

ООО «АГРОЦЕНТРЗАХАРОВО»

143003, Московская область, г. Одинцово,

Генеральному директору Управляющей компании ООО «АГРОЦЕНТР-ХОЛДИНГ»

397961, Воронежская обл., Лискинский р-н, с.Средний Икорец,

Алтайский филиал

ООО «АГРОЦЕНТРЗАХАРОВО»

656905, г.Барнаул,

ООО «АГРОЦЕНТР»

656067, г.Барнаул,

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 18 июня 2024г. г.Барнаул

В полном объеме решение изготовлено 01 июля 2024г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

<...> – руководитель управления,

члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...>– главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 022/01/14.6-221/2024 по признакам нарушения ООО «АгроЦентрЗахарово» в лице Алтайского филиала, ОГРН 1045006456714, пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

с участием представителей:

от ответчика – ООО «АгроЦентрЗахарово» <...> по доверенности, участвует посредством вебконференции,

от заявителя – ООО «Агроцентр» <...> по доверенности, <...> по доверенности,

от лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией

обстоятельствах, - ООО «Агроцентр-Холдинг» <...> по доверенности, участвует посредством вебконференции,

УСТАНОВИЛА:

дело № 022/01/14.6-221/2024 возбуждено 04 марта 2024 года приказом № 27/24 руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по результатам рассмотрения жалобы ООО «Агроцентр» на недобросовестные действия ООО «АгроЦентрЗахарово» в лице Алтайского филиала на рынке реализации сельскохозяйственной техники, запасных частей и комплектующих на территории Российской Федерации, Алтайского края в частности.

Заявитель указал, что Алтайский филиал ООО «АгроЦентрЗахарово» незаконно использует в фирменном наименовании и доменном имени сайта <https://agrocentr.ru> словесное обозначение «АГРОЦЕНТР», «agrocentr», схожее до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Агроцентр». Указанное выражается в использовании на вывесках в месте нахождения организации и рекламных размещениях в сети Интернет обозначения «АГРОЦЕНТР», при этом полное фирменное наименование Общества – ООО «АгроЦентрЗахарово» размещается в малых количествах.

ООО «Агроцентр» считает, что использование указанных обозначений в доменном имени, в контекстной рекламе или в качестве информационного указателя влияет на изменение в структуре потребительского спроса: возрастает спрос на продукцию (услуги) ООО «АгроЦентрЗахарово», что дает последнему возможность увеличить объем реализации такой продукции, и соответственно, увеличить получаемую прибыль. Также, полагает заявитель, такое использование вводит в заблуждение юридические и физические лица, в том числе банки, покупателей и поставщиков, поскольку часть из них может неосознанно стать клиентами ООО «АгроЦентрЗахарово», что обеспечит последнему увеличение размера получаемой прибыли, ООО «Агроцентр», в свою очередь, понесет убытки. Просит принять меры и пресечь действия по использованию фирменного наименования ООО «Агроцентр» в виде словесного обозначения «АГРОЦЕНТР».

Рассмотрение дела назначено на 04 апреля 2024 года.

В заседании Комиссии представители ООО «Агроцентр» доводы жалобы поддержали в полном объеме, обратили внимание на то, что по проезду Южный имеется соседство с конкурентом: предприятие заявителя находится по адресу: проезд Южный, 37а, а предприятие ООО «АгроЦентрЗахарово» - по адресу: проезд Южный, 37/1, в связи с чем, многие потребители путают Общества.

Представитель ответчика с доводами заявителя не согласился, указав, что товарные знаки непохожи, тем более, что слово «АГРОЦЕНТР» является неохраняемым элементом товарного знака, фирменные стили ООО «АгроЦентрЗахарово» и ООО «Агроцентр» различны, доменное имя зарегистрировано ранее. Кроме того, фирменный стиль является единым для всей группы компаний и используется повсеместно, в том числе в соответствии с международными требованиями поставщиков.

Рассмотрение дела в порядке статьи 47 Федерального закона «О защите

конкуренции» откладывалось в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

В заседании Комиссии, состоявшемся 18 июня 2024 года, представители ООО «Агроцентр» доводы жалобы поддержали в полном объеме, на требования настаивали.

Представитель ответчика с нарушением антимонопольного законодательства не согласился по доводам, изложенным в отзыве.

Оценив в совокупности и во взаимосвязи представленные доказательства, заслушав доводы представителей сторон, применив нормы антимонопольного законодательства, Комиссия Алтайского краевого УФАС России приходит к следующим выводам.

Юридические лица ООО «Агроцентр» и ООО «АгроЦентрЗахарово» являются действующими, сведений о прекращении деятельности не имеется.

Согласно пункту 5 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), под хозяйствующим субъектом понимается коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция - 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.

Заявитель – полное наименование ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «АГРОЦЕНТР», ОГРН: 1022201379903, ИНН: 2223030556, адрес (место нахождения): 656067, АЛТАЙСКИЙ КРАЙ, БАРНАУЛ ГОРОД, ПОПОВА УЛИЦА, 200, дата регистрации 27.08.2002 (при этом, дата регистрации до 01.07.2002 – 14.05.1999), основной вид деятельности – производство машин и сельскохозяйственного оборудования для обработки почвы (код ОКВЭД – 28.30.3), дополнительные, в том числе – ремонт машин и оборудования (код ОКВЭД – 33.12), техническое обслуживание и ремонт автотранспортных средств (код ОКВЭД – 45.20), торговля машинами и, оборудованием и инструментами для сельского хозяйства (код ОКВЭД – 46.61), деятельность по складированию и хранению (код ОКВЭД – 52.10), деятельность по предоставлению займов промышленности (код ОКВЭД – 64.92.2).

Факт осуществления деятельности на рынке реализации сельскохозяйственной техники, запасных частей и комплектующих подтверждается обстоятельствами поданной жалобы, в том числе информацией, размещенной на сайте заявителя в сети Интернет по адресу: <https://agro-centr.ru/>. ООО «Агроцентр» осуществляет реализацию техники сельскохозяйственного назначения как собственного

производства под брендом «FEATAGRO», так и продукции торговых марок иных производителей таких, как: «Полесье», «Беларус» и т.д.

Торговые объекты заявителя располагаются в городе Барнауле по адресам: Попова ул., 200, Маяковского ул., 20а, Южный проезд, 37а.

Торговая деятельность за пределами Алтайского края осуществляется через дилерскую сеть в следующих субъектах Российской Федерации: Волгоградская область, Ульяновская область, Республика Крым, Ставропольский край, Самарская область, Омская область, Пензенская область, Ростовская область, Луганская область, Донецкая область, Запорожская область, Иркутская область, Рязанская область, Астраханская область, Московская область, Липецкая область, Курская область, Тамбовская область, Псковская область, Пензенская область, Нижегородская область, Белгородская область, Орловская область, Саратовская область, Курганская область, Красноярский край, Свердловская область, Оренбургская область, Челябинская область, Тюменская область, Новосибирская область, Томская область, Воронежская область.

Ответчик – полное наименование ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «АГРОЦЕНТРЗАХАРОВО», ОГРН 1045006456714, ИНН 5032111175, адрес (место нахождения) юридического лица: МОСКОВСКАЯ ОБЛАСТЬ, Г.ОДИНЦОВО, МАРШАЛА НЕДЕЛИНА УЛ., СТР. 6Б, ЭТ. 3, ПОМ. 309; дата регистрации 23.03.2004, основной вид деятельности – ремонт машин и оборудования (код ОКВЭД – 33.12), дополнительные виды деятельности – техническое обслуживание и ремонт автотранспортных средств (код ОКВЭД – 45.20), торговля машинами и оборудованием и инструментами для сельского хозяйства (код ОКВЭД – 46.61), деятельность по складированию и хранению (код ОКВЭД – 52.10), предоставление займов и прочих видов кредита (код ОКВЭД – 64.92).

ООО «АгроЦентрЗахарово» является дочерней компанией в составе холдинга, владелец и управляющая компания – ООО «АгроЦентр-Холдинг». Дочерние компании: ООО «АгроЦентрЛиски», ИНН 3614004860, ООО «АгроЦентрКурск», ИНН 4609003100, ООО «АгроЦентр-Зерновые технологии».

АЛТАЙСКИЙ ФИЛИАЛ ООО «АГРОЦЕНТРЗАХАРОВО», ГРН 2155032120593, дата постановки на учет 18.08.2015, адрес места нахождения филиала: 656905, г.Барнаул, Южный пр., 37/1.

Кроме того, в Алтайском крае имеется обособленное подразделение ООО «АгроЦентрЗахарово», находящееся в Кулундинском районе по адресу: с. Кулунда, ул. Энергетиков, д. 3, создано 01.06.2020.

Факт осуществления деятельности на рынке реализации сельскохозяйственной техники, запасных частей и комплектующих подтверждается обстоятельствами дела, в том числе информацией, размещенной на сайте Общества <http://agrocentr.ru/>.

Как дилер ООО «АгроЦентрЗахарово» поставляет на российский рынок сельскохозяйственную технику и оборудование, осуществляет сервисное обслуживание, поставку запасных частей ведущих мировых производителей (Германия, Австрия, Канада, Великобритания, Италия, США, Литва, Финляндия, Китай, Индия), таких как: JCB, HORSCH, KRONE, AGROAPOLLO и пр.

Торговая деятельность ООО «АгроЦентрЗахарово» на территории Российской Федерации осуществляется через филиалы и обособленные подразделения, в частности на территориях следующих субъектов: Пензенская, Ярославская, Курганская, Рязанская, Тульская, Кемеровская, Тюменская, Челябинская, Новосибирская области, Алтайский и Красноярский края.

Таким образом, хозяйствующие субъекты – ООО «Агроцентр» и ООО «АгроЦентрЗахарово» в лице Алтайского филиала являются конкурентами, так как осуществляют предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке – на рынке реализации сельскохозяйственной техники, запасных частей и комплектующих на территории Российской Федерации, Алтайского края в частности. Следовательно, добросовестная конкуренция, как фактор ведения данными хозяйствующими субъектами конкурентной борьбы на началах добросовестности, разумности и справедливости, в соответствии с законодательством Российской Федерации, не создавая препятствий друг другу, заведомо предполагается.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 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.

Из приведенного определения понятия недобросовестной конкуренции следует, что для признания действий определенного лица недобросовестной конкуренцией должна быть установлена совокупность условий, а именно:

- соответствующие действия должны совершаться хозяйствующими субъектами;
- они должны быть направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, противоречить законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- эти действия причинили или могут быть способны причинить убытки другому хозяйствующему субъекту - конкуренту либо нанести ущерб его деловой репутации (причинение вреда).

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, в том числе возможность увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий. Таким образом, действия хозяйствующих субъектов могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующим субъектам увеличить получаемую прибыль либо предотвратить ее неизбежное снижение.

Согласно статье 10-bis «Недобросовестная конкуренция» Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в городе Париже 20 марта 1883 года, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Из обстоятельств рассматриваемого спора следует, что Алтайский филиал ООО «АгроЦентрЗахарово» на вывеске и в сети Интернет, а также в доменном имени сайта <http://agrocentr.ru/>, использует словосочетание «АГРОЦЕНТР», схожее до степени смешения с фирменным наименованием заявителя, что указывает на признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Статьей 14.6 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию путем совершения хозяйствующим субъектом действий, способных вызвать смешение с деятельностью конкурента либо его товарами, работами, услугами.

Согласно пункту 1 статьи 14.6 Закона, 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.

Материалами дела подтверждены и сторонами не оспариваются следующие, установленные по делу Комиссией, обстоятельства.

ООО «Агроцентр» с 20.07.2009 (приоритет с 30.08.2007) является правообладателем товарного знака № 383966, зарегистрированного в отношении товаров и услуг 12 (автобусы, автомобили тракторы и пр.), 35 (агентства по импорту-экспорту, агентства рекламные и пр.), 37 (восстановление двигателей, работы газо-слесарно-технические и пр.) класса МКТУ; неохраняемый элемент – слово «АГРОЦЕНТР»

Указанный товарный знак заявитель использует на бланках, на вывесках торговых объектов, в сети Интернет, в доменном имени сайта <https://agro-centr.ru/>.

Домен сайта /agro-centr.ru/ зарегистрирован ООО «Агроцентр» 19.09.2004 сроком до 19.09.2024.

Управляющей компанией ООО «АгроЦентрЗахарово» - ООО «АгроЦентр-Холдинг» 31.08.2012 также зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 469778 с датой приоритета от 01.04.2011 в отношении товаров и услуг 04 (горючее), 07 (бороны, газонокосилки, жатки, комбайны зерноуборочные), 12 (тракторы), 31 (животные, зерно, корма для животных), 39 (перевозки автомобильные, услуги

транспортные) классов МКТУ. Неохраняемый элемент товарного знака – слово «ЦЕНТР».

Данный товарный знак используется ООО «АгроЦентрЗахарово» в своей деятельности на основании Лицензионного договора о предоставлении права использования товарного знака, заключенного между ООО «АгроЦентр-Холдинг» (лицензиар) и ООО «АгроЦентрЗахарово» (лицензиат) 01.01.2013.

В соответствии с условиями данного договора (п. 1.3) лицензиар предоставляет лицензиату право использовать товарный знак для индивидуализации товаров (работ, 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.

В связи с чем, ООО «АгроЦентрЗахарово» использует товарный знак на бланках, на режимных вывесках, в сети Интернет, а также в доменном имени сайта <http://agrocentr.ru/>.

Домен сайта /agrocentr.ru/ зарегистрирован владельцем ООО «АгроЦентрЗахарово» - управляющей компанией ООО «АгроЦентр-Холдинг» 27.05.2007 сроком до 27.05.2025.

Материалами дела установлено, что в Алтайском крае представлено и предприятие заявителя ООО «Агроцентр», и предприятие ответчика «ООО «АгроЦентрЗахарово».

Торговые объекты ООО «Агроцентр» располагаются в городе Барнауле по адресам: Попова ул., 200, Маяковского ул., 20а, Южный проезд, 37а.

Торговые объекты ООО «АГРОЦЕНТРЗАХАРОВО» - в городе Барнауле по адресу: Южный проезд, 37/1, а также в Кулундинском районе по адресу: с. Кулунда, ул. Энергетиков, д. 3.

Заявитель считает схожим до степени смешения с его фирменным наименованием обозначение «АГРОЦЕНТР», используемое ответчиком на вывеске, размещенной на фасаде здания торгового объекта по адресу: Южный проезд, 37/1, где по соседству, на одной линии по адресу: Южный проезд, 37а, расположен торговый объект заявителя.

Согласно положениям статьи 1473 ГК РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим **фирменным наименованием**, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

Согласно части 1 статьи 1474 ГК РФ, юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети "Интернет".

В соответствии с частью 2 статьи 1475 ГК РФ исключительное право на фирменное наименование возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования.

ООО «Агроцентр» зарегистрировано в качестве юридического лица 27.08.2002 (при этом, дата регистрации до 01.07.2002 – 14.05.1999) на территории Алтайского края.

ООО «АгроЦентрЗахарово» - 23.03.2004 на территории Московской области, Алтайский филиал ООО «АгроЦентрЗахарово» поставлен на учет на территории Алтайского края 18.08.2015 с местом расположения по адресу: г.Барнаул, Тракторная ул., 2л.

Таким образом, исключительное право на фирменное наименование, содержащее в своем составе спорное обозначение «АГРОЦЕНТР», принадлежит обоим хозяйствующим субъектам со дня их государственной регистрации, в связи с чем, в качестве средства индивидуализации юридического лица ООО «Агроцентр» и ООО «АгроЦентрЗахарово» имеют право использования своего фирменного наименования любым не противоречащим закону способом, в том числе путем его указания на вывесках, в сети «Интернет» и пр.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что по проезду Южный в городе Барнауле, где соседствуют торговые объекты заявителя и ответчика, фирменные наименования в том виде, в каком они внесены в государственный реестр, Обществами на вывесках не используются.

Из материалов дела следует, что ООО «Агроцентр» по адресу: Южный проезд, 37а располагается с 15 октября 2008 года, что подтверждается предоставленным в материалы дела договором аренды, заключенным между ИП Твердохлебом С.И. и Обществом.

Логотип «АГРОЦЕНТР» для размещения по указанному адресу был изготовлен и смонтирован заявителем на основании договора от 22 октября 2008 года,

заключенного между ООО «Альтан» и ООО «Агроцентр», а также акта выполненных работ, подписанного между сторонами 22.12.2008.

В доказательство использования спорного логотипа для индивидуализации своего предприятия ООО «Агроцентр» 25 апреля 2024 года в материалы дела предоставлен фотоснимок фасада здания по адресу: Южный проезд, 37а, на котором имеется указание на профиль деятельности предприятия заявителя «СЕРВИСНЫЙ ЦЕНТР», выполненное заглавными буквами зеленого цвета с изображением товарного знака № 383966, зарегистрированного Обществом для индивидуализации, в том числе услуг сервисных центров. Кроме того, на находящемся рядом здании, на фасаде, размещены наименования производителей, реализуемой ООО «Агроцентр» техники – «ГОМСЕЛЬМАШ», «БРЯНСКСЕЛЬМАШ».

Вместе с тем, 17 мая 2024 года при выезде на место сотрудниками антимонопольного органа установлено, что по указанному адресу обозначение предприятия заявителя «СЕРВИСНЫЙ ЦЕНТР» с изображением товарного знака, а также фирменного наименования заявителя – ООО «Агроцентр», в том числе и на режимной вывеске, отсутствует. На фасаде здания, в том месте, где размещалось указание на профиль деятельности предприятия: «СЕРВИСНЫЙ ЦЕНТР» с изображением товарного знака содержится обозначение предприятия «ЗАВОД FEATAGRO», где слово «FEATAGRO» выполнено в две строки FEAT AGRO, находящиеся друг под другом, при этом слово «ЗАВОД» и часть слова «FEATAGRO», а именно: «FEAT» выполнены заглавными буквами красного цвета, вторая часть – «AGRO» - заглавными буквами зеленого цвета. Указания на сторонних производителей техники на фасаде здания не содержится. На режимной вывеске фирменное наименование продавца – ООО «Агроцентр» отсутствует, содержится указание на завод FEATAGRO.

Комиссией установлено, что предприятие ответчика – Алтайский филиал ООО «АгроЦентрЗахарово» находится по адресу: Южный проезд, 37/1 с 19 мая 2017 года на основании договоров аренды нежилых помещений № АЦЗ-Южный от 06.04.2017, от 01.06.2017.

Изготовление и монтаж вывески по указанному адресу осуществлен на основании договора подряда от 10.07.2017, заключенного между ООО «Рекламно-производственная компания» и Обществом.

Вывеска ответчика, наряду с указаниями брендов реализуемой техники, содержит обозначение «АГРОЦЕНТР», которое размещено на фасаде здания в верхнем левом углу, выполнено заглавными буквами белого цвета на черном фоне.

Согласно материалам дела, управляющей компанией ООО «АгроЦентр-Холдинг» приказом от 28.09.2012 утвержден единый фирменный стиль (брендбук) ГК АгроЦентр. Приказано осуществлять изготовление брендовой, сувенирной, выставочной, печатной, информационной, рекламной, оформительской, навигационной, интерьерной, экстерьерной продукции, а также фирменной и форменной одежды, техники и т.д. только с использованием фирменного стиля.

Ответчиком в материалы дела предоставлен брендбук, а также фотоматериалы в доказательство того, что оформление вывесок всех входящих в холдинг – ГК «АгроЦентр» юридических лиц, филиалов, обособленных подразделений

выдержано в едином стиле и в соответствии с утвержденным брендбуком.

Установлено, что в соответствии с фирменным стилем оформление вывесок осуществляется с использованием спорного обозначения.

17 мая 2024 года при выезде на место сотрудниками антимонопольного органа установлено, что по адресу: Южный проезд, 37/1 находится предприятие ответчика. На режимной вывеске фирменное наименование отсутствует, вместе с тем, имеется товарный знак № 469778 с указанием на дилерский центр. На ограждении присутствуют флаги с наименованиями брендов реализуемой ООО «АгроЦентрЗахарово» техники. На фасаде здания по всей длине имеется вывеска, в левой части которой размещено обозначение «АГРОЦЕНТР», выполненное на черном фоне заглавными буквами белого цвета, в правой части вывески размещены наименования брендов реализуемой техники.

В доказательство наличия в действиях ООО «АгроЦентрЗахарово» нарушения запрета на смешение при использовании на вывеске спорного обозначения, ООО «Агроцентр» представлены результаты опроса потенциальных покупателей в части понимания деятельности и местонахождения желаемого ими продавца (ООО «Агроцентр» или ООО «АгроЦентрЗахарово») от 22.04.2024 (далее – Опрос). В Опросе приняло участие 8 человек (потенциальных покупателей) из 60 человек, проходящих мимо, задано 3 вопроса.

На первый вопрос «Вы видите две вывески «Агроцентр» на зданиях, расположенных по адресу: Южный 37а и Южный 37/1. Как вы думаете это одна организация или нет?» 6 человек ответило «да», 2 – «возможно».

На второй вопрос «Исходя из названия «Агроцентр» организации занимаются одной деятельностью или разной?» 8 человек ответило «да».

На третий вопрос «Вы знаете, что здесь располагаются две разные организации ООО «Агроцентр» и ООО «АгроЦентрЗахарово»?» 8 человек ответило «нет».

Вместе с тем, антимонопольное законодательство не придает представленным в материалы дела заключениям, экспертизам и иным подобным доказательствам заранее установленной доказательственной силы, они должны оцениваться наравне с иными доказательствами в совокупности.

17 мая 2024 года, как следует из материалов дела, антимонопольным органом установлено, что на фасаде здания предприятия заявителя, расположенного по адресу: Южный проезд, 37а, а также на режимной вывеске, спорное обозначение «АГРОЦЕНТР» отсутствует, информация на вывеске, в том числе режимной, изменена с «СЕРВИСНЫЙ ЦЕНТР с изображением товарного знака» на «ЗАВОД FEATAGRO», равно как и в целом изменено оформление, цветовая гамма в частности, с зеленого и желтого цветов на оттенки красного и зеленого цветов. Кроме того, в заседании Комиссии, состоявшемся 18 июня 2024 года, представитель заявителя пояснить, когда произошла смена обозначений, не смог, представленные 25.04.2024 в материалы дела фотоснимки даты, когда осуществлена фотосъемка, не содержат.

С учетом изложенного, Комиссия к результатам предоставленного заявителем опроса относится критически.

В соответствии с пунктом 162 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 10 от 23.04.2019 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» смешение возможно, если в целом, несмотря на отдельные отличия, спорное обозначение может восприниматься лицами в качестве соответствующего товарного знака или если потребитель может полагать, что обозначение используется тем же лицом или лицами, связанными с лицом, которому принадлежит товарный знак. Вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц. (...) Специальных знаний для установления степени сходства обозначений и однородности товаров не требуется. При этом в пункте 75 указанного Постановления отмечено, что вопрос об оценке товарного знака, исключительное право на который принадлежит правообладателю, и обозначения, выраженного на материальном носителе, на предмет их сходства до степени смешения не может быть поставлен перед экспертом, так как такая оценка дается судом с точки зрения обычного потребителя соответствующего товара, не обладающего специальными знаниями адресата товаров, для индивидуализации которых зарегистрирован товарный знак, с учетом пункта 162 настоящего постановления.

При определении сходства изобразительных и объемных обозначений наиболее важным является первое (общее) впечатление, так как именно оно наиболее близко к восприятию товарных знаков (иных обозначений) потребителями, уже приобретавшими такой товар. Следовательно, если при первом впечатлении сравниваемые обозначения представляются сходными, а последующий анализ выявит отличие обозначений за счет расхождения отдельных элементов, то при оценке сходства обозначений целесообразно руководствоваться первым впечатлением. При этом следует исходить из того, что смешение, влекущее возможность приобрести один товар вместо другого, является вероятностным фактором оборота товара на рынке, где выбор его осуществляется самостоятельно потребителем по ряду субъективных критериев, допускающих ошибку с учетом остроты зрения потребителя, имеющегося/затраченного на выбор конкретной упаковки товара времени, степени запоминания наименования конкретного продукта и т. п.

Для целей применения статьи 14.6 Закона о защите конкуренции в качестве акта недобросовестной конкуренции (неправомерных действий) рассматривается только использование обозначений, которые способны нести функцию индивидуализации: обладают различительной способностью либо приобрели ее в силу использования, то есть на основании восприятия которых потребитель идентифицирует товар как принадлежащий определенному производителю либо продавцу, в связи с чем их использование способно вызвать смешение.

Комиссия антимонопольного органа, проанализировав действия ответчика, связанные с использованием спорного обозначения «АГРОЦЕНТР» на вывеске, сопоставив их с обстоятельствами рассматриваемого спора, приходит к выводу, что используемое ответчиком обозначение «АГРОЦЕНТР» имеет звуковое, графическое и смысловое сходство с фирменным наименованием заявителя ООО «Агроцентр», однако, с учетом того, что заявителем по адресу: Южный проезд, 37а не используется обозначение «АГРОЦЕНТР», а используется обозначение «ЗАВОД FEATAGRO», индивидуализирующее предприятие, вероятность смешения на рынке двух хозяйствующих субъектов отсутствует. Кроме того, стиль оформления

предприятий заявителя и ответчика обладает яркой различительной способностью, что не может привести к введению в заблуждение потенциальных потребителей.

Относительно довода заявителя об использовании ответчиком спорного обозначения в доменном имени и в контекстной рекламе в сети «Интернет», Комиссия приходит к следующим выводам.

Материалами дела установлено и сторонам не оспаривается тот факт, что и ООО «Агроцентр», и ООО «АгроЦентрЗахарово» принадлежит исключительное право использования комбинированных товарных знаков, в составе которых имеется спорное обозначение «АРГОЦЕНТР». При этом, неохраняемыми элементами данных товарных знаков являются слова «АГРОЦЕНТР», «ЦЕНТР», что свидетельствует об отсутствии у правообладателей монополии на указанные обозначения и, как следствие, отсутствии оснований для запретов на их использование другими лицами в своей предпринимательской деятельности.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1477 ГК РФ под товарным знаком понимается обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, на которое признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Сущность исключительного права заключается в монопольном праве его владельца пользоваться и распоряжаться соответствующим объектом и корреспондирующей обязанности остальных лиц воздерживаться от его несанкционированного использования. При этом использование может считаться санкционированным только при наличии разрешения на использование объекта исключительных прав, которое оформлено надлежащим образом. Использование надлежащим образом зарегистрированного товарного знака возможно лишь с разрешения лица, обладающего исключительным правом на товарный знак (на основе лицензионного договора).

Так, в соответствии с пунктом 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 статьи 1484 ГК РФ. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Согласно пункту 2 статьи 1484 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 объявлениях, на вывесках и в рекламе; в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Принимая во внимание то обстоятельство, что домен /agrocentr.ru/ зарегистрирован не ответчиком, а управляющей компанией – ООО «АгроЦентр-Холдинг», а размещенная на сайте информация явно соотносится, в том числе с деятельностью ООО «АгроЦентрЗахарово», и направлена на продвижение реализуемых ответчиком товаров, оказываемых услуг, наличие же самостоятельного сайта у ответчика не установлено, Комиссия приходит к выводу

об использовании ответчиком в своей деятельности рассматриваемого сайта, содержащего доменное имя /agrocentr.ru/, а следовательно, и использование спорного обозначения, схожего с фирменным наименованием заявителя.

Вместе с тем, на дату регистрации ООО «АгроЦентр-Холдинг» рассматриваемого домена, содержащего спорное обозначение, а именно: 27.05.2007, на территории Алтайского края ООО «АгроЦентрЗахарово» в лице его филиала представлено не было (Алтайский филиал поставлен на учет в 2015 году). С учетом данного обстоятельства, а также виду наличия у ответчика права использования в своей деятельности товарного знака № 469778, в составе которого присутствует спорное обозначение, Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований считать рассматриваемые действия ответчика по использованию спорного обозначения незаконными.

Кроме того, очевидным является, что при наличии предоставленной правовой охраны в качестве товарных знаков, фирменных наименований, обоим обозначениям, действует презумпция отсутствия вероятности смешения на рынке, если такое использование содержательно не направлено на недобросовестное конкурентирование. Однако, доказательств осознанного совершения ООО «АгроЦентрЗахарово» действий, направленных на нечестную конкуренцию, а также о перераспределении спроса на рынке в результате таких действий, в материалы дела не предоставлено, Комиссией при рассмотрении не установлено.

Сам факт использования лицом обозначения, совпадающего со средством индивидуализации, принадлежащим иному лицу, в качестве ключевого слова при размещении рекламы в интернете, хотя и оказывает влияние на результаты поисковой выдачи путем демонстрации пользователю рекламных объявлений лиц, не имеющих отношения к первоначальному поисковому запросу пользователя, не обязательно может приводить к смешению на рынке, а, следовательно, и к перераспределению спроса в пользу предполагаемого нарушителя.

Возможность смешения возникает в случае, если под воздействием конкретного содержания контекстной рекламы у пользователя может возникнуть впечатление, что при переходе по рекламной ссылке он будет переадресован на сайт правообладателя средства индивидуализации либо сайт, иным образом связанный с правообладателем средства индивидуализации.

Комиссией установлено, что поисковая система по запросу «АГРОЦЕНТР» в качестве результатов поиска не выдает контекстной рекламы ни заявителя, ни ответчика. Результатом поиска является перечень сайтов заявителя и ответчика, в том числе сайт предприятия FEATAGRO, а также краткое описание данных сайтов, с указанием средств индивидуализации – товарных знаков, при переходе на которые представляется информация о предприятиях, к которым сайт относится, что также исключает вероятность смешения.

Как разъяснено в пункте 30 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства», в силу запрета недобросовестной конкуренции хозяйствующие субъекты вне зависимости от их положения на рынке при ведении экономической деятельности обязаны воздерживаться от поведения, противоречащего законодательству и (или) сложившимся в гражданском обороте представлениям о добропорядочном,

разумном и справедливом поведении (статья 10.bis Парижской конвенции, пункты 3, 4 статьи 1 ГК РФ, пункты 7 и 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции). Для разрешения спора о нарушении запрета недобросовестной конкуренции должны быть установлены в совокупности: факт осуществления хозяйствующим субъектом действий, способных оказать влияние на состояние конкуренции; отличие избранного хозяйствующим субъектом способа конкуренции на рынке от поведения, которое в подобной ситуации ожидалось бы от любого субъекта, преследующего свой имущественный интерес, но не выходящего за пределы осуществления гражданских прав и честной деловой практики; направленность поведения хозяйствующего субъекта на получение преимущества, в частности имущественной выгоды или возможности ее извлечения, при осуществлении экономической деятельности за счет иных участников рынка, в том числе посредством оказания влияния на выбор покупателей (потребителей), на возможность иных хозяйствующих субъектов, конкурирующих добросовестно, извлекать преимущество из предложения товаров на рынке, на причинение вреда хозяйствующим субъектам – конкурентам иными подобными способами (например, в результате использования (умаления) чужой деловой репутации).

Под смешением в целом следует понимать ситуацию, когда потребитель одного товара отождествляет его с товаром другого потребителя, либо допускает, несмотря на имеющиеся отличия, вероятность производства товаров одним лицом. При смешении продукция хозяйствующего субъекта по тем или иным параметрам настолько напоминает продукцию конкурента, что потребитель способен принять его товар за товар конкурента. В результате смешения товаров на рынке потребитель ошибочно принимает новую продукцию за давно ему известную, ориентируясь на знакомое ему обозначение, дизайн, внешний вид и пр., что вызывает отток потребительского спроса от оригинального товара к товару со сходным до степени внешним видом.

Последствием такого поведения на рынке является возможное перераспределение потребительского спроса от производителя оригинального товара в пользу товара конкурента-нарушителя в результате ошибочного приобретения потребителем товаров нарушителя, поскольку сходство создает ошибочное впечатление о принадлежности товаров одному производителю.

Целью акта недобросовестной конкуренции в форме смешения является реализация своего товара под видом товара конкурента, что должно быть подтверждено документально. Достаточность таких доказательств определяется исходя из конкретных обстоятельств каждого дела и оценки всех представленных доводов и документов. Перечень допустимых доказательств не является исчерпывающим.

Констатация данной формы недобросовестной конкуренции предполагает, в том числе наличие (обоснование) различительной способности товаров заявителя, то есть стойкой ассоциации потребителя товаров именно с заявителем.

Доказательства, свидетельствующие о смешении на рынке реализации техники сельскохозяйственного назначения предприятий ООО «Агроцентр» и ООО «АгроЦентрЗахарово», в результате, как указывает заявитель, использования спорного обозначения «АГРОЦЕНТР», в материалах дела отсутствуют, заявителем не представлены.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО «АгроЦентрЗахарово», связанных с использованием на вывеске, в доменном имени и в сети Интернет обозначения «АГРОЦЕНТР», схожего с фирменным наименованием ООО «Агроцентр», без наличия доказательств содержательно направленных на недобросовестное конкурирование с предприятием заявителя, нарушения запрета на недобросовестную конкуренцию, установленного пунктом 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства, в том числе в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

С учетом изложенного и руководствуясь статьей 41, частями 1, статьи 48 Закона о защите конкуренции, Комиссия Алтайского краевого УФАС России

РЕШИЛА:

рассмотрение дела № 022/01/14.6-221/2024 о нарушении ООО «АгроЦентрЗахарово» в лице Алтайского филиала, ОГРН 1045006456714, 5032111175, Московская область, г.о.Одинцовский, г. Одинцово, Маршала Неделина, стр. 6Б, эт. 3, пом. 309, антимонопольного законодательства прекратить в связи с отсутствием в рассматриваемых Комиссией действиях Общества нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия, а также в коллегиальный орган ФАС России.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>