

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта наличия
(отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
от 25 марта 2020 г. № 80

РЕШЕНИЕ № 270/17-2020

25 марта 2020 г. (15.30)

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», в соответствии с Законом Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитию конкуренции» (далее, если не установлено иное, – Закон) заявления частного производственного унитарного предприятия «Дарида» (далее – ЧП «Дарида», Заявитель) от 5 июня 2019 г. № 02-07-690 о нарушении антимонопольного законодательства совместным обществом с ограниченной ответственностью «Завод «Вкус лета» (далее – СООО «Завод «Вкус лета», общество) в части использования на этикетке производимого им напитка «МАQUA Снежок» обозначения «Снежок», сходного до степени смешения с зарегистрированным ЧП «Дарида» товарным знаком по свидетельству на товарный знак № 23036, а также использования этикетки, сходной до степени смешения с этикеткой Заявителя,

УСТАНОВИЛО:

По информации государственного учреждения «Национальный центр интеллектуальной собственности», в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Республики Беларусь ЧП «Дарида» зарегистрирован словесный товарный знак «Снежок» № 23036 (далее – товарный знак № 23036) (дата регистрации: 01.06.2006) в отношении товаров 32 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), который помимо прочего включает воды, в том

числе газированные, минеральные, питьевые. Указанный знак не имеет неохраняемых элементов, состоит из единственного охраноспособного словесного элемента «Снежок».

По информации ЧП «Дарида», безалкогольный газированный ароматизированный напиток под названием «Снежок» (далее – напиток «Снежок») был одобрен на заседании дегустационной комиссии по оценке качества напитков Заявителя (протокол от 28 октября 1998 г.), рецептура напитка утверждена 9 ноября 1998 г. генеральным директором предприятия и в том же месяце согласована главным Государственным санитарным врачом Республики Беларусь. Разработчиком дизайна этикетки является ЧП «Дарида».

В гражданский оборот напиток «Снежок» введен Заявителем в 1999 году. Указанный напиток выпускается в бутылках номинальным объемом 1,45 л и 0,75 л и реализуется на всей территории республики.

Производство и реализация напитка «МАQUA Снежок» на ароматах с применением консерванта (далее – напиток «МАQUA Снежок») с использованием обозначения «Снежок» начаты СООО «Завод «Вкус лета» в феврале 2019 г.

Сборник рецептур безалкогольных газированных напитков по государственному стандарту Республики Беларусь СТБ 539-2006 «Напитки безалкогольные. Общие технические условия», утвержденному постановлением Государственного комитета по стандартизации Республики Беларусь от 15 ноября 2006 г. № 54, включающий рецептуру безалкогольного газированного напитка «МАQUA Снежок», утвержден директором СООО «Завод «Вкус лета» 25 апреля 2018 г. и согласован исполняющим обязанности главного врача учреждения здравоохранения «Могилевский областной центр гигиены, эпидемиологии и общественного здоровья» 11 мая 2018 г.

Напиток «МАQUA Снежок» выпускался в бутылках объемом 1,5 л. Этикетка напитка содержала общую идею зимнего мотива, доминирующий словесный элемент «Снежок» был выполнен в синем цвете. Информация об авторе дизайна этикетки напитка «МАQUA Снежок» обществом не представлена.

Введение СООО «Завод «Вкус лета» в гражданский оборот указанного напитка подтверждается протоколом согласования отпускных цен на товар, подписанным с обществом с ограниченной ответственностью «Пальмета Трейд» 25 февраля 2019 г., и товарно-транспортной накладной от 27 февраля 2019 г. № 1880428.

Реализация напитка «МАQUA Снежок» осуществлялась обществом на территории Могилевской и Гомельской областей республики.

Основные покупатели напитка «МАQUA Снежок» (коммунальное торговое унитарное предприятие «Ваш продмаркет», открытое

акционерное общество «МогилевАттракционы», открытое акционерное общество «Бакалея Могилев») подтвердили наличие постоянного покупательского спроса в объектах розничной торговли.

Отпускная цена на напитки «Снежок» и «МАQUA Снежок» в период с 25 февраля по 19 июня 2019 г. в пересчете на 1 л была одинаковой у обоих производителей и составляла 0,75 руб., а с 20 июня 2019 г. была увеличена СООО «Завод «Вкус лета» на 0,03 руб.

Стимулирующие мероприятия по продвижению напитка «Снежок» осуществляются Заявителем на постоянной основе, в том числе путем ежегодной трансляции в период новогодних праздников телевизионных рекламных роликов. При этом СООО «Завод «Вкус лета» осуществлял продвижение напитка «МАQUA Снежок» только путем предоставления скидок отдельным покупателям.

Напиток «Снежок», производимый ЧП «Дарида», находится на рынке почти 20 лет. Его название обладает высокой узнаваемостью со стороны потребителя, что подтверждается результатами проведенного анкетирования 244-х респондентов в городах Могилеве и Гомеле.

Так, 81,9 % опрошенных указанный напиток известен более 3-х лет, у 64,3 % респондентов название ассоциируется с производителем ЧП «Дарида», в то время как производитель напитка «МАQUA Снежок» известен лишь узкому кругу потребителей – 2,5 % опрошенных. При этом 57 % респондентов допускают возможность ошибки при покупке напитка «МАQUA Снежок», думая, что приобретают напиток «Снежок» производства ЧП «Дарида».

ЧП «Дарида» представлено заключение патентного поверенного частного предприятия «Лисовские и партнеры» Лисовского Д.Н. от 02.08.2019 № 423, которое содержит выводы о схожести до степени смешения фрагмента этикетки напитка «МАQUA Снежок» с фрагментом этикетки напитка «Снежок», а также с товарным знаком № 23036.

Вместе с тем несмотря на то, что сравниваемые этикетки газированных напитков имеют схожее общее зрительное впечатление, формируемое за счет использования одного и того же словесного элемента «Снежок» и общей идеи зимнего мотива, определяющую роль при создании смешения товаров (безалкогольных напитков) имеет обозначение «Снежок», вследствие чего объективно не подтверждается сходство до степени смешения этикеток напитков.

При этом действия СООО «Завод «Вкус лета» по введению в гражданский оборот напитка «МАQUA Снежок» с использованием на его этикетке обозначения «Снежок», сходного до степени смешения с обозначением «Снежок», зарегистрированным ЧП «Дарида» в качестве товарного знака № 23036 в отношении товаров 32 класса МКТУ, осуществлялись без разрешения владельца товарного знака.

В соответствии со статьей 1019 ГК Республики Беларусь владелец товарного знака имеет исключительное право использовать товарный знак и распоряжаться им, а также право запрещать использование товарного знака другим лицам.

Никто не может использовать охраняемый на территории Республики Беларусь товарный знак, на который выдано свидетельство, без разрешения его владельца.

При принятии решения учтены следующие обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения заявления.

В соответствии с абзацем десятым статьи 1 Закона 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.

Наличие совокупности данных признаков позволяет установить факт наличия нарушения антимонопольного законодательства в части осуществления недобросовестной конкуренции. В этой связи следует отметить:

1. ЧП «Дарида» и СООО «Завод «Вкус лета» - хозяйствующие субъекты, которые осуществляют свою деятельность на одном товарном рынке производства и реализации безалкогольных газированных напитков и являются конкурентами;

2. направленность действий СООО «Завод «Вкус лета» на приобретение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности выразилась во введении в гражданский оборот напитка «MAQUA Снежок» с использованием на этикетке обозначения «Снежок», сходного до степени смешения с товарным знаком № 23036, зарегистрированным ЧП «Дарида» в отношении товаров 32 класса МКТУ, без дополнительных затрат на его продвижение. С учетом того, что безалкогольные газированные напитки относятся к товарам повседневного спроса низкой ценовой категории и их приобретение не предполагает высокой степени внимания и осмотрительности со стороны покупателей (в том числе детей), создается вероятность неосознанного или ошибочного выбора в пользу товара конкурента, когда новый товар принимают за давно известный;

3. действия СООО «Завод «Вкус лета» по введению в гражданский оборот напитка «MAQUA Снежок», способные создать смешение с напитком «Снежок» (производства ЧП «Дарида) путем незаконного использования обозначения «Снежок», сходного до степени смешения

с товарным знаком № 23036, зарегистрированным Заявителем в отношении товаров 32 класса МКТУ, при его размещении на этикетке напитка «MAQUA Снежок» противоречат требованиям абзаца второго статьи 29 Закона;

4. 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 СООО «Завод «Вкус лета» по введению в гражданский оборот напитка «MAQUA Снежок» способны причинить убытки Заявителю в виде упущенной выгоды в результате перераспределения потребительского спроса. Кроме того, для восстановления нарушенного права на принадлежащий Заявителю товарный знак № 23036 им понесены расходы в сумме 600,0 руб. за срочную подготовку заключения патентного поверенного.

Установленными в ходе рассмотрения заявления обстоятельствами объективно подтверждается наличие совокупности признаков недобросовестной конкуренции в действиях СООО «Завод «Вкус лета».

При принятии решения учтено, что СООО «Завод «Вкус лета» прекратило производство напитка «MAQUA Снежок» с 20 июля 2019 г., его реализацию – с 8 августа 2019 г., а также предприняло необходимые меры по изъятию напитка из объектов розничной торговли и последующей его утилизации в полном объеме.

Также письмом от 14.02.2020 № 02-7/229 Заявитель проинформировал МАРТ о заключении с лицом, в отношении которого подано заявление, медиативного соглашения от 13 февраля 2020 г. и отказался от требования о привлечении последнего к административной ответственности.

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

РЕШИЛО:

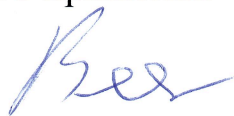
Установить факт наличия нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного абзацем вторым статьи 29 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях совместного общества с ограниченной ответственностью «Завод «Вкус лета».

Основания для вынесения предписания совместному обществу с ограниченной ответственностью «Завод «Вкус лета» отсутствуют.

Основания для совершения антимонопольным органом иных действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе 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, отсутствуют.

Настоящее решение может быть обжаловано в суд в течение тридцати календарных дней со дня его принятия.

Первый заместитель Министра,
председатель комиссии



И.В.Вежновец