

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта наличия
(отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
от 14 февраля 2022 г. № 6

РЕШЕНИЕ № 389/3-2022

14 февраля 2022 г.
11 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 (далее – Комиссия), 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 – Закон) заявления от 13.02.2020 № 133/02 общества с ограниченной ответственностью «Стас интернешнл» (далее – ООО «Стас интернешнл», заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства открытым акционерным обществом «КРИНИЦА» (далее – ОАО «КРИНИЦА», общество; заявление о нарушении), поступившего в МАРТ 17.02.2020,

УСТАНОВИЛО:

ООО «Стас интернешнл» зарегистрировано Могилевским областным исполнительным комитетом в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГР) 14.06.2012 за № 790772183, место нахождения: 213408, г. Горки, ул. Мира, д. 61А; основной вид деятельности – производство минеральной воды, питьевой воды, а также безалкогольных напитков (код ОКЭД – 11070); географические границы деятельности – Республика Беларусь.

ОАО «КРИНИЦА» зарегистрировано в ЕГР Минским городским исполнительным комитетом 25.01.2001 за № 100006988, место нахождения: 220070, г. Минск, ул. Радиальная, д. 52; основной вид деятельности – производство минеральной воды, питьевой воды, а также

безалкогольных напитков (код ОКЭД – 11070); географические границы деятельности – Республика Беларусь.

Основными видами производимой заявителем продукции являются напитки безалкогольные газированные «БУРАТИНО» и «БУРАТИНО zero».

В октябре 2019 г. в адрес ООО «Стас интернешнл» поступило обращение ОАО «КРИНИЦА» с требованием прекратить любое использование товарного знака «БУРАТИНО» (далее – ТЗ «БУРАТИНО») в связи с тем, что указанный товарный знак уже зарегистрирован ОАО «КРИНИЦА» в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания (свидетельство на товарный знак № 15060, зарегистрировано 11.03.2002).

ООО «Стас интернешнл» считает, что регистрация ТЗ «БУРАТИНО» противоречит нормам Закона Республики Беларусь от 5 февраля 1993 г. № 2181-ХП «О товарных знаках и знаках обслуживания» (далее – Закон о товарных знаках), а именно требованиям подпункта 1.2 пункта 1 статьи 4 Закона о товарных знаках, в соответствии с которыми не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, вошедших во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида, и подпункта 5.2 пункта 5 статьи 5 Закона о товарных знаках, согласно которому не могут быть зарегистрированы в качестве товарного знака обозначения, тождественные названию известного в Республике Беларусь произведения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого произведения, произведению искусства или его фрагменту без согласия правообладателя, если право на соответствующее произведение возникло ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

Обозначение «БУРАТИНО» представляет собой имя персонажа сказки А.Н. Толстого «Золотой ключик или приключения Буратино».

По мнению заявителя, буквальное толкование подпункта 5.2 пункта 5 статьи 5 Закона о товарных знаках говорит о том, что обозначение «БУРАТИНО» не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака без согласия А.Н.Толстого на его регистрацию.

Подтверждением нарушения подпункта 1.2 пункта 1 статьи 4 Закона о товарных знаках служит тот факт, что напиток безалкогольный газированный под этим названием был разработан в 70-х годах 20-го века Всесоюзным научно-исследовательским институтом пиво-безалкогольной промышленности в целях расширения ассортимента напитков для школьников и подростков. В результате длительного (на протяжении более чем сорока лет) применения широким кругом производителей безалкогольных напитков газированных обозначения «БУРАТИНО» для маркировки товаров 32 класса Международной классификации товаров и услуг напитки безалкогольные (далее – МКТУ) – безалкогольные

сильногазированные напитки, оно превратилось в видовое наименование товара, производство которого не связано с конкретным производителем и вошло во всеобщее употребление для обозначения определенного вида безалкогольного напитка, чему свидетельствуют следующие факты:

нормативно-техническая документация и специализированная литература свидетельствуют о вхождении обозначения «БУРАТИНО» в широкий обиход и специальную отрасль производства – промышленность безалкогольных напитков;

обозначение «БУРАТИНО» применялось для идентификации одноименного напитка несколькими десятками производителей практически на всей территории большинства республик бывшего СССР;

обозначение «БУРАТИНО» широко известно потребителям на всей территории Республики Беларусь и воспринимается ими как наименование конкретного вида безалкогольного напитка с традиционным хорошо знакомым вкусом;

в сознании потребителей обозначение «БУРАТИНО» не ассоциируется с каким-либо производителем, в связи с чем не представляется возможным говорить о возможности каким-либо образом выделить, индивидуализировать обладателя прав на словесное обозначение «БУРАТИНО».

Ранее заявитель уже обращался в государственное учреждение «Национальный центр интеллектуальной собственности» (далее – НЦИС) с просьбой отказать ОАО «КРИНИЦА» в продлении срока действия регистрации товарного знака, указывая на тот факт, что регистрация ТЗ «БУРАТИНО» противоречит действующим нормам Закона о товарных знаках, на что получил ответ, что правовая охрана товарного знака прекращается и регистрация товарного знака аннулируется, если связанные с регистрацией действия владельца товарного знака признаны антимонопольным органом недобросовестной конкуренцией (подпункт 1.3 пункта 1 статьи 25 Закона о товарных знаках). В дальнейшем срок действия регистрации ТЗ «БУРАТИНО» был продлен до 29.12.2029.

Согласно статье 28 Закона запрещается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров.

Заявитель считает, что использование ОАО «КРИНИЦА» ТЗ «БУРАТИНО» представляет собой акт недобросовестной конкуренции, выразившийся в приобретении им исключительных прав на товарный знак, ранее уже широко используемый конкурентами для обозначения конкретного вида безалкогольного газированного напитка с традиционным хорошо знакомым вкусом, но не зарегистрированный в установленном законодательством порядке. Этот производитель,

не вкладывая каких-либо средств в рекламу или популяризацию напитка «БУРАТИНО», воспользовался плодами многолетней производственной деятельности предприятий-производителей, сформировавших узнаваемость данного напитка среди потребителей, а также его широкую популярность, присвоил себе результаты труда ученых и специалистов Всесоюзного научно-исследовательского института пиво-безалкогольной промышленности. Действия ОАО «КРИНИЦА», связанные с регистрацией и использованием ТЗ «БУРАТИНО», направлены не на защиту своих интеллектуальных прав, а на создание условий для злоупотребления этими правами в целях вытеснения конкурентов с рынка.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьей 28 Закона, заявитель просит:

признать действия ОАО «КРИНИЦА», связанные с регистрацией и использованием ТЗ «БУРАТИНО», актом недобросовестной конкуренции;

вынести в адрес НЦИС предписание об аннулировании регистрации ТЗ «БУРАТИНО».

ОАО «КРИНИЦА» по существу вопроса пояснило, что является владельцем ТЗ «БУРАТИНО» в отношении товаров класса 32 МКТУ.

Основанием для направления в адрес ООО «Стас Интернешнл» письма от 17.10.2019 № 14-18/2411, а также писем иным производителям послужил проведенный сотрудниками ОАО «КРИНИЦА» мониторинг торговых сетей, в результате которого стало известно о неправомерном использовании некоторыми предприятиями зарегистрированного обществом ТЗ «Буратино» и нанесении тем самым ущерба правам и законным интересам ОАО «КРИНИЦА».

Письма о запрете неправомерного использования интеллектуальной собственности ОАО «КРИНИЦА» были направлены следующим хозяйствующим субъектам: индивидуальному предпринимателю Шлык З.Л. (Российская Федерация), ООО «Каскад» г.Борисов, ОАО «Дятловский ликеро-водочный завод «Алгонь», ООО «Маркетинг-Центр», ООО «Стас интернешнл», Ушачское районное потребительское общество, УП «Червенский производственно-пищевой завод», Гомельское областное потребительское общество, Гродненское областное потребительское общество.

Ответы о прекращении неправомерного использования интеллектуальной собственности ОАО «КРИНИЦА» были получены от: ООО «Каскад», ОАО «Дятловский ликеро-водочный завод «Алгонь», ООО «Стас интернешнл», УП «Червенский производственно-пищевой завод», Гомельское областное потребительское общество, Гродненское областное потребительское общество.

Некоторые хозяйствующие субъекты обратились с просьбой дать разрешение на выработку имеющейся на складах организаций этикеточной продукции. ОАО «КРИНИЦА», понимая возникшие сложности, такие разрешения дало. Всем контрагентам в телефонных беседах было предложено рассмотреть возможность получения законных прав на использование ТЗ «БУРАТИНО» в рамках лицензионных договоров.

В связи с тем, что к ОАО «КРИНИЦА» юридические лица и индивидуальные предприниматели за предоставлением неисключительных прав на использование ТЗ «БУРАТИНО» ранее не обращались, такие разрешения не выдавались.

ОАО «КРИНИЦА» в ноябре 2019 года продлило срок регистрации ТЗ «БУРАТИНО» по 29.12.2029, причем при продлении срока регистрации ТЗ проблем не возникало, никакие юридические лица, в том числе ООО «Стас интернешнл», за отменой регистрации ТЗ «БУРАТИНО» не обращались.

НЦИС информировал МАРТ о том, что в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Республики Беларусь по состоянию на 20.03.2020 зарегистрировано шесть товарных знаков, содержащих обозначение «БУРАТИНО»: № 15060, 25375, 25375А, 26154, 26154А, 44592.

НЦИС подтвердил информацию о том, что владельцем товарного знака № 15060 по 32 классу МКТУ – напитки безалкогольные, в том числе фруктовые, сарсапарель; лимонады; щербеты (напитки); оршад; молоко миндальное (напиток); газированные воды; вода содовая, сельтерская, литиевая, столовая; минеральные воды (напитки); составы для изготовления газированных вод; составы для изготовления минеральных вод; соки овощные; соки фруктовые; сиропы для лимонадов и напитков; напитки на основе молочной сыворотки; экстракты фруктовые и овощные безалкогольные; порошки и таблетки для изготовления напитков; порошки и таблетки для изготовления газированных напитков; эссенции для изготовления напитков – является ОАО «КРИНИЦА».

Изображение ТЗ «БУРАТИНО» в соответствии со свидетельством –

БУРАТИНО

С целью всестороннего рассмотрения вопроса МАРТ направлены запросы в Белорусский государственный концерн пищевой промышленности (далее – Белгоспищепром, концерн), Белорусский республиканский союз потребительских обществ (далее – Белкоопсоюз), Государственный комитет по стандартизации Республики Беларусь (далее – Госстандарт) о:

времени появления на товарных рынках Республики Беларусь безалкогольного газированного напитка «БУРАТИНО»;

производителях безалкогольного газированного напитка «БУРАТИНО»;

рецептуре, регламентирующей в настоящее время производство данного напитка, и изменениях в рецептуре на протяжении его производства;

государственных стандартах Республики Беларусь, регламентирующих производство напитка безалкогольного газированного «БУРАТИНО».

Белгоспищепром информировал МАРТ, что согласно СТБ 1450-2010 «Технологическая документация. Рецептура. Общие требования к разработке» рецептуру на изготовление продукции, в том числе напитки безалкогольные газированные, утверждает руководитель (заместитель руководителя) разработчика (изготовителя) продукции, который и является ее держателем. Концерн не осуществляет согласование или регистрацию рецептов на изготовление указанной категории продукции.

Белкоопсоюз сообщил, что не является держателем подлинников технологической документации (технические условия, технологическая инструкция, рецептуры) для выпуска безалкогольных напитков газированных, так как производители системы потребительской кооперации являются отдельными юридическими лицами, которые разрабатывают и утверждают указанную документацию самостоятельно либо приобретают таковую у фирм, осуществляющих производство и (или) распространение пищевых добавок (СООО «Ароматик»).

Из десяти предприятий системы Белкоопсоюза, выпускающих безалкогольные напитки газированные, трое производили напиток безалкогольный газированный с названием «БУРАТИНО»:

Ушачский филиал Витебского областного потребительского общества (далее – облпотребобщество), Мостовский и Вороновский филиалы Гродненского облпотребобщества – с 2012 года; Октябрьский филиал Гомельского облпотребобщества – с 2014 года.

Белкоопсоюз также информировал, что согласно сведениям, полученным от подведомственных организаций, безалкогольный газированный напиток со вкусом и ароматом «БУРАТИНО» на предприятиях кооперативной промышленности выпускался с 1967 года, однако письменных доказательств, подтверждающих данную информацию, не представил.

Госстандарт информировал МАРТ, что в настоящее время в республике действуют государственные стандарты, распространяющиеся на безалкогольные напитки: ГОСТ 28188-89 «Напитки безалкогольные. Общие технические условия» и СТБ 539-2006 «Напитки безалкогольные. Общие технические условия». Однако, учитывая, что данные стандарты являются стандартами общих технических условий, в них не установлены требования к конкретным

наименованиям безалкогольных газированных напитков, в том числе к безалкогольному напитку газированному «БУРАТИНО».

Госстандартом представлена информация о ранее действовавших и действующих в настоящее время в Республике Беларусь документах на безалкогольные газированные напитки, а также тексты стандартов: ГОСТ 28188-89 «Напитки безалкогольные. Общие технические условия», РСТ БССР 539-89 «Напитки безалкогольные национальные. Общие технические условия», СТБ 539-94 «Напитки безалкогольные национальные. Общие технические условия», СТБ 539-2006 «Напитки безалкогольные. Общие технические условия», СТБ 539-2019 «Напитки безалкогольные. Общие технические условия».

Госстандарт также сообщил, что по состоянию на 21.05.2020 в государственном каталоге продукции, сформированном в результате функционирования Государственной системы каталогизации продукции (далее – ГСКП), отсутствует информация об изготовителях безалкогольного газированного напитка «БУРАТИНО».

Справочно:

Регистрация продукции в ГСКП является добровольной для субъектов хозяйствования Республики Беларусь (за исключением продукции, выпускаемой по техническим условиям, подлежащим государственной регистрации).

Белорусская торгово-промышленная палата информировала, что в 2017-2019 годах сертификаты продукции собственного производства на напиток с названием «БУРАТИНО» были выданы ООО «Каскад» и ООО «Стас интернешнл».

МАРТ также направлены запросы тринадцати хозяйствующим субъектам, осуществляющим розничную торговлю, о производителях (резидентах и нерезидентах), выпускающих безалкогольный газированный напиток «БУРАТИНО», с которыми заключены контракты на поставку данной продукции.

Данный опрос показал, что по состоянию на июль-август 2020 года в розничной торговой сети г.Минска реализовывался безалкогольный газированный напиток «БУРАТИНО» следующих производителей: ООО «Маркетинг Центр» (торговая марка «Вейнянский Родник», по лицензионному договору с ООО «Завод безалкогольных напитков «Вейнянский Родник»); ООО «Каскад»; ОАО «КРИНИЦА»; ООО «Стас интернешнл»; ИП Иванченко Н.А., ИП Шлык З.Л., ООО «Национальная водная компания «Ниагара» (Российская Федерация) (далее – ООО «НВК «Ниагара»).

С учетом представленной информации, а также сведений, полученных в ходе самостоятельно проведенного обследования торговых объектов и интернет-мониторинга, МАРТ с целью установления временного периода, в который выпускался безалкогольный газированный напиток «БУРАТИНО» и документального подтверждения начала

производства данного напитка были сделаны запросы двадцати хозяйствующим субъектам, в разные годы выпускавшим (продолжающим выпускать) безалкогольный напиток «БУРАТИНО»: ОАО «КРИНИЦА»; ООО «Стас интернешнл»; Гродненское облпотребобщество; Витебское облпотребобщество; Ушачский филиал Витебского облпотребобщества; Ивановское районное потребительское общество; Октябрьский филиал Гомельского облпотребобщества; УП «Червенский производственно-пищевой завод»; ООО «КАСКАД»; филиалы «Слонимский виноводочный завод» и «Новогрудский винзавод» ОАО «Дятловский ликероводочный завод «Алгонь»; ООО «Маркетинг-Центр»; ООО «Завод «Вейнянский родник»; ООО «Двинский Бровар»; ОАО «Лидское пиво»; ГУ «Гомельоблпром»; ИП Шлык З.Л. (Российская Федерация); ИП Иванченко Н.А. (Российская Федерация); ООО «НВК «Ниагара»; ООО «ПК «Аквалайф» (Российская Федерация).

ОАО «КРИНИЦА» письмом от 20.07.2020 за подписью главного инженера _____ проинформировало, что *«...с какого времени выпускает напиток «БУРАТИНО» доподлинно неизвестно, однако, ...найден журнал контроля готовой продукции цеха безалкогольных напитков, начатый 02.05.1996, с отметкой о выпуске напитка «БУРАТИНО». Кроме того, найдены документы о расходе сырья при производстве напитка «БУРАТИНО» за 1996-1997 годы, а также рецептура 2012 г....»*.

Позже письмом от 07.09.2020 за подписью начальника юридического управления _____ ОАО «КРИНИЦА» информировало, что выпуск безалкогольного газированного напитка «БУРАТИНО» производится предприятием на постоянной основе с 1992 г., однако доказательств данного факта не представило.

ОАО «КРИНИЦА» сообщило, что в связи с тем, что с момента регистрации ТЗ «БУРАТИНО», т.е. с 2002 года, прошло 18 лет, *«...в штате ОАО «КРИНИЦА» отсутствуют сотрудники, которые могут указать на причины регистрации ТЗ «БУРАТИНО», предполагаем, что товарный знак регистрировался для защиты интересов Общества...»*.

ООО «Стас интернешнл» сообщило, что напиток безалкогольный газированный «БУРАТИНО» им производится с декабря 2016 года. Производство данного вида напитка регламентируется государственным стандартом Республики Беларусь СТБ 539-2019 «Напитки безалкогольные. Общие технические условия», утвержденным и введенным в действие с 1 июля 2019 г. постановлением Государственного комитета по стандартизации Республики Беларусь от 8 апреля 2019 г. № 24, заменившим собой государственный стандарт Республики Беларусь СТБ 539-2006 «Напитки безалкогольные. Общие технические условия», и рецептурой РЦ ВУ 790772183/016-2016 «Напиток

безалкогольный газированный «БУРАТИНО», утвержденной руководителем предприятия и согласованной ГУ «Республиканский центр гигиены, эпидемиологии и общественного здоровья».

Заявитель также пояснил, что после получения письма ОАО «КРИНИЦА» с требованием прекратить любое использование ТЗ «БУРАТИНО» в связи с тем, что указанный товарный знак уже зарегистрирован ОАО «КРИНИЦА», ООО «Стас интернешнл» связывалось по телефону с представителем ОАО «КРИНИЦА» с вопросом о разрешении использования данного товарного знака в своей предпринимательской деятельности, однако положительного решения вопроса достигнуто не было.

Филиал «Новогрудский винзавод» ОАО «Дятловский ликеро-водочный завод «Алгонь» являлся производителем безалкогольного напитка «БУРАТИНО» с апреля 2009 года.

Филиал «Слонимский вино-водочный завод» ОАО «Дятловский ликеро-водочный завод «Алгонь» пояснил, что *«...на предприятии за давностью лет не сохранилось архивных данных, позволяющих подтвердить факт выпуска «Слонимским винно-водочным заводом» безалкогольного напитка «БУРАТИНО» до мая 1996 г.»*, но представил письменные показания работника, начальника производственной лаборатории, которая пояснила, что *«...трудовую деятельность на заводе начала с июня 1988 г. В тот период на предприятии выпускали большой ассортимент безалкогольных напитков, в том числе и напиток «БУРАТИНО»...»*.

Октябрьский филиал Гомельского областного потребительского общества являлся производителем безалкогольного газированного напитка «БУРАТИНО» с 2014 года. После получения письменного запрета ОАО «КРИНИЦА» на использование ТЗ БУРАТИНО предприятие обратилось к владельцу вышеуказанного товарного знака с просьбой о разрешении на производство данного напитка на законных основаниях. ОАО «КРИНИЦА» предложило получить простую неисключительную лицензию на ТЗ «БУРАТИНО» при условии выплаты лицензионного вознаграждения в размере 5000 руб. в год, что для предприятия явилось экономически нецелесообразным.

ООО «Маркетинг-Центр» являлся производителем безалкогольного газированного напитка «100 % Лето «БУРАТИНО» с 2016 года; «Вейнянский Родник «БУРАТИНО» – с 2017 года.

В материалах дела имеется ответ ОАО «КРИНИЦА» от 12.08.2020 на запрос ООО «Маркетинг-Центр» о возможности использования последним ТЗ «БУРАТИНО», в котором ОАО «КРИНИЦА» сообщает, что выпускает указанный напиток *«...более 10 лет и планирует продолжить производство данного продукта. Выпуск безалкогольного напитка «БУРАТИНО» занимает значимую долю в товарном портфеле данной*

категории ...и имеет положительную динамику реализации...». Учитывая изложенное, ОАО «КРИНИЦА» «...считает нецелесообразным передачу прав на использование торговой марки «БУРАТИНО» вторым лицам.».

ООО «НВК «Ниагара» проинформировало, что не осуществляет поставки безалкогольного газированного напитка под торговой маркой «БУРАТИНО» на территорию Республики Беларусь, не располагает информацией об ОАО «КРИНИЦА», не получало от ОАО «КРИНИЦА» каких-либо требований и писем.

УП «Червенский производственно-пищевой завод» производил напиток безалкогольный «БУРАТИНО» с 1990 г. (документов, подтверждающих начало выпуска напитка, хозяйствующий субъект за давностью лет не имеет).

Гродненское облпотребобщество информировало, что его предприятия производили безалкогольный напиток «БУРАТИНО» на протяжении свыше 30 лет, однако письменных доказательств не представило, так как документы по безалкогольному производству, согласно номенклатуре дел, уничтожаются по истечении сроков хранения.

ООО «Каскад» представило пояснительную записку одного из учредителей и основателей предприятия , в которой он свидетельствует о производстве напитка безалкогольного газированного «БУРАТИНО» с момента образования предприятия, то есть с 22.08.1995.

Также в материалах дела имеется пояснительная записка и копия трудовой книжки бывшей сотрудницы ООО «Каскад» , которая подтверждает выпуск данного напитка с момента ее трудоустройства (с июля 1996 г.).

ООО «Каскад», опираясь на свидетельские показания и , подтвердило факт непрерывного производства безалкогольного газированного напитка «БУРАТИНО» с момента основания предприятия и до февраля 2020 года (до момента, когда стало известно о том, что правообладателем ТЗ является ОАО «КРИНИЦА»).

Ивановское районное потребительское общество сообщило, «...что безалкогольные напитки, в том числе напиток, в названии которого имеется слово «Буратино», выпускались предприятием с советских времен, однако подтвердить это документально не представляется возможным, так как бухгалтерская отчетность того периода уничтожена в связи с истечением срока хранения, а в архив такие документы не сдаются...». В качестве доказательства предприятие представило письменное пояснение ветерана потребительской кооперации, бывшего директора филиала «Кооппром» Ивановского районного потребительского общества , в котором тот подтверждает, что в период его работы с 01.10.1980 по 13.02.2017

в безалкогольном цеху предприятия выпускался широкий ассортимент безалкогольных напитков газированных, в том числе «БУРАТИНО».

Ушачский филиал Витебского облпотребобщества сообщил, что производил безалкогольный газированный напиток «Весёлый БУРАТИНО» с июля по декабрь 2019 года и в январе, марте, апреле 2020 года.

ООО «Двинский бровар» (правопреемник ГП «Витебский пивоваренный завод») сообщило, что со слов сотрудника предприятия, принятой на работу на ГП «Витебский пивоваренный завод» в 1986 году инженером-технологом, безалкогольный газированный напиток «БУРАТИНО» к тому времени уже выпускался на данном предприятии.

Предприятие также представило копию этикетки безалкогольного газированного напитка «БУРАТИНО», оригинал которой хранится у местного коллекционера.

На представленной коллекционером копии этикетки указано, что данный напиток выпускался на Витебском пивзаводе (данное наименование производителя указано на этикетке) в соответствии с ОСТ 18-117-73.

Одновременно ООО «Стас интернешнл» были представлены изображения этикеток безалкогольного напитка «БУРАТИНО», производимого на белорусских предприятиях: ПО «Гомельпищепром», Оршанский пивзавод, Лидский пивзавод и Витебский пивзавод (данные наименования производителей указаны на этикетках). На этикетках данных производителей указан ОСТ 18-117-82.

По информации Государственного учреждения «Гомельоблпром», до мая 1996 г. на Гомельском пивзаводе работал цех по производству безалкогольных напитков, в котором осуществлялся выпуск безалкогольного газированного напитка «БУРАТИНО». До введения в действие ГОСТ 28188-89 «Напитки безалкогольные. Общие технические условия» напиток «БУРАТИНО» действительно производился по ОСТ 18-117-82. Данная информация подтверждается бывшим работником Гомельского пивзавода

В своем письменном пояснении указала, что с 1984 года работала на Гомельском пивзаводе в должности старшего мастера участка приготовления пива, инженера-технолога по качеству и стандартам и подтвердила, что в период ее трудовой деятельности на пивзаводе производился напиток безалкогольный газированный «БУРАТИНО» в стеклянной бутылке (0,5 л).

ОАО «Лидское пиво» (правопреемник ЗАО «Лидский пивзавод») представило копии приказов, позволяющие подтвердить факт выпуска данным производителем безалкогольного газированного напитка «БУРАТИНО»:

приказ от 05.01.1995 № 6 «О цене на пиво, напитки, настойки, вино», которым с 06.01.1995 утверждались свободно-отпускные цены на выпускаемую продукцию, в том числе напитков «БУРАТИНО» 0,5 л;

приказ от 04.04.1996 № 112 «О цене на напитки», которым с 04.04.1996 утверждались свободно-отпускные цены на напитки, в том числе и на напиток «БУРАТИНО» 0,5 л;

приказ от 15.07.1999 № 305, которым с 16.07.1999 утверждались свободно-отпускные цены на продукцию, в том числе напитков «БУРАТИНО» 0,5 л;

приказ от 30.07.1999 № 330, которым с 01.08.1999 утверждались свободно-отпускные цены на продукцию, в том числе напитков «БУРАТИНО» 0,5 л;

приказ от 15.05.2001 № 259, которым с 15.05.2001 утверждались свободно-отпускные цены на напитки безалкогольные, в том числе напитков «БУРАТИНО» 0,5 л;

приказ от 27.12.2001 № 720, которым с 28.12.2001 утверждались свободно-отпускные цены на продукцию, в том числе напитков «Либерти БУРАТИНО» 0,5 л;

приказ от 07.03.2002 № 137, которым с 07.03.2002 утверждались свободно-отпускные цены на продукцию, в том числе напитков «БУРАТИНО 1999» 0,5 л;

приказ от 15.03.2002 № 148, которым с 15.03.2002 утверждались свободно-отпускные цены на продукцию, в том числе напитков «БУРАТИНО 1999» 0,5 л.

ОАО «Лидское пиво» также представило копии оригиналов этикеток безалкогольного газированного напитка «БУРАТИНО», имеющих у местного коллекционера, проживающего в г. Лида. На данных этикетках указаны ОСТ 18-117-82, ОСТ 18-117-73, Госагропром БССР, Лидапивпром и производитель – Лидский пивзавод, что подтверждает факт выпуска данным предприятием напитка «БУРАТИНО» в 1970-1980 гг. 20 века.

Таким образом, опрошенные хозяйствующие субъекты Республики Беларусь подтвердили тот факт, что безалкогольный напиток «БУРАТИНО» выпускался на территории Республики Беларусь начиная с 70-х годов 20-го века.

Кроме того, учреждение «Зональный государственный архив в г. Лиде» (далее – архив) представило копии следующих документов:

приказа от 12.09.1975 № 293 «О выпуске безалкогольных напитков», который содержит информацию о производстве безалкогольного газированного напитка «БУРАТИНО»: *«Напиток «Буратино» производить по рецептурам, утвержденным Главпивом Минпищепрома СССР от 12.09.73 в количестве не более 10% от общего объема производства б/а напитков»;*

сведений о выполнении плана производства б/а напитков за январь-декабрь 1988 г., содержащих данные о плановом и фактическом выпуске напитка безалкогольного газированного «БУРАТИНО» в 1988 г.;

приказа от 17.04.1992 № 66 об утверждении с 18.04.1992 свободных розничных цен для пивзаводского магазина, в том числе на напиток безалкогольный газированный «БУРАТИНО (1 руб. 60 коп.);

приказа от 13.08.1993 № 174 «О цене на пиво и напитки» о внедрении с 16.08.1993 свободно-отпускных цен на б/а напитки, в том числе и на напиток безалкогольный газированный «БУРАТИНО».

Одновременно архивом представлена архивная справка следующего содержания:

«В документах архивного фонда Р-34 «Арендное предприятие Лидский ордена Почета пивоваренный завод, г.Лиды Гродненской области»:

в объяснительной записке к годовому отчету за 1978 год имеются сведения об аттестации напитка «Буратино» по высшей категории качества;

в объяснительной записке к годовому отчету за 1981 год имеется информация о том, что напиток «Буратино» пользуется спросом, в 1981 году напитка «Буратино» выпущено на 24 тыс. дал. (так в документе) больше, чем в 1980 году.»

МАРТ в ходе мониторинга в глобальной компьютерной сети Интернет по ссылке: <https://fishki.net/2786989-sovetskie-limonad---nemnogo-solnca-v-holodnoj-vode.html/gallery-112259/https://quibbll.com/stil/kak-delali-sovetskuyu-gazirovku/29120/> обнаружено изображение этикетки безалкогольного газированного напитка «БУРАТИНО» производства «Слоним винзавод» с указанием на то, что данный напиток выпускался в соответствии с ОСТ 18-117-73 (что означает выпуск данного напитка в соответствии с Общесоюзным стандартом 1973 года);

по ссылке: https://www.google.com/search?q=%D0%BC%D0%B8%D0%BD%D0%B5%D1%80%D0%B0%D0%BB%D1%8C%D0%BD%D1%8B%D0%B5+%D0%B2%D0%BE%D0%B4%D1%8B+%D0%B1%D1%81%D1%81%D1%80+%D1%84%D0%BE%D1%82%D0%BE&rlz=1C1GCEU_ruBY894BY894&hl=ru&source=lnms&tbn=isch&sa=X&ved=2ahUKEwit7p2Q14PsAhVLAxAINUZkBEMQ_AUoAXoECAwQAw&biw=1920&bih=937#imgc=w_AOYx1jDDjdyM – изображение этикетки безалкогольного газированного напитка «БУРАТИНО» производства «Витебский пивзавод», на которой указано, что данный напиток выпускался в соответствии с РСТ БССР 238-72.

Кроме того, Всероссийский научно-исследовательский институт пивоваренной, безалкогольной и винодельческой промышленности – филиал Федерального государственного бюджетного научного

учреждения «Федеральный научный центр пищевых систем им. В.М.Горбатова» РАН (Российская Федерация) на запрос МАРТ сообщил, что рецептура РЦ 10-5031536-68-90 «Напиток «Буратино» была включена в «Сборник рецептов на напитки безалкогольные по ГОСТ 28188-89 «Напитки безалкогольные. Общие технические условия», утвержденный заместителем генерального директора Научно-производственного объединения напитков и минеральных вод Поляковым В.А., 26 апреля 1990 г. Сборник включал рецептуры на безалкогольные напитки, выпускаемые в больших объемах на всей территории СССР.

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

ООО «Стас интернешнл» и ОАО «КРИНИЦА» имеют один вид деятельности - производство минеральной воды, питьевой воды, а также безалкогольных напитков (код ОКЭД – 11070), общие географические границы деятельности – Республика Беларусь, являются конкурентами на товарном рынке безалкогольных напитков.

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

Под недобросовестной конкуренцией в соответствии с абзацем десятым статьи 1 Закона понимаются 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.

Материалами дела установлено, что до подачи в 2002 году ОАО «КРИНИЦА» заявки на регистрацию ТЗ «БУРАТИНО» в отношении безалкогольного газированного напитка словесное обозначение «БУРАТИНО» уже использовалось в качестве названия безалкогольного напитка другими производителями Республики Беларусь, а еще ранее БССР.

Представленная в ходе проведения антимонопольного расследования нормативно-техническая документация свидетельствует о вхождении обозначения «БУРАТИНО» в широкий обиход и специальную отрасль промышленности – производство безалкогольных напитков как название конкретного вида безалкогольного напитка.

В результате длительного (на протяжении более чем сорока пяти

лет) применения широким кругом белорусских производителей безалкогольных газированных напитков обозначения «БУРАТИНО» для маркировки товаров 32 класса МКТУ – напитки безалкогольные – оно превратилось в наименование товара, производство которого не связано с конкретным производителем.

Обозначение «БУРАТИНО» применялось для идентификации одноименного напитка рядом производителей на всей территории Республики Беларусь, а также БССР.

По информации, полученной от производителей, безалкогольный газированный напиток «БУРАТИНО» пользовался спросом у потребителей в разные годы его выпуска (имеются официальные документы, начиная с 1975 года).

О популярности данного безалкогольного газированного напитка также свидетельствует факт его упоминания и демонстрации в произведениях советского киноискусства (например, художественный кинофильм «Ты – мне, я – тебе» производства киностудии «Мосфильм», 1976 год, на 43 минуте 15 секунде, ссылка: <https://cinema.mosfilm.ru/films/34553/>).

Таким образом, обозначение «БУРАТИНО» широко известно потребителям на всей территории Республики Беларусь и воспринимается ими как наименование конкретного вида безалкогольного газированного напитка с традиционным хорошо знакомым вкусом.

ОАО «КРИНИЦА» пояснило, что в 2002 году ТЗ «БУРАТИНО» регистрировался «для защиты интересов Общества».

Материалами делами установлено, что на момент подачи ОАО «КРИНИЦА» заявки на регистрацию ТЗ «БУРАТИНО» (29.12.1999), а также на момент регистрации ОАО «КРИНИЦА» ТЗ «БУРАТИНО» № 15060 безалкогольный газированный напиток с таким же названием выпускался и другими белорусскими производителями (ООО «Каскад», ЗАО «Лидский пивзавод» и др.).

Общество, являясь правообладателем ТЗ «БУРАТИНО», вплоть до 2019 года не предпринимало каких-либо мер по защите права на зарегистрированный знак, а в 2019-2020 годах неожиданно для других производителей разослало им письма о запрете на использование ТЗ «БУРАТИНО».

Все опрошенные производители утверждают, что до момента получения запрета на использование ТЗ «БУРАТИНО» не располагали информацией о том, что его правообладателем является ОАО «КРИНИЦА».

Учитывая изложенное, можно полагать, что действия ОАО «КРИНИЦА» по приобретению и использованию ТЗ «БУРАТИНО» имеют направленность на получение преимуществ в предпринимательской деятельности.

В соответствии с абзацем 2 статьи 28 Закона запрещается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров.

ОАО «КРИНИЦА» не является автором словесного обозначения «БУРАТИНО»; не является разработчиком первоначальной рецептуры данного напитка с традиционным хорошо знакомым «вкусом детства»; не являлось на момент регистрации товарного знака единственным или первым производителем указанного напитка на территории Республики Беларусь; не вкладывало средств в рекламу данного продукта.

Таким образом, действия ОАО «КРИНИЦА» по приобретению исключительных прав на ТЗ «БУРАТИНО», ранее уже широко используемый конкурентами для обозначения определенного вида безалкогольного напитка, но не зарегистрированный в установленном законодательством порядке, являются действиями по вытеснению конкурентов с рынка, то есть действиями недобросовестными, неразумными и подлежат квалификации как акт недобросовестной конкуренции.

Согласно части первой пункта 2 статьи 14 ГК, под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Исходя из определения недобросовестной конкуренции, для установления факта нарушения антимонопольного законодательства в части осуществления недобросовестной конкуренции достаточно самой возможности причинения убытка конкурентам.

Действия ОАО «КРИНИЦА» способны причинить убытки ООО «Стас Интернешнл» в виде упущенной выгоды.

Справочно:

По информации, полученной от ООО «Стас интернешнл», сумма понесенных заявителем убытков составила 1 000 000 руб., из них остатки сырья на сумму 100 000 руб., упущенная выгода в размере 900 000 руб.

ООО «Каскад» сообщило, что до момента получения от ОАО «КРИНИЦА» запрета на использование ТЗ, ООО «Каскад» была закуплена этикетка с наименованием напитка «БУРАТИНО» в количестве 10 000 шт., однако в производство данный напиток запущен не был, в результате чего ООО «Каскад» понесены убытки (сумма понесенных убытков не указана).

ООО «Стас интернешнл» в своем заявлении упоминает конкретный безалкогольный газированный напиток, в названии которого присутствует словесное обозначение «БУРАТИНО».

В документах, подтверждающих выпуск безалкогольного газированного напитка «БУРАТИНО» (приказах, архивной справке, показаниях свидетелей), упоминается именно безалкогольный газированный напиток с таким названием.

В настоящее время производство данного напитка регламентируется государственным стандартом Республики Беларусь СТБ 539-2019 «Напитки безалкогольные. Общие технические условия».

Требования СТБ 539-2019 распространяются исключительно на производство безалкогольных напитков.

Таким образом, обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, и имеющимися доказательствами подтверждается наличие совокупности признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного абзацем вторым статьи 28 Закона, в действиях ОАО «КРИНИЦА», выразившихся в приобретении и использовании ТЗ «БУРАТИНО» в отношении товара «безалкогольные напитки», а также запрете использования данного ТЗ другими производителями безалкогольных напитков.

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

РЕШИЛО:

Установить факт наличия нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного абзацем вторым статьи 28 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-3 «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях открытого акционерного общества «КРИНИЦА», связанных с приобретением и использованием исключительного права на товарный знак «БУРАТИНО» по свидетельству № 15060 в отношении товара «напитки безалкогольные» 32 класса Международной классификации товаров и услуг.

Признать наличие оснований для вынесения предписания и отсутствие оснований для совершения антимонопольным органом иных действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

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

Первый заместитель Министра,
председатель комиссии



И.В. Вежновец