

7*

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта
наличия (отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
07.03.2018 № 24

РЕШЕНИЕ № 83/15-2018

«07» марта 2018 г.
10 часов 00 минут

г.Минск

Министерство антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь (далее - МАРТ) в лице комиссии МАРТ по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства на основании полномочий, предоставленных приказом Министра антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь от 14 декабря 2016 г. № 133, по результатам рассмотрения обращений ООО «ИПМ-Консалт оценка» от 09.06.2017 № 284 и ООО «ИПМ-Консалт инвест» от 09.06.2017 № 236 по вопросу нарушения ООО «АгроИнвестКонсалтинг» антимонопольного законодательства,

УСТАНОВИЛО:

Информация о заявителях.

1. Общество с ограниченной ответственностью «ИПМ-Консалт инвест» (далее – ООО «ИПМ-Консалт инвест») зарегистрировано Минским городским исполнительным комитетом 25.08.2009 в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей за № 191041843.

Юридический адрес: г.Минск, ул. Мележа, д. 5, корп. 2, пом. 1703, оф. 2.

Основным видом деятельности ООО «ИПМ-Консалт инвест» является консультирование по вопросам коммерческой деятельности и прочее консультирование по вопросам управления (код ОКЭД 70220).

Географические границы деятельности – Республика Беларусь.

2. Общество с ограниченной ответственностью «ИПМ-Консалт оценка» (далее - ООО «ИПМ-Консалт оценка») зарегистрировано Минским городским исполнительным комитетом

25.08.2009 в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей за № 191041843.

Юридический адрес: г.Минск, ул. Мележа, д. 5, корп. 2, пом. 1703.

Основным видом деятельности ООО «ИПМ-Консалт оценка» является деятельность по оценке, кроме оценки, связанной с недвижимым имуществом или страхованием (код ОКЭД 74901).

Географические границы деятельности – Республика Беларусь.

Информация о лице, в отношении которого подано заявление.

Общество с ограниченной ответственностью «АгроИнвестКонсалтинг» (далее – ООО «АгроИнвестКонсалтинг») зарегистрировано Минским городским исполнительным комитетом в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей 14.08.2012 за № 191653759, юридический адрес: г.Минск, ул. Чапаева, д. 3, каб. 213.

Основными видами деятельности ООО «АгроИнвестКонсалтинг» являются:

-консультирование по вопросам коммерческой деятельности и прочее консультирование по вопросам управления (код ОКЭД 70220);

-деятельность по оценке, кроме оценки, связанной с недвижимым имуществом или страхованием (код ОКЭД 74901);

-оценка недвижимого имущества, кроме оценки в связи со страхованием (код ОКЭД 68311).

Географические границы деятельности – Республика Беларусь.

Существо вопроса в изложении заявителей.

Согласно поданным заявлениям, 17.05.2017 заявителям стало известно, что, при отображении результатов поиска в глобальной компьютерной сети Интернет на сайте поисковой системы www.google.by, по запросу «ипм консалт» отображается реклама ООО «АгроИнвестКонсалтинг».

Заголовок рекламы содержит текст «Ипм консалт - Для любой отрасли» и адресует на интернет-сайт ООО «АгроИнвестКонсалтинг» www.aik.by.

Таким образом, по мнению заявителей, текст заголовка рекламы содержит сочетание слов, тождественное индивидуализирующей части фирменных наименований заявителей – «ИПМ-Консалт инвест» и «ИПМ-Консалт оценка».

Размещение (распространение) рекламы ООО «АгроИнвестКонсалтинг» через интернет-сайт www.google.by осуществляет компания Google Inc. (юридический адрес: 1600 Amphitheatre Parkway Mountain View, CA 94043, США).

Согласно части 1 пункта 1 статьи 1015 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) на территории Республики Беларусь действует исключительное право на наименование, зарегистрированное в Республике Беларусь в качестве обозначения юридического лица.

Юридическое лицо имеет исключительное право использовать фирменное наименование на товарах, их упаковке, в рекламе, вывесках, проспектах, счетах, печатных изданиях, официальных бланках и иной документации, связанной с его деятельностью, а также при демонстрации товаров на выставках и ярмарках, которые проводятся на территории Республики Беларусь (пункт 1 статьи 1013 ГК).

В соответствии с частью 2 статьи 139 ГК использование результатов интеллектуальной собственности и средств индивидуализации, которые являются объектом исключительных прав, может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя.

Заявители не давали ООО «АгроИнвестКонсалтинг» разрешения на использование своего фирменного наименования.

По мнению заявителей:

1. Фирменные наименования используются в рекламе ООО «АгроИнвестКонсалтинг» с целью создания преимуществ в предпринимательской деятельности путем привлечения внимания потенциальных и действующих клиентов ООО «ИПМ-Консалт инвест» и ООО «ИПМ-Консалт оценка» к услугам ООО «АгроИнвестКонсалтинг».

2. Использование ООО «АгроИнвестКонсалтинг» фирменных наименований ООО «ИПМ-Консалт инвест» и ООО «ИПМ-Консалт оценка» приводит к смешению в отношении деятельности конкурирующих хозяйствующих субъектов, влечет причинение убытков заявителям, наносит вред их деловой репутации.

3. ООО «АгроИнвестКонсалтинг» нарушен запрет на недобросовестную конкуренцию, установленный пунктом 1 статьи 16 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон).

В соответствии с подпунктом 1.1 пункта 1 статьи 16 Закона не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе действия, способные вызвать смешение в отношении хозяйствующих субъектов, товаров или предпринимательской деятельности конкурентов, включая незаконное использование хозяйствующим субъектом не принадлежащего ему фирменного наименования на товарах, их упаковках, вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, в рекламных материалах, печатных средствах массовой информации и иной

документации, в том числе введение в гражданский оборот товаров с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности, средств индивидуализации участников гражданского оборота или их товаров.

Согласно дополнительной информации (письмо ООО «ИПМ-Консалт инвест» от 12.07.2017 № 309, письмо ООО «ИПМ-Консалт оценка» от 12.07.2017 № 334) словосочетание «ИПМ Консалт» используется в фирменных наименованиях с целью индивидуализации юридического лица от других участников гражданского оборота и является частью бренда, широко известного в Республике Беларусь и устойчиво ассоциирующегося у потребителей с высоким качеством оказываемых услуг, сложностью выполняемых работ и индивидуальным подходом в работе с клиентами.

В письмах ООО «ИПМ-Консалт инвест» от 12.07.2017 № 309 и ООО «ИПМ-Консалт оценка» от 12.07.2017 № 334 заявители также сообщают о том, что:

«ИПМ-Консалт» является зарегистрированным товарным знаком (свидетельство на товарный знак № 32157).

Товарный знак «ИПМ-Консалт» состоит из аббревиатуры «ИПМ» (образована от начальных букв слов «инвестиции», «приватизация», «менеджмент») и слова «консалт» (является транслитерацией английского слова «consult»).

Существо вопроса в изложении лица, в отношении которого подано заявление.

ООО «АгроИнвестКонсалтинг» зарегистрирован официальный сайт организации: www.aik.by от 30.08.2012.

С 2013 года ООО «АгроИнвестКонсалтинг» рекламируется посредством контекстной рекламы в Google и Яндексe по поисковым запросам: «разработка бизнес-плана», «бизнес-план развития», «бизнес-план производство», «оценка имущества», «оценка оборудования», «оценка зданий» и т.д.

Согласно информации, представленной ООО «АгроИнвестКонсалтинг», аббревиатура «ИПМ» в тексте объявлений контекстной рекламы не используется, автор контекстной рекламы объявления, представленного с применением данной аббревиатуры ООО «АгроИнвестКонсалтинг» не известен. Кроме того, ООО «АгроИнвестКонсалтинг» указано, что о появлении вышеуказанной контекстной рекламы стало известно после получения письменного запроса главного управления Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь по г.Минску

(далее – главное управление), обращений (заявлений) со стороны заявителей в адрес ООО «АгроИнвестКонсалтинг» не поступало.

Услуги по ведению контекстной рекламы в поисковых сетях Google и Яндекс для ООО «АгроИнвестКонсалтинг» оказывает ООО «ГРЭЙМедиа АРТ» по договору № 07К/16 от 30.03.2016.

ООО «АгроИнвестКонсалтинг» полагает, что указанные объявления являются провокационными и нацелены на причинение ООО «АгроИнвестКонсалтинг» делового и финансового ущерба.

Также в письме ООО «АгроИнвестКонсалтинг» от 11.07.2017 № 4 указано на то, что заявителями не представлены доказательства размещения ООО «АгроИнвестКонсалтинг» в сервисе Google рекламных материалов с указанием в тексте наименования «Ипм консалт».

Иная информация, полученная в ходе рассмотрения заявления, о нарушении антимонопольного законодательства, в части осуществления недобросовестной конкуренции.

По информации Национального центра интеллектуальной собственности (письмо от 25.07.2017 № 01-22/2754) владельцем комбинированного товарного знака «ИПМ консалт» № 32157, (далее – товарный знак № 32157), зарегистрированного по национальной процедуре в отношении услуг 35, 36, 42 и 45 классов Международной классификации товаров и услуг, является закрытое акционерное общество «ИПМ-Консалт групп» (далее – ЗАО «ИПМ-Консалт групп»).

Согласно информации, представленной ООО «ГРЭЙМедиа АРТ» от 03.08.2017 на запрос главного управления от 24.07.2017 № 27-01-07/757 К:

ООО «ГРЭЙМедиа АРТ» с ООО «АгроИнвестКонсалт» заключен договор от 30.03.2016 № 07К/16 об оказании услуг по созданию и ведению контекстной рекламы.

У каждого клиента имеется отдельный кабинет для создания и настройки контекстной рекламы: для поисковой системы Google — это кабинет Google AdWords.

С клиентом согласовываются ключевые слова, объявления и графические изображения, которые в дальнейшем используются для создания рекламных объявлений. В Google AdWords существует 5 типов контекстной рекламы: поисковая, КМС, товарная, реклама в электронной почте и ремаркетинг. В Яндекс.Директ с клиентом согласована поисковая реклама и РСЯ и ретаргетинг, в Google AdWords — только поисковая реклама.

Поисковый запрос — это последовательность символов в виде слов или фразы, которую пользователь вводит в поисковую строку, чтобы найти интересующую его информацию. Согласовать перечень слов или

символов невозможно, т.к. около 40% поисковых запросов являются уникальными и появляются только 1 раз за всю историю поисковых систем.

С клиентом согласовываются ключевые слова.

Ключевые слова могут даваться в точном, фразовом и широком соответствии. При этом в широком соответствии ключевых слов поисковые системы могут подтягивать синонимы и наиболее подходящие поисковые слова и фразы.

Слоган «ИПМ Консалт» при создании контекстной рекламы не использовался (предоставлены письма-ответы представителей компаний Google Inc. и «Яндекс», которые запрошены ООО «ГРЭЙМедиа АРТ» для проверки аккаунтов клиента ООО «Агроинвестконсалтинг»).

Кроме того, ООО «ГРЭЙМедиа АРТ» пояснило, что:

ООО «АгроИнвестКонсалт» на протяжении многих лет менял исполнителей для продвижения своих услуг на рынке в сфере контекстной рекламы.

Каждый исполнитель заводил уникальный личный кабинет для создания и настройки рекламы, который впоследствии оставался в собственности исполнителя. При этом любой пользователь, имеющий доступ к рекламному аккаунту, может запустить рекламную кампанию для любого сайта независимо от того, есть ли у него разрешение от владельца сайта.

В Республике Беларусь можно оплатить рекламную кампанию в Google AdWords и Яндекс.Директ банковскими картами Visa либо Mastercard (вне зависимости от того, в какой стране выдана карта), а также через электронные кошельки (также вне зависимости принадлежности электронного кошелька к какой-либо стране). Поэтому недоброжелатель имеет возможность нанести вред любой компании. Компания Google Inc. допускает использование любого товарного знака в ключевом слове. Из общедоступной справки Google: «Google не запрещает использовать товарные знаки в ключевых словах и не расследует подобные случаи даже при получении жалобы».

Компания Google Inc. может ввести ограничение на использование товарного знака в объявлениях Google AdWords после подачи жалобы. В доказательство ООО «ГРЭЙМедиа АРТ» приводит выдержку из общедоступной справки Google:

«Если владелец товарного знака подает в Google жалобу на использование его собственности в объявлениях AdWords в поисковой сети, мы можем ввести соответствующие ограничения. Чтобы определить, можно ли использовать тот или иной товарный знак в объявлениях AdWords, необходимо учитывать ряд факторов.

Приведенные правила применяются, только если владелец товарного знака подал жалобу на его неправомерное использование.

Представленные правила в отношении товарных знаков относятся только к текстовым объявлениям AdWords в поисковой сети. Однако Google может удалить определенные объявления других форматов в рекламной сети Google в ответ на жалобы владельцев товарных знаков. Компания Google может проверить правомерность использования товарного знака в рекламных текстах. Если мы обнаружим, что права его владельца нарушены, то соответствующее объявление не будет допущено к показу. Это правило действует во всех странах мира.

Товарный знак может быть использован в тексте объявления, если рекламодатель прошел авторизацию, т.е. правообладатель отправил в Google соответствующую форму, подтверждающую право рекламодателя на использование товарного знака».

Процедура подачи соответствующих документов подробно описана в справке Google.

Жалобы, касающиеся использования товарных знаков в объявлениях, рассматриваются компаниями Google Inc. и «Яндекс» в установленном порядке. После положительного рассмотрения все объявления, связанные с указанными в жалобе товарными знаками, отклоняются.

Обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения заявления, о нарушении антимонопольного законодательства, в части осуществления недобросовестной конкуренции.

1. МАРТ установлено, что заявители не входят в одну группу лиц по признакам, установленным подпунктом 1.6 пункта 1 статьи 1 Закона.

Справочно.

Согласно представленным сведениям, в состав участников ООО «ИПМ-Консалт оценка» и ООО «ИПМ-Консалт инвест» входят одни и те же физические лица, являющиеся аффилированными лицами указанных организаций.

2. Обозначение «ИПМ консалт», используемое в фирменных наименованиях заявителей, тождественно товарному знаку № 32157, принадлежащему ЗАО «ИПМ Консалт Групп».

Справочно.

Из материалов дела следует, что заявители используют товарный знак № 32157 в своей деятельности, при этом в МАРТ не представлены документы (договор уступки исключительного права, лицензионный договор, договор исключительной лицензии и иные), подтверждающие передачу ООО «ИПМ-Консалт оценка» и ООО «ИПМ-Консалт инвест»

прав на товарный знак № 32157, владельцем которого является ЗАО «ИПМ Консалт Групп».

3. В рамках рассмотрения заявлений, произведен поиск информации, находящейся в электронном виде в информационной и телекоммуникационной сети общего пользования Интернет, на предмет наличия контекстной рекламы с содержанием в тексте объявления «ИПМ-консалт для любой отрасли».

В ходе проведенного осмотра при поиске на информационном ресурсе Google (www.google.by) по ключевым словам («ипм консалт») установлено, что, на указанной заявителем странице Интернет-ресурса, среди отображенного списка гиперссылок и доменных имен сайтов, отсутствуют объявления контекстной рекламы со словами «Ипм консалт - Для любой отрасли», в том числе относящиеся к Интернет-сайту www.aik.by.

Наличие конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами на рассматриваемом товарном рынке.

В соответствии с подпунктом 1.8 пункта 1 статьи 1 Закона конкурентами являются хозяйствующие субъекты, осуществляющие предпринимательскую деятельность на одном и том же товарном рынке.

Согласно подпункту 1.22 пункта 1 статьи 1 Закона к хозяйствующим субъектам относятся юридические лица и индивидуальные предприниматели, осуществляющие предпринимательскую деятельность и (или) имеющие право на ее осуществление.

ООО «АгроИнвестКонсалтинг» осуществляет свою предпринимательскую деятельность на одних и тех же товарных рынках с:

ООО «ИПМ-Консалт оценка» (деятельность по оценке, кроме оценки, связанной с недвижимым имуществом или страхованием);

ООО «ИПМ-Консалт инвест» (консультирование по вопросам коммерческой деятельности и прочее консультирование по вопросам управления);

в пределах географических границ Республики Беларусь, что подтверждается документами, имеющимися в материалах дела.

Таким образом, ООО «ИПМ-Консалт оценка», ООО «ИПМ-Консалт инвест» и ООО «АгроИнвестКонсалтинг» являются конкурентами.

Направленность действий хозяйствующего субъекта на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности.

На основании имеющихся материалов не представляется возможным установить, что именно ООО «АгроИнвестКонсалтинг» является автором (рекламодателем) контекстной рекламы с использованием в тексте рекламного объявления наименования «ИПМ консалт» для сайта

www.aik.by. Указанные обстоятельства не позволяют определить в действиях ООО «АгроИнвестКонсалтинг» направленность на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности только на основании того, что ООО «АгроИнвестКонсалтинг» владеет доменным именем www.aik.by.

Справочно.

По результатам поиска, на момент поступления заявлений ООО «ИПМ-Консалт оценка» и ООО «ИПМ-Консалт инвест» и в настоящее время, контекстная реклама с указанием сайта www.aik.by по запросу «ипм консалт» на информационном Интернет-ресурсе www.google.by, не отображается.

Противоречие действий хозяйствующего субъекта Закону, иным актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности.

Противоречие действий ООО «АгроИнвестКонсалтинг» Закону и иным актам антимонопольного законодательства, ввиду отсутствия подтверждений его причастности к размещению контекстной рекламы, также не установлено.

Способность действий причинить убыток конкуренту либо нанести вред его деловой репутации.

В соответствии с частью 1 пункта 2 статьи 14 ГК 2. под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Заявителями не представлена информация о фактически понесенных убытках и вреде деловой репутации (возможности причинения убытков и вреда деловой репутации), наступивших в результате появления в сети Интернет на сайте www.google.by контекстной рекламы, содержащей словосочетание «ИПМ консалт».

Соответственно, оснований для вывода о возможности причинения убытка заявителям либо нанесении вреда их деловой репутации также не имеется.

На основании изложенного руководствуясь подпунктом 1.2 пункта 1 статьи 9 Закона и пунктом 6 Инструкции о порядке установления факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства, утвержденной постановлением Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь от 25.11.2016 № 42, МАРТ,

РЕШИЛО:

Признать факт отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в части осуществления недобросовестной конкуренции в действиях ООО «АгроИнвестКонсалтинг».

Настоящее решение может быть обжаловано в суд.

Министр,
председатель Комиссии



В.В.Колтович