

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли по
установлению факта наличия
(отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
от 1 октября 2024 г. № 62

РЕШЕНИЕ № 542/47-2024

1 октября 2024 г.
9 часов 30 минут

г. Минск

Министерство антимонопольного регулирования и торговли (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 развитии конкуренции» (далее, если не указано иное, – Закон), заявления открытого акционерного общества «Брестский мясокомбинат» без даты, № б/н (вх. № 70-54 от 14.08.2023) о нарушении антимонопольного законодательства обществом с ограниченной ответственностью «Велес-Мит» (далее, если не указано иное, соответственно – ОАО «Брестский мясокомбинат», Заявитель; ООО «Велес-Мит», Общество; заявление о нарушении)

УСТАНОВИЛО:

Информация о Заявителе.

ОАО «Брестский мясокомбинат» зарегистрировано администрацией Ленинского района г. Бреста 29.05.1991 в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГР) за № 200020262.

Место нахождения: Брестская область, г. Брест, ул. Писателя Смирнова, д. 4.

Географические границы деятельности: Республика Беларусь.

Основной вид деятельности: производство продуктов из мяса и мяса сельскохозяйственной птицы, код общегосударственного классификатора Республики Беларусь ОКРБ 005-2011 «Виды экономической деятельности» (далее – ОКЭД) 10130.

Информация о лице, в отношении которого подано заявление о нарушении.

ООО «Велес-Мит» зарегистрировано Молодечненским районным исполнительным комитетом 18.08.2008 в ЕГР за № 690551607.

Место нахождения: Минская область, Молодечненский район, г. Молодечно, ул. Городокская, д. 103, ком. 31.

Географические границы деятельности: Республика Беларусь.

Вид деятельности: производство продуктов из мяса и мяса сельскохозяйственной птицы, код ОКЭД 10130, переработка и консервирование мяса, код ОКЭД 10110.

Существо вопроса в изложении Заявителя.

Заявитель информирует об установленных фактах копирования и имитации внешнего вида товара (упаковки товара), вводимого в гражданский оборот на территории Республики Беларусь, а также использования обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству от 19.07.2022 № 74406 (далее – товарный знак



№ 74406), зарегистрированным в отношении товаров 29 класса Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков (далее – МКТУ): мясные продукты; паштеты мясные; закуски мясные; пасты мясные, без согласия ОАО «Брестский мясокомбинат».

Заявителем установлено, что ООО «Велес-Мит» осуществляет изготовление, предложение к продаже и продажу товара «Мясная паста грибы и шпинат», «Мясная паста зеленый лук», «Мясная паста перец и томаты», «Мясная паста прованс» (далее, если не указано иное, – «Мясная паста») с использованием оформления, имитирующего внешний вид упаковки товара «NAMAZKA» производства ОАО «Брестский мясокомбинат» и образующего сходство до степени смешения с товарным знаком № 74406, в котором представлено оформление верхней части упаковки товара производства ОАО «Брестский мясокомбинат».

Применение вышеуказанного оформления осуществляется со стороны ООО «Велес-Мит» без согласия ОАО «Брестский мясокомбинат».

Заявитель, проанализировав внешний вид упаковки товара «Мясная паста» ООО «Велес-Мит» и упаковки товара «NAMAZKA «с зеленью» ОАО «Брестский мясокомбинат», приходит к выводу, что Общество демонстрирует имитацию внешнего вида упаковки товара конкурента, обусловленное повторением формы товара производства ОАО «Брестский мясокомбинат», заимствованием цветового решения материала упаковки, повторением основных и образующих общее

зрительное впечатление между сравниваемыми упаковками товаров элементов композиционного построения, цветового решения элементов композиции, общего художественного решения, использованием сходного до степени смешения оформления размещенной на крышке упаковки товара этикетки, соответствующей товарному знаку № 74406:



По мнению Заявителя, вышеуказанные действия ООО «Велес-Мит» направлены на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности, поскольку активное рекламирование ОАО «Брестский мясокомбинат» товара «NAMAZKA», в частности, путем размещения наружной рекламы, рекламы в средствах массовой информации, участия в выставках и интенсивное продвижение товара, его качественные характеристики позволили в совокупности сформировать у потребителя устойчивые ассоциативные связи между дизайном этикетки, упаковки и ее формы с производителем данного товара. Вследствие этого, имитация внешнего вида товара и создание смешения необоснованно способствуют продвижению товара ООО «Велес-Мит» в ущерб интересам производителя оригинального товара, причиняет убытки ОАО «Брестский мясокомбинат».

Внешний вид упаковки данного товара был разработан и согласован 22.09.2021 дизайнером ОАО «Брестский мясокомбинат». Информация о новинке была опубликована в гастрономическом журнале «KORONA» от 2021 года номер 7.

В период с 2021 по 2023 гг. по данным бухгалтерского учета товарооборот товара «NAMAZKA» составил:

Год	Всего товара «NAMAZKA», кг	Вес товара «NAMAZKA «с зеленью», кг
2021	37 306	8 138
2022	390 332	73 726
2023	747 450	161 440

За данный период товар «NAMAZKA» был признан победителем в конкурсе «Бренд года-2022», были получены дипломы международного конкурса «Лучший продукт-2022», народного конкурса-дегустации «Чемпион вкуса-2022».

В адрес ООО «Велес-Мит» было направлено претензионное письмо от 31.05.2023 № 03/287 «О нарушении исключительного права на товарный знак, промышленный образец и нарушении антимонопольного законодательства» (далее – претензионное письмо) с предложением

прекратить нарушение. Обществом меры к устранению нарушения приняты не были. ООО «Велес-Мит» указало, что разработка формы и дизайна упаковки была начата в августе 2021 года, подтверждающие документы представлены не были, при этом публикация от 05.05.2023 в глобальной компьютерной сети Интернет (далее – сеть Интернет) (на странице социальной сети Инстаграм по адресу <https://www.instagram.com/p/Cr2x4ty92/?igshid=MzRIODBiNWFIZA==>) противоречит данной информации, так как в ней указано «Самая вкусная новинка этой весны МЯСНАЯ ПАСТА...».

Также в ответе ООО «Велес-Мит» было указано на отсутствие у ООО «Велес-Мит» при выборе формы и дизайна упаковки возможности для копирования и имитации внешнего вида товара. В то же время такая возможность была, так как в ноябре 2021 года по товарно-транспортным накладным (далее – ТТН) № 6100800, № 6100807, № 6110451, № 6110453, № 6101221, № 6101234, № 6060596, № 6060588, № 6060591, № 6050379 был отгружен товар «НАМАЗКА», в которых пунктом разгрузки был указан непосредственно г. Молодечно, следовательно, он находился на полках магазина и был реализован в г. Молодечно.

Таким образом, Заявитель полагает, что вышеуказанные действия ООО «Велес-Мит»:

направлены на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности при предложении и реализации товара «Мясная паста» за счет широкой известности товара «НАМАЗКА»;

нарушают профессиональные правила и законные интересы, причиняют убытки Заявителю в виде произведенных расходов для восстановления нарушенного права, а также неполученных доходов;

противоречат актам антимонопольного законодательства, в частности, абзацу третьему статьи 28 Закона, который устанавливает запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с использованием объектов интеллектуальной собственности путем совершения действий по продаже или иному введению в гражданский оборот товара, если при этом имело место незаконное использование объекта интеллектуальной собственности (товарного знака) и абзацу третьему статьи 29 Закона, который устанавливает запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения с деятельностью другого хозяйствующего субъекта либо с товарами, вводимыми конкурентом в гражданский оборот на территории Республики Беларусь, путем копирования или имитации внешнего вида упаковки товара, вводимого в гражданский оборот на территории Республики Беларусь другим хозяйствующим субъектом.

В этой связи Заявитель просит провести проверку по вышеуказанному факту и принять решение об установлении факта наличия нарушения антимонопольного законодательства, вынести предписание о

незамедлительном прекращении: неправомерного использования исключительного права на товарный знак № 74406; а также копирования внешнего вида упаковки товара при осуществлении предпринимательской деятельности ООО «Велес-Мит».

Письмом от 06.09.2023 Заявитель уточнил существо требований и просит:

провести проверку по вышеуказанным фактам деятельности ООО «Велес-Мит» и принять решение об установлении факта наличия нарушения антимонопольного законодательства, а именно абзаца третьего статьи 29 Закона, который устанавливает запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения путем копирования или имитации внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот на территории Республики Беларусь другим хозяйствующим субъектом;

признать действия ООО «Велес-Мит», выразившиеся во введении в гражданский оборот на территории Республики Беларусь, предложении к продаже товара – «Мясная паста» с внешним видом, в упаковке, с этикеткой и цветовой гаммой, имитирующими и (или) копирующими соответственно внешний вид, упаковку, этикетку и цветовую гамму товара «NAMAZKA «с зеленью» и способными вызвать смешение с товаром Заявителя – «NAMAZKA «с зеленью» актом недобросовестной конкуренции;

вынести предписание о незамедлительном прекращении копирования и имитации внешнего вида товара «NAMAZKA», его упаковки, этикетки, цветовой гаммы при осуществлении предпринимательской деятельности ООО «Велес-Мит».

Существо вопроса в изложении лица, в отношении которого подано заявление.

ООО «Велес-Мит» в адрес МАРТ представлен ответ от 30.06.2023 № 05-07/1885 на претензионное письмо ОАО «Брестский мясокомбинат», в котором содержится следующая информация.

ООО «Велес-Мит» является правообладателем на территории



Республики Беларусь товарного знака по свидетельству от 20.01.2022 № 73010, зарегистрированного в отношении товаров 29 класса МКТУ: мясо, птица и дичь и изделия из них; экстракты мясные; мясо консервированное, вяленое, копченое; мясо, подвергнутое тепловой обработке; мясо лиофилизированное; мясо маринованное; мясные продукты; консервы мясные; изделия колбасные; копчености; колбаса кровяная; ветчина; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски для хот-догов; сардельки; корн-доги; сосиски в тесте на палочках; сало, шпик, окорок,

грудинка и изделия из них; свинина; солонина; субпродукты и изделия из них; паштеты мясные; паштеты из субпродуктов; паштеты из печени; печень; полуфабрикаты мясные, из птицы, дичи, субпродуктов; желе мясное; желе пищевое; жиры пищевые; жиры животные пищевые; жир костный пищевой; жир свиной пищевой; оболочки колбасные натуральные или искусственные; составы для приготовления бульонов; составы для приготовления супов (далее – товарный знак № 73010). Товарный знак № 73010 охраняется в зеленом цвете.

Согласно мнению патентного поверенного Скобкаревой Галины Михайловны (далее – патентный поверенный), изложенному в претензионном письме, иллюстрация в верхней части упаковки товара и внешний вид товаров (форма упаковки): «Мясная паста грибы и шпинат», «Мясная паста зеленый лук»; «Мясная паста перец и томаты»; «Мясная паста прованс», произведенных ООО «Велес-Мит», имитируют внешний вид товара «NAMAZKA «с зеленью» производства ОАО «Брестский мясокомбинат», соответствующий товарному знаку № 74406 по таким критериям, как повторение формы, заимствование цветового решения материала упаковки, повторение основных и образующих общее зрительное впечатление между сравниваемыми товарами элементов композиционного построения, цветового решения элементов композиции, общего художественного решения, использование сходного до степени смешения оформления размещенной на крышке товара этикетки.

Из ответа ООО «Велес-Мит» следует, что товар «Мясная паста грибы и шпинат», «Мясная паста зеленый лук»; «Мясная паста перец и томаты»; «Мясная паста прованс», выпускаемый Обществом, имеет упаковку в виде прямоугольной пластиковой формы с фольгированной запайкой.

Разработка формы и дизайна упаковки для производства мясной пасты «Мясная паста грибы и шпинат», «Мясная паста зеленый лук»; «Мясная паста перец и томаты»; «Мясная паста прованс» начата специалистами ООО «Велес-Мит» в августе 2021 года.

Таким образом, учитывая срок начала выбора формы и разработки дизайна упаковки мясной пасты «Мясная паста грибы и шпинат», «Мясная паста зеленый лук»; «Мясная паста перец и томаты»; «Мясная паста прованс» – август 2021 года, производимой ООО «Велес-Мит», и дату регистрации товарного знака для товаров серии «NAMAZKA» – июль 2022 года, принадлежащего ОАО «Брестский мясокомбинат», т.е. на четыре месяца позднее, свидетельствует о том, что специалисты ООО «Велес-Мит» при выборе формы и дизайна упаковки не могли ориентироваться на форму и дизайн упаковки не выпущенного товара из серии «NAMAZKA» ОАО «Брестского мясокомбината».

Дизайн-макет упаковок товаров «Мясная паста грибы и шпинат», «Мясная паста зеленый лук»; «Мясная паста перец и томаты»; «Мясная

паста прованс», выпускаемых ООО «Велес-Мит», разработан в соответствии с техническими характеристиками пластиковой формы производителя упаковки.

В основе дизайн-макета для пластиковой формы товаров «Мясная паста грибы и шпинат», «Мясная паста зеленый лук»; «Мясная паста перец и томаты»; «Мясная паста прованс» применяется основополагающий фирменный зеленый цвет, прописанный в брендбуке и прослеживающийся в основной массе упаковочного материала для продукции, выпускаемой ООО «Велес-Мит».

Композиционное построение дизайн-макета крышки для формы товаров «Мясная паста грибы и шпинат», «Мясная паста зеленый лук»; «Мясная паста перец и томаты»; «Мясная паста прованс» взято за основу исходя из общей концепции позиционирования на рынке товаров производства ООО «Велес-Мит»:

1. расположение логотипа компании белыми буквами на зеленом фоне – обязательное использование цветового сочетания согласно брендбуку;

2. обязательное изображение продукции в готовом виде (фото изготовлено специалистами отдела маркетинга ООО «Велес-Мит» с привлечением фотографа);

3. расположение наименования продукции слева, фото продукции в готовом блюде – справа;

4. обозначение отличных друг от друга вкусов продукта одной линейки посредством цветового решения элементов композиции согласно визуальной ассоциации вкуса у конечного потребителя:

изображение мясной пасты со вкусом «грибы-шпинат» на коричнево-оранжевом фоне (наиболее популярный цвет грибов) – ассоциация вкуса продукции со вкусом грибов;

изображение мясной пасты со вкусом «прованс» на фоне лавандового оттенка – ассоциация вкуса продукта с прованскими травами;

изображение мясной пасты со вкусом «зеленый лук» на салатном фоне (салатовый – более светлый оттенок зеленого цвета) – ассоциация вкуса продукта со вкусом зеленого лука;

изображение мясной пасты со вкусом «перец-томаты» на бежево-молочном оттенке – обязательное использование цветового сочетания в линейке продукции согласно брендбуку (зеленый с бежево-молочным);

5. визуальное разделение зон в упаковке согласно брендбуку: информативная зона с наименованием продукции, вкусовая зона с изображением продукта в готовом блюде;

6. наименование выпускаемой продукции на русском языке «Мясная паста» выбрано на основе состава продукции и изображено крупным

шрифтом Gagalin для информирования конечного потребителя о составе продукта.

При этом ни словесное обозначение, ни звуковое сходство, ни графическое сходство: вид шрифта, графическое написание с учетом характера букв, расположение букв по отношению друг к другу, алфавит, буквами которого написано слово товаров «Мясная паста грибы и шпинат», «Мясная паста зеленый лук»; «Мясная паста перец и томаты»; «Мясная паста прованс», выпускаемых ООО «Велес-Мит», не имеет сходства со словесным, звуковым и графическим обозначением товара «NAMAZKA» производства ОАО «Брестский мясокомбинат».

ООО «Велес-Мит» указано: «Согласно Закону Республики Беларусь от 5 февраля 1993 г. № 2181-XII «О товарных знаках и знаках обслуживания», Положению о порядке регистрации товарного знака и знака обслуживания, утвержденному постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28 декабря 2009 г. № 1719 (далее – постановление № 1719), и учитывая:

более ранний срок разработки уникального дизайна и формы упаковки линейки продукции мясной пасты «Мясная паста грибы и шпинат», «Мясная паста зеленый лук»; «Мясная паста перец и томаты»; «Мясная паста прованс», чем срок регистрации товарного знака № 74406;

отсутствие у специалистов ООО «Велес-Мит» при выборе формы и дизайна упаковки линейки продукции мясной пасты «Мясная паста грибы и шпинат», «Мясная паста зеленый лук»; «Мясная паста перец и томаты»; «Мясная паста прованс» возможности для копирования и имитации формы и дизайна упаковки товара «NAMAZKA «с зеленью», производимого ОАО «Брестский мясокомбинат»;

отсутствие схожести в словесном обозначении, а также звукового и графического сходства: вида шрифта, графического написания с учетом характера букв, расположения букв по отношению друг к другу, алфавита, буквами которого написано слово «Мясная паста грибы и шпинат», «Мясная паста зеленый лук»; «Мясная паста перец и томаты»; «Мясная паста прованс», выпускаемых ООО «Велес-Мит», с товаром «NAMAZKA «с зеленью», производимого ОАО «Брестский мясокомбинат»;

применение общей концепции позиционирования на рынке товаров производства ООО «Велес-Мит» при композиционном построении дизайна макета крышки товаров «Мясная паста грибы и шпинат», «Мясная паста зеленый лук»; «Мясная паста перец и томаты»; «Мясная паста прованс»;

применение фирменного зеленого цвета в основе дизайна для пластиковой формы товаров «Мясная паста грибы и шпинат», «Мясная паста зеленый лук»; «Мясная паста перец и томаты»; «Мясная паста прованс», как основополагающего и используемого в основной массе упаковочного материала для продукции, выпускаемой ООО «Велес-Мит»,

исключают имитацию внешнего вида товара, заимствование цветового решения материала упаковки, повторение основных и образующих общее зрительное впечатление между сравниваемыми товарами элементов композиционного построения, цветового решения элементов композиции общего художественного решения, использование сходного до степени смешения оформления размещенной на крышке товара этикетки, соответствующей товарному знаку № 74406, принадлежащему ОАО «Брестский мясокомбинат».

Ввиду чего ООО «Велес-Мит» категорически не согласно с нарушением исключительного права на товарный знак № 74406 из серии товарных знаков «NAMAZKA», принадлежащих ОАО «Брестский мясокомбинат».

Обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения заявления о нарушении.

Государственным учреждением «Национальный центр интеллектуальной собственности» указано, что в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Республики Беларусь на имя ОАО «Брестский мясокомбинат» зарегистрирован товарный знак № 74406.

В указанном комбинированном товарном знаке не охраняемыми являются следующие словесные элементы: «из мяса», «с зеленью». Основную индивидуализирующую функцию в товарном знаке № 74406 выполняет обозначение «NAMAZKA», которое может оцениваться как доминирующий элемент (указанное обозначение «NAMAZKA» является объектом самостоятельной охраны: регистрация № 72239 ОАО «Брестский мясокомбинат»). Вместе с тем влияние на различительную способность товарного знака № 74406, на формирование общего зрительного впечатления, производимого им, оказывает композиционное построение, пространственное размещение изобразительных элементов и цветовое решение.

Информация, представленная Белорусским государственным университетом.

Доцентом кафедры коммуникативного дизайна факультета социокультурных коммуникаций Белорусского государственного университета, членом Белорусского союза дизайнеров и Белорусского союза художников Владимиром Владимировичем Голубевым представлено экспертное мнение относительно вопроса о сходности до степени смешения товарного знака «NAMAZKA «с зеленью» ОАО «Брестский мясокомбинат» с упаковками товара «Мясная паста» ООО «Велес-Мит».

Общее сравнение объемно-пластического и художественного решения упаковки, используемой для фасовки товара указывает на стандартное решение упаковки и отсутствие уникальных характеристик:

баночка-кювета, которая используется обоими изготовителями, является универсальной формой; она не имеет каких-либо выраженных особенностей, следовательно, не может рассматриваться как оригинальный, различимый и запоминающийся образ;

размещение фотоизображений ингредиентов продукта на крышке и боковых панелях баночки-кюветы – общепринятая практика в дизайне продуктовой упаковки, что не может считаться объектом авторского права;

зеленый цвет пластика, используемый при изготовлении баночки-кюветы, а также наличие полиграфических наклеек – это традиционный технологический прием, который широко используется в оформлении товара, и также не может являться признаком новизны упаковки или уникального внешнего вида.

Визуальное сравнение композиционного, художественно-образного и графического решения полиграфических наклеек указывает на наличие оригинальных элементов оформления, которые делают товары отличимыми друг от друга.

Силовые линии в композиции наклеек на упаковке «Мясная паста» имеют горизонтально-поперечное направление, в то время как на упаковке «NAMAZKA» – наклонно-диагональное.

Несмотря на то, что гарнитуры шрифтов для написания названия продукта выбраны из одной группы гельветических шрифтов, они различаются общей конфигурацией, плотностью, четкостью контура и заливки поля букв. Кроме того, «Мясная паста» написано в две строки, «NAMAZKA» – в одну.

Различается композиционное решение изображений. Надпись «Мясная паста» композиционно представляет единое статичное пятно, тогда как надпись «NAMAZKA» имеет явно выраженную динамичную активность.

Круглый товарный знак «Молодечно» в верхнем левом углу упаковки «Мясная паста» отличается от четырех прямоугольных пятен с инфографикой, размещенных внизу поля, на упаковке «NAMAZKA».

Все дополнительные композиционные элементы, используемые в цвето-фактурном оформлении упаковки, шрифтовые группы с поясняющей информацией также различаются.

Таким образом, товарный знак № 74406 и розничная упаковка паштета из мяса «Мясная паста» не являются сходными до степени смешения.

Розничные упаковки паштета из мяса «Мясная паста» не могут вызвать у потребителей ассоциацию принадлежности этой продукции к

продукции, выпускаемой ОАО «Брестский мясокомбинат» (паштет из мяса «NAMAZKA «с зеленью»), не определяют общего образа товара и не являются сходными до степени смешения.

Опрос, размещенный в сети Интернет.

Общее количество опрошенных респондентов составило 3178 человек, из которых 92 процента являются потребителями паштета из мяса. Выбранная для проведения анкетирования целевая аудитория является компетентной.

Так, товар «NAMAZKA «с зеленью» известен 45,3 процентам опрошенных, товар «Мясная паста» – 8,3 процента, известны оба товара – 34,5 процента, неизвестны оба – 11,8 процента.

49,5 процента опрошенных указали, что внешний вид потребительской упаковки «NAMAZKA «с зеленью» (150 г) в целом схож с упаковками «Мясная паста» (180 г), 30,9 процента – частично схож, 19,6 процента – совсем не схож.

54,7 процента опрошенных считают, что у названных товаров разные производители, 45,3 процента – один.

Могли бы приобрести товар «Мясная паста» по ошибке, думая, что приобретают товар «NAMAZKA «с зеленью» 47,8 процента, не могли – 45,8 процента.

На сходство до степени смешения упаковок исследуемых товаров указало 55,8 процента.

Сравнительный анализ внешнего вида товара «Мясная паста» и товара «NAMAZKA «с зеленью», проведенный патентным поверенным.

Патентным поверенным указано, что согласно части первой пункта 117 постановления № 1719 обозначение считается сходным до степени смешения с другими обозначениями, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Сравнив изображения товара «Мясная паста» («Мясная паста грибы и шпинат», «Мясная паста зеленый лук», «Мясная паста перец и томаты», «Мясная паста прованс»), товара «NAMAZKA «с зеленью» и товарного знака № 74406, патентным поверенным сделан вывод, что товар производит одинаковое общее зрительное впечатление, сходство усиливает написание заглавными буквами и цветовое сочетание и несмотря на их отдельные отличия, - ассоциируется в целом и является сходным до степени смешения.

При принятии решения об установлении факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства необходимо учесть следующие обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения заявления о нарушении.

В соответствии с абзацем десятым статьи 1 Закона недобросовестной конкуренцией являются направленные на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности действия хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов, которые противоречат Закону, иным 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 признаков недобросовестной конкуренции в действиях хозяйствующего субъекта является основанием для установления факта наличия нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно подпункту 4 части второй статьи 1029 Гражданского кодекса Республики Беларусь недобросовестной конкуренцией признаются действия, противоречащие требованиям Гражданского кодекса Республики Беларусь и иных актов законодательства о конкуренции, при осуществлении предпринимательской деятельности.

Наличие конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами на рассматриваемом товарном рынке.

В соответствии с абзацами седьмым, пятнадцатым и семнадцатым статьи 1 Закона:

конкурентами признаются хозяйствующие субъекты, осуществляющие продажу и (или) приобретение товаров на одном товарном рынке, а также намеревающиеся осуществить продажу и (или) приобретение товаров на одном товарном рынке;

товарный рынок - сфера обращения товара, не имеющего заменителей, либо взаимозаменяемых (аналогичных) товаров на территории Республики Беларусь или ее части, определяемая исходя из экономической, технической или иной возможности потребителя либо целесообразности приобретения товара на соответствующей территории и отсутствия этой возможности либо целесообразности за ее пределами;

хозяйствующим субъектом является 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 «Брестский мясокомбинат» и ООО «Велес-Мит» являются хозяйствующими субъектами, что подтверждается представленными копиями свидетельств о государственной регистрации.

Деятельность данных хозяйствующих субъектов имеет одинаковые товарные границы, так как они осуществляют производство продуктов из мяса и мяса сельскохозяйственной птицы и их оптовую реализацию.

Соответственно, Заявитель и ООО «Велес-Мит» являются конкурентами на товарном рынке оптовой реализации продуктов из мяса и мяса сельскохозяйственной птицы в географических границах Республики Беларусь.

Направленность действий хозяйствующего субъекта на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности.

Заявителем указано, что введение в гражданский оборот на территории Республики Беларусь товара «Мясная паста» в упаковке, имитирующей упаковку товара «NAMAZKA «с зеленью», не только способно вызвать смешение с товаром ОАО «Брестский мясокомбинат», но и свидетельствует о приобретении преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности ООО «Велес-Мит» благодаря использованию репутации товара-конкурента, отличающегося технологической уникальностью, изобретательским уровнем и оригинальным художественным решением. Технология производства товара и внешний вид упаковки являются охраняемыми результатами интеллектуальной деятельности ОАО «Брестский мясокомбинат».

Справочно:

ОАО «Брестский мясокомбинат» получен евразийский патент на изобретение № 045281 «Способ производства мясосодержащей бутербродной пасты», дата выдачи 10.11.2023, а также евразийский патент на промышленный образец № 000319 «Рисунок для упаковки», дата выдачи 28.07.2023.

Об отсутствии направленности действий ООО «Велес-Мит» на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности свидетельствует организация и проведение работы по разработке новой линейки продукции – мясосодержащий продукт из свинины, имеющего мажущую консистенцию (мясная паста), начатой в 2021 году (приказы от 18.03.2021 № 304 «О разработке нового продукта», от 24.08.2021 № 919 «О разработке дизайн-макета»), не связанная с появлением на товарном рынке товара «NAMAZKA «с зеленью».

Кроме того, для индивидуализации своей организации как участника гражданского оборота, а также своих товаров ООО «Велес-Мит» использует товарный знак № 74406, охраняемый в зеленом цвете.

Также ООО «Велес-Мит» понесло дополнительные расходы, связанные с изготовлением и размещением рекламных материалов, проведением трейд-маркетингового мероприятия, направленного на продвижение продукции ООО «Велес-Мит», в том числе товара «Мясная паста».

Так, стоимость услуг по заключенному с обществом с ограниченной ответственностью «Сэлмон Медиа» договору от 22.05.2023 № 03-0523/1 на оказание комплекса услуг по планированию, изготовлению и размещению рекламных материалов на бордах и ЛЕД-экранах составила 75 702,42 руб.

По заключенному с обществом с ограниченной ответственностью «Свежие идеи» (далее – ООО «Свежие идеи») договору от 02.06.2022 № 02/06 по оказанию комплекса услуг по проведению трейд-маркетингового мероприятия, направленного на продвижение продукции ООО «Велес-Мит», стоимость услуг в мае 2023 года согласно техническому заданию от 01.05.2023 составила 4 976,88 руб., в июне 2023 года согласно техническому заданию от 05.06.2023 – 4 766,41 руб.

При этом при проведении указанных мероприятий проводилась дегустация товара «Мясная паста», в ходе которой в адрес ООО «Свежие идеи» по товарным накладным в мае поставлено указанного товара 272 шт., в июне – 280 шт. на сумму около 1500 руб.

Противоречие действий хозяйствующего субъекта Закону, иным актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности.

Согласно абзацу третьему статьи 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 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.

Товар «NAMAZKA «с зеленью».

Внешний вид упаковки товара «NAMAZKA «с зеленью» создан и согласован 22.09.2021 дизайнером ОАО «Брестский мясокомбинат», что подтверждается прилагаемыми эскизами и приказом о назначении этого дизайнера.

ОАО «Брестский мясокомбинат» приобретало упаковку товара «NAMAZKA «с зеленью» у индивидуального предпринимателя Флеера Олега Михайловича (УНП 193274381) по договору от 02.11.2021 № 1-Б. Первая изготовленная по заказу ОАО «Брестский мясокомбинат» партия указанной упаковки поступила по ТТН от 02.11.2021 № ТГ1632527.

Товар начали реализовывать в ноябре 2021 года (ТТН от 16.11.2021 № 6110453).

Дата начала использования в сети Интернет подтверждается приложенными скриншотами публикаций от 23.11.2021 официальной страницы ОАО «Брестский мясокомбинат» в социальной сети Инстаграм. Информация о новинке (товар «NAMAZKA») была опубликована в гастрономическом журнале «KORONA» от 24.12.2021 номер 7.

Товар «NAMAZKA» был признан победителем в конкурсе «Бренд года – 2022», были получены дипломы международного конкурса «Лучший продукт – 2022», народного конкурса-дегустации «Чемпион вкуса – 2022». Договор на разработку и реализацию пиар-компаний и рекламных компаний заключен 01.09.2021.

Товар «Мясная паста».

Работа по разработке новой линейки продукции – мясосодержащего продукта из свинины, имеющего мажущую консистенцию (мясная паста), начата в 2021 году.

Так, согласно приказу ООО «Велес-Мит» от 18.03.2021 № 304 «О разработке нового продукта», в связи с необходимостью расширения портфеля продукции Общество приступило к разработке новой линейки продукции – мясосодержащему вареному продукту из свинины, имеющему мажущую консистенцию (мясная паста).

Приказом ООО «Велес-Мит» от 24.08.2021 № 919 «О разработке дизайн-макета» согласовано техническое задание (от 10.08.2021) на разработку дизайн-макета упаковки новой линейки продукции – мясосодержащий вареный продукт из свинины, имеющий мажущую консистенцию (мясная паста) по следующим позициям: со вкусом «грибы-шпинат», со вкусом «зеленый лук», со вкусом «перец-томаты», со вкусом «прованс».

Ведущему маркетологу группы маркетинга поручено обеспечить разработку и согласование дизайн-макета упаковки новой линейки продукции – мясосодержащий вареный продукт из свинины, имеющий мажущую консистенцию (мясная паста). ООО «Велес-Мит» указало, что дизайн-макеты упаковки являются приложением к приказу ООО «Велес-Мит» от 24.08.2021 № 919 «О разработке дизайн-макета».

Согласно приказу от 13.09.2021 № 1023 «О разработке дизайна» Обществом создана рабочая комиссия по разработке упаковки новой линейки продукции – мясосодержащего продукта из свинины, имеющего мажущую консистенцию (мясная паста), дизайн упаковки новой линейки продукции – мясосодержащего продукта из свинины, имеющего мажущую консистенцию (мясная паста) утвержден приказом ООО «Велес-Мит» от 28.09.2021 № 1100 «О разработке дизайна».

Брендбук ООО «Велес-Мит», согласно представленной Обществом информации, был утвержден 10.07.2020 после того, как в процессе ребрендинга по договору с обществом с ограниченной ответственностью «Дизайн Студия» от 08.05.2020 № 22/04-20 был разработан новый логобук. «...изменения в брендбук были внесены в процессе формирования новой айдентики бренда (в период разработки новых продуктов из линейки «мясная паста») ...дизайн продуктов из линейки «мясная паста» согласно докладной записке был включен в состав брендбука 28 сентября 2021 г. (после утверждения вариантов дизайна новой линейки продукции согласно приложению к приказу генерального директора от 28.09.2021 № 1100) ...».

ООО «Велес-Мит» указало, что сначала были определены детальные характеристики необходимого для упаковки продукта оборудования, а также конкретный перечень нового дополнительного оборудования, которое для этого необходимо. Затем Общество намеревалось приобрести такое оборудование у европейских производителей. Однако в связи с постоянно усиливающимися в отношении Республики Беларусь мерами санкционного давления, переговоры к положительному результату не привели, контракты на поставку оборудования для упаковки продукта подписаны не были.

После чего было проведено изучение возможностей рынка Евразийского экономического союза (далее – ЕАЭС) и Китая и выбран российский производитель подобного оборудования для упаковки продукта (акционерное общество «Таурас-Феникс»). Завершающие переговоры состоялись 11.01.2022 и по результатам ООО «Велес-Мит» был заключен договор на поставку оборудования от 27.07.2022 № 18-07-2 (изготовление машины ТФ1-ПАСТПАК Р-01), в рамках которого оборудование было изготовлено, поставлено, установлено и подготовлено к эксплуатации.

Кроме того, много времени заняли поиски на внутреннем рынке ЕАЭС поставщика форм для упаковки продукта, подходящего под параметры установленного упаковочного оборудования (договор с обществом с ограниченной ответственностью «ДжазДекор» от 12.10.2022 № 121022-2), отгрузка первой партии упаковки произведена по ТТН от 28.02.2023 № 0689642.

Также понадобилось около 2 месяцев для подготовки соответствующих фото- и видеоматериалов для вывода продукта на рынок (сеть Интернет и наружная реклама).

Фото- и видеоматериалы были подготовлены по гражданско-правовому договору от 13.04.2023 № 17 привлеченным специалистом.

Отпускная цена на товар «Мясная паста» согласована 16.04.2023 (письмо Минского областного исполнительного комитета от 18.04.2023

№565/23-37/4), 27.04.2023 утвержден прејскурант на товар «Мясная паста».

Товар «Мясная паста» начали реализовывать в 2023 году, первая отгрузка 02.05.2023 (ТТН от 02.05.2023 № 1118587).

Таким образом, действия ООО «Велес-Мит» по введению в гражданский оборот товара «Мясная паста», не связаны с появлением на товарном рынке товара «NAMAZKA «с зеленью».

При введении в гражданский оборот товара «Мясная паста» Общество активно продвигало свой товар и понесло дополнительные расходы, связанные с изготовлением и размещением рекламных материалов, проведением трейд-маркетингового мероприятия, направленного на продвижение продукции ООО «Велес-Мит», в том числе товара «Мясная паста».

Также МАРТ установлено, что упаковка, используемая ОАО «Брестский мясокомбинат» и ООО «Велес-Мит», не является уникальной, аналогичная во форме упаковка используется открытым акционерным обществом «Савушкин продукт» (линейка плавленых сыров «Ласковое лето», 170 г), закрытым акционерным обществом «Смолевичи Молоко» (линейка сыров творожных «Cream Nuvo, 200 г» и другими.

Кроме того, из представленного экспертного мнения следует, что баночка-кювета, которая используется обоими изготовителями, является универсальной формой; она не имеет каких-либо выраженных особенностей, следовательно, не может рассматриваться как оригинальный, различимый и запоминающийся образ. Розничные упаковки паштета из мяса «Мясная паста» не могут вызвать у потребителей ассоциацию принадлежности этой продукции к продукции, выпускаемой ОАО «Брестский мясокомбинат» (паштет из мяса «NAMAZKA «с зеленью»)), не определяют общего образа товара и не являются сходными до степени смешения.

Патентным поверенным указано, что «сравнение товара «Мясная паста» с изображением товарного знака по свидетельству № 74406 позволяет сделать вывод о том, что товар производит одинаковое общее зрительное впечатление, сходство усиливает написание заглавными буквами и цветовое сочетание и несмотря на их отдельные отличия, - ассоциируется в целом и сходно до степени смешения.».

При этом формирование общего впечатления может происходить под воздействием любых особенностей обозначения, в том числе доминирующих словесных или графических элементов, их композиционного и цветового исполнения и так далее.

Так, наименование товара «Мясная паста» расположено горизонтально в две строки, а «NAMAZKA» по диагонали в одну строку,

при этом указанные наименования не имеют звукового (фонетического), графического (визуального) и смыслового сходства.

Кроме того, на упаковках товаров имеется указание на изготовителя, так в левом верхнем углу товара «Мясная паста» расположен логотип Общества белыми буквами на зеленом фоне круглой формы, на упаковке товара «NAMAZKA» – логотип Заявителя на красном фоне, содержащий надпись белыми буквами «БРЕСТСКИЙ МЯСОКОМБИНАТ».

Вся упаковка линейки товара «Мясная паста» производства ООО «Велес-Мит» («Мясная паста грибы и шпинат», «Мясная паста зеленый лук», «Мясная паста перец и томаты», «Мясная паста прованс») имеет зеленый цвет. В зависимости от вкуса изменяются цветовые элементы на упаковке (прованс – фиолетовый, грибы-шпинат – оранжевый, перец-томаты – бежевый, зеленый лук – салатный). В то время как упаковки паштета из мяса «NAMAZKA» в линейке товара имеют коричневый, оранжевый, малиновый, красный цвета и только «NAMAZKA «с зеленью» – зеленый цвет.

Таким образом ОАО «Брестский мясокомбинат» и ООО «Велес-Мит» при производстве товаров используют стандартную упаковку, изготовленную в зеленом цвете, при этом внешний вид упаковки товаров «NAMAZKA «с зеленью» и «Мясная паста» в силу существенности отличий композиционного построения, пространственного размещения изобразительных элементов, дополнительных композиционных элементов, используемых в оформлении упаковки, шрифтовые группы с поясняющей информацией различается и не является сходным до степени смешения.

Торговые сети, реализующие товары «NAMAZKA «с зеленью» и «Мясная паста» на вопрос о том, имели ли место случаи обращения покупателей по поводу того, что они приобрели товар «Мясная паста» ошибочно, полагая, что это продукция производства ОАО «Брестский мясокомбинат», указали на отсутствие обращений покупателей.

Таким образом, не установлено, что при введении в гражданский оборот товара «Мясная паста» с выбранным внешним видом упаковки ООО «Велес-Мит» совершались действия по копированию или имитации внешнего вида упаковки товара «NAMAZKA «с зеленью», которые могли привести к смешению с деятельностью ОАО «Брестский мясокомбинат», а также товарами, вводимыми в гражданский оборот Заявителем, и, соответственно, противоречие указанных действий абзацу третьему статьи 29 Закона.

Способность действий причинить убытки конкуренту либо нанести вред его деловой репутации.

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).

Заявителем указано, что введение в гражданский оборот на территории Республики Беларусь товара «Мясная паста» с внешним видом упаковки, имитирующей внешний вид упаковки товара «NAMAZKA «с зеленью» вызывает смешение с товаром ОАО «Брестский мясокомбинат» и может нанести вред деловой репутации ОАО «Брестский мясокомбинат», Заявитель подчеркивает, что товар-имитация не только не воспроизводит уникальные качественные и потребительские характеристики товара-конкурента (будучи инновационными запатентованными решениями, они не могут воспроизводиться без согласия патентообладателя), но и напротив имеет негативно оцениваемые потребителем качественные и потребительские характеристики, поскольку получает негативные отзывы потребителей, что подтверждается имеющимися обращениями потребителей. Тем самым вероятная ассоциация товара-конкурента и товара-имитации при указанных негативных отзывах и достигаемого имитацией внешнего вида смешения с товаром-конкурента способна нанести вред деловой репутации ОАО «Брестский мясокомбинат», поскольку на деловую репутацию ОАО «Брестский мясокомбинат» могут проецироваться негативные ассоциации потребителей с товаром-имитацией.

По мнению Заявителя, интенсивный рост продаж товара «NAMAZKA» при имитации его внешнего вида объективно мог предоставить необоснованные конкурентные преимущества ООО «Велес-Мит» в реализации появившегося на рынке позднее и неизвестного потребителю товара «Мясная паста», обеспечить недобросовестное использование ООО «Велес-Мит» лояльности потребителей к товару «NAMAZKA». За счет смешения наносят вред деловой репутации ОАО «Брестский мясокомбинат», поскольку при использовании товара-имитации не обеспечивается контроль качества за счет создания смешения с широко известным товаром «NAMAZKA».

При этом доказательств, указывающих на причинение (возможность причинения) убытков, нанесение (возможность нанесения) вреда деловой репутации ОАО «Брестский мясокомбинат» в результате действий ООО «Велес-Мит», в ходе рассмотрения заявления о нарушении не установлено.

Анализ представленной ОАО «Брестский мясокомбинат» информации свидетельствует о том, что несмотря на то, что реализация товара «Мясная паста», в том числе «Мясная паста грибы и шпинат»,

«Мясная паста зеленый лук»; «Мясная паста перец и томаты»; «Мясная паста прованс» началась с мая 2023 года, объем реализации товара «НАМАЗКА «с зеленью» в 2023 году увеличился в 6,1 раза по отношению к 2022 году.

Таким образом, обстоятельствами, выявленными при установлении факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства, и имеющимися доказательствами не подтверждается наличие совокупности признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного абзацем третьим статьи 29 Закона, в действиях ООО «Велес-Мит» по введению в гражданский оборот товара «Мясная паста» с выбранным внешним видом упаковки.

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

РЕШИЛО:

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

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