ОПРЕДЕЛЕНИЕ О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 034/01/14.4-55/2020

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

К РАССМОТРЕНИЮ

13 февраля 2020 Волгоград

Председатель Комиссии Волгоградского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

В Волгоградское УФАС России поступило заявление ООО «Агротехнология» (вх. № 10350 от 29.10.2019) с жалобой на действия ООО «БДМ-Агро».

Письмом от 20.11.2019 исх. № АК/101791/19 (вх. № 11270 от 28.11.2019) ФАС России в соответствии с ч. 3 ст. 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и п. 1.3 Правил передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган, утвержденных приказом ФАС России от 01.08.2007 № 244 (далее – Правила), поручила Волгоградскому УФАС России рассмотреть заявление ООО «Агротехнология» по существу.

Заявитель указал, что в январе 2019 года в Арбитражный суд Волгоградской области поступило заявление ООО «БДМ-Агро» (Краснодарский край, г. Кореновск) на ООО «Агротехнология» о защите товарного знака «Дискатор» и взыскании компенсации.

Суть претензий ООО «БДМ-Агро» к ООО «Агротехнология» заключается в следующем.

ООО «БДМ-Агро» является обладателем исключительных прав на товарный знак «Дискатор» по свидетельству Российского агентства по товарным знакам и патентам № 258908, класс МКТУ 07 - бороны; культиваторы (машины); культиваторы тракторные; плуги. Приоритет товарного знака установлен с 02.12.2002. Срок действия исключительного права ООО «БДМ-Агро» на товарный знак «Дискатор» продлен Федеральной службой по интеллектуальной собственности до 02.12.2022, о чем в Государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации внесена запись 24.10.2013.

ООО «БДМ - Агро» в своих требованиях в суде указало, что на странице, расположенной по адресу http://agroteh34.ru/ были размещены предложения о продаже ООО «Агротехнология» почвообрабатывающей техники - дисковых борон, при этом использован принадлежащий истцу товарный знак Дискатор.

ООО «Агротехнология» в свою очередь указывало в суде, что при разработке структуры сайта и определении разделов Общество руководствовалось общедоступной информацией на страницах интернет-сайтов. Слово «дискатор» фигурирует в названии групп товаров, включенных в раздел «Почвообрабатывающие машины», что носит информационно-ознакомительный характер и само по себе не может быть рекламой конкретного товара.

ООО «Агротехнология» считает, что государственная регистрация общеизвестного собирательного термина в качестве товарного знака была осуществлена ООО «БДМ-Агро» исключительно с целью получения денежных средств от хозяйствующих субъектов, которые используют в своей деятельности понятие «Дискатор» для обозначения товаров сельскохозяйственной техники определенного вида.

ООО «Агротехнология» (г. Волжский, Волгоградской области, ул. Дорожная, 7-316, ОГРН: 1143435003799, ИНН: 3435313011, КПП: 343501001) создано в 23.07.2014. Основным видом экономической деятельности компании является торговля сельскохозяйственной техникой. С момента основания и до 2019 года ООО «Агротехнология» не имело претензий со стороны третьих лиц относительно незаконного использования чужого товарного знака.

ООО «Агротехнология» указало, что, как и иные организации, занимающиеся торговлей сельскохозяйственной техникой, широко использовало в своих устных контактах с потенциальными клиентами общеизвестные, собирательные термины, обозначающие тот или иной вид сельскохозяйственного оборудования. Один из таких терминов - «Дискатор». «Дискатор», как считает заявитель, является общепринятым собирательным обозначением всех моделей дисковых борон с индивидуальной стойкой каждого диска.

Однако, как уже было указано, в январе 2019 года в Арбитражный суд Волгоградской области поступило исковое заявление ООО «БДМ-Агро» к ООО «Агротехнология» о защите товарного знака и взыскании компенсации в размере 500 000 рублей (дело № А12-1746/2019).

По данным заявителя, ООО «БДМ-Агро» было подано еще 15 (пятнадцать) исков к различным коммерческим организациям по всей стране. Арбитражными судами были возбуждены соответствующие дела №№ А41- 4019/2019, А65-1102/2019, А53-894/2019, А08-267/2019, А53-741/2019, А53-739/2019, А53- 707/2019, А32-1984/2019, А32-1983/2019,' А32-1981/2019, А32-1979/2019, А28-268/2019, А49-125/2019, А14-444/2019, А14-443/2019.

Арбитражный суд Республики Татарстан в решении от 29.03.2019 по делу № А65-1102/2019, отказав в удовлетворении заявленных ООО «БДМ-Агро» требований указал, что с учетом ч. 1 ст. 1477 и ст. 1484 ГК РФ использованием товарного знака признается его использование для целей индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. В связи с этим употребление слов (в том числе имен нарицательных),зарегистрированных в качестве словесных товарных знаков, не является использованием товарного знака, если оно осуществляется в общеупотребительном значении, не для целей индивидуализации конкретного товара, работы или услуги. Слово «дискатор» используется в хозяйственном обороте как наименование дисковой бороны, где для каждого режущего элемента используется отдельная стойка крепления. Арбитражный суд сделал вывод, что понятие «дискатор» является общеупотребляемым словом, описывающим определенный вид почвообрабатывающей сельскохозяйственной техники.

ООО «Агротехнология» полагает, что такое количество ответчиков не случайно, поскольку никто из добросовестных субъектов рынка реализации сельскохозяйственной техники не мог предположить, что слово «Дискатор»

является товарным знаком.

Согласно п. 1 ст. 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Исходя из положений п. 1 ст. 1477 ГК РФ, товарный знак является обозначением, служащим для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

ГК РФ в ч. 1 ст. 1483 установлено, что не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида; являющихся общепринятыми символами и терминами.

Заявитель указывает, что термин «Дискатор» является собирательным, широко используется в методических материалах сельскохозяйственных учебных заведений, в научной и специализированной литературе. Заявителем приведены соответствующие примеры такого использования термина: как определение дисковых борон с индивидуальными стойками каждого диска (содержится в публикации Кушнарева А.С. «Дискатор - новое почвообрабатывающее орудие, обеспечивающее переход от традиционной технологии производства сельскохозяйственной продукции к энергосберегающей технологии No-till» (Белая Церковь, 2010 год) и др.

На главной странице сайта ООО «БДМ-Агро» в разделе «ООО «БДМ-Агро»-эксперт в почвообработке» указано: «Компания ООО «БДМ-Агро», созданная в январе 2000 года, является первым в России и мире предприятием, наладившим проектирование и серийное изготовление дисковых борон с регулируемой вертикальной стойкой - Дискаторов®. Остальные компании, предлагающие сегодня дискаторы собственного производства, появились на рынке после и, как правило, выпускают упрощенные копии наших моделей по более низким ценам».

Таким образом, как считает заявитель, ООО «БДМ-Агро» подтверждает, что слово «Дискатор» не является названием их собственной разработки, а всего лишь обозначает определенный вид дисковых борон, которые производит множество других юридических лиц.

05.11.2019 вх. № 10528 от ООО «Агротехнология» поступили дополнения к заявлению с обоснованием наличия конкурентных отношений между заявителем и ООО «БДМ-Агро».

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом экономической деятельности ООО «БДМ-Агро» является «Производство машин и сельскохозяйственного оборудования для обработки почвы».

Основной вид деятельности ООО «Агротехнология» - «Торговля оптовая машинами, оборудованием и инструментами для сельского хозяйства».

Согласно сведениям официального сайта ООО «БДМ-Агро» https://bdm-agro.ru/,

ООО «БДМ-Агро» также реализует свою технику как самостоятельно, так и через своих дилеров. На территории Волгоградской области, согласно данным сайта, ООО «БДМ-Агро» имеет двух дилеров: ООО «Волгоградагроснаб» (Волгоград) и ООО «Агросталь» (г. Волжский).

Таким образом, ООО «БДМ-Агро» и ООО «Агротехнология» занимаются продажей однородной техники (бороны дисковые - дискаторы, культиваторы, плуги и т.д.) на одной и той же территории в пределах Российской Федерации.

Как указал заявитель, если соотнести прайс-листы ООО «БДМ-Агро» и ООО «Агротехнология», то это также доказывает факт реализации указанными хозяйствующими субъектами одной и той же техники. Ценовой сегмент рынка также одинаков. Разница состоит лишь в том, что ООО «БДМ-Агро» самостоятельно производит (собирает) свое оборудование, а ООО «Агротехнология» продает оборудование и технику различных производителей.

Заявитель считает, что в действиях ООО «БДМ-Агро» содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Целями Закона о защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В силу п. 7 ст. 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.

Статьей 14.4 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации самого юридического лица, а также товаров, работ или услуг.

В действиях ООО «БДМ-Агро» (Краснодарский край, г. Кореновск) содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 14.4 Закона о защите конкуренции, а также все квалифицирующие признаки недобросовестной конкуренции, предусмотренные п. 9 ст. 4 Закона о защите конкуренции:

- действия осуществлены хозяйствующим субъектом – конкурентом заявителя;

- у ответчика имелись намерения (цели) посредством приобретения исключительного права на товарный знак (приобретение монополии на него) причинить вред заявителю и иным конкурентам или вытеснить их с товарного рынка путем предъявления требований, направленных на пресечение использования спорного обозначения;

- причинение заявителю вреда путем предъявления требований о прекращении использования спорного обозначения и о выплате соответствующих денежных компенсаций.

- действия направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;

- противоречие указанных действий положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, в том числе п. 1 ч. 1 ст. 1483 ГК РФ.

На основании изложенного издан приказ Волгоградского УФАС России от 30.01.2020 № 15 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «БДМ-Агро» (дата регистрации 21.01.2001, ОГРН 1032304930206, дата присвоения ОГРН: 23.01.2003, ИНН: 2309074315, КПП: 237301001, адрес: 353180, г. Кореновск, Краснодарский край, ул. Пурыхина, д. 1 А ) ч. 1 ст. 14.4 Закона о защите конкуренции

Руководствуясь ч. 13 ст. 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 034/01/14.4-55/2020 к рассмотрению на 13 марта 2020 года в 14 часов 00 минут (по местному времени, МСК +1) по адресу: г. Волгоград, ул. 7-ая Гвардейская, д.12 , зал заседаний (5-ый этаж, левое крыло здания).

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела:

- в качестве ответчика ООО «БДМ-Агро» (дата регистрации 21.01.2001, ОГРН 1032304930206, дата присвоения ОГРН: 23.01.2003, ИНН: 2309074315, КПП: 237301001, адрес: 353180, г. Кореновск, Краснодарский край, ул. Пурыхина, д. 1 А ).

- в качестве заявителя ООО «Агротехнология» (г. Волжский, Волгоградской области, ул. Дорожная, 7-316, ОГРН: 1143435003799, ИНН: 3435313011, КПП: 343501001).

3. ООО «БДМ-Агро» представить на заседание Комиссии следующие документы и материалы (копии документов должны быть надлежащим образом заверены печатью организации и подписью должностного лица):

- письменные объяснения по факту, послужившему основанием для возбуждения дела № 034/01/14.4-55/2020, с приложением документов в подтверждение позиции ответчика,

- укажите дату начала проектирования и выпуска ООО «БДМ-Агро» дискаторов с приложением подтверждающих документов;

- укажите, как расшифровывается аббревиатура «БДМ» в наименовании юридического лица, какую смысловую нагрузку несет такое наименование юридического лица и чем был обусловлен выбор такого наименования;

- укажите, как расшифровывается аббревиатура «БДМ» в наименовании реализуемых ответчиком дискаторов (например, дискатор БДМ 2,2х2 и т.д.);

- чем обусловлен выбор слова «Дискатор» для регистрации в качестве товарного знака в 2002 году;

- укажите, какие меры предпринимал правообладатель для повышения узнаваемости зарегистрированного товарного знака «Дискатор», его продвижения после регистрации в 2002 году с приложением подтверждающих документов;

- укажите, каким образом после регистрации в 2002 году правообладатель осуществлял защиту своих прав в отношении товарного знака «Дискатор» с приложением подтверждающих документов;

- иную информацию, которую ответчик считает необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

4. ООО «Агротехнология» представить на заседание Комиссии следующие документы и материалы (копии документов должны быть надлежащим образом заверены печатью организации и подписью должностного лица):

- дополнительную к ранее представленной информацию, которую заявитель считает необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

Представителям сторон для участия в заседании комиссии при себе иметь документ, удостоверяющий личность и доверенность на представление интересов юридического лица при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Обращаем Ваше внимание на то, что в соответствии с ч. 1 ст. 25 Закона о защите конкуренции коммерческие организации (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в установленный срок необходимые антимонопольному органу в соответствии с возложенными на него полномочиями документы, объяснения, информацию соответственно в письменной и устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну), включая акты, договоры, справки, деловую корреспонденцию, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой записи или в форме записи на электронных носителях.