Приложение
к протоколу заседания комиссии Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства
от 30.09.2022 № 32

РЕШЕНИЕ № 418/32-2022

30.09.2022
15 часов 00 минут г.Минск

Министерство антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь (далее – МАРТ) по результатам рассмотрения комиссией МАРТ по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства, действующей на основании полномочий, предоставленных приказом Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь от 14 декабря 2016 г. № 133 «О создании комиссии по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства», заявления общества с ограниченной ответственностью «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ» (далее – ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ», Заявитель) от 01.03.2021 № 132 о нарушении антимонопольного законодательства обществом с ограниченной ответственностью «ЗападВетСервис» (далее соответственно – ООО «ЗападВетСервис», общество; заявление о нарушении) в соответствии с требованиями Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон),

УСТАНОВИЛО:

Заявителем указано, что со стороны ООО «ЗападВетСервис» имеет место недобросовестная конкуренция по отношению к ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ» и иным участникам рынка ветеринарных препаратов. По мнению Заявителя, ООО «ЗападВетСервис» зарегистрировало товарный знак «Метростим» для создания искусственных препятствия для честной конкуренции путем необоснованных попыток запрета реализации ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ» ветеринарного препарата «Метростим-Бел» на территории Республики Беларусь.

Так, ООО «ЗападВетСервис» является владельцем товарного знака

по свидетельству от 20.01.2020 № 66870, заявка № 20191390, дата подачи заявки 12.06.2019 (далее – товарный знак № 66870).

При этом Заявитель указывает, что согласно Государственному реестру ветеринарных препаратов, зарегистрированных в Республике Беларусь, ветеринарный препарат «Метростим-Бел» был зарегистрирован гораздо раньше (свидетельство от 10.05.2018 № 6108-10-18 ЗПХ-Ф).

ООО «ЗападВетСервис» позиционирует себя разработчиком ветеринарного препарата «Метростим», который был разработан организацией самостоятельно. При этом до регистрации товарного знака № 66870 ветеринарный препарат с наименованием «Метростим» уже производился и был известен в профессиональных кругах на территории СНГ и Балтийских стран.

По мнению Заявителя, изобразительный элемент товарного знака № 66870 не является уникальным. Словесный элемент также не является уникальным, изобретенным ООО «ЗападВетСервис».

Слово «метростим» является известным обозначением ветеринарного препарата, который выпускался в Российской Федерации задолго до даты регистрации товарного знака № 66870.

Заявителем указано, что на специализированном информационном ресурсе «СудебныеРешения.рф» в открытом доступе имеется определение судебной коллегии по гражданским делам Владимирского областного суда от 11.07.2019 по делу № 33-3107/2019 (ссылка доступа судебныерешения.рф/44737251). В ходе изучения указанного определения стало известно, что 01.10.2010 Зацаринный И.В. заключил договор с ООО «Торговый дом «БиАгро», по условиям которого Зацаринный И.В. передал последнему право на производство и реализацию ветеринарных препаратов, в том числе «Метростим», а также документацию о способе изготовления препарата в условиях предприятия ООО «Торговый дом «БиАгро». При этом из справки ООО «Торговый дом «БиАгро» суду стало известно, что за период с 01.01.2017 по 30.12.2018 ООО «Торговый дом «БиАгро» реализовало лекарственный препарат «Метростим» в количестве 1876 штук, что однозначно свидетельствует об известности данного препарата широкому кругу лиц, учитывая, что это профессиональный препарат, который применяется узким кругом профессионалов в сфере ветеринарной медицины.

Кроме того, ветеринарный препарат «Метростим» не единожды упоминался в научных журналах, например, в 2015 году ветеринарный препарат с названием «Метростим» рекомендовано применять с целью

активизации сократительной деятельности мускулатуры матки и эвакуации из ее полости воспалительного экссудата (статья «Разработка и усовершенствование методов коррекции воспроизводительной функции коров при патологии послеродового периода», опубликованной в научном журнале «Труды Кубанского государственного аграрного университета» № 1 (52), 2015).

Заявителем отмечено, что примеров использования ветеринарного препарата «Метростим» в животноводстве до регистрации товарного знака № 66870 намного больше. Указанные примеры приведены лишь с целью показать, что понятие «метростим» не является фантазийным.

Более того, слово «метростим» является комбинированным. Так, «metra» в переводе с латинского языка означает - «матка», а «stimulatio» - «стимуляция», следовательно, название препарата «метростим» указывает на функциональное предназначение препарата, как было отмечено выше, для активизации деятельности мускулатуры матки и уникальным словом не является.

Заявка на регистрацию товарного знака № 66870 подана ООО «ЗападВетСервис» в 2019 году, зарегистрирован товарный знак в 2020 году. Вместе с тем на территории Республики Беларусь ветеринарный препарат «Метростим-Бел» был известен в 2018 году.

Заявитель полагает, что основной целью регистрации товарного знака № 66870 являлась попытка ограничить ввоз производимого в соответствии с законодательством Евразийского экономического союза ветеринарного препарата «Метростим-Бел» на территорию Республики Беларусь и ограничить его оборот.

На основании изложенного, Заявитель просит признать регистрацию товарного знака № 66870 фактом недобросовестной конкуренции.

Ранее МАРТ рассмотрело заявление ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ» от 15.02.2019 № 14 о нарушении антимонопольного законодательства ООО «ЗападВетСервис». Решением МАРТ от 25.11.2021 № 385-62/2021 установлен факт наличия нарушения антимонопольного законодательства в части осуществления недобросовестной конкуренции в действиях ООО «ЗападВетСервис», связанных с препятствованием формированию деловых связей конкурентов, их нарушение или расторжение с целью расширения своих деловых связей за счет связей конкурентов путем направления писем относительно производства и реализации ветеринарного препарата «Метростим» только через ООО «ЗападВетСервис» с приложением письма производителя об обладании ООО «ЗападВетСервис» эксклюзивными правами реализации, включения при регистрации указанного ветеринарного препарата в регистрационное досье требований об указании на этикетке информации, для кого производится ветеринарный препарат, обращения в Департамент

ветеринарного и продовольственного надзора Министерства сельского хозяйства и продовольствия Республики Беларусь (далее – Департамент) с просьбой оказать содействие по изъятию и утилизации ветеринарного препарата «Метростим», реализованного ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ», по причине несоответствия продукции техническим условиям на ветеринарный препарат «Метростим» ТУ BY 192251195.008-2017, зарегистрированных Белорусским государственным институтом стандартизации и сертификации 18 мая 2018 г. за № 053014 (далее – ТУ BY 192251195.008-2017).

При этом было установлено, что ветеринарный препарат «Метростим» зарегистрирован в Республике Беларусь (регистрационный номер свидетельства № 6108-10-18 ЗПХ-Ф). Аналогов ветеринарного препарата «Метростим» в Республике Беларусь не зарегистрировано.

Согласно договору от 16.11.2017 № б/н ООО «ЗападВетСервис» (Заказчик) поручает, а ООО «Торговый дом «БиАгро» (Подрядчик) принимает на себя обязательство по переработке сырья и субстанций для выпуска ветеринарного препарата «Метростим» (далее – договор от 16.11.2017 № б/н). ООО «ЗападВетСервис» письмами от 07.06.2017, 01.10.2018, 07.01.2019 просило ООО «Торговый дом «БиАгро» произвести по ТУ BY 192251195.008-2017 ветеринарный препарат «Метростим».

ООО «ЗападВетСервис» 04.11.2019 обратилось в комиссию по ветеринарным препаратам при Департаменте с заявлением о внесении изменений в регистрационное досье ветеринарного препарата «Метростим» в части изменения наименования ветеринарного препарата на «Метростим-Бел». Инструкция по применению с измененным наименованием «Метростим-Бел» была рассмотрена и одобрена Советом по ветеринарным препаратам от 09.01.2020 № 105.

В настоящее время зарегистрирован ветеринарный препарат «Метростим-Бел» (регистрационное свидетельств № 6108-10-18), производителем которого является ООО «Торговый дом БиАгро» (Россия), заявителем и владельцем регистрационного свидетельства – ООО «ЗападВетСервис» (Республика Беларусь).

ГУ «Национальный центр интеллектуальной собственности» указано, что в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания на имя ООО «ЗападВетСервис» зарегистрирован товарный знак по свидетельству от 20.01.2020 № 66870.

Справочно:

Товарный знак № 66870 зарегистрирован в отношении товаров и услуг 05 и 35 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ):

05 класс – препараты химические для медицинских и ветеринарных целей;

35 класс – торговля оптовая фармацевтическими, ветеринарными, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями.

Товарный знак № 66870 охраняется в голубом, синем и черном цветовом сочетании.

Заявленное обозначение «Метростим» является комбинированным. Словесный и изобразительный элементы, как по отдельности, так и в комбинации обладают различительной способностью, т.е. являются охраноспособными. Указанные элементы заявленного обозначения являются равнозначными, ни один из них не является доминирующим.

ООО «ЗападВетСервис» указано, что товарный знак № 66870 разрабатывался сотрудниками общества и является фантазийным.

Общество указало, что товарный знак № 66870 регистрировался ООО «ЗападВетСервис» для защиты от контрафакта, при этом документов, подтверждающих факт реализации контрафактной продукции, не представлено.

В подтверждение того, что ветеринарный препарат «Метростим» разработан непосредственно ООО «ЗападВетСервис» обществом представлены копии следующих документов:

приказ от 10.10.2016 № 10/10 о назначении ответственного по разработке ветеринарного препарата «Метростим»;

программа производственных испытаний препарата ветеринарного «Метростим», которая утверждена заместителем Министра сельского хозяйства и продовольствия – директором Департамента ветеринарного и продовольственного надзора Министерства сельского хозяйства и продовольствия Республики Беларусь А.М.Субботиным в 2017 году (число и дата не указаны), согласована директором ГУ «Белорусский государственный ветеринарный центр» Ю.А.Пивораручиком, начальником управления ветеринарии Комитета по сельскому хозяйству и продовольствию Могилевского облисполкома, и.о. директора РУП «Институт экспериментальной ветеринарии им. С.Н.Вышелесского» Ю.В.Ломако;

отчет об экспериментальном изучении ветеринарного препарата «Метростим», утвержденный и.о.директора РУП «Институт экспериментальной ветеринарии им. С.Н.Вышелесского» Ю.В.Ломако 02.10.2017;

протокол испытаний ветеринарного препарата «Метростим» от 02.03.2018 № 1779;

каталожный лист продукции № 01 66146, дата регистрации 18.05.2018 (ветеринарный препарат «Метростим»);

инструкция по применению ветеринарного препарата «Метростим», одобренная Советом по ветеринарным препаратам (протокол от 11.04.2018

№ 94), в пункте 6 которой указано, что препарат производится для ООО «ЗападВетСервис», который является разработчиком данного препарата);

регистрационное свидетельство ветеринарного препарата «Метростим» (заявитель ООО «ЗападВетСервис») № 6108-10-18 ЗПХ-Ф;

технические условия на ветеринарный препарат «Метростим» ТУ BY 192251195.008-2017 (первый лист).

Обществу известно об использовании ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ» словесного элемента «Метростим».

По заявлению ООО «ЗападВетСервис» Дзержинским районным отделом внутренних дел проводилась проверка по факту хранения и реализации ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ» контрафактной продукции (ветеринарный препарат «Метростим-Бел»).

Кроме того, ООО «Беляевы и партнеры» – представителем ООО «ЗападВетСервис» в адрес Заявителя было направлено письмо «Нарушение прав на товарный знак № 66870 ООО «ЗападВетСервис» в Республике Беларусь» от 25.08.2020 № 3236, согласно которому ООО «ЗападВетСервис» принадлежит исключительное право на товарный знак № 66870. В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона Республики Беларусь от 5 февраля 1993 г. № 2181-XII «О товарных знаках и знаках обслуживания» (далее – Закон о товарных знаках) владелец товарного знака имеет исключительное право использовать товарный знак, может распоряжаться этим исключительным правом, а также вправе запрещать использование товарного знака другими лицами. Исключительное право на товарный знак возникает с даты регистрации товарного знака.

Сравнив обозначение «Метростим-Бел», используемое в качестве названия ветеринарного препарата, обнаруженного при осмотре помещения и автомобиля, принадлежащего ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ», ООО «ЗападВетСервис» полагает, что обозначение «Метростим-Бел» сходно до степени смешения с товарным знаком № 66870 в связи с этим использование обозначения «Метростим-Бел» как название в отношении ветеринарного препарата можно расценивать в качестве нарушения исключительных прав на товарный знак.

Использование товарного знака без разрешения его владельца является нарушением исключительного права на товарный знак, что запрещено пунктом 2 статьи 3 Закона о товарных знаках.

На основании вышеизложенного, ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ» предложено *«добровольно и безотлагательно:*

прекратить незаконное использование обозначения «Метростим-Бел», которое нарушает исключительное право ООО «ЗападВетСервис» на товарный знак № 66870 в отношении реализуемого ветеринарного препарата, а также в отношении однородных товаров и услуг;

изъять из гражданского оборота и уничтожить контрафактные товары, этикетки, упаковки товаров «Метростим-Бел»;

выплатить компенсацию в размере 49.000 белорусских рублей за незаконное использование исключительных прав на товарный знак.».

Кроме того, ООО «Беляевы и партнеры» указано, что ООО «ЗападВетСервис» собственными силами разработан ветеринарный препарат «Метростим», производство которого включает в себя сведения, составляющие секреты производства (ноу-хау) и охраняющиеся в режиме коммерческой тайны.

Эксклюзивность прав ООО «ЗападВетСервис» на ветеринарный препарат «Метростим» обусловлена следующими факторами:

препарат разрабатывался без привлечения внештатных сотрудников либо третьих лиц в условиях строгой конфиденциальности;

препарат разработан штатными сотрудниками ООО «ЗападВетСервис»;

препарат является интеллектуальной собственностью ООО «ЗападВетСервис» и охраняется режимом коммерческой тайны в качестве секрета производства (ноу-хау);

ООО «ЗападВетСервис» является разработчиком и собственником ТУ BY 192251195.008-2017 на препарат;

ООО «ЗападВетСервис» является владельцем исключительных прав на товарный знак № 66870.

Директором ООО «ЗападВетСервис» Малашко А.В. в ходе проведенного 03.03.2021 МАРТ опроса указано, что общество право на использование товарного знака № 66870, в том числе посредством нанесения на этикетки ветеринарных препаратов, никому не предоставляло.

При этом ООО «Беляевы и партнеры» указано, что ООО «ЗападВетСервис» является владельцем исключительных прав на товарный знак № 66870 только на территории Республики Беларусь, в связи с чем не имеет правовых оснований для ограничения использования обозначения «Метростим» на территориях иных стран.

ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ» указано, что по заявлению ООО «ЗападВетСервис» сотрудниками Дзержинского РОВД Минской области 16.07.2020 изъято 5 коробок с 344 флаконами ветеринарного препарата «Метростим-Бел». Изъятые препараты объявлены поддельными. При этом ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ» были представлены документы, подтверждающие правомерность приобретения ветеринарного препарата «Метростим-Бел», законность его ввоза в Республику Беларусь с отметками ветеринарной службы и таможни.

В отношении директора ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ» составлен протокол об административном правонарушении

Постановлением суда Дзержинского района от 10.08.2020 производство по делу об административном правонарушении в отношении Дудочкина Д. С. по части 3 статьи 9.21 Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях (далее – КоАП) прекращено.

Указанное постановление ООО «ЗападВетСервис» обжаловано.

Постановлением Минского областного суда от 22.09.2020 постановление суда Дзержинского района от 10.08.2020 в отношении Дудочкина Д. С. по части 3 статьи 9.21 КоАП оставлено без изменений, а жалоба представителя ООО «ЗападВетСервис» Малашко А.В. – без удовлетворения.

При этом в постановлении указано, что *«из протокола об административном правонарушении следует, что Дудочкину вменялось в вину что он, являясь директором ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ», 16 июля 2020 года в 13:30, находясь по адресу: Минская область, город Дзержинск, улица Стадионная, дом 11, незаконно распространил ветеринарный препарат «Метростим-Бел» производства ООО «Торговый дом «БиАгро» (Российская Федерация), право на использование и распространение которого на территории Республики Беларусь принадлежит ООО «ЗападВетСервис» по свидетельству на товарный знак № 66870, что повлекло нарушение авторского права ООО «ЗападВетСервис».*

Из протокола опроса от 16.07.2020 г. усматривается, что Дудочкин 9 июля 2020 года на территории Российской Федерации приобрел у ООО «ВИД» по товарно-транспортной накладной ветеринарный препарат «Метростим-Бел». Данный препарат был официально ввезен на территорию Республики Беларусь, о чем свидетельствует отметка государственного учреждения «Ветеринарный надзор», проставленная на государственной границе Республики Беларусь.

Указанные обстоятельства подтверждаются международной накладной № 2211020 от 9 июля 2020 года, паспортом качества № 523…

Судья суда первой инстанции правильно пришел к верным выводам о том, что вменение Дудочкину нарушения авторского права при описании в протоколе об административном правонарушении незаконного распространения объекта промышленной собственности является необоснованным, поскольку товарный знак не является результатом творческой деятельности ООО «ЗападВетСервис»…».

ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ» указано, что еще в 2018 году в письме от 12.12.2018 № 108 ООО «ЗападВетСервис» предлагало Заявителю отменить направленное сельскохозяйственным предприятиям коммерческое предложение и вернуть якобы контрафактную продукцию.

Таким образом, споры между сторонами имеют длящийся характер.

По информации Заявителя, в результате указанных действий ООО «ЗападВетСервис» пострадала деловая репутация ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ», и многие контрагенты отказались заключать договоры купли-продажи ветеринарного препарата «Метростим-Бел». Также ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ» понесло убытки в размере стоимости 344 флаконов ветеринарного препарата «Метростим-Бел» – 6880 руб., которые не смогло реализовать и было вынуждено утилизировать по причине отсутствия спроса на указанный препарат.

ООО «Торговый дом «БиАгро» указано (письмо от 26.07.2021 № 35/21), что «*до разработки ООО «ЗападВетСервис» ТУ BY 192251195.008-2017 ветеринарный препарат «Метростим» не производился.*

Между ООО «Торговый дом «БиАгро» и Зацаринным В.И. заключался договор о передаче права на научно-техническую документацию от 01.11.2010. Взаимоотношения сторон в рамках договора были прекращены в 2018 году. Никакие документы, в том числе технические условия на производство ветеринарных препаратов, наставления на производство ветеринарных препаратов, Зацаринный В.И. не передавал, документация у общества отсутствует».

На запрос МАРТ о дате начала производства и реализации ветеринарного препарата «Метростим» или других препаратов, содержащих схожее наименование, ООО «Торговый дом «БиАгро» или другими компаниями, правопреемником которых является общество, в том числе дата начала реализации в Республику Беларусь, география поставок, перечень контрагентов в Республике Беларусь с указанием даты начала реализации, ООО «Торговый дом «БиАгро» указано (письмо от 01.06.2022 № 19/22) следующее.

Производить для реализации ветеринарный препарат «Метростим» ООО «Торговый дом «БиАгро» начало с мая 2018 г. ... Дата начала реализации препарата – май 2018 г.

Судебная коллегия по гражданским делам Владимирского областного суда при рассмотрении гражданского дела по апелляционным жалобам Зацаринного Виктора Ивановича, ООО «Торговый дом «БиАгро» на решение Октябрьского суда г. Владимира от 22 апреля 2019 г. (дело № 33-3107/2019) пришла к следующему (ссылка доступа: судебныерешения.рф/44737251).

«Судом установлено и следует из материалов дела, что 01.11.2010 между Зацаринным В.И. и ООО «Торговый дом «БиАгро» заключен договор, поименованный как договор о передаче права на производство научно-технической продукции. Согласно договору Истец (Зацаринный В.И.), как автор ветеринарных лекарственных препаратов, указанных в приложении к договору, произвел отчуждение

ООО «Торговый дом «БиАгро» исключительного права на производство данных ветеринарных препаратов, в счет чего ответчик должен был выплатить соответствующее вознаграждение в размере 7% от суммы реализации произведенных ими ветеринарных препаратов...

Приложением к договору является акт приема-передачи, по которому Зацаринный В.И. передал, а ООО «Торговый дом «БиАгро» принял право на производство ветеринарных лекарственных препаратов. Передача указанного права сопровождалась передачей ООО «Торговый дом «БиАгро» результатов разработок Зацаринного В.И. на производство ветеринарных лекарственных препаратов, включающий в себя: технические условия на производство ветеринарных лекарственных препаратов, наставления на производство ветеринарных лекарственных препаратов...

Ответчиком (ООО «Торговый дом «БиАгро») не отрицалось, а также следует с его официального сайта bionit.ru в разделе продукция, что ООО «Торговый дом «БиАгро» производит препараты «Метролек» и «Метростим» ...

Из справки ООО «Торговый дом «БиАгро» за период с 01.01.2017 по 30.12.2018 ответчиком было реализовано лекарственного препарата «Метростим» 1876 шт. стоимостью 776 403 руб. 01 коп...

Разрешая возникший спор, суд первой инстанции, на основании оценки представленных доказательств, а также пояснений сторон пришел к выводу о частичном удовлетворении требований иска. Исходя из того, что гражданские права и обязанности возникают из договоров и иных сделок, предусмотренных законом, свободы договора при его заключении сторонами, проанализировав не название договора от 01.11.2010, а его предмет, действительное содержание прав и обязанностей сторон, пришел к выводу, что в силу договора от 01.11.2010 у ответчика возникли обязанности по перечислению истцу определенных денежных средств от суммы реализованных им лекарственных препаратов. Данный договор никем не оспорен и недействительным не признан. Его исполнение до 2016 года сторонами не оспаривалось...».

Кроме того, ветеринарный препарат «Метростим А» упоминается в статье Земляникина В.В. «Течение послеродового периода у коров в результате использования утеротонических средств», опубликована в электронных научно-практических журналах «Современные научные исследования и инновации» 2011. № 1 [Электронный ресурс]. URL.:https://web.snauka.ru/issues/2011/05/474 и «Сельское, лесное и водное хозяйство» 2011. № 2 [Электронный ресурс]. URL: https://agro.snauka.ru/2011/11/26.

«Материалом для исследований служили коровы голштинизированной чёрно-пёстрой породы... Исследования проводились

в зимний стойловый период содержания 2009-2010 гг. Для выполнения программы исследований сформировали 4 группы животных по 12 голов в каждой. В третьей опытной группе применили препарат «Метростим А» (ГК «Бионит»)...»

Указанный препарат также упоминается в статье Земляникина В.В. «Медикаментозная коррекция послеродового периода у голштинских коров», опубликованной в научном издании «Актуальные задачи ветеринарии, медицины и биотехнологии в современных условиях и способы их решения» материалы региональной научно-практической межведомственной конференции ФГБОУ ВО «Самарская государственная сельскохозяйственная академия», тираж 500 экз., а также размещенном http://ssaa.ru/announcement/4757 sbornik_2015,12.09-1 pdf.

Таким образом, можно сделать вывод, что ветеринарный препарат «Метростим» и (или) «Метростим А» производился ООО «Торговый дом «БиАгро» (ГК «Бионит») до того, как ООО «ЗападВетСервис» были разработаны и зарегистрированы ТУ BY 192251195.008-2017. При этом обозначение «Метростим» известно уже с 2009 года, т.е. задолго до регистрации ООО «ЗападВетСервис» в качестве юридического лица (07.04.2014).

Необходимо отметить, что согласно размещенной на сайте https://bionit.ru информации: *Компания «Бионит» (ООО «ТД «БиАгро) вышла на рынок разработки, производства и продажи ветеринарных препаратов в России одной из первых – в 1991 году.* Информация об иных юридических лицах, входящих в ГК «Бионит» отсутствует, соответственно, группа компаний «Бионит» состоит из ООО «Торговый дом «БиАгро».

Согласно скриншоту веб-страницы сайта http://www. bionit.ru с сайта https://www.web-arhive.ru за 21.10.2011 на указанную дату к реализации предлагался «Метростим-а» (пункт 24).

Кроме того, из содержащейся в сети Интернет на официальном интернет-сайте по закупкам www.icetrade.by информации следует, что 03.02.2017 ОАО «Василишки» разместило приглашение на участие в процедуре закупки ветеринарных препаратов № 2017-418485, в том числе по лоту № 5 Метростим либо аналог, 50 фл. (срок поставки с 15.02.2017 по 17.02.2017), участником которого выступало ООО «ЗападВетСервис».

ОАО «Ружаны-Агро» указано, что *«о ветеринарном препарате «Метростим» стало известно с 2013 года. С 2013 года хозяйство стало работать с данным препаратом.*

Производителем данного препарата являлся ООО «Торговый дом «БиАгро» (Российская Федерация, г. Владимир, ул. Ленина, 4-Б). Данный препарат поставлялся ЧТУП «Летуаль Престиж», ЧТУП «Ситько Маркет», ЗАО «Консул», ООО «ЗападВетСервис».

Так, согласно договорам, заключенным между ОАО «Ружаны-Агро» (Покупатель) и ООО «ЗападВетСервис» (Поставщик) от 08.09.2014, 09.06.2015, 26.12.2016, 06.02.2017, 07.09.2017 Поставщик обязуется поставить «Метростим» в количестве 840, 210, 490, 490, 230 флаконов соответственно, что подтверждается ТТН от 14.10.2014 № 1487405, от 11.05.2015 № 1487474, от 10.06.2015 № 0242165, от 20.07.2015 № 1487491 и др.

Кроме того, ЧТУП «Летуаль-Престиж» поставляло ОАО «Ружаны-Агро» указанный препарат с 2013 года (ТН от 25.11.2013 № 0304819, от 13.12.2013 № 0304849, от 26.02.2014 № 0304843, от 14.07.2014 № 0304840, от 19.08.2014 № 0304835).

Также из представленной Государственным таможенным комитетом информации следует, что одним хозяйствующим субъектом осуществлялся ввоз на территорию Республики Беларусь ветеринарного препарата «Метростим А» (Бионит) 05.12.2014 и 06.01.2015.

Таким образом, еще до заключения договора от 16.11.2017 № б/н с ООО «Торговый дом «БиАгро» и направления в его адрес писем от 07.06.2017, 01.10.2018, 07.01.2019 с просьбой произвести по ТУ BY 192251195.008-2017 ветеринарный препарат «Метростим», указанный препарат уже был известен, производился и поставлялся на рынок Республики Беларусь, в том числе и ООО «ЗападВетСервис».

Информация ООО «Торговый дом «БиАгро» о начале производства и реализации ветеринарного препарата «Метростим» с мая 2018 года противоречит информации, представленной ОАО «Ружаны-Агро», а также содержащейся в определении Судебной коллегией по гражданским делам Владимирского областного суда.

МАРТ обращалось в адрес Департамента и РУП Научно-практический центр Национальной академии наук Беларуси по животноводству» с просьбой представить имеющуюся информацию о применении в Республике Беларусь ветеринарного препарата «Метростим» или аналогичных ветеринарных препаратов.

Департаментом указано, что сведениями о наличии препаратов, аналогичных ветеринарному препарату «Метростим», в том числе в период до его регистрации Департамент не располагает.

РУП «Институт экспериментальной ветеринарии им. С.Н.Вышелесского» указано, что институт не располагает информацией о применении в Республике Беларусь ветеринарного препарата «Метростим».

При этом, исходя из предоставленной ООО «ЗападВетСервис» информации, в 2017 году и.о. директора института Ю.В.Ломако согласована программа производственных испытаний препарата

ветеринарного «Метростим» и утвержден отчет об экспериментальном изучении ветеринарного препарата «Метростим».

В отчете об экспериментальном изучении ветеринарного препарата «Метростим» указано «*Препарат ветеринарный Метростим является* ***аналогом****: Метростим-а (альфа) «Bionit» Россия*».

Справочно:

Согласно инструкции по применению «Метростим-альфа» для профилактики и лечения гинекологических заболеваний у сельскохозяйственных животных (организация – производитель ООО «Торговый дом «БиАгро»), инструкциям по применению ветеринарных препаратов «Метростим» и «Метростим-Бел» (производитель ООО «Торговый дом «БиАгро» для ООО «ЗападВетСервис»), одобренных Советом по ветеринарным препаратам 11.04.2018 и 09.01.2020 соответственно, действующие вещества указанных препаратов действуют на периферические холинэргические структуры, стимулируя окончания м- и н-холинорецепторов (холиномиметик), усиливают сокращение гладких мышц матки, желудочно-кишечного тракта, мочевого пузыря и других органов.

Таким образом, ветеринарные препараты «Метростим-альфа», «Метростим» и «Метростим-Бел» производились ООО «Торговый дом «БиАгро» и являются аналогичными.

Согласно программе производственных испытаний ветеринарного препарата «Метростим», производственные испытания препарата должны были проводиться, в том числе в животноводческих помещениях СЗАО «Горы».

На запрос о проведении в хозяйстве производственных испытаний ветеринарного препарата «Метростим», с указанием когда и кем проводились указанные испытания и приложением подтверждающих документов (копии переписки, приказы, журналы, результаты испытаний и др.), а также стало ли хозяйство после указанных испытаний, если указанные испытания проводились, применять указанный препарат, указать с какого времени, кто являлся поставщиком, приложить подтверждающие документы (копии договоров и товарно-транспортных накладных самой ранней даты поставки) СЗАО «Горы» указано, что приказы, журналы и записи о результатах применения данного препарата отсутствуют, препарат начали закупать с апреля 2018 года.

Недобросовестной конкуренцией в соответствии с абзацем десятым статьи 1 Закона являются направленные на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности действия хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов, которые противоречат Закону, иным законодательным актам и актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и

разумности и могут причинить или причинили убытки другим конкурентам либо могут нанести или нанесли вред их деловой репутации.

В соответствии с абзацами седьмым, пятнадцатым и шестнадцатым статьи 1 Закона:

конкурентами являются хозяйствующие субъекты, осуществляющие продажу и (или) приобретение товаров на одном товарном рынке;

товарный рынок - сфера обращения товара, не имеющего заменителей, либо взаимозаменяемых (аналогичных) товаров на территории Республики Беларусь или ее части, определяемая исходя из экономической, технической или иной возможности потребителя либо целесообразности приобретения товара на соответствующей территории и отсутствия этой возможности либо целесообразности за ее пределами;

хозяйствующим субъектом является коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, а также иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую ему доход, которая в соответствии с законодательством подлежит лицензированию.

ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ» и ООО «ЗападВетСервис» являются хозяйствующими субъектами, что подтверждается копиями свидетельств о государственной регистрации, иными представленными документами.

Поскольку ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ» и ООО «ЗападВетСервис» осуществляют оптовую торговлю ветеринарным препаратом «Метростим-Бел» в географических границах Республики Беларусь, ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ» и ООО «ЗападВетСервис» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном и том же товарном рынке – по реализации ветеринарного препарата «Метростим-Бел», и, соответственно, являются конкурентами.

Обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, и имеющимися доказательствами, установлено:

на имя ООО «ЗападВетСервис» 20.01.2020 зарегистрирован товарный знак № 66870 (свидетельство от 20.01.2020 № 66870);

ветеринарный препарат «Метростим» производился ООО «Торговый дом «БиАгро» (ГК «Бионит») до того, как ООО «ЗападВетСервис» были зарегистрированы ТУ BY 192251195.008-2017 (18.05.2018) (по информации ОАО «Ружаны-Агро», ветеринарный препарат «Метростим» применялся с 2013 года. Производителем препарата являлось ООО «Торговый дом «БиАгро». Судебной коллегией по гражданским делам Владимирского областного суда установлено, что за период с 01.01.2017 по 30.12.2018

ООО «Торговый дом «БиАгро» было реализовано лекарственного препарата «Метростим» 1876 шт. стоимостью 776 403 руб. 01 коп. Договор от 01.11.2010 о передаче права на производство научно-технической продукции никем не оспорен и недействительным не признан. Его исполнение до 2016 года сторонами не оспаривалось);

обозначение «Метростим», в частности препарат «Метростим а» (ГК «Бионит») известно уже с 2009 года, т.е. задолго до регистрации ООО «ЗападВетСервис» в качестве юридического лица (в статье Земляникина В.В. «Течение послеродового периода у коров в результате использования утеротонических средств» указано, что исследования с применением указанного препарата проводились в 2009-2010 гг.);

ветеринарный препарат «Метростим» был известен, производился и поставлялся на рынок Республики Беларусь с 2013 года (ЧТУП «Летуаль-Престиж» по ТН от 25.11.2013 № 0304819, от 13.12.2013 № 0304849, от 26.02.2014 № 0304843, от 14.07.2014 № 0304840, от 19.08.2014 № 0304835, поставляло указанный препарат ОАО «Ружаны-Агро»).

ООО «ЗападВетСервис», зарегистрировав товарный знак № 66870, приобрело исключительное право использовать указанный товарный знак, возможность распоряжаться этим исключительным правом, а также запрещать использование товарного знака другими лицами.

Действия ООО «ЗападВетСервис» направлены на приобретение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, поскольку приобретение исключительного права позволяет ООО «ЗападВетСервис» использовать товарный знак № 66870 и запрещать такое использование другим лицам, в том числе в отношении товаров, приобретенных конкурентами на законных основаниях у поставщиков-резидентов Российской Федерации и ввезенных на территорию Республики Беларусь.

В ходе анализа процедур закупок, размещенных в сети Интернет на официальном интернет-сайте по закупкам www.icetrade.by в 2021 году, и информации, представленной покупателями и продавцами ветеринарного препарата «Метростим-Бел» («Метростим»), установлено, что в адрес покупателей: УП «Савушкин-Луч», КУП «Минская овощная фабрика», ОАО «Селекционно-гибридный центр «Западный», РУП «Управляющая компания холдинга «Агропромышленный холдинг Управления делами Президента Республики Беларусь», а также продавцов указанного препарата: ООО «Евразия–трейд», ЗАО «ВетАльянс», ООО «КЛМ», ООО «ВетАгроПром», ООО «Хематекс», ООО «ХапСон Агро», ООО «ВетКомпани» не поступала информация об исключительном праве ООО «ЗападВетСервис» на товарный знак по свидетельству № 66870, о фактах появления на рынке Республики Беларусь контрафактного ветеринарного препарата «Метростим». При этом установлено, что

претензий от ООО «ЗападВетСервис», связанных с использованием товарного знака № 66870, в адрес указанных субъектов-продавцов не поступало, так как в 2021 году все они приобретали ветеринарный препарат «Метростим-Бел» у ООО «ЗападВетСервис» напрямую либо через посредников.

Таким образом, о направленности действий ООО «ЗападВетСервис» на приобретение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности свидетельствуют действия по отношению к Заявителю.

При этом ООО «ХапСон Агро» указано (письмо от 16.07.2021 № 180) о получении письма ООО «ЗападВетСервис» от 01.07.2021 № 45 о том, что ветеринарный препарат «Метростим-Бел» производится ООО «Торговый дом «БиАгро» по ТУ BY 192251195.008-2017, принадлежащим ООО «ЗападВетСервис» на правах интеллектуальной собственности.

В соответствии с абзацем вторым статьи 28 Закона запрещается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров.

Обозначение «Метростим» известно уже с 2009 года, согласно статье Земляникина В.В. «Течение послеродового периода у коров в результате использования утеротонических средств», опубликованной в электронных научно-практических журналах «Современные научные исследования и инновации» 2011. № 1 [Электронный ресурс]. URL.:https://web.snauka.ru/issues/2011/05/474 и «Сельское, лесное и водное хозяйство» 2011. № 2 [Электронный ресурс]. URL: https://agro.snauka.ru/2011/11/26, исследования с применением препарата «Метростим А» (ГК «Бионит») проводились в зимний стойловый период содержания 2009-2010 гг.

Кроме того, указанный препарат также упоминается в статье Земляникина В.В. «Медикаментозная коррекция послеродового периода у голштинских коров», опубликованной в научном издании «Актуальные задачи ветеринарии, медицины и биотехнологии в современных условиях и способы их решения» материалы региональной научно-практической межведомственной конференции ФГБОУ ВО «Самарская государственная сельскохозяйственная академия», тираж 500 экз., а также размещенном http://ssaa.ru/announcement/4757 sbornik_2015,12.09-1 pdf. В сборнике представлены результаты исследований ряда вузов и научно-исследовательских учреждений Российской Федерации, посвященных инновационным решениям актуальных задач в области ветеринарии, медицины и биотехнологии. Сборник предназначен для научных сотрудников, практикующих зооветспециалистов агропромышленного комплекса, аспирантов и студентов ветеринарных и медицинских вузов.

Согласно скриншоту веб-страницы сайта http://www. bionit.ru с сайта https://www.web-arhive.ru за 21.10.2011 на указанную дату ООО «Торговый дом «БиАгро» (ГК «Бионит») к реализации предлагался «Метростим-а».

Ветеринарный препарат «Метростим» реализовывался на территории Республики Беларусь различными субъектами хозяйствования, в том числе ЧТУП «Летуаль-Престиж», что подтверждается ТН от 25.11.2013 № 0304819, от 13.12.2013 № 0304849, от 26.02.2014 № 0304843, от 14.07.2014 № 0304840, от 19.08.2014 № 0304835, до регистрации ООО «ЗападВетСервис» ТУ BY 192251195.008-2017 и приобретения исключительного права на товарный знак № 66870.

Также, как минимум, один хозяйствующий субъект также осуществлял ввоз на территорию Республики Беларусь ветеринарного препарата «Метростим А» (Бионит) 05.12.2014 и 06.01.2015, что подтверждается информацией, представленной Государственным таможенным комитетом.

Таким образом, ветеринарные препараты, содержащие наименование «Метростим», были известны с 2009 года, в том числе вводились в гражданский оборот на территории Республики Беларусь с 2013 года до даты приоритета товарного знака № 66870 – 12 июня 2019 г.

ЧТУП «Летуаль-Престиж» по ТН от 25.11.2013 № 0304819, от 13.12.2013 № 0304849, от 26.02.2014 № 0304843, от 14.07.2014 № 0304840, от 19.08.2014 № 0304835, поставляло указанный препарат ОАО «Ружаны–Агро».

В 2018 году Заявитель и ООО «Агробиовет» осуществляли ввоз на территорию Республики Беларусь ветеринарного препарата «Метростим», приобретенного у АО «Капитал-ПРОК» по ТН от 13.12.2022 № ЦБ-21696 и от 04.12.2018 № ЦБ-21128 соответственно.

Действия ООО «ЗападВетСервис», выразившиеся в умышленном приобретении исключительного права на обозначение, которое уже определенное время использовалось конкурентами в качестве средства индивидуализации реализуемых товаров в предпринимательской деятельности, приобрело определенную узнаваемость у потребителей, являются недобросовестной конкуренцией.

Таким образом, действия ООО «ЗападВетСервис» по приобретению и использованию исключительного права на товарный знак № 66870, а именно:

регистрация товарного знака № 66870 в отношении ветеринарного препарата «Метростим-Бел»;

направлению в адрес ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ» претензии с требованием о прекращении незаконного использования обозначения «Метростим-Бел» в отношении реализуемого ветеринарного препарата, а также в отношении однородных товаров и услуг, изъятии из гражданского

оборота и уничтожении контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров «Метростим-Бел», выплате компенсации в размере 49.000 белорусских рублей за незаконное использование исключительных прав на товарный знак № 66870;

направлению заявления в адрес Дзержинского РОВД Минской области с просьбой провести проверку в отношении ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ», а также изъять и уничтожить контрафактные товары, этикетки и упаковки товаров;

обращению в Верховный Суд Республики Беларусь с иском к ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ» о пресечении действий, нарушающих исключительное право на товарный знак № 66870, –

противоречат требованиям абзаца второго статьи 28 Закона.

Согласно части первой пункта 2 статьи 14 Гражданского кодекса Республики Беларусь 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).

Совершение ООО «ЗападВетСервис» действий по приобретению и использованию исключительного права на товарный знак № 66870 направлены на уменьшение числа конкурентов, осуществляющих реализацию аналогичных товаров, и способны причинить убытки ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ» в виде неполученных доходов.

Выдвигаемые ООО «ЗападВетСервис» в адрес ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ» требования о прекращении незаконного использования обозначения «Метростим-Бел» в отношении реализуемого ветеринарного препарата, а также в отношении однородных товаров и услуг, изъятии из гражданского оборота и уничтожении контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров «Метростим-Бел», выплате компенсации в размере 49.000 белорусских рублей за незаконное использование исключительных прав на товарный знак № 66870, направлению заявления в адрес Дзержинского РОВД Минской области с просьбой провести проверку в отношении ООО «МЕРКУРИЙ УНИВЕРСАЛ», а также изъять и уничтожить контрафактные товары, этикетки и упаковки товаров свидетельствует о способности рассматриваемых действий причинить убытки конкуренту.

Таким образом, обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, и имеющимися доказательствами подтверждается наличие совокупности признаков недобросовестной конкуренции, запрет на которую предусмотрен абзацем вторым статьи 28 Закона, в действиях ООО «ЗападВетСервис» по приобретению и

использованию исключительного права на товарный знак № 66870 в отношении товаров и услуг 05 и 35 классов Международной классификации товаров и услуг, а именно: препараты химические для медицинских и ветеринарных целей; торговля оптовая фармацевтическими, ветеринарными, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями.

С учетом отраженных фактов и установленных выше обстоятельств, руководствуясь абзацем пятым статьи 14 Закона, МАРТ

РЕШИЛО:

установить факт наличия нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного абзацем вторым статьи 28 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях общества с ограниченной ответственностью «ЗападВетСервис».

Признать наличие оснований для вынесения предписания обществу с ограниченной ответственностью «ЗападВетСервис».

Признать отсутствие оснований для совершения антимонопольным органом иных действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе оснований для направления материалов в правоохранительные органы, начала административного процесса, обращения с иском в суд, направления предложений в государственные органы о совершении действий, направленных на обеспечение и развитие конкуренции.

Настоящее решение может быть обжаловано в суд в течение тридцати календарных дней со дня его принятия.

Первый заместитель Министра,
председатель комиссии И.В.Вежновец