

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта
наличия (отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
09.11.2021 № 67

РЕШЕНИЕ № 378/55-2021

9 ноября 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 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 «Белкнига» (далее – ОАО «Белкнига», Заявитель) от 15.09.2020 о нарушении антимонопольного законодательства со стороны индивидуального предпринимателя Ляшенко Александра Анатольевича (далее – ИП Ляшенко А.А.) в части запрета на недобросовестную конкуренцию, а именно создания смешения (далее – заявление о нарушении),

УСТАНОВИЛО:

За ОАО «Белкнига» зарегистрирован товарный знак «БЕЛКНИГА» за № 11323  (по заявке № 971719) в государственном учреждении «Национальный центр интеллектуальной собственности» (далее – ГУ «НЦИС») в отношении следующих видов услуг в соответствии с Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ): 16 кл. – печатная продукция, 42 кл. – реализация товаров, в том числе оптом и в розницу.

ОАО «Белкнига» осуществляет деятельность в стационарных торговых объектах, а также использует форму розничной торговли по образцам в глобальной компьютерной сети Интернет, через интернет-магазин, принадлежащий ОАО «Белкнига» и размещенный на доменном имени <https://belkniga.by>.

ОАО «Белкнига» стало известно, что на доменном имени belknigi.by размещен интернет-магазин, принадлежащий ИП Ляшенко А.А., через который осуществляется розничная торговля книжной продукцией.

ОАО «Белкнига» разрешение ИП Ляшенко А.А. на использование своего товарного знака «БЕЛКНИГА» не давало.

Заявитель считает, что в действиях ИП Ляшенко А.А. присутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства, в частности осуществление недобросовестной конкуренции, которое выражается в совершении действий по введению в гражданский оборот товара, при одновременном незаконном использовании объекта интеллектуальной собственности, а также незаконном использовании обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком ОАО «Белкнига», путем его использования в глобальной компьютерной сети Интернет, а именно размещения в доменном имени.

ОАО «Белкнига» с 2014 года активно использует обозначение «БЕЛКНИГА» на вывесках. Ежегодно с 1994 года использует данное обозначение при демонстрации экспонатов на Минской международной книжной выставке-ярмарке.

ОАО «Белкнига» также постоянно участвует в Минской международной книжной выставке-ярмарке.

Разработкой сайта в 2003 году занималась группа информационных технологий ОАО «Белкнига». В 2014 году был заключен договор с частным рекламным унитарным предприятием «Аймедиа Солюшнс» (далее – ЧРУП «Аймедиа Солюшнс») на создание сайта belkniga.by и интернет-магазина magazin.belkniga.by.

За ОАО «Белкнига» был зарегистрирован домен belkniga.by 01.12.2003. Дата регистрации интернет-магазина magazin.belkniga.by в Торговом реестре Республики Беларусь – 16.06.2014. Дата начала функционирования интернет-магазина - второе полугодие 2014 года.

Разработка графического и словесного обозначения «Белкнига» для сайтов belkniga.by и magazin.belkniga.by была осуществлена ЧРУП «Аймедиа Солюшнс» в рамках договора на разработку сайта. За основу был взят товарный знак «БЕЛКНИГА», принадлежащий ОАО «Белкнига».

Справочно:

МАРТ проанализирован сайт интернет-магазина Заявителя, который предлагает печатную книжную продукцию по различным направлениям. Так, интернет-магазин belkniga.by содержит разделы: «Белорусская литература», в котором представлен 1301 товар, «Бизнес литература» – 1128, «Детская литература» – 3059, «Домашняя литература» – 1487, «Красота. Спорт. Питание» – 450, «Культура и искусство» – 1448, «Литература на иностранных языках» – 1493, «Научная и специальная литература» – 11619, «Не проставленная группа» – 7498, «Подборка» – 246, «Путешествие. Туризм» – 548,

«Религия. Мистика» – 908, «Учебная литература» – 4382, «Художественная литература» – 8902. Всего на сайте интернет-магазина предложено 44 469 наименований книжной печатной продукции.

Одновременно ИП Ляшенко А.А. осуществляет деятельность посредством интернет-магазина belknigi.by с 04.11.2019.

ИП Ляшенко А.А. сообщил, что графическое и словесное обозначение «БЕЛКНИГИ» для сайта belknigi.by разработаны им самостоятельно.

Название интернет-магазина «БЕЛКНИГИ» придумано ИП Ляшенко А.А. самостоятельно в связи с тем, что планировалось продавать книги белорусских издателей и издательств.

При выборе доменного имени для интернет-магазина ИП Ляшенко А.А. самостоятельно проводил анализ на наличие/отсутствие субъектов хозяйствования, использующих сходные до степени смешения обозначение/товарный знак, в том числе проводил визуальный анализ товарного знака, размещенного на сайте ГУ «НЦИС».

ИП Ляшенко А.А. сообщил, что с целью избежать тождественности или сходства до степени смешения планируемого к использованию доменного имени интернет-магазина с товарным знаком



№ 11323 «БЕЛКНИГА», зарегистрированного в отношении 16 кл. и 42 кл. МКТУ, им было изменено орфографическое написание доменного имени и названия интернет-магазина (буква «а» изменена на букву «и»; прямоугольник между буквами «н» и «г», напоминающий букву «і», изменен на «и»); изменено начертание и конфигурацию букв; графическое изображение (используя графическое изображение книги, полностью отличающееся от графического изображения на зарегистрированном товарном знаке). Эти меры, по мнению ИП Ляшенко А.А., предотвращали для пользователей сети Интернет возможность смешения товарного знака размещенного на сайте интернет-магазина и доменного имени belkniga.by (ранее интернет-магазин Заявителя располагался на доменном имени magazin.belkniga.by) с выбранным ИП Ляшенко А.А. доменным именем belknigi.by. Кроме этого, на своем сайте ИП Ляшенко А.А. указал сразу под названием интернет-магазина на всех страницах сайта интернет-магазина, что это интернет-магазин учебной литературы ИП Ляшенко А.А. (в подстраницах «О нас» и «Контакты» предоставлена более широкая информация об интернет-магазине), что также исключает для потребителя возможность смешения вышеуказанных доменных имен и товарного знака.

Следует отметить, что интернет-магазин ИП Ляшенко А.А. belknigi.by специализируется на продаже школьной учебной литературы

(рабочие тетради, пособия для учителей, наглядные пособия и демонстрационный материал).

К продаже в интернет-магазине в период с момента начала его функционирования с 04.11.2019 по настоящее время предлагалась печатная продукция следующих белорусских книжных издателей и издательств: индивидуального предпринимателя Родиошкиной Натальи Павловны, республиканского унитарного предприятия «Издательство «Адукацыя і выхаванне», общества с ограниченной ответственностью «Кузьма», общества с дополнительной ответственностью «Жасскон», общества с ограниченной ответственностью «Новое знание», республиканского унитарного предприятия «Белкартография», открытого акционерного общества «ПОЛИГРАФКОМБИНАТ ИМ. Я.КОЛАСА», общества с ограниченной ответственностью «СЭР-ВИТ».

Справочно:

МАРТ проанализирован сайт интернет-магазина belknigi.by ИП Ляшенко А.А., который предлагает только учебную литературу, а именно: «Для подготовки к школе» – 84 товара, «Детская литература» – 34, «Методическая литература» – 8, «1 класс» – 183, «2 класс» – 243, «3 класс» – 232, «4 класс» – 237, «5 класс» – 35, «6 класс» – 37, «7 класс» – 49, «8 класс» – 39, «9 класс» – 54, «10 класс» – 92, «11 класс» – 88, «Дошкольное образование» – 88. Всего предложено 1573 наименования учебной литературы.

Вместе с тем, исходя из сведений, представленных ИП Ляшенко А.А., об издателях книжной печатной продукции и данных государственного реестра издателей, изготовителей и распространителей печатных изданий (в части издателей) вся учебная литература, предлагаемая в интернет-магазине belknigi.by, является учебной литературой белорусских издателей, что корреспондирует с наименованием интернет-магазина.

Для объективного и всестороннего рассмотрения заявления о нарушении и установления сходства до степени смешения обозначений МАРТ было проведено исследование мнения потребителей посредством онлайн-опроса на площадке Google, в котором приняло участие 195 респондентов, проживающих на территории Республики Беларусь, в возрасте от 19-65 лет (далее – исследование).

Из проведенного исследования следует, что в подавляющем большинстве опрошенные респонденты четко разграничивают два интернет-магазина, предлагающие для потребителей печатные книги и учебную литературу (87,2 %, против 12,8%). Большая часть респондентов (56,9 %) считает, что два обозначения «БЕЛКНИГА» и «БЕЛКНИГИ» не являются сходными до степени смешения.



МАРТ было запрошено экспертное мнение учреждения образования «Белорусский торгово-экономический университет потребительской кооперации» (далее – УО «БТЭУ ПК») о возможном сходстве (степени сходства) двух обозначений «БЕЛКНИГА» и «БЕЛКНИГИ», используемых в своей деятельности Заявителем и ИП Ляшенко А.А. на сайтах belkniga.by и belknigi.by.

По мнению УО «БТЭУ ПК», сходство обозначений «БЕЛКНИГА» и «БЕЛКНИГИ» не затрудняет поиск сайта ОАО «Белкнига» в Интернете, не вводит интернет-покупателей в заблуждение. Клиент всегда в первую очередь видит сайт ОАО «Белкнига». Если клиент выбирает сайт ИП Ляшенко А.А. «Белкниги - интернет-магазин учебной литературы», то делает это по каким-то иным причинам, не связанным со сходством обозначений «БЕЛКНИГА» и «БЕЛКНИГИ».

Имеет место сходство в англоязычных названиях сайтов belkniga.by и belknigi.by, что может с равной вероятностью приводить к случайному попаданию клиентов на сайт конкурента. Однако после перехода на сайт клиент ясно видит различия в дизайне сайтов и не может быть введен в заблуждение. Решение остаться на сайте конкурента клиент принимает осознанно.

МАРТ также проведен осмотр разделов сайтов интернет-магазинов belkniga.by и belknigi.by.

Визуально главные страницы сайтов интернет-магазинов belkniga.by и belknigi.by отличаются графическим и цветовым исполнением обозначений, последовательностью разделов интернет-магазинов и расположением личного кабинета (аккаунта), цветовым исполнением макета сайта и его наполнением.

Справочно:

Следует отметить, что ОАО «Белкнига» на сайте интернет-магазина belkniga.by использует видоизмененный товарный знак № 11323 «БЕЛКНИГА», зарегистрированный в отношении 16 кл. и 42 кл. МКТУ. Символ цветка в начале словесной части товарного знака имеет отличительный графический элемент зеленого цвета. Одновременно изменен шрифт написания словесной части товарного знака, которая исполнена полной графической заливкой, чем и отличается от изначально зарегистрированного товарного знака.

Фактически сайт belknigi.by разработан по структуре и наполнению по аналогии с сайтами иных интернет-магазинов. При этом не усматривается копирование внешнего вида страниц интернет-магазина Заявителя belkniga.by ИП Ляшенко А.А. для своего интернет-магазина belknigi.by.

МАРТ также не усматривается схожесть внешнего вида страниц сайтов belkniga.by и belknigi.by, смешение деятельности ИП Ляшенко А.А. с деятельностью Заявителя и оказываемыми услугами.

Дополнительно проведен сравнительный анализ количества посетителей интернет-магазинов belkniga.by и belknigi.by.

Исходя из сведений представленных как Заявителем, так и ИП Ляшенко А.А., количество посетителей у Заявителя значительно больше, чем у ИП Ляшенко А.А. Это может говорить о большей известности, а также более широком предлагаемом на сайте ОАО «Белкнига» ассортименте печатной продукции. Одновременно следует отметить, что количество посещений интернет-магазинов из месяца в месяц не имеет устойчивой тенденции роста как у Заявителя, так и у ИП Ляшенко А.А.: повышенный спрос отмечается в мае, августе и сентябре, что, предположительно, обусловлено началом и завершением учебного года.

Согласно полученным результатам исследования, проведенного посредством онлайн-опроса на площадке Google, большинство респондентов считают, что обозначения «БЕЛКНИГА» и «БЕЛКНИГИ» в некоторой степени схожи по смыслу (81 %). Однако в целом они четко видят различие между двумя интернет-магазинами и считают, что два обозначения не сходны до степени смешения (56,9 %).

Проведенный осмотр интернет-магазинов belkniga.by и belknigi.by показывает, что при некотором сходстве (по смыслу) товарный знак

№ 11323 «БЕЛКНИГА» , зарегистрированный в отношении 16 кл. и 42 кл. МКТУ, и обозначение «БЕЛКНИГИ» все же различны и не сходны до степени смешения, имеют различительные графические, цветовые и композиционные особенности, орфографический стиль написания, а также начертание непосредственного самого словесного обозначения.

В тоже время отсутствует схожесть по внешнему виду страниц интернет-магазинов, со стороны ИП Ляшенко А.А. не усматривается копирование внешнего вида страниц интернет-магазина belkniga.by. При этом на главной странице интернет-магазина belknigi.by ИП Ляшенко А.А. в месте, где расположено обозначение «БЕЛКНИГИ», содержится текстовая надпись с информированием «Интернет магазин учебной литературы ИП Ляшенко Александр Анатольевич», что в данном случае подчеркивает принадлежность интернет-магазина определенному хозяйствующему субъекту.

Следует также отметить и узконаправленность осуществления деятельности ИП Ляшенко А.А. посредством интернет-магазина belknigi.by, в котором предложены только школьная учебная литература (рабочие тетради, пособия для учителей, демонстрационный материал), в то время, как в интернет-магазине Заявителя широко представлена художественная литература (по жанрам), белорусская литература, научная

и специальная литература, в том числе и учебная литература. Следовательно, и потенциальных клиентов у Заявителя существенно больше.

Исходя из экспертного заключения, представленного УО «БТЭУ ПК», некоторое сходство двух обозначений используемых в интернет-магазинах, расположенных по адресам belkniga.by и belknigi.by, не затрудняет поиск двух интернет-магазинов в сети Интернет. Описание выдаваемых ссылок различно, потенциальный клиент перепутать их не может. Вместе с тем, при переходе на сайт интернет-магазина потенциальный потребитель ясно видит различия в дизайне сайтов и не может быть введен в заблуждение. Решение остаться на сайте конкурента потенциальный потребитель принимает осознанно.

Проанализированная статистика посещений двух интернет-магазинов belkniga.by и belknigi.by показывает, что сайт Заявителя пользуется большим спросом у потенциальных потребителей, чем интернет-магазин ИП Ляшенко А.А. Круг потенциальных потребителей сайта Заявителя включает тех, кто интересуется художественной литературой либо иной другой, в том числе школьной учебной литературой, в отличие от интернет-магазина ИП Ляшенко А.А., на котором представлена только школьная учебная литература.

Исходя из сведений, представленных ИП Ляшенко А.А., и данных государственного реестра издателей, изготовителей и распространителей печатных изданий (в части издателей) вся учебная литература, предлагаемая в интернет-магазине belknigi.by, является произведенной (отпечатанной) в белорусских издательствах, что корреспондирует с названием интернет-магазина «БЕЛКНИГИ».

Следует также обратить внимание и на ассортимент, предлагаемый в интернет-магазинах. Так, интернет-магазин Заявителя belkniga.by предлагает широкий ассортимент различной литературы: художественной, научной, иностранной, в том числе и учебной, которая составляет – 4 382 наименования товаров из 44 469 размещенных в интернет-магазине, или 9,85 % от всей литературы, предложенной в интернет-магазине. Одновременно интернет-магазин ИП Ляшенко А.А. belknigi.by предлагает только учебную литературу в количестве 1573 наименования товаров, что значительно меньше, чем на сайте интернет-магазина Заявителя (4 382 наименования товаров).

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) недобросовестной конкуренцией 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 нанести или нанесли вред их деловой репутации.

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

Согласно абзацу шестнадцатому статьи 1 Закона к хозяйствующему субъекту относится 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 «Белкнига» и ИП Ляшенко А.А. являются хозяйствующими субъектами, что подтверждается представленными копиями свидетельств о государственной регистрации и иными документами (договорами на оказание услуг).

Хозяйствующие субъекты осуществляют следующие виды деятельности:

ОАО «Белкнига» – розничная торговля книжной печатной продукцией путем заказа товаров через сеть Интернет;

ИП Ляшенко А.А. – розничная торговля книжной печатной продукцией путем заказа товаров через сеть Интернет.

Субъекты имеют общие географические границы рынка – территория Республики Беларусь.

Исходя из вышеизложенного указанные хозяйствующие субъекты осуществляют свою предпринимательскую деятельность на одном и том же товарном рынке (способы оказания услуг идентичны и взаимозаменяемы), следовательно, являются конкурентами в части осуществления розничной торговли путем заказа печатной книжной и учебной литературы по почте и через сеть Интернет.

Создание сайта belknigi.by ИП Ляшенко А.А. и введение в гражданский оборот обозначения «БЕЛКНИГИ», которое использовалось в названии доменного имени и было размещено непосредственно на самом сайте интернет-магазина, свидетельствуют о наличии направленности действий со стороны ИП Ляшенко А.А. на получение прибыли и развитие своего интернет-магазина с обозначением «БЕЛКНИГИ». Однако товарный знак № 11323 «БЕЛКНИГА»



, зарегистрированный в отношении 16 кл. и 42 кл. МКТУ, и обозначение «БЕЛКНИГИ» различны и не сходны до степени смешения, равно как и интернет-магазины. Таким образом, со стороны ИП Ляшенко А.А. не усматривается направленности действий на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности.

Следует также отметить, что деятельность ИП Ляшенко А.А. посредством интернет-магазина belknigi.by направлена на реализацию только учебной литературы, которая является его основной деятельностью, в то время, как у Заявителя интернет-магазин belkniga.by является лишь частью его деятельности и товары в интернет-магазине предложены в широком ассортименте по различным направлениям (включая учебную литературу, которая составляет 9,85 % от всей книжной печатной продукции).

Действия ИП Ляшенко А.А. не противоречат требованиям абзаца второго статьи 29 Закона, которым 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.



Товарный знак № 11323 «БЕЛКНИГА» , зарегистрированный в отношении 16 кл. и 42 кл. МКТУ, и обозначение «БЕЛКНИГИ», а также доменные имена, используемые Заявителем и ИП Ляшенко А.А. соответственно для сайтов интернет-магазинов, не создают смешения с деятельностью друг друга ввиду того, что по структуре и наполнению интернет-магазины имеют существенные различия. Круг посетителей интернет-магазинов belkniga.by и belknigi.by ограничен кругом потенциальных потребителей, которые в зависимости от их потребности в книжной печатной продукции могут найти её на сайте Заявителя и не найти в интернет-магазине ИП Ляшенко А.А. в связи с его узконаправленностью.



Товарный знак № 11323 «БЕЛКНИГА» зарегистрированный в отношении 16 кл. и 42 кл. МКТУ, и обозначение «БЕЛКНИГИ», используемые ОАО «Белкнига» и ИП Ляшенко А.А. соответственно, не являются сходными до степени смешения и могут быть использованы каждым в рамках своей деятельности для привлечения новых потребителей услуг книжной печатной продукции и школьной учебной литературы.

Одновременно МАРТ не установлено противоречий в действиях ИП Ляшенко А.А. иным актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности.

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).

Собранными и проанализированными материалами не подтверждено наличие убытков ОАО «Белкнига» от действий ИП Ляшенко А.А., равно как и не усматривается факт того, что действия ИП Ляшенко А.А. способны причинить убытки ОАО «Белкнига».

Отсутствуют доказательства нанесения или возможности нанесения вреда деловой репутации ОАО «Белкнига» действиями ИП Ляшенко А.А. по созданию сайта belknigi.by и размещению обозначения «БЕЛКНИГИ».

Таким образом, обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, и имеющимися доказательствами не подтверждается наличие совокупности признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного абзацем вторым статьи 29 Закона, в действиях ИП Ляшенко А.А., выразившихся в создании сайта интернет-магазина belknigi.by и использовании обозначения «БЕЛКНИГИ».

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

РЕШИЛО:

установить факт отсутствия нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного абзацем вторым статьи 29 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии

монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях индивидуального предпринимателя Ляшенко Александра Анатольевича.

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