

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта
наличия (отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
от 15.10.2021 № 60

РЕШЕНИЕ № 373/50-2021

15 октября 2021 г.
14 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 оснований полномочий, представленных 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 «Японские кондиционеры» (далее – ООО «Японские кондиционеры», Заявитель, Общество) от 24.12.2020 № 26 о фактах нарушения антимонопольного законодательства со стороны общества с ограниченной ответственностью «Климат24бел» (далее – ООО «Климат24бел»), в части недобросовестной конкуренции путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и (или) его товара с конкурентом и (или) его товаром, 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,

УСТАНОВИЛО:

сведения о заявителе.

Гомельским городским исполнительным комитетом 31.05.2013 в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГР) внесена запись о государственной регистрации ООО «Японские кондиционеры» с регистрационным номером № 490853884 (свидетельство о государственной регистрации юридического лица № 0054735), адрес местонахождения: Гомельская область, г. Гомель, ул. Привокзальная 1, офис 815.

Основной вид экономической деятельности (ОКЭД – 46690) - оптовая торговля прочими машинами и оборудованием, не включенными в другие группировки. ООО «Японские кондиционеры» занимается реализацией кондиционеров, преимущественно японского производства. В сети «Интернет» посредством сайта airclimat.by до неопределенного круга лиц доводится информация рекламного характера о товарах и услугах, реализуемых Заявителем, включая кондиционеры японского производства.

Сведения о хозяйствующем субъекте, в отношении которого подано заявление.

Гомельским городским исполнительным комитетом 31.06.2019 в ЕГР внесена запись о государственной регистрации ООО «Климат24бел» с регистрационным номером № 491059396 (свидетельство о государственной регистрации юридического лица № 0141290, Приложение № 2), адрес местонахождения: Гомельская область, г. Гомель, ул. 2-я Революционная, д.8.

Основными видами экономической деятельности ООО «Климат24бел» являются: розничная торговля путем заказа товаров по почте или через сеть Интернет (ОКЭД 47910); оптовая торговля бытовыми электротоварами (ОКЭД 46431); санитарно-технические работы (монтаж кондиционеров) (ОКЭД 43220).

Существо вопроса Заявителя.

Заявитель указывал, что использует фирменный логотип, представляющий собой стилизованное изображение восходящего солнца с надписью «Японские кондиционеры», графический фирменный стиль, иные средства индивидуализации, разработанные Заявителем для собственных нужд в 2013 году.

В ноябре 2020 года Заявителем установлено, что в доменной зоне .by сети «Интернет» функционирует ряд сайтов, рекламирующих либо предлагающих к реализации кондиционеры, аналогичные товарам, реализуемых заявителем, включая модели японских производителей: японские-кондиционеры.бел; климат24.бел; гомель.климат24.бел; брест.климат24.бел; гродно.климат.24.бел; витебск.климат.24.бел; могилев.климат.24.бел; электролюкс.бел; gree24.by (далее - сайты).

Указанные сайты принадлежали ООО «Климат24бел». По результатам изучения информации, содержащейся на сайтах конкурента, Заявитель предположил, что деятельность, осуществляемая посредством сайтов, носит признаки недобросовестной конкуренции в части:

некорректного сравнения деятельности с деятельностью конкурентов (статья 27 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон);

действий, способных создать смешение с деятельностью другого хозяйствующего субъекта либо с товарами, вводимыми конкурентом в гражданский оборот на территории Республики Беларусь (статья 29 Закона).

В ходе рассмотрения заявления установлено следующее.

Деятельностью Заявителя и ООО «Климат24.бел» является продажа, монтаж и сервисное обслуживание кондиционеров, осуществляется в одних и тех же географических границах (территории Гомельской и Могилевской областей), в связи с чем в соответствии с абзацем седьмым статьи 1 Закона Заявитель - ООО «Японские кондиционеры» и ООО «Климат24.бел» являются конкурентами.

По мнению Заявителя, на сайтах японские кондиционеры.бел и климат24.бел, принадлежащих ООО «Климат24.бел», была размещена информация по некорректному сравнению деятельности по монтажу кондиционеров с аналогичной деятельностью конкурентов (результаты такого сравнения не могут быть объективно проверены), содержащая негативную оценку деятельности конкурентов, а именно:

«Надежный монтаж.

90% неисправностей кондиционера происходят из-за неправильного монтажа. У большинства магазинов нет в штате монтажников кондиционеров.

В лучшем случае они предлагают воспользоваться услугами частных установщиков или выдают их за свои. А при возникновении неисправности магазин ссылается на некачественный монтаж, а монтажники на кондиционер...» и т.д.

Согласно статье 27 Закона запрещается недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и (или) его товара с конкурентом и (или) его товаром.

Следует отметить, что Заявитель к своему обращению не приложил доказательства наличия на сайтах японские кондиционеры.бел и климат24.бел информации по некорректному сравнению деятельности ООО «Климат24.бел» по монтажу кондиционеров с аналогичной деятельностью конкурентов. При обследовании указанных сайтов 29.12.2020 (на следующий день после поступления обращения) данная информация обнаружена не была.

Таким образом, действий со стороны ООО «Климат24.бел», подлежащих оценке по статье 27 Закона, не установлено.

В заявлении указывалось, что доменное имя сайта японские-кондиционеры.бел совпадает с фирменным наименованием заявителя ООО «Японские кондиционеры». Заявитель считал, что ООО «Климат24бел» умышленно выбрано доменное имя сайта для рекламы кондиционеров, совпадающее с фирменным наименованием

Заявителя. Указанные действия, по мнению Заявителя, способны создать смешение с деятельностью другого хозяйствующего субъекта либо с товарами, вводимыми конкурентом в гражданский оборот на территории Республики Беларусь (статья 29 Закона).

Данное утверждение является не обоснованным по следующим причинам.

Согласно статье 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:

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;

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.

Согласно части первой пункта 7 Инструкции о регистрации доменных имен в национальной доменной зоне, утвержденной приказом Оперативно-аналитического центра при Президенте Республики Беларусь от 18 июня 2010 г. № 47, при выборе доменного имени, в том числе в случае его регистрации по результатам проведения аукциона, заявителю следует избегать названий, тождественных или сходных до степени смешения с наименованиями зарегистрированных средств индивидуализации участников гражданского оборота, товаров (работ, услуг), если заявитель не является обладателем права на фирменное наименование, владельцем товарного знака и знака обслуживания, лицом, обладающим правом пользования географическим указанием.

Словосочетание «Японские кондиционеры», содержащееся в названии общества Заявителя, по своей сути является наименованием товара с указанием страны его происхождения или географическим указанием в определении Закона Республики Беларусь от 17 июля 2002 г.

№ 127-З «О географических указаниях» (далее – Закон № 127-З) (пункт 1 статьи 1 Закона № 127-З).

Национальный центр интеллектуальной собственности (далее – Национальный центр) сообщил, что по состоянию на 12.02.2021 словесное обозначение «Японские кондиционеры» как географическое указание не зарегистрировано в Государственном реестре географических указаний Республики Беларусь. Заявки от субъектов хозяйствования (представительств, корпораций, предприятий и т.п.) на предоставление права пользования словесным обозначением «Японские кондиционеры» как географическим указанием в Национальный центр не поступали.

С учетом того, что обозначение «японские кондиционеры» не является охраняемым географическим указанием, различные субъекты хозяйствования могут использовать данное словосочетание при указании действительного места производства товаров.

По состоянию на указанную дату в Национальном центре не зарегистрировано товарных знаков и знаков обслуживания, содержащих словесное обозначение «Японские кондиционеры». В Национальный центр не подавались заявки от субъектов хозяйствования (представительств, корпораций, предприятий и т.п.) на регистрацию товарных знаков и знаков обслуживания, содержащих словесное обозначение «Японские кондиционеры».

Таким образом, исключительное право на использование словосочетания «Японские кондиционеры» в качестве товарного знака и знака обслуживания, географического указания у Заявителя отсутствовало, соответственно различные субъекты хозяйствования могут использовать данное словосочетание в своей деятельности, связанной с реализацией товара, в соответствии с законодательством.

В тоже время в соответствии с частью первой пункта 1 статьи 1015 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) на территории Республики Беларусь действует исключительное право на фирменное наименование, зарегистрированное в Республике Беларусь в качестве обозначения юридического лица.

Сами фирменные наименования относятся к средствам индивидуализации участников гражданского оборота (абзац второй пункта 2 статьи 980 ГК).

Фирменное наименование – это словесное обозначение, позволяющее отличить одно юридическое лицо от другого. В нем выделяются несколько элементов, таких как:

указание на организационно-правовую форму юридического лица (часть первая пункта 1 статьи 50 ГК);

специальное наименование (подпункт 1.5 пункта 1 постановления Министерства юстиции Республики Беларусь от 5 марта 2009 г. № 20 «О согласовании наименования юридических лиц»).

На основании чего следует, что фирменным наименованием признается все наименование в целом, включая все элементы и специальное наименование – «Общество с ограниченной ответственностью «Японские кондиционеры» (ООО «Японские кондиционеры»).

Наименование общества с ограниченной ответственностью Заявителя «Японские кондиционеры», а также наименование доменного имени сайта ООО «Климат24бел» с аналогичным наименованием выбраны учредителями данных обществ в первую очередь с целью привлечения внимания потребителей к определенным маркам кондиционеров, позиционируемых продавцами как японские.

Так согласно информации, размещенной на главной странице сайта Заявителя airclimat.by, покупателям предлагались кондиционеры марок Daikin, General, Funai, Hitachi, Kentatsu, Mitsubishi Electric, позиционируя их как японские кондиционеры. Согласно информации, размещенной ООО «Климат24бел» на своем сайте (климат24.бел), к реализации предлагались 3 марки кондиционеров аналогичных маркам, которые предлагал Заявитель (Daikin, General, Mitsubishi).

При обследовании сайтов, принадлежащих ООО «Климат24бел», установлено, что указания, ссылки на общество Заявителя (общество с ограниченной ответственностью «Японские кондиционеры» или ООО «Японские кондиционеры») отсутствовали или сведения, позволяющие ввести в заблуждение или создать смешение относительно участников хозяйственного оборота на сайтах ООО «Климат24бел» отсутствовали.

Заявитель, указывал, что на сайте японские-кондиционеры.бел использован визуальный дизайн, до степени смешения схожий с фирменным стилем Заявителя, включая:

использован логотип, до степени смешения схожий с логотипом, размещенным Заявителем на сайте airclimat.by (стилизованное изображение восходящего солнца, с надписью «японские кондиционеры»), используемым на средствах наружной рекламы - билбордах и иных носителях, при оформлении транспортных средств, принадлежащих Заявителю;

использованы схожие шрифты и цветовая гамма, применена аналогичная «японская» стилистика.

Следует отметить, что стилизованное изображение восходящего солнца является общезвестным элементом, изображенным на флаге Японии, и не является интеллектуальной собственностью Заявителя.

Кроме того, согласно общедоступной информации, имеющейся в сети Интернет, надпись «Японские кондиционеры» на сайте Заявителя выполнена шрифтом «ChinaCyr Regular» (<http://designmania.ru/downloads/fonts/kitajskie-japonskie/>).

Согласно общедоступной информации, имеющейся в сети Интернет, надпись «Японские кондиционеры» на сайте ООО «Климат24бел» выполнена шрифтом «Ambassador Regular» (<https://www.fonts-online.ru/font/Ambassador>).

Так же, на логотипе Заявителя стилизованное изображение восходящего солнца расположено по центру надписи «японские кондиционеры», тогда как на логотипе ООО «Климат24бел» данное изображение размещено с левой стороны аналогичной надписи.

Таким образом, доводы Заявителя о схожести до степени смешения логотипов, размещенных на его сайте и сайте ООО «Климат24бел», являются необоснованными.

Заявитель указывал, что ООО «Климат24бел» в качестве контактного телефонного номера использован номер +375 (29) 304-88-77, до степени смешения схожий с контактным номером Заявителя, размещенным в сети «Интернет» (+375 29 333 68 88).

Данное утверждение является не обоснованным по причине того, что совпадение первых 7 элементов телефонных номеров Заявителя и ООО «Климат24бел» (включая математический символ «+»), указанных на их сайтах, обусловлено исключительно техническими и организационными моментами деятельности оператора сотовой связи и не могут рассматриваться на предмет их схожести до степени смешения.

Наличие (отсутствие) признаков недобросовестной конкуренции в действиях ООО «Климат24бел».

В соответствии с абзацем десятым статьи 1 Закона недобросовестной конкуренцией признаются любые направленные на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности действия хозяйствующего субъекта, которые противоречат Закону, иным законодательным актам и актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности и могут причинить или причинили убытки другим конкурентам либо нанести или нанесли вред их деловой репутации.

1. *Наличие конкурентных отношений между ООО «Японские кондиционеры» и ООО «Климат24бел».*

Заявитель – ООО «Японские кондиционеры» и ООО «Климат24.бел» являются конкурентами.

2. *Направленность действий ООО «Климат24.бел» на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности.*

Информация, размещенная на сайтах ООО «Климат24.бел», не содержит сравнений деятельности данного общества по монтажу кондиционеров с аналогичной деятельностью конкретного (конкретных) субъекта (субъектов) хозяйствования.

Исключительное право на использование словосочетания «Японские кондиционеры» в качестве товарного знака и знака обслуживания, географического указания у Заявителя отсутствовало, соответственно различные субъекты хозяйствования могут использовать данное словосочетание в своей деятельности, связанной с реализацией товара, без указания фирменного наименования Заявителя – общество с ограниченной ответственностью «Японские кондиционеры» или ООО «Японские кондиционеры»), зарегистрированного в Республике Беларусь в качестве обозначения юридического лица.

Логотипы, размещенные на сайте Заявителя и сайте ООО «Климат24бел», не схожи до степени смешения.

Совпадение первых 7 элементов телефонных номеров Заявителя и ООО «Климат24бел» (включая математический символ «+»), указанных на их сайтах, обусловлено исключительно техническими и организационными моментами деятельности оператора сотовой связи и не могут рассматриваться на предмет их схожести до степени смешения.

Вышеперечисленные факты свидетельствуют об отсутствии направленности действий ООО «Климат24.бел» на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности.

3. Противоречие действий ООО «Климат24.бел» требованиям Закона, иным актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности.

Действия ООО «Климат24бел» не противоречат требованиям статьи 29 Закона, в части действий, способных создать смешение с деятельностью другого хозяйствующего субъекта либо с товарами, вводимыми конкурентом в гражданский оборот на территории Республики Беларусь, а именно при использовании словосочетания «Японские кондиционеры» в качестве наименования своего сайта, логотипа и указания номера контактного телефона на этом сайте.

Главным управлением также не установлено противоречий в действиях ООО «Климат24бел» иным актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности.

4. Способность действий хозяйствующего субъекта причинить убытки либо нанести вред деловой репутации.

Согласно части первой пункта 2 статьи 14 ГК 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).

Собранными и проанализированными материалами не установлено, что действия ООО «Климат24бел» способны причинить убытки ООО «Японские кондиционеры».

В обращении Заявителя, а также материалах дела не представлены документы (иная информация), которые доказывали бы фактически понесенные убытки (либо возможность их причинения) от деятельности ООО «Климат24бел».

Так же не получено доказательств нанесения или возможности нанесения вреда деловой репутации ООО «Японские кондиционеры» действиями ООО «Климат24бел».

Таким образом, обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, и имеющимися доказательствами не подтверждается наличие совокупности признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 29 Закона, в действиях ООО «Климат24бел» по использованию словосочетания «Японские кондиционеры» доменном имени своего сайта, логотипа и указания номера контактного телефона на этом сайте.

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

РЕШИЛО:

установить факт отсутствия нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 29 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях общества с ограниченной ответственностью «Климат24бел».

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