

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

РЕШЕНИЕ № 416/30-2022

22 сентября 2022 г. (15:00)

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 открытого акционерного общества «Туровский молочный комбинат» (далее – ОАО «Туровский молочный комбинат», общество, Заявитель) от 11 октября 2021 г. № 07-03/1864 о нарушении частным унитарным торговым предприятием «Евробелбизнес» (далее – ЧУТП «Евробелбизнес») антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛО:

ОАО «Туровский молочный комбинат» зарегистрировано 04.01.2010 г. в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГР), регистрационный номер 490871155.

ОАО «Туровский молочный комбинат» осуществляет деятельность по производству и реализации сыров (в том числе сыра «Моцарелла») под товарным знаком «Bonfesto» на территории Республики Беларусь.

Заявитель сообщил, что ЧУТП «Евробелбизнес» производит и реализует сыр «Моцарелла», используя обозначение «Bonvistto», сходное до степени смешения с товарным знаком «Bonfesto», чем, по его мнению, нарушает 28 статью Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-3 «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон № 94-3).

Товарный знак «Bonfesto», принадлежащий Заявителю, зарегистрирован Национальным центром интеллектуальной собственности (далее – НЦИС) в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Республики Беларусь 06.08.2014 за № 51101 (далее – товарный знак «Bonfesto») в отношении товаров и услуг 29, 35, 39 и 43 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ).

Изображение товарного знака



ОАО «Туровский молочный комбинат» производит и реализует продукцию собственного производства, в частности сыр «Моцарелла» с изображением «Bonfesto», с 2013 г.

ЧУТП «Евробелбизнес» зарегистрировано 26.06.2002 года в ЕГР, регистрационный номер 390183594.

ЧУТП «Евробелбизнес» производит и реализует продукцию сыры «Моцарелла» на территории Республика Беларусь под товарным знаком «Bonvistto» с ноября 2021 г.

Товарный знак «Bonvistto» в Республике Беларусь зарегистрирован НЦИС в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Республики Беларусь 10.11.2021 за № 72380 (далее – товарный знак «Bonvistto») в отношении товаров и услуг 29 и 35 классов МКТУ. Правообладатель – ЧУТП «Евробелбизнес». Товарный знак охраняется в черном, зеленом и красном цветовом сочетании.

Изображение товарного знака



При рассмотрении заявления установлено, что товарный знак «Bonvistto» ЧУТП «Евробелбизнес» до момента регистрации НЦИС в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Республики Беларусь не использовался как обозначение иными производителями сыров на территории Республики Беларусь в качестве средств индивидуализации производимых и (или) реализуемых товаров.

Фактов, указывающих на приобретение ЧУТП «Евробелбизнес» исключительного права на обозначение, уже получившее определенную узнаваемость у потребителей на территории Республики Беларусь, а также действий, направленных на причинение убытков или нанесение вреда деловой репутации конкурентов, не выявлено.

Товарные знаки «Bonvисто» и «Bonfesto» зарегистрированы НЦИС, прошли экспертизу заявленных обозначений, следовательно, используются ЧУТП «Евробелбизнес» и ОАО «Туровский молочный комбинат» в деятельности на законных основаниях.

ЧУТП «Евробелбизнес» в своей деятельности также не совершал действий по незаконному использованию товарного знака «Bonfesto», принадлежащего ОАО «Туровский молочный комбинат», что подтверждается информацией Заявителя.

Материалами, полученными в ходе рассмотрения заявления о нарушении, в действиях ЧУТП «Евробелбизнес» по производству и реализации сыров «Моцарелла» в упаковках с нанесением товарного знака «Bonvисто» признаков нарушения запрета, предусмотренного статьей 28 Закона № 94-З, не установлено.

В ходе рассмотрения заявления проанализированы действия ЧУТП «Евробелбизнес» по производству и реализации сыров «Моцарелла» в упаковках с нанесением товарного знака «Bonvисто» на их способность создать смешение с товарами, вводимыми ОАО «Туровский молочный комбинат» в гражданский оборот на территории Республики Беларусь, путем копирования или имитации упаковки сыров «Моцарелла», запрет на которые предусмотрен абзацем третьим статьи 29 Закона № 94-З.

На сайте МАРТ в период с 17.01.2022 по 17.02.2022 было проведено онлайн-анкетирование с целью изучения мнения потребителей о наличии (отсутствии) сходства до степени смешения упаковок сыров производства ОАО «Туровский молочный комбинат» и ЧУТП «Евробелбизнес».



Участие приняли 720 респондентов, из которых 96,8 % указали, что являются потребителями сыра, в том числе сыра «Моцарелла» – 82,4 %.

Упаковки сыров «Моцарелла» ОАО «Туровский молочный комбинат» знакомы 52,4 % респондентам, сыров ЧУТП «Евробелбизнес» – 17,1%.

Отсутствие сходства внешнего вида упаковок сыров «Моцарелла» ОАО «Туровский молочный комбинат» и ЧУТП «Евробелбизнес» подтвердили 82,7% респондентов.

Результаты анкетирования показали, что у потребителей сыров «Моцарелла» сложилась устойчивая ассоциативная связь между дизайном упаковки сыров с использованием товарного знака «Bonfesto» и его производителем – ОАО «Туровский молочный комбинат».

Сыры производства ЧУТП «Евробелбизнес» с использованием товарного знака «Bonvistto» знакомы всего 19,8 % потребителей. Данное обстоятельство объясняется тем, что ЧУТП «Евробелбизнес» на рынке реализации сыров «Моцарелла» под товарным знаком «Bonvistto» в Республике Беларусь присутствует незначительное время, с ноября 2021 г.

Вместе с тем 86,5% респондентов указали, что при приобретении сыров «Моцарелла» перепутать упаковки производителей ОАО «Туровский молочный комбинат» и ЧУТП «Евробелбизнес» нельзя. 90,7% опрошенных указали, что у сыров «Моцарелла», упаковки которых оценивали, различные производители.

Установлено, что упаковки композиционно не тождественны, отличаются цветовой гаммой фона, основными элементами. Шрифты, используемые на обеих упаковках, не являются авторскими, выполнены в различной цветовой гамме и размерах, акценты в надписях сделаны на различные элементы: в упаковке сыров ОАО «Туровский молочный комбинат» – на надпись «Моцарелла», в упаковке сыров ЧУТП «Евробелбизнес» – на надпись «Bonvistto».

МАРТ пришло к выводу, что копирования (воспроизведение упаковки товара, индивидуализирующей конкурента) и имитации (создание у покупателей впечатления принадлежности таких товаров конкуренту) упаковок сыров «Моцарелла» производства ОАО «Туровский молочный комбинат» не установлено.

Доказательствами, полученными в ходе рассмотрения обращения о нарушении, подтверждается отсутствие смешения товаров (сыров «Моцарелла») производства ОАО «Туровский молочный комбинат» и ЧУТП «Евробелбизнес».

В соответствии с абзацем десятым статьи 1 Закона № 94-З недобросовестная конкуренция – направленные на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности действия хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов, которые противоречат Закону № 94-З, 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.

Согласно абзацу пятнадцатому статьи 1 Закона № 94-З 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.

Абзацем шестнадцатым статьи 1 Закона № 94-3 предусмотрено, что хозяйствующий субъект – 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 признания факта недобросовестной конкуренции необходимо наличие совокупности следующих признаков.

1) Наличие конкурентных отношений;

В соответствии с абзацем седьмым статьи 1 Закона № 94-3 конкурентами являются хозяйствующие субъекты, осуществляющие продажу и (или) приобретение товаров на одном товарном рынке.

ОАО «Туровский молочный комбинат» и ЧУТП «Евробелбизнес» осуществляют производство сыров «Моцарелла» и их реализацию в географических границах Республики Беларусь, то есть являются конкурентами.

2) направленность действий на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности;

Решение о создании ЧУТП «Евробелбизнес» товарного знака «Bonvисто» было принято учредителем Шаряковой Н.Г. в 2021 году (копия протокола решения учредителя от 17.02.2021).

Специалистами дистрибьюторской фирмы – ООО «Белмолдар», был организован электронный конкурс для определения лучшего произведения дизайна логотипа и товарного знака. Результат электронного конкурса – логотип и графическое изображение товарного знака «Bonvисто».

Продвижением сыров «Моцарелла» в упаковках с нанесением товарного знака «Bonvисто» на постоянной основе ведется специалистами отдела сбыта ЧУТП «Евробелбизнес».

Данные факты указывают на отсутствие в действиях ЧУТП «Евробелбизнес» по производству и реализации сыров «Моцарелла» в упаковках с нанесением товарного знака «Bonvисто» направленности на приобретение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности на территории республики за счет Заявителя.

3) противоречие действий Закону № 94-3, требованиям

добросовестности и разумности;

Статьей 28 Закона № 94-3 установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и (или) использованием объектов интеллектуальной собственности.

Абзацем третьим статьи 29 Закона № 94-3 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 копирования или имитации внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот на территории Республики Беларусь другим хозяйствующим субъектом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих конкурента и (или) его товар.

Вместе с тем доказательств противоречия действий ЧУТП «Евробелбизнес» по производству и реализации сыров «Моцарелла» в упаковках с нанесением товарного знака «Bonvistto» на территории республики Закону № 94-3, включая противоречия статьи 28 и абзаца третьего статьи 29 указанного закона, иным законодательным актам и актам антимонопольного законодательства, требованиям добросовестности и разумности в ходе рассмотрения заявления не получено.

4) способность причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации;

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).

Заявителем не представлены, а также в материалах дела не установлены документы (иная информация), которые доказывали бы фактически понесенные убытки либо угрозу их причинения от действий ЧУТП «Евробелбизнес» по производству и реализации сыров «Моцарелла» с использованием на упаковках товарного знака «Bonvistto».

Кроме того, в ходе рассмотрения заявления о нарушении не установлено фактов не правомерного приобретения и (или) использования объектов интеллектуальной собственности; смешения товаров двух хозяйствующих субъектов, что могло привести к перераспределению потребительского спроса и, соответственно, не установлено фактов

причинения (возможности причинения) убытков заявителю, а равно нанесения (возможности нанесения) вреда деловой репутации ОАО «Туровский молочный комбинат» действиями ЧУТП «Евробелбизнес».

Таким образом, обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, и имеющимися доказательствами не подтверждается наличие совокупности признаков недобросовестной конкуренции, запрет на которую предусмотрен статьей 28 и абзацем третьим статьи 29 Закона № 94-З, в действиях ЧУТП «Евробелбизнес» по производству и реализации сыров «Моцарелла» в упаковках с нанесением товарного знака «Bonvistto», зарегистрированного в отношении товаров и услуг 29 и 35 классов МКТУ. На основании изложенного, с учетом отраженных фактов и установленных обстоятельств, руководствуясь абзацем пятым статьи 14 Закона № 94-З, МАРТ

РЕШИЛО:

установить факт отсутствия нарушений антимонопольного законодательства, предусмотренных статьей 28 и абзацем третьим статьи 29 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях частного унитарного торгового предприятия «Евробелбизнес».

Признать отсутствие оснований для вынесения предписания и 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