

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта
наличия (отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
от 30.09.2021 № 54

РЕШЕНИЕ № 369/46-2021

30 сентября 2021 г. (15:40)

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 «Триовист» (далее – ООО «Триовист», заявитель) от 20 ноября 2020 г. № 2228 в отношении закрытого акционерного общества «Интернет-магазин Евроопт» (далее соответственно – ЗАО «Интернет-магазин Евроопт», заявление о нарушении),

УСТАНОВИЛО:

информация о заявителе:

ООО «Триовист» зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГР) решением Минского городского исполнительного комитета от 22 февраля 2007 г. за № 190806803.

Место нахождения: г. Минск, пр. Победителей, 100, оф. 203.

Основной вид деятельности: розничная торговля путем заказ товаров по почте и через сеть Интернет (код ОКЭД – 47910).

Географические границы деятельности – Республика Беларусь.

Информация о субъекте, в отношении которого подано заявление:

ЗАО «Интернет-магазин Евроопт» зарегистрировано в ЕГР решением Минского районного исполнительного комитета от 9 июня 2014 г. за № 691536217.

Место нахождения: Минская область, Минский район, Щомыслицкий с/с, Западный промузел, ТЭЦ-4, каб. 229.

Основной вид деятельности: розничная торговля путем заказа товаров по почте и через сеть Интернет (код ОКЭД – 47910).

Географические границы деятельности – Республика Беларусь.

Из заявления ООО «Триовист» следует, что 18 ноября 2020 г., принадлежащем ЗАО «Интернет-магазин Евроопт», был размещен баннер, содержащий упоминание интернет-магазина 21vek.by (далее – баннер) (рисунок 1).

Рисунок 1. Баннер, размещенный 18.11.2020 на сайте интернет-магазина e-dostavka.by



Баннер направляет на страницу, размещенную по ссылке <https://e-dostavka.by/news/23602.html>, где размещена информация, содержащая в свою очередь, активную ссылку «СМОТРЕТЬ СРАВНЕНИЕ ЦЕН» (<https://drive.google.com/file/d/1x5ZVHiGhrDFB80WjKKYVS4yQIAG9oVzu/view>). В таблице, размещенной по указанной ссылке, приведены данные о наименовании товаров, их артикулах, ценах в интернет-магазинах e-dostavka.by и 21vek.by, а также указание на сколько процентов цена товара в интернет-магазине 21vek.by выше цены интернет-магазина e-dostavka.by.

Дополнительно клиентам интернет-магазина e-dostavka.by была осуществлена рассылка рекламной информации, аналогичной по содержанию размещенной на сайте e-dostavka.by.

По мнению заявителя, размещение такой информации нарушает законодательство Республики Беларусь. Так, в ней указано, что в интернет-магазине e-dostavka.by 99% товаров по пересекающемуся ассортименту дешевле, чем в интернет-магазине 21vek.by, однако, по информации ООО «Триовист», этот процент составляет не 99%, а 97%.

Кроме того, размещенная на сайте интернет-магазина e-dostavka.by информация, по мнению заявителя, также направлена на дискредитацию интернет-магазина 21vek.by, приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности, создание условий для потенциального перераспределения потребительского спроса в пользу ЗАО «Интернет-магазин Евроопт» и причинение убытков ООО «Триовист» в виде упущенной выгоды.

Дополнительно заявителем указано, что ООО «Триовист» является администратором доменного имени 21vek.by и законным правообладателем товарного знака «21vek», зарегистрированного в Национальном центре интеллектуальной собственности (далее – НЦИС). Разрешение на использование указанного товарного знака ЗАО «Интернет-магазин Евроопт» не предоставлялось.

На основании изложенного ООО «Триовист» просит установить факт наличия нарушения антимонопольного законодательства в действиях ЗАО «Интернет-магазин Евроопт», привлечь к установленной законодательством ответственности общество и его должностных лиц, а также обязать опубликовать опровержение сведений, порочащих деловую репутацию интернет-магазина 21vek.by на тех же ресурсах и в том же порядке, где такие сведения были размещены.

Согласно информации, представленной ЗАО «Интернет-магазин Евроопт», баннер размещался на главной странице сайта интернет-магазина e-dostavka.by по адресу <https://e-dostavka.by/> в период с 17 по 19 ноября 2020 г. с целью информирования об уровне цен. Затем данный баннер был удален в связи с окончанием срока, на который он был размещен.

При этом сравнение цен товаров проводилось 17 и 19 ноября 2020 г. Информация, размещаемая 18 ноября 2020 г., основана на проведенном сравнении за предыдущий день (17 ноября 2020 г.).

Справочно:

18 ноября 2020 г. изменение цен, в том числе в части предоставления и (или) отмены скидок, на анализируемые обществом товары по отношению к ценам на 17 ноября 2020 г. не имело места.

Сравнение цен проводилось при помощи сервиса <https://zoomos.by/> по критерию «по пересекающимся товарам» в интернет-магазинах.

Справочно:

Сервис Zoomos (предлагаемый ООО «ЗУМОС») предоставляет справочную информацию об ассортименте, акциях, скидках и ценовому позиционированию различных интернет-магазинов на основании данных из открытых источников. Маркетинговые исследования проводятся на основании технического задания, которое составляется контрагентом индивидуально. Контрагенты

ООО «ЗУМОС» сами несут ответственность за использование полученных сведений в личных или коммерческих целях.

По информации ООО «ЗУМОС», список товарных позиций для включения в отчет был представлен ЗАО «Интернет-магазин Евроопт». При этом техническое задание не включало проведение сравнения цен товаров на сайтах e-dostavka.by и 21vek.by.

Изменения в новость, связанную гиперссылкой с баннером, были внесены 19 ноября 2020 г., а именно: из данной новости были удалены любые упоминания про сравнение цен и интернет-магазин 21vek.by в связи с окончанием срока размещения информации на сайте.

Дополнительно ЗАО «Интернет-магазин «Евроопт» обращает внимание на то, что не рассматривает указанную информацию как рекламную, а квалифицирует ее как информационно-справочную. Кроме того, указанная информация не содержит ложных или недостоверных сведений, так как цена на 99% представленных в анализируемой таблице товаров у e-dostavka.by действительно ниже.

Вывод ООО «Триовист» о более низкой цене лишь на 97% представленных в таблице товаров сделан на основании исключения из расчета 150 товаров, которые, как утверждает ООО «Триовист», имеют одинаковую цену. Вместе с тем, **несмотря на наличие информации, содержащей округленную до нуля процентную разницу, цена указанных 150 товаров в ЗАО «Интернет-магазин Евроопт» все равно ниже.**

В подтверждение указанного выше факта обществом представлены документы (по состоянию на 17 ноября 2020 г.) с перечнем из упомянутых 150 товарных позиций, цены на которые были ниже у ЗАО «Интернет-магазин Евроопт» по сравнению с ценами заявителя. Анализ данных показал, что разница в ценах составляла от 0,02 до 0,49% (в денежном эквиваленте – от 0,04 до 4,0 рубля в зависимости от стоимости конкретного товара).

Таблица. Результаты сравнения товаров (по пересекающемуся ассортименту) в интернет-магазинах e-dostavka.by и 21vek.by

Показатель	17.11.2020	18.11.2020	19.11.2020
Количество товаров, по которым проводилось сравнение цен (пересекающийся ассортимент)	7078	-	7050
Количество товаров, цена которых <u>ниже</u> в интернет-магазине e-dostavka.by, чем в интернет-магазине 21vek.by	7015	-	6991
Количество товаров, цена которых <u>выше</u> в интернет-магазине e-dostavka.by, чем в интернет-магазине 21vek.by	63	-	59
Количество товаров с одинаковой ценой	0	-	0
Фактическая доля товаров, цена на которые ниже в интернет-магазине e-dostavka.by	99,1%	-	99,2%

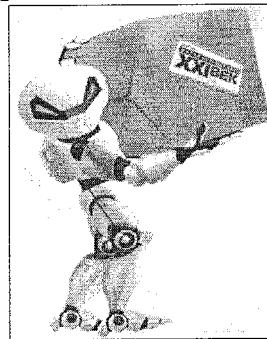
Таким образом, в ходе анализа МАРТ установлено, что 17 и 19 ноября 2020 г. цены на 99% товаров по пересекающемуся ассортименту, предлагаемые в интернет-магазине e-dostavka.by, были ниже, чем в интернет-магазине 21vek.by.

Дополнительно ЗАО «Интернет-магазин Евроопт» отмечено, что общество не совершало действий, направленных на приобретение и использование исключительного права на товарный знак 21vek.by. В размещаемой информации им использовался доменный адрес интернет-магазина 21vek.by, а не обозначение товарного знака, принадлежащего ООО «Триовист», в соответствующем цветовом решении.

Согласно информации из базы данных товарных знаков, размещенной на сайте НЦИС, за ООО «Триовист» зарегистрировано два товарных знака:

1) товарный знак № 32875 (дата регистрации: 19.05.2010, дата истечения срока регистрации: 23.04.2027). Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров и/или услуг 35 и 39 классов международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ).

Рисунок 2. Изображение товарного знака № 32875.



2) товарный знак № 64769 (дата регистрации – 28.03.2019, дата истечения срока регистрации: 06.08.2028). Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров и/или услуг 41 и 42 классов МКТУ.

Рисунок 3. Изображение товарного знака № 64769.



Согласно пункту 3 статьи 3 Закона Республики Беларусь от 5 февраля 1993 г. № 2181-ХII «О товарных знаках и знаках обслуживания» (далее – Закон о товарных знаках), нарушением исключительного права на товарный знак признается использование товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения, без разрешения владельца товарного знака, выражющееся в совершении действий, предусмотренных пунктом 1 статьи 20 Закона о товарных знаках, в отношении однородных товаров.

Справочно:

Использование товарного знака для индивидуализации товаров, в отношении которых зарегистрирован товарный знак, осуществляется в том числе путем применения товарного знака в рекламе, печатных изданиях, на вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, проводимых в Республике Беларусь; в глобальной компьютерной сети Интернет (в том числе в доменном имени, при иных способах адресации) (подпункты 1.4 и 1.5 пункта 1 статьи 20 Закона о товарных знаках).

НЦИС высказано мнение, что упоминание в рекламе товарного знака является использованием этого товарного знака.

Вместе с тем НЦИС полагает, что **не является незаконным использованием товарного знака размещение такого товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения, на интернет-сайте не в целях индивидуализации товаров, в отношении которых зарегистрирован указанный товарный знак, или однородных товаров.**

С учетом позиции НЦИС МАРТ пришло к выводу, что упоминание ЗАО «Интернет-магазин Евроопт» в рекламе словесного товарного знака «21vek» за № 64769, принадлежащего ООО «Триовист», **не является незаконным использованием**, так как не преследует своей целью индивидуализацию товаров, в отношении которых зарегистрирован указанный товарный знак (41 и 42 классы МКТУ), или однородных товаров. Размещение обществом указанного товарного знака в рекламе осуществлялось с целью идентификации торговой сети-конкурента 21vek.by, принадлежащей заявителю, а не с целью использования в качестве обозначения, индивидуализирующего собственные товары (работы, услуги) ЗАО «Интернет-магазин Евроопт».

В соответствии с абзацем десятым статьи 1 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон) 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.

В соответствии с абзацем четвертым статьи 25 Закона запрещается недобросовестная конкуренция путем дискредитации, то есть распространения хозяйствующим субъектом ложных, неточных или искаженных сведений, в том числе в отношении условий, на которых

конкурентом предлагается к продаже товар, в частности цены (тарифа).

Абзацем вторым статьи 27 Закона установлен запрет на недобросовестную конкуренцию путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и (или) его товара с конкурентом и (или) его товаром, в том числе сравнения с конкурентом и (или) его товаром путем использования слов или обозначений, создающих впечатление о превосходстве хозяйствующего субъекта и (или) его товара («лучший», «первый», «номер один», «самый», «только», «единственный» и других), без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, либо **в случае, если утверждения, содержащие указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными.**

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

Таким образом, для установления в действиях лиц факта недобросовестной конкуренции необходимо установить совокупность следующих признаков:

- 1) наличие конкурентных отношений;
- 2) направленность действий на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов;
- 3) противоречие действий Закону, иным актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности;
- 4) возможность причинения или причинение убытков другим конкурентам либо нанесение (возможность нанесения) вреда их деловой репутации.

ООО «Триовист» и ЗАО «Интернет-магазин Евроопт» осуществляют деятельность на рынке розничной торговли путем заказа товаров по почте и через сеть Интернет и, соответственно, **являются конкурентами**. Оба хозяйствующих субъекта осуществляют деятельность на рынке Республики Беларусь.

ЗАО «Интернет-магазин Евроопт» разместило на главной странице сайта интернет-магазина e-dostavka.by баннер, содержащий упоминание интернет-магазина 21vek.by и информацию о сравнении цен в двух указанных магазинах.

По мнению ООО «Триовист», утверждение ЗАО «Интернет-магазин Евроопт» о том, что в интернет-магазине e-dostavka.by 99% товаров дешевле, чем в интернет-магазине 21vek.by по пересекающемуся ассортименту, не соответствует действительности: этот процент составляет

не 99%, а 97%. ЗАО «Интернет-магазин Евроопт» не были учтены 150 товарных позиций, цены на которые в интернет-магазинах e-dostavka.by и 21vek.by одинаковы.

Одновременно ЗАО «Интернет-магазин Евроопт» представлена информация, согласно которой на 150 указанных товарных позиций цены в интернет-магазине e-dostavka.by по состоянию на 17 ноября 2020 г. были ниже, чем в интернет-магазине 21vek.by на 0,02 – 0,49% (в денежном эквиваленте – от 0,04 до 4,0 рубля в зависимости от стоимости конкретного товара).

Доводы ООО «Триовист» о размещении ЗАО «Интернет-магазин Евроопт» информации, не соответствующей действительности и содержащей некорректное сравнение, **не находят подтверждения**.

В ходе рассмотрения заявления о нарушении **не установлены факты несоответствия действительности** размещаемой ЗАО «Интернет-магазин Евроопт» информации в части сравнения цен на товары в интернет-магазинах e-dostavka.by и 21vek.by.

Упоминание ЗАО «Интернет-магазин Евроопт» в рекламе словесного товарного знака «21vek» за № 64769, принадлежащего ООО «Триовист», согласно позиции НЦИС, **не является незаконным использованием**, так как не преследует своей целью индивидуализацию товаров, в отношении которых зарегистрирован указанный товарный знак (41 и 42 классы МКТУ), или однородных товаров. Размещение обществом указанного товарного знака в рекламе осуществлялось целью идентификации торговой сети-конкурента 21vek.by, принадлежащей заявителю, а не с целью использования в качестве обозначения, индивидуализирующего собственные товары (работы, услуги) ЗАО «Интернет-магазин Евроопт».

В то же время **не установлено фактов**, свидетельствующих о распространении ЗАО «Интернет-магазин Евроопт» ложных, неточных или искаженных сведений об ООО «Триовист».

Таким образом, в ходе расследования **не установлено** противоречия действий ЗАО «Интернет-магазин Евроопт» абзацу четвертому статьи 25, абзацу второму статьи 27, абзацу второму статьи 28 Закона, а также требованиям добросовестности и разумности. Кроме того, **не нашел подтверждения** факт направленности действий ЗАО «Интернет-магазин Евроопт» на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности.

Одновременно заявителем **не представлены**, а в ходе рассмотрения заявления **не установлены** доказательства способности причинения ЗАО «Интернет-магазин Евроопт» убытков ООО «Триовист» или нанесения вреда деловой репутации заявителя.

Таким образом, обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, и имеющимися доказательствами не

подтверждается наличие совокупности признаков нарушений антимонопольного законодательства, предусмотренных абзацем четвертым статьи 25, абзацем вторым статьи 27, абзацем вторым статьи 28 Закона, в действиях ЗАО «Интернет-магазин Евроопт», вызвавшихся в размещении на главной странице сайта интернет-магазина e-dostavka.by баннера, содержащего упоминание интернет-магазина 21vek.by и информацию о сравнении цен в интернет-магазинах.

На основании изложенного, руководствуясь абзацем пятым статьи 14 Закона, МАРТ

РЕШИЛО:

установить факт отсутствия нарушений антимонопольного законодательства, предусмотренных абзацем четвертым статьи 25, абзацем вторым статьи 27, абзацем вторым статьи 28 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях закрытого акционерного общества «Интернет-магазин Евроопт».

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