

РЕШЕНИЕ № 292/39-220

31.07.2020 14:30

г. Минск

Министерство антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь (далее – МАРТ) по результатам рассмотрения комиссией МАРТ по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства, действующей на основании полномочий, предоставленных приказом Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь от 14 декабря 2016 г. № 133 «О создании комиссии по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства», в соответствии с Законом Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-3 «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон) заявления частного торгового унитарного предприятия «У Исмагиловых» (далее – частное предприятие «У Исмагиловых», заявитель) от 17.01.2020 б/н о нарушении антимонопольного законодательства индивидуальным предпринимателем Мышко Вячеславом Христофоровичем (далее – ИП Мышко В.Х.)

УСТАНОВИЛО:

Частное предприятие «У Исмагиловых» зарегистрировано Минским областным исполнительным комитетом 12.03.2008 в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГР) за № 690647808.

Место нахождения: Минская область, г. Клецк, ул. Победы, д. 88.

Основные виды деятельности – оказание ритуальных услуг, производство похоронных принадлежностей и товаров, розничная торговля ритуальными принадлежностями и товарами.

Географические границы деятельности – г. Клецк и Клецкий район, г. Столбцы и Столбцовский район, г. Несвиж и Несвижский район, г. Новогрудок и Новогрудский район.

Частное предприятие «У Исмагиловых» имеет подразделения (филиалы), расположенные в Минской области (г. Клецк, г. Столбцы,

г. Несвиж); Гродненской области (г. Новогрудок), до 2018 года имело филиалы в Брестской области (г. Барановичи, г. Ганцевичи).

Частное предприятие «У Исмагиловых» осуществляет свою деятельность с использованием незарегистрированного коммерческого наименования «Ритуальный центр «Память» или незарегистрированного обозначения «Память», что подтверждено:

сведениями о внесении Несвижским районным исполнительным комитетом 17 марта 2017 г. в Торговый реестр Республики Беларусь розничного торгового объекта: магазин «Ритуальный центр «Память» частного предприятия «У Исмагиловых», расположенный по адресу: г. Несвиж, ул. Ленинская, д. 21;

копиями договоров на оказание услуг ритуальным центром «Память», г. Несвиж, ул. Ленинская, д. 21, заключенных частным предприятием «У Исмагиловых» с физическими лицами за период с 22 марта 2017 г. по 29 декабря 2017 г., факт приобретения заявителем ритуальных товаров – копиями товарно-транспортных накладных за период с 28 марта 2017 г. по 29 декабря 2017 г.;

фотографиями транспортных средств, принадлежащих частному предприятию «У Исмагиловых»;

перечнем услуг, оказываемых ритуальным центром «Память», утвержденным директором Исмагиловой С.М. 16.01.2016;

копиями рекламы, размещенной в средствах массовой информации об услугах, оказываемых ритуальным центром «Память», расположенным по адресу г. Клецк, ул. Победы д. 88: даты выпуска 26 февраля 2016 г. (название издания на фотографии отсутствует), 27 августа 2016 г. (газета «Веснік Клечыны»), 8 октября 2016 г., 19 сентября 2016 г. (названия изданий на фотографиях отсутствуют) и г. Несвиж, ул. Ленинская, д. 21: даты выпуска 7 июня 2017 г., 17 февраля 2017 г. (названия изданий на фотографиях отсутствуют).

Под коммерческим незарегистрированным названием «Ритуальный центр «Память» с 2013 года осуществляло изготовление памятников и оказание ритуальных услуг частное предприятие «Суперметалл» (далее – частное предприятие «Суперметалл»).

В Торговый реестр Республики Беларусь Клецким районным исполнительным комитетом 30 мая 2013 г. внесены сведения в отношении розничного торгового объекта – магазин «Ритуальный центр «Память», расположенного по адресу: Минская область, Клецкий район, г. Клецк, ул. Победы, д. 88, принадлежащего частному предприятию «Суперметалл».

Незарегистрированное название «Память» использовалось индивидуальным предпринимателем Исмагиловым Рустамом

Ринатовичем (далее – ИП Исмагилов Р.Р.) – представлены паспорта средства наружной рекламы, с надписью: «Ритуальный центр «Память», утвержденные Клецким районным исполнительным комитетом 08.08.2009, 18.08.2009.

Справочно:

Частное предприятие «Суперметалл», частное предприятие «У Исмагиловых», ИП Исмагилов Р.Р. входят в одну группу лиц в соответствии с подпунктом 1.6 пункта 1 статьи Закона.

Заявитель полагает, что ИП Мышко В.Х. использует товарный знак «Память» по свидетельству № 61299 от 15.08.2017 (далее – товарный знак «Память») в целях недобросовестной конкуренции, а именно запрещает частному предприятию «У Исмагиловых» использовать указанное обозначение при осуществлении своей деятельности и просит установить в действиях ИП Мышко В.Х. факт нарушения антимонопольного законодательства в части осуществления недобросовестной конкуренции, связанной с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров (товарный знак «Память») и вынести ему предписание о прекращении недобросовестной конкуренции.

ИП Мышко В.Х. зарегистрирован Столбцовским районным исполнительным комитетом 12.11.2013 в ЕГР за № 691091686.

Место жительства: Минская область, г.Столбцы, ул. Мира, д. 2, корп. 2, кв. 21.

Основные виды деятельности – прочая розничная торговля непродовольственными товарами, организация похорон и связанных с ними услуг.

Географические границы деятельности – г.Дзержинск и Дзержинский район, г. Столбцы и Столбцовский район, г. Несвиж и Несвижский район, г. Узда и Узденский район, г. Клецк и Клецкий район, г.Ивенец и Ивенецкий район.

Справочно:

Об ИП Мышко В.Х. 08.10.2015 внесены сведения в Торговый реестр Республики Беларусь в части сведений о розничном торговом объекте – ритуальное агентство «Память», Минская область, г. Несвиж, пер. 1-й Советский, д.6, а 26.10.2016 включен в государственный информационный ресурс «Реестр бытовых услуг Республики Беларусь» за № 61544 в отношении услуг похоронного бюро, Минская область, г. Столбцы, ул. Мира, д. 2, корп.2, кв. 21.

По информации ГУ «Национальный центр интеллектуальной собственности» (далее – Национальный центр), Мышко В.Х. является владельцем товарного знака «Память», зарегистрированного в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания

Республики Беларусь 15.08.2017 за № 61299.

Национальным центром сообщается, что комбинированное обозначение представляет собой слово «Память» в особом шрифтовом исполнении, стилизация буквы «Т» выполнена в виде православного креста. Охраноспособный словесный элемент является доминирующим и обозначение следует воспринимать в целом, не разделяя его на составные элементы.

Справочно:

Товарный знак № 61299 зарегистрирован в отношении товаров и услуг следующих классов Международной классификации товаров и услуг:

19 класса – памятники надгробные неметаллические, включая кресты;

20 класса – гробы, фурнитура для гробов неметаллическая; урны похоронные;

26 класса – венки из искусственных цветов; венки, гирлянды искусственные;

35 класса – услуги, связанные с оптовой и/или розничной продажей товаров 19, 20, 26 классов, в том числе посредством глобальной компьютерной сети Интернет (далее – сеть Интернет);

45 класса – услуги погребальные; проведение ритуальных церемоний; услуги ритуальные, сопровождающие кремацию; услуги ритуальные, сопровождающие кремацию домашних животных.

В подтверждение факта использования товарного знака «Память» ИП Мышко В.Х. представлены счета-фактуры от 05.06.2019, 08.01.2020, 20.02.2019, 24.03.2020, несколько фотографий ценников с указанием на них данного товарного знака, вывески торгового объекта, а также реклама, размещенная в газете «Нясвіжскія навіны» 26.06.2020 и газете «Прамень» 27.06.2020.

При этом ГУ «Редакция газеты «Прамень» сообщено, что в газете от 27.06.2020 № 48 в разделе «Рэклама. Аб'явы» размещена информация об услугах похоронного агентства «Память» согласно заявке ООО «Славкомстрой» и приложена копия свидетельства о регистрации юридического лица, реклама содержит УНП рекламодателя – ООО «Славкомстрой».

Документы, подтверждающие использование обозначения «Память» до регистрации товарного знака ИП Мышко В.Х., не представлены.

Справочно:

ИП Мышко В.Х., ООО «Славкомстрой» и ООО «Вис Глобал» входят в одну группу лиц в соответствии с подпунктом 1.2 пункта 1 статьи 8 Закона (руководитель – Мышко Вячеслав Христофорович).

Досудебные претензии о прекращении незаконного использования товарного знака «Память» и нарушения прав правообладателя

ИП Мышко В.Х. направлялись в адрес ИП Иодик С.А. (13.12.2017), ИП Малиновской С.И. (13.12.2017 и 08.11.2018), частного предприятия «У Исмагиловых», частного предприятия «Суперметалл», ИП Исмагилова Р.Н. (15.12.2017 и 18.03.2019), ООО «ФИСТЭР» (26.03.2019).

Хозяйствующим субъектам, использующим обозначение «Память» и осуществляющим деятельность в других географических границах, ИП Мышко В.Х. претензии не предъявлялись – ИП Нагорная Л.В. (г. Борисов и Борисовский район, г. Жодино), ОАО «Память-В» (г. Вилейка Минская область), ЧП «Светлая память» (г. Гомель), ИП Щиренков А.Н. (г. Гомель), ИП Макаревич В.В. (г. Могилев), ООО «Память в камне» (г. Минск), ИП Шапов С.В. (Могилевская область).

Так же досудебные претензии о прекращении незаконного использовании товарного знака «Память» и нарушения прав правообладателя не направлялись ООО «Славкомстрой» и ООО «Вис Глобал».

Недобросовестной конкуренцией в соответствии с абзацем десятым статьи 1 Закона являются направленные на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности действия хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов, которые противоречат Закону, иным законодательным актам и актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности и могут причинить или причинили убытки другим конкурентам либо могут нанести или нанесли вред их деловой репутации.

Частное предприятие «У Исмагиловых» и ИП Мышко В.Х. являются конкурентами, так как осуществляют свою деятельность по оказанию ритуальных услуг, реализации ритуальных принадлежностей на одном товарном рынке, географическими границами которого являются г. Клецк и Клецкий район, г. Столбцы и Столбцовский район, г. Несвиж и Несвижский район Минской области.

Действия ИП Мышко В.Х. по приобретению и использованию исключительного права на товарный знак «Память» направлены на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности путем запрета на его использование частным предприятием «У Исмагиловых» и другими субъектами хозяйствования, осуществляющим деятельность на товарном рынке оказания ритуальных услуг, реализации ритуальных принадлежностей, о чем свидетельствуют:

а) приобретение исключительного права ИП Мышко В.Х. использовать товарный знак «Память» и запрещать использование его или словесного обозначения «Память» на территории Республики Беларусь

другими лицами;

б) возможность усиления позиций ИП Мышко В.Х. на товарном рынке оказания ритуальных услуг и реализации ритуальных принадлежностей с использованием обозначения «Память», которое использовалось частным предприятием «У Исмагиловых» в названии торгового объекта, расположенного по адресу: г. Несвиж, ул. Ленинская, 21, а также другими хозяйствующими субъектами и уже стало достаточно давно известно потребителям.

При этом ИП Мышко В.Х. было известно о данном торговом объекте, поскольку в соответствии со сведениями Торгового реестра Республики Беларусь, магазин ИП Мышко В.Х. находится на максимально приближенном расстоянии (в границах районного центра г. Несвижа Минской области) от магазина «Ритуальный центр «Память», принадлежащего частному предприятию «У Исмагиловых»;

в) возможность увеличения объема потребительского спроса ритуальных услуг и товаров не за счет собственных вложений, а имеющейся на рынке известности услуг и товаров конкурентов и их коммерческих обозначений, т.к. потребители ритуальных товаров и услуг при выборе ориентируются в том числе на слово «Память».

Претензия ИП Мышко В.Х. в адрес частного предприятия «У Исмагиловых», содержащая запрет на использование товарного знака «Память» и словесного обозначения «Память», а также на любое использование указанной последовательности символов третьими лицами в отношении товаров и услуг, указанных в свидетельстве на товарный знак, независимо от использованных цвета, размера и шрифта, является не просто ссылкой на действующее законодательство о товарных знаках, а является волеизъявлением правообладателя о незамедлительном прекращении использования товарного знака «Память».

Таким образом, ИП Мышко В.Х. являясь лицом, которое приобрело и использовало исключительное право на товарный знак «Память», предпринимал действия, направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, путем запрета на его использование частным предприятием «У Исмагиловых», осуществляющим деятельность на товарном рынке оказания ритуальных услуг и реализации ритуальных принадлежностей.

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

Действия ИП Мышко В.Х. по приобретению и использованию исключительного права на товарный знак «Память» противоречат

требованиям абзаца второй статьи 28 Закона.

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

Действия ИП Мышко В.Х. способны причинить убытки частному предприятию «У Исмагиловых», поскольку прекращение использования частным предприятием «У Исмагиловых» в своей деятельности обозначения «Память», которое в результате его использования стало известно потребителям, может привести к уменьшению выручки от реализации товаров и услуг, а также связано с необходимостью дополнительных расходов по удалению обозначения «Память» с транспортных средств, рекламных щитов и рекламных объявлений из сети Интернет.

Таким образом, обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления частного предприятия «У Исмагиловых», и имеющимися доказательствами объективно подтверждается наличие совокупности признаков недобросовестной конкуренции, запрет на которую установлен абзацем вторым статьи 28 Закона, в действиях ИП Мышко В.Х., связанных с приобретением и использованием исключительного права на товарный знак «Память» по свидетельству № 61299 в отношении товаров и услуг следующих классов Международной классификации товаров и услуг: 19 класса – памятники надгробные неметаллические, включая кресты; 20 класса – гробы, фурнитура для гробов неметаллическая; 26 класса – венки из искусственных цветов; венки, гирлянды искусственные; 35 класса – услуги, связанные с розничной продажей товаров 19, 20, 26 классов, в том числе посредством сети Интернет; 45 класса – услуги погребальные.

На основании изложенного, с учетом отраженных фактов и установленных обстоятельств, 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 развития конкуренции», в действиях индивидуального предпринимателя Мышко Вячеслава Христофоровича.

Признать наличие оснований для вынесения предписания.

Признать 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 его принятия.

Первый заместитель Министра,
заместитель председателя комиссии


И.В.Вежновец