

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта
наличия (отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
25.03.2020 № 80

РЕШЕНИЕ № 271/18-2020

25 марта 2020 г.
15 часов 30 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», обращения открытого акционерного общества «Белая ромашка» (далее – заявитель, ОАО «Белая ромашка») от 03.06.2019 № 01-07/10/766 о нарушении антимонопольного законодательства со стороны общества с ограниченной ответственностью «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» (далее – ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ») в части запрета на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и (или) использованием объектов интеллектуальной собственности

УСТАНОВИЛО:

Заявителем указано, что 10.05.2019 было получено претензионное письмо от ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ», в котором сообщалось, что ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» является законным обладателем товарного знака № 64734 «Марсель», зарегистрированного в государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания 26.03.2019. Вместе с тем поступило предложение об использовании товарного знака № 64734 «Марсель» на основании заключения между сторонами лицензионного договора с ежемесячной оплатой или прекращения использования товарного знака «Марсель» в глобальной компьютерной сети Интернет (далее – сеть Интернет) и других источниках, а также удаления информации с материальных носителей.

Наименование объекта общественного питания кафе «Марсель» введено ОАО «Белая ромашка» с 22.08.2013, о чем имеются доказательства, в том числе сведения о внесении в Торговый реестр Республики Беларусь 22.08.2013 под № 76557. Вывеска на кафе выполнена в бордово – коричневом цвете, зарегистрирована, имеется паспорт рекламной конструкции, согласованный отделом архитектуры и строительства, сектором торговли Слонимского районного исполнительного комитета.

Фирменного блюда под названием «Марсель» ОАО «Белая ромашка» не разрабатывалось и не выпускалось. В связи с чем попыток регистрации товарного знака «Марсель» не предпринималось.

ОАО «Белая ромашка» считает, что зарегистрированный товарный знак ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» и информация, указанная на вывеске кафе «Марсель», не вводит потребителей в заблуждение, а следовательно, и претензии со стороны ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» необоснованные.

По мнению заявителя, ограничения, указанные в претензионном письме, прямо противоречат Закону Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-3 «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон) в части осуществления недобросовестной конкуренции. ОАО «Белая ромашка» просило рассмотреть вопрос о нарушении ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» Закона и привлечь к ответственности в соответствии с законодательством.

В ходе рассмотрения заявления было установлено, что ОАО «Белая ромашка» осуществляет свою деятельность в сфере розничной торговли и общественного питания на территории Слонимского района Гродненской области. ОАО «Белая ромашка» принадлежат продовольственные и непродовольственные магазины, а также объекты общественного питания, в том числе кафе «Марсель». Наименование объекта общественного питания кафе «Марсель» введено ОАО «Белая ромашка» с 22.08.2013, о чем имеются сведения о внесении в Торговый реестр Республики Беларусь соответствующих данных от 22.08.2013 № 76557. Вывеска на кафе выполнена в бордово – коричневом цвете, зарегистрирована, имеется паспорт рекламной конструкции, согласованный отделом архитектуры и строительства, сектором торговли Слонимского районного исполнительного комитета.

ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» осуществляет свою деятельность в г. Гомель в сфере оказания услуг: услуги парикмахерских для женщин и девочек; услуги парикмахерских для мужчин и мальчиков; услуги косметические, маникюр и педикюр; услуги по ремонту предметов личного пользования и бытовых товаров, услуги салонов красоты и прочее. Наименование объекта по оказанию услуг – салон красоты «Марсель» – введено ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» 17.03.2016, о чем имеются сведения о внесении соответствующих данных в Реестр бытовых услуг Республики

Беларусь № 000000031337. Вывеска салона красоты «Марсель» выполнена в черно-розовом цвете.

ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» подало заявку от 16.02.2018 № 20180348 на регистрацию товарного знака № 64734 «Марсель» в Государственное учреждение «Национальный центр интеллектуальной собственности» (далее – ГУ «НЦИС»). На основании поданной заявки ГУ «НЦИС» принято решение о регистрации товарного знака «Марсель», о чем выдано свидетельство на товарный знак от 26.03.2019 № 64734. В соответствии с Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ) товарный знак выдан на следующие виды услуг: 43 класс – закусочные; кафе; кафетерии; рестораны самообслуживания; услуги баров; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; 44 класс – услуги в области гигиены и косметики для людей; бани турецкие; ваксинг; восковая депиляция; имплантация волос; маникюр; массаж; парикмахерские; пирсинг; салон красоты; татуирование; услуги визажистов; услуги саун; услуги соляриев.

Товарный знак «Марсель» от 26.03.2019 № 64734 охраняется в черном и розовом цветовом сочетании.

В соответствии частью первой пункта 1 статьи 3 Закона Республики Беларусь от 5 февраля 1993 г. № 2181-ХІІ «О товарных знаках и знаках обслуживания» (далее – Закон «О товарных знаках и знаках обслуживания») владелец товарного знака имеет исключительное право использовать товарный знак, может распоряжаться этим исключительным правом, а также вправе запрещать использование товарного знака другими лицами. Нарушением исключительного права на товарный знак признается использование товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения, без разрешения владельца товарного знака, выражающееся в совершении действий, предусмотренных пунктом 1 статьи 20 Закона «О товарных знаках и знаках обслуживания», в отношении однородных товаров, а также неоднородных товаров, обозначенных товарным знаком, признанным общеизвестным в Республике Беларусь (пункт 3 статьи 3 данного Закона).

Таким образом, не допускается использование охраняемого на территории Республики Беларусь товарного знака, обозначения сходного с ним до степени смешения путем их применения в том числе на вывесках в отношении однородных услуг без разрешения владельца.

На основании полученного свидетельства на товарный знак № 64734 «Марсель» ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» установило хозяйствующих субъектов, в том числе ОАО «Белая ромашка», которые в своем наименовании используют обозначение «Марсель», и направило в их адрес письмо-уведомление, содержащее следующие предложения: использовать товарный знак № 64734 «Марсель» на основании заключенного между

сторонами лицензионного договора или прекратить использовать товарный знак «Марсель» в сети Интернет и других источниках, удалить информацию с материальных носителей.

Из информации, представленной ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ», установлено, что Шляхов Василий Васильевич и Шляхова Оксана Сергеевна являются учредителями ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» и имеют доли в уставном фонде общества в размере 50 % каждый. Одновременно Шляхов Василий Васильевич имеет долю в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью «Изысканная кухня» (далее – ООО «Изысканная кухня») в размере 100 % и в то же время является директором ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» и ООО «Изысканная кухня». Следовательно, в соответствии с подпунктом 1.2 пункта 1 статьи 8 Закона Шляхов Василий Васильевич входит в одну группу лиц как с ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ», так и с ООО «Изысканная кухня».

Таким образом, в соответствии с подпунктом 1.7 пункта 1 статьи 8 Закона ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» и ООО «Изысканная кухня» являются группой лиц (далее – группа лиц).

Согласно пункту 2 статьи 8 Закона группа лиц рассматривается как единый хозяйствующий субъект. Нормы Закона, относящиеся к хозяйствующим субъектам, в равной степени распространяются на группу лиц.

В соответствии с абзацем десятым статьи 1 Закона недобросовестная конкуренция – направленные на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности действия хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов, которые противоречат настоящему 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.

Абзацем седьмым статьи 1 Закона определено, что конкурентами являются хозяйствующие субъекты, осуществляющие продажу и (или) приобретение товаров на одном товарном рынке.

Согласно абзацу шестнадцатому статьи 1 Закона под хозяйствующим субъектом понимается 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.

ОАО «Белая ромашка», а также ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» и ООО «Изысканная кухня», входящие в группу лиц, являются

хозяйствующими субъектами, что подтверждается представленными копиями свидетельств о государственной регистрации и иными документами.

Товарными границами рынка указанных хозяйствующих субъектов являются услуги общественного питания, относящиеся к 43 классу МКТУ – услуги кафе.

Справочно:

ООО «Изысканная кухня», осуществляющее деятельность по общественному питанию, приобретено Шляховым Василием Васильевичем в феврале 2019 г. Кафе «Марсель» с использованием товарного знака № 64734 «Марсель» по адресу ул. Советская, д. 44 в г. Гомель открыто 4 октября 2019 г. Лицензионный договор на использование товарного знака № 64734 «Марсель» между ООО «Изысканная кухня» и ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» не заключался.

Субъекты имеют общие географические границы рынка – территория Республики Беларусь.

ОАО «Белая ромашка» и группа лиц оказывают услуги по общественному питанию в соответствии со своим территориальным месторасположением, что в свою очередь не исключает возможности оказания услуг общественного питания как ОАО «Белая ромашка», так и группой лиц широкому кругу потребителей, независимо от их места проживания.

Данный факт подтверждается оставленными в книге замечаний и предложений отзывами посетителей, которые не проживают на территории г. Слонима или г. Гомеля, а посещали эти объекты общественного питания по случаю нахождения в определенное время в этих городах.

Также для установления географических границ деятельности ОАО «Белая ромашка» и группы лиц, имеющих объекты общественного питания «Марсель», использовались общедоступные способы поиска таких объектов в популярных поисковых системах сети Интернет, а именно в Google и Яндекс.

При вводе в поисковой строке слов «Кафе Марсель Республика Беларусь» как в Google, так и в Яндекс на первых двух страницах размещены ссылки на интернет-сайты, содержащие контакты объектов общественного питания, использующих в своем наименовании обозначение «Марсель» по всей территории Республики Беларусь.

Данные обстоятельства также отображены и на картах в поисковых системах Google и Яндекс.

Соответственно, потенциальные потребители при выборе объекта общественного питания, а именно кафе «Марсель», с помощью сети Интернет в поисковых системах, а также Google-карт и Яндекс-карт на территории Республики Беларусь могут визуально представить

расположения кафе «Марсель» и посетить выбранное заведение в определенное время нахождения на данной территории.

Таким образом, ОАО «Белая ромашка» и группа лиц являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном и том же товарном рынке, способы продажи и оказания услуг заказчику идентичны и взаимозаменяемы.

На основании изложенного ОАО «Белая ромашка» и группа лиц являются конкурентами.

ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ», подав заявку на регистрацию товарного знака № 64734 «Марсель» в черном и розовом цветовом сочетании в ГУ «НЦИС» от 16.02.2018 и получив свидетельство на товарный знак № 64734 «Марсель», зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания от 26.03.2019, в том числе в отношении 43 класса МКТУ, направило письма-уведомления иным хозяйствующим субъектам, использующим в своей деятельности обозначение «Марсель», в том числе ОАО «Белая ромашка», претензионное письмо с предложением использовать товарный знак № 64734 «Марсель» на основании заключенного между сторонами лицензионного договора или прекратить использовать товарный знак № 64734 «Марсель» в сети Интернет и других источниках, удалить информацию с материальных носителей.

С учетом того, что от подачи заявки на регистрацию товарного знака № 64734 «Марсель» (16.02.2018), до получения свидетельства на данный товарный знак (26.03.2019), в том числе в отношении 43 класса МКТУ, прошло чуть более года, ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» при направлении писем-уведомлений достоверно знало об использовании иными хозяйствующими субъектами в своей деятельности обозначения «Марсель». Данный факт подтверждается и тем, что после получения свидетельства на товарный знак № 64734 «Марсель» ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ», входящим в группу лиц, в короткие сроки направлены письма-уведомления, а также претензионные письма иным хозяйствующим субъектам, в том числе ОАО «Белая ромашка», с требованиями заключить лицензионный договор на возмездной основе или прекратить использовать товарный знак № 64734 «Марсель».

Вместе с тем ОАО «Белая ромашка» ввело в гражданский оборот обозначение «Марсель» 22.08.2013, задолго до регистрации ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» товарного знака № 64734 «Марсель».

Направление писем ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» в составе группы лиц свидетельствует о том, что целью направления таких писем явилось заключение лицензионного договора на возмездной основе. Получение дополнительных доходов от заключенных лицензионных договоров с иными хозяйствующими субъектами, в том числе с ОАО «Белая ромашка»,

а также требование о прекращении использования обозначения «Марсель» прямо свидетельствует об улучшении финансового состояния группы лиц, а также об ухудшении положения конкурентов в на рынке общественного питания, что способствовало скорейшему продвижению кафе и иных объектов с использованием товарного знака № 64734 «Марсель», принадлежащих группе лиц, а также минимизации расходов, связанных с рекламой товарного знака № 64734 «Марсель» за счет известности среди потребителей обозначения «Марсель».

Направленность действий на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности группы лиц выразилась в требовании к конкурентам, в том числе к ОАО «Белая ромашка», о заключении лицензионного договора на использование товарного знака № 64734 или прекращения использования обозначения «Марсель», в том числе в сети Интернет и других источниках, и удалении его с материальных носителей.

Также следует отметить, что ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» заключило договор с ООО «Инфолифт-Гомель» на оказание рекламных услуг путем размещение рекламных листовок в лифтах города, в которых содержится как реклама салона красоты, принадлежащего ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ», так и реклама кафе, принадлежащего ООО «Изысканная кухня», под общим товарным знаком № 64734 «Марсель». Данное обстоятельство подтверждает наличие интереса в продвижении товарного знака № 64734 «Марсель» группой лиц.

Описанные выше действия группы лиц противоречат абзацу второму статьи 28 Закона, в соответствии с которым запрещается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров.

О недобросовестности действий группы лиц свидетельствует недобросовестное приобретение и использование исключительного права на средства индивидуализации участников гражданского оборота (товарный знак № 64734 «Марсель») в отношении 43 класса МКТУ (услуги кафе) с целью получения необоснованных преимуществ в предпринимательской деятельности, которые противоречат антимонопольному законодательству, требованиям добросовестности и разумности, способны причинить убытки конкуренту и нанести вред деловой репутации ОАО «Белая ромашка».

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 недополученные доходы, которые это лицо

получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было бы нарушено (упущенная выгода).

О потенциальной возможности перераспределения потребительского спроса, а также нанесении вреда деловой репутации ОАО «Белая ромашка» свидетельствуют действия группы лиц, связанные с приобретением и использованием исключительного права на средство индивидуализации участников гражданского оборота, а именно на товарный знак № 64734 «Марсель», в отношении 43 класса МКТУ – услуги кафе, способные причинить убытки ОАО «Белая ромашка», вследствие возможного перераспределения потребительского спроса на услуги, которые оказывает группа лиц, а так же финансовые затраты ОАО «Белая ромашка», связанные с запретом использования обозначения «Марсель», удаления его с материальных носителей (вывеска – замена на новую, паспортизация вывески) выплатой ООО «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» вознаграждения по лицензионному договору.

По результатам рассмотрения обращения ОАО «Белая ромашка» о нарушении антимонопольного законодательства группой лиц 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 группы лиц в составе: общество с ограниченной ответственностью «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» и общество с ограниченной ответственностью «Изысканная кухня» в отношении 43 класса Международной классификации товаров и услуг в части услуг кафе.

Признать наличие оснований для вынесения группе лиц в составе: общество с ограниченной ответственностью «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» и общество с ограниченной ответственностью «Изысканная кухня» предписания о прекращении недобросовестной конкуренции.

Признать наличие оснований для начала административного процесса в отношении группы лиц в составе: общество с ограниченной ответственностью «НЕЙЛ ПРЕМИУМ» и общество с ограниченной ответственностью «Изысканная кухня».

Настоящее решение может быть обжаловано в суд.

Первый заместитель Министра,
заместитель председателя комиссии



И.В.Вежновец