В рассматриваемом случае, оснований для квалификации правонарушения в качестве малозначительного не усматривается. Установленные антимонопольным органом фактические обстоятельства акта

недобросовестной конкуренции и имеющиеся в деле доказательства, свидетельствуют о невозможности квалификации рассматриваемого административного правонарушения как малозначительного.

Иные заявленные ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» обстоятельства, такие как период совершения противоправных действий, иные фактические обстоятельства его совершения исследованы в рамках рассмотрения дела № 1-14-1773/77-13 о нарушении антимонопольного законодательства, подлежат правовой оценке в порядке установления обстоятельств правонарушения при назначении административного наказания.

Должностным лицом Московского УФАС России установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» в порядке пункта 2 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, а именно — добровольное прекращение противоправного поведения.

Должностным лицом Московского УФАС России не установлено обстоятельства, смягчающего административную ответственность в порядке пункта 4 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, а именно оказания лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении.

Обстоятельство, предусмотренное указанным пунктом, учитывается при условии, если лицо, привлекаемое к административной ответственности представило в административный орган доказательства совершенного им правонарушения, которые не были известны административному органу, а равно не были им истребованы либо установлены самостоятельно, и которые позволили установить событие правонарушения и обстоятельства его совершения.

Представление ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» сведений и документов, истребованных антимонопольным органом, является обязанностью хозяйствующего субъекта в соответствии со статьей 25 Закона о защите конкуренции и не соответствует понятию смягчающего обстоятельства в том значении, как это предусмотрено нормой пункта 4 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ.

Должностным лицом Московского УФАС России не установлено обстоятельства, смягчающего административную ответственность в порядке пункта 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, а именно добровольного исполнения до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор).

Обстоятельство, предусмотренное указанным пунктом, применяется в случае выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации на основании решения антимонопольного органа.

Между тем, в соответствии с решением Комиссии Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-14-1773/77-13 о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации от 17.12.2013, предписание ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» не выдавалось в связи с тем, что действия, признанные актом недобросовестной конкуренции, прекращены.

Данный факт учтен должностным лицом как добровольное прекращение противоправного поведения.

Должностным лицом Московского УФАС России не установлено обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ».

Таким образом, штраф, подлежащий взысканию, составляет 250 000 (двести пятьдесят тысяч) рублей.

Руководствуясь статьей 37 Закона о защите конкуренции, статьями 4.1, 14.33, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

#### ПОСТАНОВИЛ:

За нарушение ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, ответственность за которое в рассматриваемом случае предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ назначить ООО «ДЕЛИВЕРИ КЛАБ» административное наказание в виде административного штрафа в размере 250 000 (двести пятьдесят тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты на перечисление штрафных санкций, налагаемых Московским УФАС России по делу № 4-14.33-114/77-14:

Получатель: УФК МФ РФ по г. Москве (Для Московского УФАС России)

ИНН 7706096339 КПП 770601001

Банк получателя: Отделение 1 Главного управления Центрального банка Российской Федерации по Центральному Федеральному округу г. Москва (краткое: Отделение 1 Москва)

р/с 40101810800000010041

БИК 044583001

ОКТМО 45384000

КБК 161 1 16 02010 01 6000 140

Наименование платежа: административный штраф по делу

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении указанного срока судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с пунктом 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.