

Приложение  
к протоколу заседания комиссии  
Министерства антимонопольного  
регулирования и торговли Республики  
Беларусь по установлению факта  
наличия (отсутствия) нарушения  
антимонопольного законодательства  
от 30 сентября 2021 г. № 54

**РЕШЕНИЕ № 368/45-2021**

30 сентября 2021 г.  
15 часов 40 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 частного торгового унитарного предприятия «Савит-Плюс» и общества с ограниченной ответственностью «Савит-Плюс Компани» (далее соответственно – ЧТУП «Савит-Плюс», ООО «Савит-Плюс Компани», Заявители) от 30.04.2020 б/н, о нарушении антимонопольного законодательства обществом с дополнительной ответственностью «Завод строительных систем» (далее – ОДО «Завод строительных систем») и филиалом открытого акционерного общества «Берестейский пекарь» Барановичский хлебозавод (далее соответственно – ОАО «Берестейский пекарь», Барановичский хлебозавод; 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:**

ЧТУП «Савит-Плюс» и ООО «Савит-Плюс Компаний» при осуществлении своей деятельности используют одноименный бренд.

В 2010 г. ЧТУП «Савит-Плюс» начато производство и реализация товара «Лаваш тонкий» (далее – Лаваш тонкий), которые и осуществляются в настоящее время ООО «Савит-Плюс Компаний».

Начиная с 2010 г. при производстве и реализации Лаваша тонкого используется неизменная упаковка, являющаяся визитной карточкой товара.

Отличительной особенностью дизайна, индивидуализирующей данный товар, является красное с желтым цветовое сочетание, преобладающее в оформлении упаковки.

Дизайн упаковки Лаваша тонкого 2 мая 2013 г. зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Республики Беларусь в качестве товарного знака по свидетельству № 44092 (далее – товарный знак № 44092) на имя ЧТУП «Савит-Плюс» в отношении товаров 30 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ): лаваш; хлеб из пресного теста. Дизайн упаковки разработан сотрудниками ЧТУП «Савит-Плюс».

Использование товарного знака осуществляется ООО «Савит-Плюс Компани» на основании лицензионного договора от 16 марта 2020 г. № 9523.

В 2019 году Заявителям стало известно, что в торговых объектах на территории Республики Беларусь, в которых осуществляется реализация Лаваша тонкого, а именно в магазинах торгового оператора ООО «Евроторг», реализуется товар «Лаваш «Пшеничный» (далее – Лаваш «Пшеничный»), упаковка которого схожа до степени смешения с упаковкой Лаваша тонкого.

Как следует из информации, указанной на этикетке Лаваша «Пшеничный», его изготовителем является Барановичский хлебозавод по заказу ОДО «Завод строительных систем».

По мнению Заявителей, действия ОДО «Завод строительных систем» и Барановичского хлебозавода содержат признаки нарушения, предусмотренного статьей 28 Закона, а именно совершение хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в гражданский оборот товара, если при этом имело место незаконное использование объекта интеллектуальной собственности.

Кроме того, Заявители полагает, что действия ОДО «Завод строительных систем» и Барановичского хлебозавода охватываются статьей 29 Закона, в соответствии с которой запрещается недобросовестная конкуренция путем совершения действий, способных создать смешение с деятельностью другого хозяйствующего субъекта либо с товарами, вводимыми конкурентом в гражданский оборот.

В связи с тем, что действия ОДО «Завод строительных систем» и Барановичского хлебозавода могут причинить Заявителям убытки вследствие перераспределения потребительского спроса, ЧТУП «Савит-Плюс» и ООО «Савит-Плюс Компани» просят установить факт наличия нарушения антимонопольного законодательства в части осуществления

недобросовестной конкуренции, связанной с введением ОДО «Завод строительных систем» и Барановичским хлебозаводом в гражданский оборот на территории Республики Беларусь Лаваша «Пшеничный», упаковка которого сходна до степени смешения с упаковкой Лаваша тонкого, дизайн которой зарегистрирован в качестве товарного знака № 44092.

Ввиду узнаваемости бренда ЧТУП «Савит-плюс» и ООО «Савит-Плюс Компани» рекламные мероприятия по продвижению своего товара не проводили.

**Справочно:**

*Договоры на поставку Лаваша тонкого ООО «Савит-Плюс Компани» заключены с ООО «Евроторг», ОДО «Виталюр», ООО «Табак-инвест», ЗАО «Доброном», ООО «ГРИНрозница», ИУПКП «БелВиллесден», ИООО «Март Инн Фуд», СООО «ЛибретикГрупп», ЗАО «Юнифуд», СООО «Баниар».*

По информации Барановичского хлебозавода, Лаваш «Пшеничный» для ОДО «Завод строительных систем» изготавливается на основании заключенного договора на поставку хлеба, булочных и кондитерских изделий от 17.06.2019 № 86/90 (далее – договор № 86/90). Первая поставка в адрес ОДО «Завод строительных систем» была осуществлена 17 июля 2019 г. Мероприятий, направленных на продвижение товара «Лаваш «Пшеничный», Барановичский хлебозавод не проводил.

По информации ОДО «Завод строительных систем» реализацию Лаваша «Пшеничный» на основании договора поставки от 21.06.2019 № 2107/19 осуществляет ООО «СМТБ Групп».

По информации ОДО «Завод строительных систем» и Барановичского хлебозавода, разработчиком и изготовителем дизайна упаковки Лаваша «Пшеничный» является ООО «КАШИН ПЛАСТИК».

**Справочно:**

*По информации ООО «СМТБ Групп», договоры на поставку Лаваша «Пшеничный» заключены с ООО «Евроторг» и ЗАО «Доброном». Кроме того, ООО «СМТБ Групп» занимается и продвижением Лаваша «Пшеничный»: участие товара в акциях, проводимых ООО «Евроторг» («Красная цена», «Товар удачи»).*

Согласно информации ООО «СМТБ Групп» в октябре 2020 г. поставка Лаваша «Пшеничный» в сети ООО «Евроторг» остановлена полностью. В ближайшее время планируется прекратить отгрузки в адрес сети ЗАО «Доброном».

Кроме того, ОДО «Завод строительных систем» сообщило, что не заключало дополнительного соглашения к договору поставки от 21.06.2019 № 210/19 и, начиная с сентября 2020 г., прекратило осуществление деятельности по производству и реализации лаваша и других хлебобулочных изделий.

В ходе рассмотрения заявления о нарушении стало известно, что в 2019 г. в адрес ООО «КАШИН ПЛАСТИК» поступил устный запрос от

ООО «Завод строительных систем» на изготовление трех видов пакетов с флексопечатью для упаковки лаваша, при заказе основными пожеланиями было использование национального орнамента, высокий процент запечатки и разная цветовая гамма для разных типов лаваша. В результате получились три аналогичных друг другу дизайна пакетов для разных видов лавашей с разными цветовыми решениями: лаваш «Семейный» – фиолетово-белый, лаваш «Пшеничный» – красно-желтый, лаваш «Традиционный» – желто-коричневый.

Договор на поставку пакетов ООО «КАШИН ПЛАСТИК» заключало с ОАО «Берестейский пекарь», в адрес которого в последующем поставлялись пакеты для упаковки Лаваша «Пшеничный» и товара «Лаваш «Традиционный» (далее – Лаваш «Традиционный»).

Установлено, что договор на разработку и дизайн не заключался, заключались только договоры поставки.

Договоры поставки, заключенные между ООО «КАШИН ПЛАСТИК» (поставщик) и ОАО «Берестейский пекарь» (покупатель), условий по разработке и дизайну пакетов также не содержат. Согласно предмету договора поставщик обязуется поставлять, а покупатель принимать и оплачивать пакеты из полимерных и комбинированных материалов.

По информации Барановичского хлебозавода, в июле 2019 г. было начато производство Лаваша «Пшеничный», а в ноябре 2019 г. – Лаваша «Традиционный». Производство осуществлялось в 2019 и 2020 гг. В 2021 г. ни один вид из названных лавашей не выпускался.

Реализацией Лаваша «Традиционный» также, как и Лаваша «Пшеничный» занималось ООО «СМТБ Групп», по информации которого весь объем Лаваша «Традиционный» отгружался в адрес ООО «Евроторг».

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.

Наличие совокупности данных признаков позволяет констатировать недобросовестную конкуренцию и установить факт наличия нарушения антимонопольного законодательства.

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

ООО «Савит-Плюс Компани», ОАО «Берестейский пекарь» и ОДО «Завод строительных систем» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на товарном рынке, товарными границами которого является оптовая торговля лавашем, географическими границами – Республика Беларусь, и, соответственно, являются конкурентами.

При этом Лаваш «Пшеничный» изготавливается ОАО «Берестейский пекарь» по заказу ОДО «Завод строительных систем» и поставлялся только в адрес ОДО «Завод строительных систем», что свидетельствует об отсутствии направленности действий ОАО «Берестейский пекарь» на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности.

Кроме того, ОАО «Берестейский пекарь» не разрабатывало дизайн спорной упаковки. Разработчиком дизайна упаковки является ОДО «Завод строительных систем» и ООО «Кашин Пластик».

Таким образом, не установлено, что действия ОАО «Берестейский пекарь» по введению в гражданский оборот Лаваша «Пшеничный» противоречит статьям 28 и 29 Закона и могут причинить убытки Заявителям в виде упущеной выгоды, а также нанести вред их деловой репутации.

#### ***Справочно:***

*Статьями 28 и 29 Закона установлены соответственно следующие запреты:*

*на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и (или) использованием объектов интеллектуальной собственности;*

*на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения.*

Использование ОДО «Завод строительных систем» упаковки Лаваша «Пшеничный» не свидетельствует о направленности таких действий ОДО «Завод строительных систем» на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности.

По заказу ОДО «Завод строительных систем» было разработано три аналогичных дизайна пакетов с использованием национального орнамента, высоким процентом запечатки и разной цветовой гаммой для разных типов лаваша, два вида которых и начали выпускаться (Лаваш «Пшеничный» – красно-желтая упаковка, Лаваш «Традиционный» – желто-коричневый упаковка).

Проанализировав заключения, представленные патентными поверенными Республики Беларусь Рачковским В.В. и Венско А.Н., и оценку экспертов кафедры коммуникативного дизайна факультета социокультурных коммуникаций Белорусского государственного университета о сходстве товарного знака № 44092 и упаковки Лаваша «Пшеничный», а также сходстве указанных упаковок в целом, установлено, что розничная упаковка Лаваша «Пшеничный» имеет ряд самостоятельных художественно-образных характеристик, достаточных

для идентификации товара и не способных вызвать у потребителей ассоциацию принадлежности этой продукции к продукции, выпускаемой ООО «Савит-Плюс Компани» (Лаваш тонкий), а товарный знак № 44092 и розничная упаковка Лаваша «Пшеничный» не являются сходными до степени смешения, а именно:

в заглавной надписи упаковки Лаваша тонкого использован шрифт, напоминающий арабскую вязь. В упаковке Лаваша «Пшеничный» шрифт четкий, компоновка ритмичная. Кроме того, шрифты разные по размеру, композиционной активности и не создают устойчивых образов идентичности;

пластичные линии рамки и цветочный орнамент в оформлении упаковки Лаваша тонкого акцентируют внимание на восточной стилистике шрифтов; название размещено в красном овале, что делает его центром композиции и важнейшим знаково-информационным элементом. На упаковке Лаваша «Пшеничный» используется геометрический орнамент с белорусскими мотивами. Дополнительным знаково-информационным элементом является ветряная мельница.

Таким образом, не установлено, что действия ОДО «Завод строительных систем» по использованию в гражданском обороте упаковки Лаваша «Пшеничный» противоречат статье 28 Закона.

Кроме того, материалами дела объективно не подтверждается и в ходе рассмотрения заявления о нарушении не установлено достаточных доказательств, подтверждающих, что действия ОДО «Завод строительных систем» по использованию упаковки Лаваша «Пшеничный» способны создать смешение с деятельностью ООО «Савит-Плюс Компани» либо с товарами, вводимыми им в гражданский оборот на территории Республики Беларусь, и, соответственно, противоречат статье 29 Закона.

ЗАО «Доброном» и ООО «Евроторг» указано, что обращений покупателей по поводу того, что они приобрели Лаваш «Пшеничный», ошибочно полагая, что это продукция ООО «Савит-Плюс Компани», не поступало.

Возврат нереализованного Лаваша «Пшеничный» торговыми объектами сети ООО «Евроторг» в адрес ООО «Савит-Плюс Компани» осуществлялся только в августе и сентябре 2019 г. (время появления нового товара на рынке).

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).

Действия ОДО «Завод строительных систем» по использованию в гражданском обороте упаковки Лаваша «Пшеничный» не способны причинить убытки ООО «Савит-Плюс Компани» в виде упущеной выгоды в результате перераспределения потребительского спроса в сторону товара конкурента.

За период с 17.07.2019 по 30.09.2020 в торговых объектах ООО «Евроторг» и ЗАО «Доброном» Лаваша тонкого было реализовано в 2,6 раза больше, чем Лаваша «Пшеничный».

Кроме того, исходя их представленной ООО «Савит-Плюс Компани» информации об объемах реализации Лаваша тонкого следует, что за период с 2014 г. по январь – март 2020 г. объем реализации указанного товара в натуральном и стоимостном выражении ежегодно увеличивался, несмотря на введение в гражданский оборот с 17.07.2019 Лаваша «Пшеничный».

ООО «Савит-Плюс Компани» в письме ООО «Евроторг» указано, что в его адрес поступает большое количество жалоб от покупателей на качество товара. При этом на запрос МАРТ Заявителями информация о негативных отзывах относительно Лаваша «Пшеничный» не представлена ввиду того, что Заявители не осуществляют розничную торговлю и не имеют непосредственных контактов по качеству с потребителями.

Учитывая вышеизложенное, действия ОДО «Завод строительных систем» по использованию в гражданском обороте упаковки Лаваша «Пшеничный» не способны причинить убытки Заявителям в виде упущеной выгоды, а также нанести вред его деловой репутации.

Таким образом, обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, и имеющимися доказательствами не подтверждается наличие совокупности признаков нарушения запретов, установленных статьями 28 и 29 Закона, в действиях ОДО «Завод строительных систем» и ОАО «Берестейский пекарь», выразившихся в использовании в гражданском обороте упаковки Лаваша «Пшеничный».

По результатам рассмотрения заявления о нарушении с учетом отраженных фактов и установленных обстоятельств, руководствуясь абзацем пятым статьи 14 Закона, МАРТ

## **РЕШИЛО:**

установить факт отсутствия нарушений антимонопольного законодательства, предусмотренных статьями 28 и 29 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях

общества с дополнительной ответственностью «Завод строительных систем».

Установить факт отсутствия нарушений антимонопольного законодательства, предусмотренных статьями 28 и 29 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях открытого акционерного общества «Берестейский пекарь».

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