Приложение
к протоколу заседания комиссии Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства от 30 декабря 2019 г. № 64

# РЕШЕНИЕ № 253/105-2019

30.12.2019 (14:15) 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 «Мультиконтракт» (далее – ООО «Мультиконтракт», заявитель) от 07.12.2018 № 82 о нарушении антимонопольного законодательства торговым частным унитарным предприятием «Мобильный город» (далее – ЧУП «Мобильный город», предприятие),

## УСТАНОВИЛО:

**1. Информация о заявителе.**

ООО «Мультиконтракт» зарегистрировано Минским облисполкомом 19.06.2017 в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГР) за № 690667005.

Место нахождения: Минская область, Минский район, район д. Боровляны, ул. 40 лет Победы, д. 27, корп. 1, к. 23.

Географические границы деятельности – Республика Беларусь.

Основной вид деятельности – оптовая торговля компьютерами, периферийным компьютерным оборудованием и программным обеспечением; оптовая торговля электронным и коммуникационным оборудованием и их частями.

**2. Информация о лице, в отношении которого подано заявление.**

ЧУП «Мобильный город» зарегистрировано Минским горисполкомом 06.08.2004 в ЕГР за № 190557090.

ДЛЯ ДОКУМЕНТАЦИИ
ВЕРНО
Заместитель начальника управления контроля и информационного обеспечения
16.01.2020 Н.Ю.Берлинская

Место нахождения: г. Минск, ул. Жилуновича, д. 11/1, каб. 1.

Основной вид деятельности – оптовая торговля непродовольственными товарами (бытовая техника, мобильные телефоны и др.).

Географические границы деятельности – Республики Беларусь и Российская Федерация (экспорт).

**3. Существо вопроса в изложении заявителя.**

ООО «Мультиконтракт» указано, что 28.03.2018 заключен контракт № 280320118/1 (далее – контракт) с компанией Doke Communication (HK) Limited (Гонконг) на поставку в Республику Беларусь продукции «BLACKVIEW» (мобильных телефонов и аксессуаров к ним). В соответствии с пунктом 1.3 контракта компания Doke Communication (HK) Limited (владелец международного товарного знака «BLACKVIEW») уполномочила ООО «Мультиконтракт» на осуществление действий от имени правообладателя товарного знака «BLACKVIEW» при подтверждении соответствия и размещении на единой таможенной территории Таможенного союза продукции компании Doke Communication (HK) Limited. С момента заключения контракта ООО «Мультиконтракт» были ввезены и реализованы мобильные телефоны «BLACKVIEW» на территории Республики Беларусь.

В ноябре 2018 г. ООО «Мультиконтракт» стало известно о направленном от имени ЧУП «Мобильный город» запрете испытаний и сертификации продукции под товарным знаком «BLACKVIEW» по заявлениям третьих лиц в органы по сертификации Республики Беларусь, а именно:

научно-производственному республиканскому унитарному предприятию «Белорусский государственный институт стандартизации и сертификации» (далее – БелГИСС);

республиканскому унитарному предприятию «Белорусский государственный институт метрологии» (далее – БелГИМ);

открытому акционерному обществу «Испытания и сертификация бытовой и промышленной продукции «БЕЛЛИС» (далее – БЕЛЛИС);

открытому акционерному обществу «Гипросвязь» (далее – ОАО «Гипросвязь»).

В рамках заключенного ООО «Мультиконтракт» договора на юридическую помощь адвокатом были направлены запросы в указанные органы по сертификации с просьбой подтвердить либо опровергнуть наличие запрета со стороны ЧУП «Мобильный город» на сертификацию и проведение испытаний продукции BLACKVIEW, а также выслать копию данного запрета. Исходя из предоставленных ответов, установлено, что ЧУП «Мобильный город» в рамках реализации

ВЕРНО
ДЛЯ ДОКУМЕНТА
Заместитель начальника управления контроля
и информационного обеспечения
16.01.2020 Н.Ю.Берлинская

своих прав как владельца товарного знака «BLACKVIEW» на территории Республики Беларусь обратилось с требованием в ОАО «Гипросвязь», БелГИСС, БелГИМ не проводить по заявлениям третьих лиц процедуры подтверждения соответствия (сертификации) в отношении мобильных телефонов, телефонов сотовых и переносных, компьютеров и всех их комплектующих марки «BLACKVIEW», а уже начатые процедуры подтверждения соответствия (сертификации) в отношении данных товаров приостановить (прекратить).

ООО «Мультиконтракт» на основе данных о регистрации товарного знака «BLACKVIEW», размещенных на интернет-сайте http://belgospatent.by/ Национального центра интеллектуальной собственности (далее – НЦИС), установлено, что 20.11.2017 ЧУП «Мобильный город» подало заявку на регистрацию товарного знака «BLACKVIEW», 25.06.2018 товарный знак «BLACKVIEW» № 63295 был зарегистрирован на ЧУП «Мобильный город» в следующих классах международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ):

09 класс – оборудование для обработки информации и компьютеры; программное обеспечение; телефоны мобильные; телефоны сотовые; телефоны переносные;

35 класс – продвижение продаж для третьих лиц; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной торговли; услуги, связанные с торговлей вышеуказанными товарами, в том числе через магазины или Интернет.

Заявителем были запрошены сведения у поставщика продукции «BLACKVIEW» – компании Doke Communication (HK) Limited. Согласно полученному ответу (письмо получено по почте DHL, номер трекинга 4328720966), дистрибьюторами продукции «BLACKVIEW» на территории Республики Беларусь являются ООО «Мультиконтракт» и ЧУП «Мобильный город»; с каждой из компаний имеется действующий договор. В то же время компания Doke Communication (HK) Limited не давала никаких полномочий ЧУП «Мобильный город» на регистрацию товарного знака на территории Республики Беларусь.

Согласно абзацу второму статьи 28 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон) запрещается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров.

По мнению заявителя, действия ЧУП «Мобильный город» по регистрации на территории Республики Беларусь товарного знака «BLACKVIEW» и впоследствии реализации им своих прав

ДЛЯ ДОКУМЕНТА
ВЕРНО
Заместитель начальника управления контроля
и информационного обеспечения
16.01.2020 Н.Ю.Берлинская

как правообладателя товарного знака в виде установления запрета на сертификацию и проведение испытаний продукции «BLACKVIEW» фактически являются незаконной монополизацией ЧУП «Мобильный город» ввоза на территорию Республики Беларусь продукции «BLACKVIEW».

Заявителем также указано, что в результате запрета на проведение испытаний и сертификацию ООО «Мультиконтракт» было вынуждено отказаться от запланированной поставки продукции «BLACKVIEW» в январе 2019 г. в количестве 500 единиц на общую сумму ориентировочно 40 000 долларов США (по курсу Национального Банка Республики Беларусь на 30.01.2019 это составило 86 193,60 белорусских рублей). При прогнозируемой оптовой надбавке в 4 % упущенная выгода составила 1600 долларов США, или 3447,74 бел.руб.

В то же время претензии от ЧУП «Мобильный город», в том числе в связи с нарушением исключительных прав на товарный знак «BLACKVIEW», в адрес ООО «Мультиконтракт» не поступали.

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

ЧУП «Мобильный город» сообщило, что с компанией Shenzhen JEKO Communication Co., Ltd (Китай), являющейся изготовителем товаров марки «BLACKVIEW», 01.11.2016 был заключен эксклюзивный дистрибьюторский договор № BVMG/20161101-01 (далее – договор) на поставку товаров марки «BLACKVIEW» на территорию Республики Беларусь и договор поручения № BVMG/20161101 на сертификацию товаров марки «BLACKVIEW» на территории стран Евразийского экономического союза (далее – ЕАЭС).

Согласно пункту 2.1 договора ЧУП «Мобильный город» является эксклюзивным дистрибьютором товаров марки «BLACKVIEW» (некоторых моделей) на территории Республики Беларусь и не ограничен в поставке любых других продуктов марки «BLACKVIEW».

В соответствии с пунктами 3.2 и 3.4 договора ЧУП «Мобильный город» отвечает за защиту бренда «BLACKVIEW» на территории Республики Беларусь и должен прилагать все усилия для продвижения и продажи на рынке Республики Беларусь продукции «BLACKVIEW».

ЧУП «Мобильный город» во исполнение принятых на себя обязательств по договору по защите бренда «BLACKVIEW» и по продвижению «с нуля» торговой марки «BLACKVIEW» была пройдена процедура нотификации на большой перечень продукции под маркой «BLACKVIEW», получен ряд требуемых сертификатов. В течение полугода с начала выхода товара на белорусский рынок (начало 2017 года) были проведены 2 семинара по ознакомлению с продукцией под маркой

ДЛЯ ДОКУМЕНТАЦИИ
ВЕРНО
№2
Заместитель начальника управления контроля
и информационного обеспечения
16.01.2020 Н.Ю.Берлинская

«BLACKVIEW» (11.04.2017 и 13.04.2017); презентации товаров для онлайн-супермаркетов, операторов мобильных сетей, сетей электронного ритейла; совместно с ООО «Техно Медиа Трейд» (магазин бытовой техники «ТЕХНОПЛЮС») и ООО «ГРИНрозница» проводились промо-акции по продвижению продукции на рынке. Также было организовано гарантийное обслуживание продукции «BLACKVIEW» ООО «ЕСЦ» и СООО «Кенфордбел».

Вышеперечисленные мероприятия, проведенные ЧУП «Мобильный город», позволили телефонам марки «BLACKVIEW» за полгода занять 0,6-0,7 % белорусского рынка мобильных телефонов.

В середине 2017 года руководство ЧУП «Мобильный город», оценив успешность мероприятий по продвижению товаров под маркой «BLACKVIEW», поставило вопрос о необходимости защиты бренда «BLACKVIEW». Обозначение «BLACKVIEW» не было зарегистрировано в качестве товарного знака по международной процедуре регистрации (Мадридское соглашение о международной регистрации знаков от 14 апреля 1891 года), а равно не было зарегистрировано в Республике Беларусь и не являлось общеизвестным товарным знаком. Такая ситуация создавала определенные риски, в том числе в части недобросовестной конкуренции со стороны третьих лиц, которые могли зарегистрировать товарный знак на свое имя. При этом ЧУП «Мобильный город» не было достоверно известно, является ли оно единственным поставщиком в Республику Беларусь товаров марки «BLACKVIEW».

Соответствующие документы для регистрации товарного знака BLACKVIEW были поданы 20.11.2017. Свидетельство о регистрации товарного знака «BLACKVIEW» № 63295 на имя ЧУП «Мобильный город» получено 25.06.2018.

В свою очередь, ЧУП «Мобильный город» проинформировало компанию Shenzhen JEKO Communication Co., Ltd (Китай) о поданной заявке на регистрацию товарного знака «BLACKVIEW», что не встретило возражений со стороны китайских контрагентов. В то же время у ЧУП «Мобильный город» отсутствует возможность предоставить письменные подтверждения данных уведомлений и обсуждений, поскольку они происходили в рамках текущей коммуникации и протокольно не оформлялись. Вместе с тем впоследствии возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку «BLACKVIEW» в Апелляционный совет НЦИС не подавались.

Компания Doke Communication (HK) Limited о регистрации не уведомлялась, т.к. гражданско-правовые отношения с ней были установлены только с 01.03.2018 (контракт № 1406-2017 от 01.03.2018).

ДЛЯ ДАКУМЕНТАЎ
ВЕРНА
Заместитель начальника управления контроля
и информационного обеспечения
16.01.2020 Н.Ю.Берлинская

При этом, по мнению ЧУП «Мобильный город», поскольку обозначение «BLACKVIEW» до его регистрации ЧУП «Мобильный город» на территории Республики Беларусь не охранялось, формально необходимость в уведомлении и согласии Doke Communication (HK) Limited и Shenzhen JEKO Communication Co., Ltd. отсутствовала.

С учетом того, что никто не может использовать охраняемый на территории Республики Беларусь товарный знак без разрешения его владельца (пункт 2 статьи 3 Закона Республики Беларусь от 5 февраля 1993 г. № 2181-XII «О товарных знаках и знаках обслуживания» (далее – Закон «О товарных знаках и знаках обслуживания»), ЧУП «Мобильный город» направило в адрес БелГИСС, БелГИМ, БЕЛЛИС, ОАО «Гипросвязь», общества с ограниченной ответственностью «Центр сертификации Стандарт» (далее – ООО «Центр сертификации стандарт») письма с просьбой не проводить по заявлениям третьих лиц процедуры предварительных испытаний и иные процедуры подтверждения соответствия (сертификации) в отношении мобильных телефонов, телефонов сотовых и переносных, компьютеров и всех их комплектующих (аккумуляторов, зарядных устройств, гарнитуры и др.) марки «BLACKVIEW», а уже начатые процедуры подтверждения соответствия (сертификации) в отношении такого товара – приостановить (прекратить).

В частности, по информации ЧУП «Мобильный город», обществом с дополнительной ответственностью «Алтерн-Техно» (далее – ОДО «Алтерн-Техно») были предприняты действия по введению товаров (мобильные телефоны) торговой марки «BLACKVIEW» в гражданский оборот на территории Республики Беларусь путем передачи их на сертификацию. В свою очередь, ЧУП «Мобильный город» как владелец товарного знака «BLACKVIEW» 09.11.2018 направило информационное письмо в адрес ОДО «Алтерн-Техно» о недопущении совершения действий, нарушающих права на товарный знак.

**5. Обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения заявления.**

**5.1. Информация, предоставленная НЦИС.**

По информации НЦИС, на 21.12.2019 за ЧУП «Мобильный город» в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Республики Беларусь зарегистрирован товарный знак «BLACKVIEW» № 63295 (дата подачи заявки № 20172619 – 20.11.2017), правовая охрана предоставлена в отношении товаров 09 и услуг 35 классов МКТУ. Основания для отказа в регистрации заявленному обозначению «BLACKVIEW» не было выявлено.

Писем и иных обращений третьих лиц в отношении обозначения

ВЕРНО
ДЛЯ ДОКУМЕНТА
Заместитель начальника управления контроля
и информационного обеспечения
16.01.2020 Н.Ю.Берлинская

«BLACKVIEW» по заявке № 20172619 на стадии проведения экспертизы в НЦИС не поступало.

Вместе с тем в Апелляционный совет при патентном органе 15 мая 2019 г. поступило возражение компании Shenzhen JEKO Communication Co., Ltd (Китай) против предоставления правовой охраны товарному знаку «BLACKVIEW» по свидетельству № 63295, владельцем которого является ЧУП «Мобильный город». Указанное возражение принято к рассмотрению и по его результатам 11 октября 2019 г. вынесено решение о признании правовой охраны в Республике Беларусь товарному знаку «BLACKVIEW» по свидетельству № 63295 на имя ЧУП «Мобильный город» недействительным полностью.

**5.2. Информация, предоставленная ОДО «Алтерн-Техно».**

По информации ОДО «Алтерн-Техно», оно не является поставщиком продукции под торговой маркой «BLACKVIEW» в Республику Беларусь и в настоящее время не осуществляет ее реализацию, соответственно, не имеет необходимости в проведении испытаний и сертификации такой продукции.

08.11.2018 в адрес ОДО «Алтерн-Техно» поступило письмо-претензия ЧУП «Мобильный город» о нарушении ОДО «Алтерн-Техно» прав владельца товарного знака «BLACKVIEW». В ответном письме от 23.11.2018 № 286 ОДО «Альтерн-Техно» указало на необоснованность указанных нарушений, так как ОДО «Алтерн-Техно» не ввозились на территорию Республики Беларусь изделия с товарным знаком «BLACKVIEW» и не вводились в гражданский оборот.

**5.3. Информация, предоставленная ООО «Центр сертификации стандарт», ОАО «Гипросвязь», БЕЛЛИС, БелГИМ, БелГИСС.**

ОАО «Гипросвязь», БЕЛЛИС, БелГИМ, БелГИСС (далее, если не указано иное, – органы по сертификации) подтвердили получение письма ЧУП «Мобильный город» от 22.10.2018 № 45/18 с просьбой не проводить по заявлениям третьих лиц процедуры предварительных испытаний и иные процедуры подтверждения соответствия (сертификации) в отношении продукции марки «BLACKVIEW».

ООО «Центр сертификации стандарт» сообщило, что не получало писем от ЧУП «Мобильный город».

Органы по сертификации указали, что Законом Республики Беларусь от 24 октября 2016 г. № 437-З «Об оценке соответствия техническим требованиям и аккредитации органов по оценке соответствия» (далее – Закон «Об оценке соответствия техническим требованиям и аккредитации органов по оценке соответствия») для Правилами подтверждения соответствия Республики Беларусь,

ВЕРНО
ДОКУМЕНТАУ
заместитель начальника управления контроля
и информационного обеспечения
16.01.2020 Н.Ю.Берлинская

утвержденными постановлением Государственного комитета по стандартизации Республики Беларусь от 25 июля 2017 г. № 61, не регламентирована процедура отказа третьим лицам в проведении подтверждения соответствия продукции, маркированной товарным знаком, в случае обращения владельца товарного знака с соответствующей просьбой.

ОАО «Гипросвязь», БЕЛЛИС, БелГИСС также отметили, что к ним не поступали заявки на проведение работ по подтверждению соответствия продукции под товарным знаком «BLACKVIEW».

ООО «Центр сертификации стандарт» указало, что ООО «Мультиконтракт» был выдан сертификат соответствия на продукцию (зарядные устройства для мобильных телефонов торговой марки «BLACKVIEW») от 14.08.2018 № BY/112 03/13/ 107 00174.

БелГИМ были зарегистрированы две декларации о соответствии на телефоны мобильные под товарным знаком «BLACKVIEW» ОДО «Алтерн-Техно» (декларации от 26.10.2018 № BY/112 10.4.3Д 003 13665 и от 29.10.2018 ЕАЭС № BY/112 11.01 ТР020 003 29692). Вследствие получения письма от ЧУП «Мобильный город» о регистрации товарного знака «BLACKVIEW» ОДО «Алтерн-Техно» направило в БелГИМ уведомление о прекращении действия декларации о соответствии с 19.11.2018.

Кроме того, БелГИМ представило информацию о проведенных в 2018-2019 гг. работах по подтверждению соответствия мобильных телефонов под товарным знаком «BLACKVIEW» и зарядных устройств к ним по заявлениям ООО «Мультиконтракт» и ЧУП «Мобильный город».

**6. При принятии решения об установлении факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства необходимо учесть следующие обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения заявления.**

1. В соответствии с абзацем седьмым статьи 1 Закона конкурентами являются хозяйствующие субъекты, осуществляющие продажу и (или) приобретение товаров на одном товарном рынке. Согласно абзацу шестнадцатому статьи 1 Закона 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.

ДЛЯ ДОКУМЕНТАЎ
ВЕРНО
Заместитель начальника управления контроля
и информационного обеспечения
16.01.2020 Н.Ю.Берлинская

ООО «Мультиконтракт» и ЧУП «Мобильный город» являются хозяйствующими субъектами, что подтверждается представленными копиями свидетельств о государственной регистрации и другими документами.

ООО «Мультиконтракт» и ЧУП «Мобильный город» осуществляют оптовую торговлю товарами, в том числе мобильными телефонами.

Географические границы рынка – Республика Беларусь.

Таким образом, ООО «Мультиконтракт» и ЧУП «Мобильный город» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими свою предпринимательскую деятельность на одном и том же товарном рынке и, соответственно, являются конкурентами.

2. ЧУП «Мобильный город» согласно договору является эксклюзивным дистрибьютором товаров марки «BLACKVIEW» на территории Республики Беларусь, в связи с чем занималось продвижением мобильных телефонов «BLACKVIEW» в Республике Беларусь.

Анализ содержания договора позволяет сделать вывод об отсутствии в нем положений, свидетельствующих о предоставлении ЧУП «Мобильный город» каких-либо эксклюзивных прав или условий, а также обязательств компании Shenzhen JEKO Communication Co., Ltd (Китай) не заключать договоры с третьими лицами.

Предприятием получены разрешения на ввозимый товар, пройдена процедура нотификации, получен ряд сертификатов.

ЧУП «Мобильный город» указало о проведении мероприятий, направленных на продвижение товаров марки «BLACKVIEW»: проводились семинары, направленные на ознакомление с продукцией марки BLACKVIEW и продвижение ее на рынке, совместно с предприятиями, осуществляющими розничную торговлю, за счет снижения цены проводились промо-акции, а также организовано гарантийное обслуживание, были достигнуты договоренности по присутствию товаров указанной марки в сети «Связной» и у оператора A1 (ранее – Velcom).

Вместе с тем ИООО «Связной БЕЛ» и унитарное предприятие «A1» указали, что промо-акции и иные мероприятия, направленные на продвижение продукции «BLACKVIEW» совместно с ЧУП «Мобильный город» не проводились, ЧУП «Мобильный город» цены на поставляемую продукцию не снижались. Первым поставщиком указанной продукции ИООО «Связной БЕЛ» являлось ООО «ЭлкоТелеком».

***Справочно:***

*Согласно договору от 17.04.2015 № 17/04-15 по товарно-транспортной накладной от 08.02.2017 № 5983851*

ДЛЯ ДАКУМЕНТАЎ
Заместитель начальника управления контроля и информационного обеспечения
16.01.2020 Н.Ю.Берлинская

*ООО «ЭлкоТелеком» поставило ИООО «Связной БЕЛ» мобильные телефоны «BLACKVIEW» E7S в количестве 100 шт., мобильные телефоны «BLACKVIEW» E7 в количестве 100 шт.*

Кроме того, ООО «Мультиконтракт» с 2017 года являлось поставщиком указанной продукции.

***Справочно:***

*Согласно контракту от 11.09.2017 № 11092017 с компанией ЛЕКЕ TECHNOLOGI (HK) Limited ООО «Мультиконтракт» осуществляло ввоз мобильных телефонов «BLACKVIEW» в Республику Беларусь, первая поставка произведена согласно спецификации и инвойсу от 31.10.2017, авианакладной от 09.11.2017.*

*Согласно договору от 07.07.2017 № 17-07/17 по товарной накладной от 28.11.2017 № 1244935 ООО «Мультиконтракт» поставило ООО «Корпоративный стандарт» мобильные телефоны «BLACKVIEW» в количестве 800 шт.*

Указанные обстоятельства свидетельствуют о том, что ЧУП «Мобильный город» являлось не единственным поставщиком товаров марки «BLACKVIEW» в Республику Беларусь в 2017 году.

ЧУП «Мобильный город» представлен отчет о безвозмездной передаче в маркетинговых целях субъектам хозяйствования товаров (смартфон «BLACKVIEW» A8 Max).

ЧУП «БизнесРубин», ЧУП «ВелесКомпани», индивидуальный предприниматель Шабан Ю.Г., индивидуальный предприниматель Метелица О.М. подтвердили участие в семинаре, проводимом ЧУП «Мобильный город», а также безвозмездную передачу им смартфона «BLACKVIEW».

Вместе с тем ООО «Белоптаус» указано, что оно является партнером ЧУП «Мобильный город», однако не занимается реализацией мобильных телефонов, документов о проведении совместных акций с ЧУП «Мобильный город» не имеется, информации о передаче телефонов нет.

ООО «Батэрс» не подтвердило информацию ЧУП «Мобильный город» о проведении совместных мероприятий и промо-акций по продвижению мобильных телефонов марки «BLACKVIEW» и их безвозмездной передаче в рекламных целях.

ОДО «ВикСерт» указано, что оно является партнером ЧУП «Мобильный город», реализация мобильных телефонов марки «BLACKVIEW» не осуществлялась. В апреле 2017 г. на семинаре, проводимом ЧУП «Мобильный город» представителю общества был вручен смартфон «BLACKVIEW».

ЧУП «Мобильный город» 20.11.2017 были поданы документы для регистрации товарного знака «BLACKVIEW», свидетельство о регистрации товарного знака «BLACKVIEW» № 63295 получено ЧУП «Мобильный город» 25.06.2018. При этом предприятию

ДЛЯ ДОКУМЕНТАЦИИ
ВЕРНО
Заместитель начальника управления контроля и информационного обеспечения
16.01.2020 Н.Ю.Берлинская

не было достоверно известно, является ли оно единственным поставщиком в Республику Беларусь товаров марки «BLACKVIEW». Доказательств об информировании компании Shenzhen JEKO Communication Co., Ltd (Китай) о поданной заявке на регистрацию товарного знака «BLACKVIEW» не представлено (согласно договору любая маркетинговая компания должна согласовываться и подписываться сторонами).

ЧУП «Мобильный город» направило в адрес БелГИСС, БелГИМ, БЕЛЛИС, ОАО «Гипросвязь», ООО «Центр сертификации стандарт» письма с просьбой не проводить по заявлениям третьих лиц процедуры предварительных испытаний и иные процедуры подтверждения соответствия (сертификации) в отношении мобильных телефонов, телефонов сотовых и переносных, компьютеров и всех их комплектующих (аккумуляторов, зарядных устройств, гарнитуры и др.) марки «BLACKVIEW», а уже начатые процедуры подтверждения соответствия (сертификации) в отношении такого товара – приостановить (прекратить) с учетом того, что никто согласно пункт 2 статьи 3 Закона «О товарных знаках и знаках обслуживания» не может использовать охраняемый на территории Республики Беларусь товарный знак без разрешения его владельца. Однако законодательством не регламентирована процедура отказа третьим лицам в проведении подтверждения соответствия продукции, маркированной товарным знаком, в случае обращения владельца товарного знака с соответствующей просьбой.

При этом предприятие не воспользовалось таможенными мерами защиты товарного знака – включение в таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности (статья 251 Закона Республики Беларусь от 10 января 2014 г. № 129-З «О таможенном регулировании в Республике Беларусь»), которые наиболее действенны в отношении продукции, которая проходит таможенное оформление в Республике Беларусь при ее ввозе республику из стран, не являющихся участницами ЕАЭС.

Кроме того, ЧУП «Мобильный город» в адрес ОДО «Альтерн-Техно» было направлено письмо (от 08.11.2019 № 48/18) о запрете использования товарного знака «BLACKVIEW».

Таким образом, вышеуказанные действия ЧУП «Мобильный город» направлены на приобретение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, так как приобретение исключительного права позволяет предприятию использовать товарный знак «BLACKVIEW» и запрещать такое использование другим лицам.

ДЛЯ ДАКУМЕНТАЎ

ВЕРНО
Заместитель начальника управления контроля
и информационного обеспечения
16.01.2020 Н.Ю.Берлинская

3. Согласно части второй статьи 1029 Гражданского кодекса Республики Беларусь недобросовестной конкуренцией признаются действия, противоречащие требованиям данного кодекса и иных актов законодательства о конкуренции, при осуществлении предпринимательской деятельности.

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

Для квалификации действий ЧУП «Мобильный город» по приобретению и использованию исключительного права на товарный знак «BLACKVIEW», как акта недобросовестной конкуренции, оценке подлежали как честность (добросовестность) при приобретении таких прав, так и последующее поведение (использование), на основании которого может быть выяснена и определена цель такой регистрации.

При подаче заявки на регистрацию товарного знака «BLACKVIEW» ЧУП «Мобильный город» не было достоверно известно, является ли оно единственным поставщиком в Республику Беларусь товаров марки «BLACKVIEW».

ЧУП «Мобильный город», являясь хозяйствующим субъектом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, с целью предотвращения нарушения законодательства должно было проявить необходимую осмотрительность и убедиться в том, что является единственным поставщиком в Республику Беларусь товаров марки «BLACKVIEW», получить согласие производителя на регистрацию товарного знака «BLACKVIEW».

После регистрации товарного знака ЧУП «Мобильный город» направлены в адрес БелГИСС, БелГИМ, БЕЛЛИС, ОАО «Гипросвязь», ООО «Центр сертификации стандарт» письма с просьбой не проводить по заявлениям третьих лиц процедуры предварительных испытаний и иные процедуры подтверждения соответствия (сертификации) в отношении мобильных телефонов, телефонов сотовых и переносных, компьютеров и всех их комплектующих. ОДО «Альтерн-Техно» направлено письмо о запрете использования товарного знака «BLACKVIEW».

Учитывая вышеизложенные факты и обстоятельства, МАРТ приходит к выводу о противоречии действий ЧУП «Мобильный город» требованиям абзаца второго статьи 28 Закона, а также требованиям добросовестности и разумности.

4. Согласно части 1 пункта 2 статьи 14 Гражданского кодекса Республики Беларусь под убытками понимаются расходы, которые лицо,

ДЛЯ ДОКУМЕНТАЦИИ
ВЕРНО
Заместитель начальника управления контроля
и информационного обеспечения
16.01.2020 Н.Ю.Берлинская

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).

Заявителем указано, что в результате запрета на проведение испытаний и сертификацию ООО «Мультиконтракт» было вынуждено отказаться от запланированной поставки продукции «BLACKVIEW» в январе 2019 г. в количестве 500 единиц на общую сумму ориентировочно 40 000 долларов США (по курсу Национального банка Республики Беларусь на 30.01.2019 это составило 86 193,60 белорусских рублей). При прогнозируемой оптовой надбавке в 4% упущенная выгода составила 1600 долларов США, или 3447,74 белорусских рублей. Необходимо отметить, что ООО «Мультиконтракт» имело возможность проводить испытания и сертификацию продукции «BLACKVIEW».

Вместе с тем ЧУП «Мобильный город» указано, что заключение заявителем договора с производителем (оптовым продавцом) товара никак не влияет на правомерность регистрации товарного знака в Республике Беларусь и **не дает права заявителю** в обход законодательства Республики Беларусь **требовать для себя возможности ввоза товара,** маркированного обозначением, которому предоставлена правовая охрана (товарным знаком). Для того, **чтобы вводить товар**, содержащий зарегистрированный в республике товарный знак **необходимо выполнить все без исключения требования белорусского законодательства.**

ЧУП «Мобильный город» как владелец товарного знака «BLACKVIEW» имеет исключительное право использовать товарный знак, может распоряжаться этим исключительным правом, а также вправе запрещать использование товарного знака другими лицами. Кроме того никто не может использовать охраняемый на территории Республики Беларусь товарный знак без разрешения его владельца (пункты 1, 2 статьи 3 Закона «О товарных знаках и знаках обслуживания»).

ЧУП «Мобильный город» имеет возможность запретить ООО «Мультиконтракт» использование товарного знака (как в случае с ОДО «Алтерн-Техно»), его действия способны причинить убытки заявителю.

Таким образом, материалами дела по заявлению ООО «Мультиконтракт» объективно подтверждается совокупность признаков недобросовестной конкуренции в действиях ЧУП «Мобильный город», связанных с приобретением и использованием исключительного права на товарный знак «BLACKVIEW» по свидетельству № 63295 в отношении товаров 09 класса Международной классификации товаров

ДЛЯ ДОКУМЕНТАЦИИ
Заместитель начальника управления контроля
и информационного обеспечения
16.01.2020 Н.Ю.Берлинская

и услуг, а именно телефоны мобильные, телефоны сотовые, телефоны переносные.

На основании изложенного, 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 торгового частного унитарного предприятия «Мобильный город», связанных с приобретением и использованием исключительного права на товарный знак «BLACKVIEW» по свидетельству № 63295 в отношении товаров 09 класса Международной классификации товаров и услуг, а именно телефоны мобильные, телефоны сотовые, телефоны переносные.

Основания для начала административного процесса, вынесения предписания и совершения иных действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, отсутствуют.

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

Первый заместитель Министра,
заместитель председателя комиссии И.В.Вежновец

ДЛЯ ДАКУМЕНТАЎ
ВЕРНО
Заместитель начальника управления контроля и информационного обеспечения
16.01.2020 Н.Ю.Берлинская