

РЕШЕНИЕ

г. Благовещенск

Резолютивная часть решения оглашена «09» ноября 2023 года

В полном объеме решение изготовлено «21» ноября 2023 года

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: <...>; <...>; <...>, <...>

рассмотрев дело № 028/01/14.6-603/2023 по признакам нарушения ООО «Амур-Торг» <...> статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), выразившегося в использовании товарных знаков № 11313666 «ХСМГ», № 916605 «ХСМГ», права на использование которых принадлежат заявителю, посредством размещения в сети интернет на сайте <https://xcmg.big-center.ru> сведений об осуществлении продаж и рекламирования товара с товарным знаком «ХСМГ» без согласия правообладателя, а также посредством указания в доменном имени <https://xcmg.big-center.ru>, в отсутствие на заседании представителей лиц, участвующих в деле,

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России поступило заявление ООО «СюйГун Ру» на действия ООО «Амур-импорт» по факту недобросовестной конкуренции, связанной с использованием ООО «Амур-импорт» товарных знаков № 11313666 «ХСМГ», № 916605 «ХСМГ», права на использование которых принадлежат заявителю, посредством размещения в сети интернет на сайте <https://xcmg.big-center.ru> сведений об осуществлении продаж и рекламирования товара с товарным знаком «ХСМГ» без согласия правообладателя, а также посредством указания в доменном имени <https://xcmg.big-center.ru>.

По результатам рассмотрения указанного заявления приказом Амурского УФАС России от 14.09.2023 № 92/23 в отношении ООО «Амур-Торг» возбуждено дело № 028/01/14.6-603/2023 и создана Комиссия для рассмотрения дела по признакам нарушения статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции». Определением от 14.08.2023 рассмотрение дела назначено на 12.09.2023 в 15 часов 00 минут. Определением от 12.09.2023 рассмотрение дела отложено на 16.10.2023 в 15 часов 00 минут. Определением от 16.10.2023 рассмотрение дела отложено на 09.11.2023 в 15 часов 00 минут в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено следующее.

1. Установленные обстоятельства и доказательства, на основании которых основываются выводы об обстоятельствах дела.

Компания XCMG Construction Machinery Co., Ltd. является правообладателем товарного знака № 1131366, охраняемого на территории Российской Федерации в силу международной регистрации. Товарный знак «ХСМГ» № 1131366 является комбинированным, исполнен оригинальным шрифтом в две строки, буквами латинского и китайского алфавита, а также включает элементы сложной

геометрической формы. Товары 12 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрирован товарный знак № 1131366: вилочные погрузчики; автомашины с подъемным краном; грузовики; автомобильные шасси; машины с пожарным водопроводом; ходовые части автомобиля; грузовые автомобили; думпкары; автомобили; автобетономешалки.

Изображение товарного знака № 1131366:

Кроме того, компания XCMG Construction Machinery Co., Ltd. является правообладателем товарного знака № 916605, охраняемого на территории Российской Федерации в силу международной регистрации. Товарный знак «XCMG» № 916605 является комбинированным, исполнен оригинальным шрифтом в две строки, буквами латинского и китайского алфавита, а также включает элементы сложной геометрической формы. Товары 7 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрирован товарный знак № 916605: дорожный каток; погрузчик; бульдозер; экскаватор; автокран; бетономешалка; асфальтоукладчик; кран-манипулятор; гидравлическая деталь; шестерня; блок-редуктор; ведущая ось; бетононасос; смеситель для укрепленного грунта; автогрейдеры; фрезерные станки холодные; башенный кран; установка для смешивания асфальта и бетона; роторные буровые установки.

Изображение товарного знака № 916605:

Согласно сведениям из Единого государственного реестра юридических лиц и пояснениям заявителя, ООО «СюйГун Ру» (ИНН 7705993103) зарегистрировано в г. Москва, в качестве основной осуществляет деятельность на территории Российской Федерации по торговле автотранспортными средствами (ОКВЭД 45.1), в качестве дополнительных, среди прочих, - по торговле автомобильными деталями, узлами и принадлежностями (ОКВЭД 45.3), по торговле оптовой машинами и оборудованием для добычи полезных ископаемых и строительства (ОКВЭД 46.63), по торговле оптовой прочими машинами и оборудованием (ОКВЭД 46.69).

Между ООО «СюйГун Ру» и XCMG Construction Machinery Co., Ltd. заключен лицензионный договор от 19.01.2017 № 1 о предоставлении права использования товарных знаков № 916605, № 1131366, по которому ООО «СюйГун Ру» предоставлена исключительная лицензия на срок действия исключительного права на товарные знаки на территории Российской Федерации, условиями договора предусмотрен запрет лицензиару выдавать лицензии иным лицам (пункт 1.11 договора), договор заключен на весь срок действия регистрации товарных знаков и распространяет свое действие на отношения сторон, возникающие с 19.01.2017 (пункт 5.1 договора).

Регистрация права пользования ООО «СюйГун Ру» вышеуказанными товарными знаками на основании лицензионного договора от 24.05.2017 № РД0223427 подтверждается выписками Роспатента.

ООО «СюйГун Ру» осуществляло деятельность по реализации техники марки

«ХСМГ» посредством совершения сделок с ООО «АФАРИ» (договор от 10.01.2022 № 28/2022, поставки январь-август 2023 года), ООО «МП-Север» (договор от 10.01.2022 № 30/2022, поставки май-август 2023 года), ООО «Стройтехимпорт» (договор от 10.01.2022 № 07/2022, поставки март-июль 2023 года), ООО «Тевекс» (договор от 10.01.2022 № 11/2022, поставки январь 2022 года, февраль, июль 2023 года) имела место в период 2022 года - 8 месяцев 2023 года.

Вместе с тем, как установлено ООО «СюйГун Ру», в сети «Интернет» на сайте www.xcmg.big-center.ru в предложениях о продаже товаров, объявлениях и рекламе размещено предложение к продаже и реклама спецтехники, маркированной товарным знаком «ХСМГ» без согласия правообладателя. Визуально сайт www.xcmg.big-center.ru, по мнению заявителя, создает впечатление принадлежности к официальному дилеру, дистрибьютору. Сайт www.xcmg.big-center.ru используется ООО «Амур-Торг» (ИНН 2801198860, ОГРН 1142801007447), что подтверждается информацией, ранее размещенной на данном сайте и зафиксированной протоколом автоматизированного осмотра информации в сети интернет от 18.05.2022 № 1652889733915, произведенного автоматизированной системой «ВЕБДЖАСТИС», зарегистрированной Федеральной службой по интеллектуальной собственности в Реестре программ для ЭВМ, что подтверждается свидетельством от 21.12.2018 № 2018666835.

Согласно указанному протоколу осмотра страниц <https://xcmg.big-center.ru>, <https://xcmg.big-center.ru/page22980226.html> на страницах указанного сайта «Бигцентр» размещена информация о продаже товаров линейки ХСМГ (выражение «Вся линейка техники ХСМГ»), в том числе фронтальных погрузчиков, грейдеров и автогрейдеров, погрузчиков. Владельцем сайта указано ООО «Амур-Торг»;

Размещение вышеуказанной информации в последующем подтверждается аналогичным протоколом автоматизированного осмотра информации в сети интернет от 17.04.2023 № 1681732625668, произведенного автоматизированной системой «ВЕБДЖАСТИС».

Согласно сведениям из Единого государственного реестра юридических лиц и пояснениям ООО «Амур-Торг» (ИНН 2801198860), общество зарегистрировано в г. Благовещенск Амурской области и осуществляет в качестве основной деятельность по торговле оптовая прочими машинами и оборудованием (ОКВЭД 46.69), в качестве дополнительных, среди прочих, - по торговле автомобильными деталями, узлами и принадлежностями (ОКВЭД 45.3), по торговле оптовой машинами, оборудованием и инструментами для сельского хозяйства (ОКВЭД 46.61).

ООО «СюйГун РУ» письмом от 02.07.2022 направило в адрес ООО «Амур-Торг» претензию по досудебному урегулированию спора, согласно которой заявитель просит прекратить использование вышеуказанных товарных знаков и доменного имени, а также в силу подпункта 1 пункта 4 статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) оплатить компенсацию за нарушение исключительного права на товарные знаки в размере 3 000 000 рублей.

ООО «Амур-Торг» письмом от 09.09.2022 № 98 на указанную претензию пояснило, что ввоз и реализация товаров под вышеуказанными товарными знаками осуществляется с разрешения компании правообладателя, подтверждаемого

письменно и выдаваемыми сертификатами, в связи с этим общество попросило отозвать претензию, приложив к письму информационное письмо от 28.07.2022 и сертификат происхождения.

Вместе с тем, в период после направления ООО «Амур-Торг» претензии ООО «СюйГун Ру» письмом от 02.07.2022 письмами ООО «СюйГун Ру» от 04.07.2022 № 3528, № 3530, от 28.07.2022 № 3582, от 20.09.2022 № 3658, № 3661, от 21.09.2022 № 3666, № 3667, от 29.09.2022 № 3685, от 07.10.2022 № 3693, от 24.10.2022 № 3717, от 25.10.2022 № 3720, от 10.11.2022 № 3745, от 22.11.2022 № 3760, от 01.12.2022 № 3770, № 3774, от 13.12.2022 № 3789, № 3790, от 16.12.2022 № 3794, от 21.12.2022 № 3803, от 26.12.2022 № 3814, от 16.03.2023 № 3856, от 19.03.2023 № 3909, от 04.04.2023 № 3871 на основании разрешения на использование товарных знаков № 916605, № 1131366 ООО «Амур-Торг» предоставлялось право импортировать с последующей реализацией третьему лицу техники марки «XCMG».

Разрешение на использование товарных знаков № 916605, № 1131366 указанные письма не содержат.

Как следует из пояснений ООО «Амур-Торг», данных письмом от 28.07.2023 № 51, за период с июля 2022 года по июль 2023 года им ввезено всего 35 единиц техники «XCMG», указанной в справке в приложении к письму. К пояснениям представлены при этом скриншоты страниц сайта «Бигцентр», свидетельствующие об отсутствии сведений об использовании товарных знаков.

Письмом от 04.10.2023 № 65 ООО «Амур-Торг» пояснило, что осуществляло реализацию техники марки «XCMG», на основании представленных к пояснениям контрактов от 08.10.2019 № HLHH-1088-2019-B030, от 29.06.2022 № HLHH-1088-2022-B030, заключенных с Хэйхэской компанией по торговле спецтехникой ООО «XCMG-Евразия» (HEIHE XUGONG EURASIAN MACHINERY CO., LTD, г. Хэйхэ, КНР). На технику получены сертификаты от 10.03.2023, от 28.03.2023.

Однако указанные контракты не содержат условия, предусматривающие использование покупателем в своей деятельности товарных знаков № 916605, № 1131366.

На запрос Амурского УФАС России заявитель в письме от 25.05.2023 пояснил, что ООО «СюйГун Ру» реализует спецтехнику и запасные части марки «XCMG» китайского завода изготовителя XCMG Construction Machinery Co., Ltd. через дилерскую сеть на всей территории Российской Федерации. Неблагоприятные последствия для ООО «СюйГун Ру», по мнению заявителя, выражаются в вероятной упущенной прибыли и ущербе деловой репутации. Подтвердить качество продукции марки «XCMG», продаваемой ООО «Амур-Торг», и качество услуг по гарантийному обслуживанию продукции марки «XCMG», оказываемых ООО «Амур-Торг», на соответствие стандартам дилерской политики ООО «СюйГун Ру» не предоставляется возможным, но сам факт различия качества услуг ООО «СюйГун Ру» и услуг ООО «Амур-Торг» по реализации товаров «XCMG» и их обслуживания наносит вред деловой репутации ООО «СюйГун Ру» и его дилерам, вызывая сомнения и разногласия в сфере дилерского партнерства и деформацию единых стандартов качества услуг по продаже и обслуживанию техники «XCMG» для потребителей. Упущенную выгоду от действия ООО «Амур-Торг» достоверно установить не представляется возможным. Однако, основной вид деятельности ООО «Амур-Торг» торговля оптовая прочими машинами и оборудованием. Товары

марки «ХСМГ», по данным, находящимся в открытом доступе, составляют примерно 3 % от общего количества товаров, продаваемых ООО «Амур-Торг». Выручка нарушителя за последние три года, по данным, находящимся в открытом доступе, составляет примерно 3 600 000 000 рублей. Средняя наценка на товары марки «ХСМГ» составляет примерно 25 %. Таким образом вероятная упущенная прибыль ООО «СюйГун Ру» из-за недобросовестной конкуренции ООО «Амур-Торг» может быть рассчитана по формуле: 25 % от 3 % выручки ООО «Амур-Торг» за последние три года и составляет примерно 3 240 000 рублей.

Согласно акту осмотра интернет-сайта от 11.07.2023 специалистами Амурского УФАС России установлено отсутствие на дату осмотра сведений о функционировании сайта <https://xcmg.big-center.ru>.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона «О защите конкуренции» Амурским УФАС России в объеме, необходимом для принятия решения по настоящему делу, проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке по продаже машин и оборудования на территории Российской Федерации, по результатам которого установлено следующее:

1. Временной интервал исследования: 2022 год - 8 месяцев 2023 года.
2. Продуктовые границы товарного рынка: торговля оптовая прочими машинами и оборудованием (ОКВЭД 46.69).
3. Географические границы товарного рынка: территориальные границы Российской Федерации.
4. Состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке: ООО «СюйГун Ру» и ООО «Амур-Торг».

2. Нормативно-правовые акты, регламентирующие рассматриваемые правоотношения, квалификация рассматриваемых действий.

Согласно подпункту 14 пункта 1, пункту 2 статьи 1225 ГК РФ к результатам интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), относятся, в частности, товарные знаки и знаки обслуживания, интеллектуальная собственность охраняется законом.

На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных ГК РФ, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие) (статья 1226 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на

средство индивидуализации (статья 1233 ГК РФ), если ГК РФ не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующий результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными ГК РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается ГК РФ.

Абзацами 1, 5 пункта 5 статьи 1229 ГК РФ предусмотрено, что ограничения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, в том числе в случае, когда использование результатов интеллектуальной деятельности допускается без согласия правообладателей, но с сохранением за ними права на вознаграждение, устанавливаются ГК РФ. Ограничения исключительных прав на товарные знаки устанавливаются в отдельных случаях при условии, что такие ограничения учитывают законные интересы правообладателей и третьих лиц.

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации действуют в течение определенного срока, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ (пункт 1 статьи 1230 ГК РФ).

Пунктами 1, 2 статьи 1232 ГК РФ в случаях, предусмотренных ГК РФ, исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признается и охраняется при условии государственной регистрации такого результата или такого средства.

В случаях, когда результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации подлежит в соответствии с ГК РФ государственной регистрации, отчуждение исключительного права на такой результат или на такое средство по договору, залог этого права и предоставление права использования такого результата или такого средства по договору, а равно и переход исключительного права на такой результат или на такое средство без договора, также подлежат государственной регистрации, порядок и условия которой устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата

интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор). Заключение лицензионного договора не влечет за собой переход исключительного права к лицензиату (пункт 1 статьи 1233 ГК РФ).

В соответствии с пунктами 1, 2, 5 статьи 1235 ГК РФ по лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах. Лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату.

Лицензионный договор заключается в письменной форме, если ГК РФ не предусмотрено иное. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность лицензионного договора.

По лицензионному договору лицензиат обязуется уплатить лицензиару обусловленное договором вознаграждение, если договором не предусмотрено иное.

При отсутствии в возмездном лицензионном договоре условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным.

Как предусмотрено пунктом 1 статьи 1477 ГК РФ на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак (статья 1481 ГК РФ).

Согласно статье 1478 ГК РФ обладателем исключительного права на товарный знак может быть юридическое лицо или индивидуальный предприниматель.

Как следует из статьи 1479 ГК РФ исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности действует на всей территории Российской Федерации.

Государственная регистрация товарного знака осуществляется федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (Государственный реестр товарных знаков) в порядке, установленном статьями 1503 и 1505 ГК РФ (статья 1480 ГК РФ).

В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации (пункт 1 статьи 1482 ГК РФ).

Согласно пункту 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 3 статьи 1484 ГК РФ никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Исключительное право на товарный знак действует в течение десяти лет с даты подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности либо в случае регистрации товарного знака по выделенной заявке с даты подачи первоначальной заявки (пункт 1 статьи 1491 ГК РФ).

Заявка на государственную регистрацию товарного знака (заявка на товарный знак) подается в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (заявителем) (пункт 1 статьи 1492 ГК РФ).

Приоритет товарного знака устанавливается по дате подачи заявки на товарный знак в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности (пункт 1 статьи 1494 ГК РФ).

Статьей 1515 ГК РФ предусмотрена ответственность за незаконное использование товарного знака, в частности товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными (пункт 1 указанной статьи).

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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе:

незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые

продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», включая размещение в доменном имени и при других способах адресации;

Для установления акта недобросовестной конкуренции необходимо наличие в действиях хозяйствующего субъекта всех общих признаков недобросовестной конкуренции, установленных в пункте 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции», а именно:

- осуществление действий хозяйствующим субъектом - конкурентом;
- направленность действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие указанных действий положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинение или способность причинения указанными действиями убытков другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанесения ущерба его деловой репутации.

Недоказанность хотя бы одного из вышеперечисленных признаков исключает признание действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции.

3. Позиции лиц, участвующих в деле.

Позиция заявителя сводится к тому, что ООО «Амур-Торг» и ООО «Сюйгун Ру» конкурируют на рынке спецтехники и запасных частей к ней на всей территории Российской Федерации. ООО «Амур-Торг» в сети Интернет на сайте <https://xcmg.big-center.ru> в целях реализации продукции с наименованием «ХСМГ» посредством получения преимущества официального представителя (дилера) путем незаконного использования обозначений тождественным товарным знакам «ХСМГ» без разрешения правообладателя наносит убытки и вредит деловой репутации ООО «Сюйгун Ру» и его дилерам. Разрешение на использование данного обозначения ООО «Сюйгун Ру» и производителем ответчику не давались, разрешения на продажу конкретной техники марки «ХСМГ» согласие на использование товарных знаков № 916605, № 1131366 не содержат. Протоколы АС «ВЕБДЖАСТИС» являются письменным доказательством обстоятельств, на которые ссылается заявитель.

Позиция ответчика сводится к тому, что на сайтах и иных информационных ресурсах ООО «Амур-Торг» не использует товарные знаки № 11313666 и № 916605, правообладателем которых является ООО «Сюйгун Ру». ООО «Амур-Торг» осуществляло реализацию товаров марки «ХСМГ» на основании разрешений, оформленных в форме информационных писем ООО «Сюйгун Ру» на каждую партию/единицу спецтехники. По структуре доменного имени <https://xcmg.big-center.ru> является доменом 3-го уровня (дополнительные сайты, которые применяются больше как вспомогательный элемент, имеющие отсылку к основному сайту, в рассматриваемом случае - big-center.ru). При регистрации

доменного имени 3-го уровня не преследовалось цели создания впечатления принадлежности к официальному дилеру. Доменное имя третьего уровня было использовано исключительно для того, чтобы посетителям сайта big-center.ru было легче найти тематический раздел. В указанном случае использование в имени поддомена 3-го уровня буквенного сочетания для обозначения раздела, в котором размещается информация о конкретной технике, реализуемой ООО «Амур-Торг», нельзя считать незаконным использованием товарного знака. Рассматриваемое дело подлежит прекращению.

4. Выводы Комиссии по обстоятельствам дела.

Исходя из вышеуказанных обстоятельств дела и норм права, Комиссия приходит к выводу, что в рассматриваемых действиях ООО «Амур-Торг» имеются признаки акта недобросовестной конкуренции, а именно:

- ООО «СюйГун Ру» и ООО «Амур-Торг» являются хозяйствующими субъектами – конкурентами, осуществляющим деятельность на одном товарном рынке по торговле оптовой прочими машинами и оборудованием (ОКВЭД 46.69) в географических границах Российской Федерации.

Согласно пояснениям ООО «Сюйгун Ру», данным письмом от 25.05.2023, договорам с ООО «Афари», ООО «МП-Север», ООО «Стройтехимпорт», ООО «Тевекс», представленным письмом от 05.09.2023, общество реализует спецтехнику и запасные части марки «XCMG» китайского завода изготовителя XCMG Construction Machinery Co., Ltd. через дилерскую сеть на всей территории Российской Федерации.

ООО «Амур-Торг» письмом от 28.07.2023 № 51 пояснило, что осуществляло реализацию товаров марки «XCMG» товарных знаков № 11313666 и № 916605 на основании разрешений, оформленных в форме информационных писем ООО «СюйГун Ру» на каждую партию /единицу спецтехники. За период с июля 2022 года по июль 2023 года ввезено всего 35 единиц техники.

ООО «Амур-Торг» осуществляло деятельность в сети Интернет на сайте <https://xcmg.big-center.ru>, что свидетельствует о возможности осуществлять указанным хозяйствующим субъектом деятельность по торговле техникой и запасными частями к ней в различных субъектах Российской Федерации, что, соответственно, с учетом деятельности заявителя может предопределять географические границы товарного рынка в целях рассмотрения дела в пределах территории Российской Федерации.

Конкуренция с учетом даты возникновения у ООО «Сюйгун Ру» прав на использование товарных знаков № 11313666 «XCMG», № 916605, осуществления им сделок с ООО «АФАРИ» (договор от 10.01.2022 № 28/2022, поставки январь-август 2023 года), ООО «МП-Север» (договор от 10.01.2022 № 30/2022, поставки май-август 2023 года), ООО «Стройтехимпорт» (договор от 10.01.2022 № 07/2022, поставки март-июль 2023 года), ООО «Тевекс» (договор от 10.01.2022 № 11/2022, поставки январь 2022 года, февраль, июль 2023 года) имела место в период 2022 года - 8 месяцев 2023 года;

- использование ООО «Амур-Торг» в своей деятельности обозначения «XCMG» в отсутствие на то согласия правообладателя товарных знаков № 11313666 «XCMG»,

№ 916605 «ХСМГ», в том числе размещение ООО «Амур-Торг» на сайте, предназначенном для продажи товара посредством сети интернет, <https://xcmg.big-center.ru> информации о продаже товаров линейки ХСМГ, в частности фронтальных погрузчиков, грейдеров и автогрейдеров, погрузчиков, использование в доменном имени указанного сайта обозначения «ХСМГ» в отсутствие разрешения правообладателя товарных знаков № 11313666 «ХСМГ», № 916605 «ХСМГ», в частности в период с 18.05.2022 (дата выявления размещения информации протоколом от 18.05.2022 № 1652889733915) по 04.07.2022 (дата получения первого разрешения ООО «СюйГун Ру» письмом от 04.07.2022 № 3528), что противоречит вышеуказанным нормам ГК РФ, обычаям делового оборота;

- рассматриваемые действия фактически направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности по отношению к иным хозяйствующим субъектам, в том числе конкурентам, осуществляющим деятельность по продаже товаров с использованием товарных знаков иных лиц в установленном законом порядке, включая оплату правообладателю вознаграждения за такое использование, в частности путем снижения издержек на оплату такого вознаграждения;

- как указывалось выше, рассматриваемые действия влекут неблагоприятные последствия для ООО «СюйГун Ру» вследствие использования без его согласия товарных знаков № 11313666 «ХСМГ», № 916605 «ХСМГ», и, согласно пояснениям заявителя, выражаются в вероятной упущенной прибыли и ущербе деловой репутации.

Доводы ответчика о получении разрешений ООО «СюйГун Ру» на продажу конкретных единиц/партий техники марки «ХСМГ» и использование домена 3 уровня не опровергают установленные Комиссией обстоятельства и выводы, основанные на данных обстоятельствах, подлежат отклонению.

Исследовав представленные в рассматриваемое дело сведения и документы, Комиссия в заключении об обстоятельствах дела от 16.10.2023 по настоящему делу пришла к выводу, что в рассматриваемых обстоятельствах действия ООО «Амур-Торг» являются нарушением части 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции».

Письменные пояснения, возражения, доказательства, их подтверждающие, на указанное заключение об обстоятельствах дела в опровержение установленных по делу обстоятельств и основанных на них выводах Комиссии лица, участвующие в деле, не представили.

Рассматривая вопрос о необходимости выдачи предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства, принимая во внимание установленные по делу обстоятельства, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости в выдаче предписания.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Амурского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Амур-Торг», выразившиеся в использовании товарных

знаков № 11313666 «ХСМГ», № 916605 «ХСМГ», права на использование которых принадлежат ООО «СюйГун Ру», посредством размещения в сети интернет на сайте <https://xcmg.big-center.ru> сведений об осуществлении продаж и рекламирования товара с товарным знаком «ХСМГ» без согласия правообладателя, а также посредством указания в доменном имени <https://xcmg.big-center.ru>, нарушающими пункт 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание об устранении нарушения не выдавать.

3. Передать материалы дела № 028/01/14.6-603/2023 должностному лицу Амурского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии: <...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.