

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта
наличия (отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
от 13 сентября 2018 г. № 47

РЕШЕНИЕ № 132/64-2018

13 сентября 2018 г. (16.00)

г.Минск

Министерство антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь (далее – МАРТ, антимонопольный орган) по результатам рассмотрения Комиссией Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства, действующей на основании полномочий, предоставленных приказом Министра антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь от 14 декабря 2016 г. № 133, заявления общества с ограниченной ответственностью «Тивади» (далее – ООО «Тивади») по факту осуществления неустановленными лицами действий, являющихся недобросовестной конкуренцией,

УСТАНОВИЛО:

Информация о хозяйствующем субъекте, подавшем заявление.

ООО «Тивади» зарегистрировано Минским городским исполнительным комитетом 26 ноября 2015 г. в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГР) за № 192570755. Место нахождения: 220123, г. Минск, ул. Кропоткина, д. 84, оф. 116.

Существо вопроса в изложении заявителя.

Между обществом с ограниченной ответственностью «Миратекс» (далее – ООО «Миратекс») и ООО «Тивади» 14 июля 2016 года был заключен договор № 41 о предоставлении права на использование коммерческого обозначения и секретов производства (ноу-хау). В рамках данного договора ООО «Тивади» было предоставлено неисключительное право на использование в предпринимательской деятельности коммерческого обозначения «MiraSezar» на определенной части территории Республики Беларусь (Минск, Ждановичи, Заславль, Фаниполь, Мачулищи, Боровляны, Лесной, Дроздово, Радошковичи, Боровая, Колодищи, Копище, Колядичи, Сеница, Большой Тростенец, Малый Тростенец, Зацань, Тарасово, Озерцо, Дегтяревка, Приморье,

Семково, Юбилейный, Цна, Королев Стан, Привольный, Подлосье, Щомыслица, Гатово, Дзержинск, Новый Двор, Жодино, Молодечно, Семков Городок, Дубовляны, Большевик, Солнечный).

Под использованием коммерческого обозначения согласно договору понимается, в том числе осуществление реализации товаров, маркированных товарным знаком «MiraSezar», а также использование указанного обозначения в рекламе и на вывесках.

Справочно:

Международному товарному знаку «MiraSezar» № 1259103 на имя Samoulova Oхана Valer'evna (Российская Федерация) предоставлена охрана на территории Республики Беларусь с 23 июня 2015 года в отношении товаров 03, 18, 24, 25 классов Международной классификации товаров и услуг. В международном реестре Всемирной организации интеллектуальной собственности 2 июня 2016 года зарегистрирована уступка исключительного права на указанную международную регистрацию. Лицом, уступившим исключительное право, являлось Limited Liability Company «Mira Sezar» (Российская Федерация).



Дополнительно договором предусмотрено условие о том, что ООО «Тивади» является единственным субъектом хозяйствования, уполномоченным ООО «Миратекс» на реализацию продукции под товарным знаком «MiraSezar» на указанной территории.

Осенью 2016 года продажи продукции «MiraSezar» у ООО «Тивади» сократились. При этом покупатели активно посещают магазин ООО «Тивади», расположенный в ТЦ «Замок» (г. Минск, проспект Победителей, 65, 4 этаж, пав. 200), некоторые граждане долго примеряют товар, подыскивая нужный размер, однако ничего не приобретают.

В ходе мониторинга интернет-ресурсов на предмет популярности реализуемой продукции, было установлено, что в социальной сети Instagram через страницу под названием «SiliZhen_boutique» неизвестным лицом незаконно осуществляется продажа продукции, маркированной товарным знаком «MiraSezar». Из содержания указанной страницы следует, что «SiliZhen_boutique» предлагает подписчикам приобретать продукцию «MiraSezar» по ценам ниже, чем в магазине ООО «Тивади», расположенном в ТЦ «Замок». Владелец страницы «SiliZhen_boutique»

указывает, что осуществляет доставку товара по всей территории Республики Беларусь и Российской Федерации. На странице «SiliZhen_boutique» в социальной сети Instagram приведены контактные данные продавца.

В январе 2017 года в магазин обратилась девушка, которая приобрела платье «MiraSezar» посредством интернет страницы «SiliZhen_boutique» в социальной сети Instagram. Девушка задавала вопросы относительно возможности замены приобретенного платья на платье большего размера. Оказалось, что владелец страницы «SiliZhen_boutique» в социальной сети Instagram продал данной девушке платье «MiraSezar» путем пересылки по почте в г.Заславль мелкого пакета. Отправителем мелкого пакета выступала некто Силичева Алеся Викторовна, проживающая по адресу: г. Могилев, ул. Первомайская, д. 153, кв. 60. Цена проданного товара, согласно сведениям о наложенном платеже, была примерно на 25% ниже стоимости, по которой он реализуется ООО «Тивади».

Такого рода действия расцениваются ООО «Тивади», как недобросовестная конкуренция, поскольку имеет место распространение третьим лицом товара «MiraSezar», права на продажу которого на определенной территории принадлежат исключительно ООО «Тивади».

Аналогичные действия совершает владелец страницы «Wowdress16» в социальной сети Instagram (в заявлении представлена информация с указанием номера мобильного телефона и места нахождения торгового объекта). Продавец товаров с товарным знаком «MiraSezar» указывает, что доставка осуществляется в любую точку Беларуси, в том числе и город Минск.

Согласно пункту 1 статьи 1029 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) недобросовестная конкуренция в Республике Беларусь не допускается.

Пунктом 2 статьи 1029 ГК установлено, что недобросовестной конкуренцией признаются все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смещение в отношении юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, товаров, работ, услуг или предпринимательской деятельности конкурентов, а также другие действия, противоречащие требованиям настоящего Кодекса и иных актов законодательства о конкуренции, при осуществлении предпринимательской деятельности.

В соответствии с подпунктом 1.1 пункта 1 статьи 16 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 года «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон) (в редакции от 12.12.2013) запрещаются действия, способные вызвать смещение в отношении хозяйствующих субъектов, товаров или предпринимательской деятельности конкурентов, включая незаконное

использование хозяйствующим субъектом не принадлежащего ему фирменного наименования, товарного знака (знака обслуживания), географического указания на товарах, их упаковках, вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, в рекламных материалах, печатных средствах массовой информации и иной документации, в том числе введение в гражданский оборот товаров с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности, средств индивидуализации участников гражданского оборота или их товаров.

В связи с изложенными обстоятельствами ООО «Тивади» просит провести проверку по факту совершения неустановленными субъектами действий, связанных с недобросовестной конкуренцией в виде незаконного использования не принадлежащего им товарного знака на товарах, в том числе введения в гражданский оборот товаров с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности участников гражданского оборота или их товаров и вынести предписание о прекращении противоправной деятельности и об устранении вредных последствий, возникших в ее результате.

Обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения заявления.

1. В ответ на запрос МАРТ Силичева А.В. представила информацию о том, что с 2014 года постоянно проживает на территории Российской Федерации (имеет постоянную регистрацию). Золотистое платье покупала в официальном магазине «MiraSezar» в России за 3 000 российских рублей. В связи с тем, что оно не подошло по размеру, до Нового года разместила на сайте Avito объявление о продаже за 2 300 российских рублей (по цене ниже, чем Силичева А.В. покупала в интернет-магазине). По объявлению Силичевой А.В. написали сообщение и попросили выслать платье в Республику Беларусь (г. Заславль). Так как Силичева А.В. бывает в г. Могилеве, она написала, что может выслать 25.12.2016 из Республики Беларусь. При пересылке на конверте был указан адрес Силичевой А.В. и девушки, которой она отсылала. По объяснениям Силичевой А.В. никаких магазинов, названий и прочее на конверте она не указывала, продавала платье не для извлечения прибыли, цену поставила ниже, чем заплатила за него сама. При этом платье было новое с этикеткой. На этикетке, которую Силичева А.В. сохранила, даже указана была цена (в российских рублях), за которую она его купила. Ни к каким магазинам Силичева А.В. не имеет отношения.

Деятельности, связанной с реализацией товаров, маркированных товарным знаком «MiraSezar», не осуществляет. Ни в одной социальной сети никогда не была зарегистрирована.

Справочно:

По данным ЕГР по состоянию на 13.09.2018 информация о субъекте с наименованием Силичева Алеся отсутствует.

2. На основании запросов антимонопольного органа операторам мобильной связи представлена информация о принадлежности номеров мобильных телефонов, указанных в обращении ООО «Тивади», размещенных на страницах «SiliZhen_boutique» и «Wowdress16» в мобильном приложении Instagram.

По информации совместного общества с ограниченной ответственностью «Мобильные ТелеСистемы», абонентский номер +375297460277 (указанный на странице «SiliZhen_boutique» в мобильном приложении Instagram) зарегистрирован за Иванчиковым Сергеем Владимировичем; абонентский номер +375336320246 (указанный на странице «Wowdress16» в мобильном приложении Instagram) принадлежит Ждановой Оксане Александровне.

Справочно:

По данным ЕГР по состоянию на 13.09.2018 информация о субъекте Иванчиков Сергей Владимирович отсутствует.

Индивидуальный предприниматель Жданова Оксана Александровна исключен из ЕГР 28.12.2017.

3. По данным, представленным ООО «Миратекс» в письме от 19 сентября 2017 г., на территории Республики Беларусь в городе Минске по договору комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга) работает ООО «Тивади». С ним сотрудничают по договору от 14.07.2016 № 41 (о предоставлении права на использование коммерческого обозначения и секретов производства (ноу-хау) и по договору поставки от 14.07.2017 № 1МС/2014.

ООО «Тивади» является единственным представителем ООО «Миратекс» на территории Республики Беларусь в городе Минске. ООО «Миратекс» с ООО «Тивади» заключен договор на эксклюзивное право работы по реализации продукции, маркированной товарным знаком «MiraSezar», на территории Республики Беларусь в городе Минске. ООО «Миратекс» не известно о реализации продукции, маркированной товарным знаком «MiraSezar», в социальной сети Instagram через страницы под названием «SiliZhen_boutique» и «Wowdress16».

4. В ответ на запрос МАРТ Иванчикову С.В. представлена информация, что по адресу г.Могилев, ул. Первомайская, д.153, кв.59 Иванчиков С.В. не проживает более пяти лет. Постоянное проживание Иванчикова С.В. за пределами Республики Беларусь. В 2017 году Иванчиков С.В. подавал документы в налоговую инспекцию г.Могилева, подтверждающие место работы и статус налогового резидента. Иванчиков С.В. никогда не регистрировался в качестве индивидуального предпринимателя. Причастности к образованию каких-либо юридических лиц не имеет. Интернет-торговлю никогда не осуществлял. Никакого отношения к интернет-магазинам не имеет. Номер телефона +375297460277 Иванчиков С.В. лично не использует более пяти лет.

Указанный номер телефона к странице «SiliZhen_boutique» никакого отношения не имеет. Кем и когда была создана страница «SiliZhen_boutique» неизвестно. Наличие на ней указанного номера телефона пояснить не могут.

5. В ответ на запрос антимонопольного органа Жданова Оксана Александровна сообщила, что была зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя и осуществляла деятельность по розничной торговле одеждой в городе Витебске (в торговом центре «Марко-Сити» и торговом центре «Беларусь»). Страницы в мобильном приложении **Instagram** под названием «Wowdress16» и в социальной сети **ВКонтакте** по адресу http://vk.com/wowdress_16 были созданы для осуществления рекламы товаров, которые реализовывались в указанных торговых центрах. По почте в другие города товары не отправлялись. Товары, маркированные товарным знаком «MiraSezar», приобретались на основании официальных договоров и ввозились в Республику Беларусь ИП Ждановой О.А. напрямую от производителя. Деятельность Ждановой О.А. в качестве индивидуального предпринимателя прекращена по причине убыточности.

Обстоятельства, имеющие значение при рассмотрении заявления ООО «Тивади» по вопросу нарушения антимонопольного законодательства.

Для признания факта недобросовестной конкуренции и нарушения антимонопольного законодательства необходимо наличие совокупности признаков недобросовестной конкуренции, установленных Законом.

Справочно:

В соответствии с подпунктом 1.15 пункта 1 статьи 1 Закона в редакции от 12.12.2013 недобросовестная конкуренция – любые направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности действия хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов, которые противоречат настоящему Закону, иным актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности и могут причинить или причинили убытки другим конкурентам либо нанести вред их деловой репутации.

Согласно абзацу десятому пункта 1 статьи 1 Закона в редакции от 08.01.2018 недобросовестная конкуренция - 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 могут нанести или нанесли вред их деловой репутации.

Подпунктом 1.8 пункта 1 статьи 1 Закона в редакции от 12.12.2013, определено, что конкуренты – хозяйствующие субъекты, осуществляющие предпринимательскую деятельность на одном и том же товарном рынке.

На основании подпункта 1.22 пункта 1 статьи 1 Закона в редакции от

12.12.2013, к хозяйствующим субъектам относятся юридические лица и индивидуальные предприниматели, осуществляющие предпринимательскую деятельность и (или) имеющие право на ее осуществление.

Справочно:

Конкуренты – хозяйствующие субъекты, осуществляющие продажу и (или) приобретение товаров на одном товарном рынке (согласно абзацу седьмому пункта 1 статьи 1 Закона в редакции от 08.01.2018).

В соответствии с абзацем шестнадцатым пункта 1 статьи 1 Закона в редакции от 08.01.2018 хозяйствующий субъект - 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.

Исходя из приведенных определений Силичева Алеся Викторовна и Иванчиков Сергей Владимирович не являются хозяйствующими субъектами и, следовательно, не являются конкурентами ООО «Тивади».

Кроме того пунктом 16 Протокола об охране и защите прав на объекты интеллектуальной собственности (приложение 26 к Договору о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 г.) и пунктом 4 статьи 3 Закона Республики Беларусь от 5 февраля 1993 года «О товарных знаках и знаках обслуживания» закрепляется региональный принцип исчерпания исключительного права на товарный знак.

Принимая во внимание изложенные обстоятельства, оснований квалифицировать действия, изложенные в заявлении ООО «Тивади», как нарушения норм, указанных в статье 16 Закона в редакции от 12.12.2013 (также как и норм, определенных главой 4 Закона в новой редакции) не имеется. На основании установленных фактов и обстоятельств, руководствуясь абзацем пятым статьи 14 Закона, МАРТ

РЕШИЛО:

Признать факт отсутствия нарушения антимонопольного законодательства.

Основания для вынесения предписания, а также основания для совершения антимонопольным органом иных действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Настоящее решение может быть обжаловано в суд.

Заместитель Министра,
заместитель председателя комиссии

 И.В.Вежновец