

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта
наличия (отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства от
30 сентября 2022 № 32

РЕШЕНИЕ № 419/33-2022

30 сентября 2022 г.
15 час. 00 мин.

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», в соответствии с Законом Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее, если не указано иное, - Закон) заявления общества с ограниченной ответственностью «Дом Мармелада» (далее – ООО «Дом Мармелада», общество, заявитель) от 17.02.2022 о нарушении антимонопольного законодательства индивидуальным предпринимателем Пятой Людмилой Николаевной (далее – ИП Пята Л.Н., предприниматель)

УСТАНОВИЛО:

ООО «Дом Мармелада», УНП 193565908, зарегистрировано в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГР) 01.07.2021; юридический адрес: 220092, г. Минск, ул. Б.Берута, 3Б, офис 305.

Основной вид деятельности – розничная торговля мармеладом и иными сахаристыми кондитерскими изделиями в специализированных магазинах (код ОКЭД – 47242). Розничные магазины открыты в г. Минске и г. Могилеве.

ИП Пята Л.Н., УНП 291462719, зарегистрирована в ЕГР 29.09.2020; юридический адрес: Брестская область, Пинский район, д. Вулька-Городищенская, ул. Цветочная, д.1.

Осуществляет такие виды деятельности, как прочая деятельность по организации отдыха и развлечений (код 93290) и розничная торговля кондитерскими изделиями (код ОКЭД – 47242). Розничный магазин расположен по адресу: г.Пинск, Брестская область, ул. Ленина, д.22 (рег. номер в торговом реестре Республики Беларусь 524130), открыт в декабре 2021 г.

В результате обращений покупателей в магазинах ООО «Дом Мармелада» стало известно, что ИП Пята Л.Н. использует в своей предпринимательской деятельности схожее с фирменным наименованием предприятия обозначение «Дом МармеладОк». ИП Пята Л.Н. осуществляет розничную торговлю аналогичными с ООО «Дом Мармелада» товарами: мармеладом и иными сахаристыми кондитерскими изделиями.

Заявителем указывается, что обозначение «Дом МармеладОк» содержится на странице в социальной сети Инстаграм https://www.instagram.com/marmelad_pinsk/, где используется в объявлениях и рекламе.

ООО «Дом Мармелада» для продвижения и реализации продукции широко использует свое фирменное наименование «Дом Мармелада». Согласие на использование фирменного наименования «Дом Мармелада» ИП Пяте Л. Н. ООО «Дом Мармелада» не давало.

Заявитель считает, что ИП Пята Л.Н. незаконно использует обозначение «Дом МармеладОк», сходное до степени смешения с фирменным наименованием предприятия «Дом Мармелада». Данные действия способны создать смешение с деятельностью ООО «Дом Мармелада», наносят вред деловой репутации предприятия и в соответствии со статьей 29 Закона являются нарушением антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения заявления о нарушении антимонопольного законодательства (далее – заявление) установлено, что ООО «Дом Мармелада» с 01.07.2021 (даты государственной регистрации предприятия) в своей деятельности использует фирменное наименование «Дом Мармелада» в качестве маркетингового инструмента (наименование магазинов, на вывесках в торговых объектах, упаковке, рекламных материалах, каталогах, в социальных сетях).

ИП Пята Л.Н. осуществляет розничную торговлю кондитерскими изделиями в одном торговом объекте в г. Пинске Брестской области. С учетом времени открытия магазина обозначение «Дом МармеладОк» используется ИП Пятой Л.Н. с декабря 2021 г. Доставка не осуществляется, договорных отношений с организациями курьерской доставки не имеется. По работе торгового объекта и качеству

реализуемого товара ИП Пята Л.Н. обращений покупателей не поступало, записи в книге замечаний и предложений отсутствуют.

Посредством проведенного осмотра страницы в социальной сети Инстаграм https://www.instagram.com/marmelad_pinsk установлено, что обозначение «Дом МармеладОк» используется в качестве наименования аккаунта пользователя marmelad_pinsk, надписи на входной двери и неоновой вывеске внутри магазина по адресу: Брестская область, г. Пинск, ул. Ленина, д. 22, надписи на подарочном сертификате, а также на упаковке реализуемой продукции. Страница, а также информация из публикаций содержит сведения о месторасположении магазина в г. Пинске. Информация в разделе «Публикации» на странице обновляется, наблюдается рост подписчиков страницы.

Информация ООО «Дом Мармелада», согласно письму от 30.03.2022, о том, что на странице https://www.instagram.com/marmelad_pinsk содержится информация о возможной доставке мармелада по всей территории Республики Беларусь, не подтвердилась.

По данным государственного учреждения «Национальный центр интеллектуальной собственности» (далее - НЦИС), в базах данных товарных знаков, зарегистрированных на территории Республики Беларусь в национальной и международной процедуре, отсутствуют товарные знаки, содержащие словесные обозначения «Дом Мармелада» или «Дом МармеладОк».

ООО «Дом Мармелада» и ИП Пята Л.Н. осуществляют розничную торговлю мармеладом и иными сахаристыми кондитерскими изделиями посредством специализированных магазинов. Реализация продукции ООО «Дом Мармелада» организована в стационарных торговых объектах в г. Минске и г. Могилеве, ИП Пятой Л.Н. – в г. Пинске Брестской области. ООО «Дом Мармелада» заявляет в своих письмах о планах по открытию магазинов в г. Гродно, г. Бресте и Брестской области. Обоими хозяйствующими субъектами реализуется мармелад и иная кондитерская продукция иностранного производства (итальянских и испанских производителей).

Обозначение «Дом МармеладОк» было придумано ИП Пятой Л.Н. самостоятельно при выборе названия торгового объекта в г. Пинске. При разработке данного обозначения использовались общераспространенные лексические конструкции и формы: «дом», «мармелад» с добавлением устоявшегося современного сленгового выражения «ок». Учитывалось отсутствие в соответствующей базе данных НЦИС идентичных торговых знаков, а также отсутствие в г. Пинске и районе торговых объектов с аналогичным названием. Деятельность осуществляется исключительно на

территории г. Пинска, доставка в другие регионы Республики Беларусь не осуществляется.

Эксперимент учреждения образования «Белорусский торгово-экономический университет потребительской кооперации» с поиском в поисковой системе Google по словосочетаниям «Дом Мармелада» и «Дом МармеладОк» показал, что в первых строках идет ссылка на интернет-страницу <https://www.instagram.com/dom.marmelada/>. Ссылку на интернет-страницу https://www.instagram.com/marmelad_pinsk/ подобным образом получить не удалось. Соответственно, оба словосочетания «Дом Мармелада» и «Дом МармеладОк» эффективно работают в сети Интернет только на ООО «Дом Мармелада».

В качестве неблагоприятных последствий заявителем заявлено о наличии обращений граждан в рамках смешения с деятельностью ИП Пяты Л.Н. по вопросам ненадлежащего качества товара и необходимости его возврата, что наносит вред деловой репутации. Факты наличия обращений покупателей ИП Пяты Л.Н. по вопросам ненадлежащего качества товара и необходимости его возврата не установлены. Доказательства нанесения ущерба деловой репутации ООО «Дом Мармелада» отсутствуют (не представлены).

Учреждение образования «Белорусский торгово-экономический университет потребительской кооперации» при оценке степени сходства обозначений «Дом Мармелада» и «Дом МармеладОк» констатирует, что по идентичности используемых букв русского алфавита совпадение у этих обозначений составляет 85 %, смысловое содержание в рамках торговли кондитерскими товарами можно считать близким, совпадает цель – обозначения используются для рекламы одинаковых видов деятельности (торговля кондитерскими товарами).

Оценки Министерства юстиции Республики Беларусь и главного управления юстиции Минского городского исполнительного комитета с точки зрения законодательства о наименованиях юридических лиц однозначны: наименования «Дом Мармелада» и «Дом МармеладОк» являются схожими до степени смешения.

Согласно абзацу второму статьи 29 Закона, запрещается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий, способных создать смешение с деятельностью другого хозяйствующего субъекта либо с товарами, вводимыми конкурентом в гражданский оборот на территории Республики Беларусь, в том числе путем незаконного использования обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, географическому указанию другого хозяйствующего субъекта либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в соответствии с законодательством о

товарных знаках и знаках обслуживания в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Республики Беларусь, а также путем его использования в глобальной компьютерной сети Интернет, включая размещение в доменном имени.

Недобросовестная конкуренция – 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 (абзац десятый статьи 1 Закона).

Из определения следует, что факт наличия нарушения антимонопольного законодательства может быть установлен только при наличии совокупности признаков недобросовестной конкуренции.

Оценив все установленные в ходе рассмотрения заявления обстоятельства и имеющиеся доказательства, МАРТ пришло к следующим выводам.

1. Фактически ООО «Дом Мармелада» и ИП Пята Л.Н. осуществляют свою деятельность по розничной торговле мармеладом и иными сахаристыми кондитерскими изделиями в различных городах Республики Беларусь (доставка у обоих хозяйствующих субъектов отсутствует). Реализация продукции ООО «Дом Мармелада» организована в стационарных торговых объектах в г. Минске и г. Могилеве, ИП Пятой Л.Н. – в г. Пинске Брестской области. ООО «Дом Мармелада» о намерениях по открытию розничного торгового объекта в г. Пинске в ближайшее время не заявлено. Принято во внимание то, что открытие нового магазина без дополнительных расходов и затрат, не осуществляется. Таким образом, хозяйствующие субъекты осуществляют розничную торговлю в различных географических границах рынка. Соответственно, ООО «Дом Мармелада» и ИП Пята Л.Н. не являются конкурентами.

2. Направленность действий ИП Пяты Л.Н. на приобретение необоснованных преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности в результате использования обозначения «Дом МармеладОк» отсутствует.

3. По оценке Министерства юстиции Республики Беларусь и главного управления юстиции Минского городского исполнительного комитета, с точки зрения законодательства о наименованиях юридических лиц наименования «Дом Мармелада» и «Дом МармеладОк» являются схожими до степени смешения.

Университеты, рассматриваемые в качестве экспертов, отметили высокий уровень сходства обозначений по идентичности словесного иллюстрирования обозначений «Дом Мармелада» и «Дом МармеладОк», близости в рамках пищевой отрасли и рекламы одинаковых видов деятельности.

В тоже время сходство наименований не обуславливает возможность смешения с учетом различных географических границ деятельности и отсутствия широкой известности магазина ИП Пяты Л.Н. (небольшая продолжительность использования наименования «Дом МармеладОк»).

Таким образом, не установлено фактов смешения деятельности ИП Пяты Л.Н. с деятельностью ООО «Дом Мармелада».

4. Обоснованных доказательств причинения (возможности причинения) убытков либо нанесения (возможности нанесения) вреда деловой репутации ООО «Дом Мармелада» в результате действий ИП Пяты Л.Н., выразившихся в использовании в деятельности обозначения «Дом МармеладОк», не представлено и при рассмотрении заявления не установлено.

Таким образом, установленными в ходе рассмотрения заявления обстоятельствами и имеющимися доказательствами в действиях ИП Пяты Л.Н., выразившихся в использовании обозначения «Дом МармеладОк», не установлено наличие совокупности признаков недобросовестной конкуренции, запрет на которую предусмотрен абзацем вторым статьи 29 Закона.

На основании изложенного, с учетом отраженных фактов и установленных обязательств, руководствуясь абзацем пятым статьи 14 Закона, МАРТ

РЕШИЛО:

установить факт отсутствия нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного абзацем вторым статьи 29 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях индивидуального предпринимателя Пяты Людмилы Николаевны.

Признать отсутствие оснований для вынесения предписания и совершения антимонопольным органом иных действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушений 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