

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта
наличия (отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
от 21 октября 2021 г. № 62

РЕШЕНИЕ № 374/51-2021

21 октября 2021 г.
14 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, 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», заявления совместного закрытого акционерного общества «НЕДРАИНВЕСТ» (далее – СЗАО «НЕДРАИНВЕСТ», Заявитель) от 04.11.2020 о нарушении антимонопольного законодательства Барановичским коммунальным унитарным производственным предприятием «Водоканал» (далее – Барановичи водоканал, предприятие) в соответствии с требованиями Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон),

УСТАНОВИЛО:

в своем заявлении СЗАО «НЕДРАИНВЕСТ» сообщило, что 13.10.2020 им стало известно, что Барановичи водоканал на сайте www.intex-press.by в рекламном материале использует товарный знак «Живая вода», принадлежащий Заявителю и используемый последним при производстве и реализации питьевой бутилированной воды «ПРОТЕРА живая вода». Такие действия со стороны Барановичи водоканал, по мнению Заявителя, противоречат статье 29 Закона.

Заявитель просит пресечь действия предприятия, способные создать смешение с деятельностью Заявителя, и выдать предписание о

прекращении действий Барановичи водоканал, нарушающих антимонопольное законодательство.

Барановичи водоканал пояснил, что с декабря 2019 г. начал устанавливать аппараты по доочистке и продаже водопроводной воды в тару потребителя под товарным знаком «Живая вода». Реализацией питьевой воды под товарным знаком «Живая вода» никогда не занимался, не рекламировал и не использовал в своей деятельности указанный товарный знак. Вся рекламная поддержка продаваемой доочищенной питьевой воды ведется предприятием через рекламу непосредственно аппаратов «Живая вода».

Потребителям продается доочищенная питьевая вода, не имеющая специального наименования и поступающая из централизованной системы питьевого водоснабжения. Доочистка и реализация воды производится в розлив посредством вендинговых (торговых) автоматов под товарным знаком «Живая вода», производимых в Российской Федерации обществом с ограниченной ответственностью

Официальный дилер последнего на территории Республики Беларусь – индивидуальный предприниматель ((далее – ИП .).

Согласно сведениям, представленным государственным учреждением «Национальный центр интеллектуальной собственности», обозначение «живая вода» входит в состав следующих охраняемых на территории Республики Беларусь товарных знаков:

№ 69478 (рис. 1), принадлежащий Вяткиной Наталье Владимировне (гражданке Российской Федерации), по 07 (аппараты торговые для продажи питьевой воды), 11 (аппараты и машины для очистки воды; приборы для фильтрования воды; установки для очистки воды; установки и аппараты для умягчения воды; фильтры для воды), 35 (услуги, связанные с продажей питьевой воды посредством автоматов торговых; услуги, связанные с продажей автоматов торговых для продажи питьевой воды; реклама воды и автоматов торговых для продажи питьевой воды), и 40 (обработка воды) классам Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ).

рис. 1



ЖИВАЯ ВОДА

№ 34958 (рис. 2), принадлежащий Заявителю по 32 (пиво, минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки и

фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков) и 39 (транспортировка, упаковка и хранение товаров) классам МКТУ.

рис. 2



По имеющейся на сайте Заявителя информации, вплоть до 2007 года на производимой Заявителем питьевой бутилированной воде размещался логотип, представляющий собой слово «ПРОТЕРА». Одновременно, чтобы осуществить поиск питьевой бутилированной воды под товарным знаком «ПРОТЕРА живая вода» в строке поиска в глобальной компьютерной сети Интернет необходимо ввести слово «протера», так как при вводе словосочетания «живая вода» первым сайтом отражен сайт завода-изготовителя аппаратов по доочистке питьевой воды. Следовательно, в товарном знаке Заявителя слово «ПРОТЕРА» выступает доминирующим элементом.

Предприятием 01.06.2006 зарегистрирован товарный знак (рис. 3) по 32, 35, 37 (строительство; ремонт; установка оборудования), 39, 40 и 42 (научные и технологические услуги и относящиеся к ним научные исследования и разработки; услуги по промышленному анализу и промышленным научным исследованиям; разработка и развитие компьютеров и программного обеспечения) классам МКТУ.

рис. 3



18.01.2007 предприятием зарегистрирован товарный знак «ВЕДА» (рис. 4) по 32 (пиво, минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков) и 35 (услуги, связанные с продажей питьевой воды посредством автоматов торговых; услуги, связанные с продажей автоматов торговых для продажи питьевой воды; реклама воды и автоматов торговых для продажи питьевой воды) классам МКТУ.



рис. 4

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.

Антимонопольным органом для квалификации действий предприятия как акта недобросовестной конкуренции оценке подлежал факт использования словосочетания «Живая вода» в рекламном материале, размещенном на сайте www.intex-press.by.

Заявитель и предприятие являются хозяйствующими субъектами, что подтверждается представленными копиями свидетельств о государственной регистрации.

Заявитель – юридическое лицо, занимающееся производством и реализацией безалкогольных напитков, минеральных вод и других вод в бутылках. Географические границы деятельности Заявителя, связанные с производством и реализацией безалкогольных напитков, минеральных вод и других вод в бутылках – Республика Беларусь.

Барановичи водоканал – коммунальное предприятие, которое, кроме оказания жилищно-коммунальных услуг в части водоотведения и водоснабжения, реализует питьевую бутилированную воду под товарным знаком «ВЕДА», а также приобретает и устанавливает (за счет и силами поставщика – ИП _____, аппараты по многоступенчатой доочистке водопроводной воды и воды из водопроводных скважин на основе обратноосмотических и нанофильтрационных мембран под товарным знаком «Живая вода» и продажей питьевой воды в розлив в тару потребителя, не имеющей специального наименования.

Ввиду того, что Барановичи водоканал и Заявитель реализуют питьевую бутилированную воду и географические границы их деятельности совпадают, вышеназванные субъекты являются конкурентами на рынке реализации питьевой бутилированной воды.

На товарном рынке реализации питьевой воды, очищенной посредством вендинговых (торговых) автоматов, Заявитель и предприятие конкурентами не являются.

Реализация воды, очищенной посредством вендинговых (торговых) автоматов, выделена в отдельный товарный рынок на основании следующего:

1. различны способы приобретения.

Питьевую бутилированную воду можно приобрести при посещении торгового объекта в рамках режима работы торгового объекта либо через

интернет-магазин в период режима работы курьерской службы доставки. Приобрести питьевую воду, очищенную аппаратами, возможно только при посещении места, где указанный аппарат размещен в любой день и в любое время, в зависимости от желания и потребностей потребителя.

Так, питьевую воду, производимую Заявителем, можно приобрести на сайте интернет-магазина <https://vadavoz.by> либо в торговых объектах, с которыми у Заявителя заключен договор поставки. А питьевую воду, очищенную аппаратами, можно приобрести в месте установки аппарата по всей территории Республики Беларусь;

2. различны качественные характеристики.

Качественные характеристики питьевой бутилированной воды зависят от того, какого объема идет фасовка (розлив) питьевой бутилированной воды на заводе-изготовителе. Питьевая вода, очищенная аппаратом, может быть расфасована в любую емкость, определенную потребителем, исходя из его собственных убеждений. Так, к примеру, у Заявителя питьевая вода, фасуется в ПЭТ тару объемом от 0,5 л. до 18,9 л.;

3. различны потребительские свойства.

Питьевая бутилированная вода в зависимости от завода-изготовителя может быть обогащена различными биологическими активными компонентами. В воде питьевой, реализуемой через аппарат, биологические активные компоненты отсутствуют (протокол испытаний от 20.03.2020 № 1826 (письмо предприятия от 23.11.2020 № 12/3348)). К примеру, у Заявителя питьевая бутилированная вода обогащается фтором и кремнием;

4. различные цены.

Стоимость 5 л. бутилированной питьевой воды варьируется от 1,9 рублей до 3,5 рублей (у Заявителя от 2,67 рублей до 3,18 рублей), в то время как стоимость питьевой воды, реализуемой через аппарат под товарным знаком «Живая вода», составляет 1 рубль. Кроме этого, минимальный объем питьевой воды, которая может быть приобретена через аппарат, эквивалентен 5 коп. (минимальный номинал монет, доступных для приема аппаратом по очистке воды) и составляет 0,25 л. Вместе с тем, исходя из анализа интернет источников, минимальный объем воды питьевой бутилированной, предлагаемой к продаже в торговых объектах также составляет 0,25 л., при этом стоимость указанного объема воды варьируется от 1 до 1,10 рубля. Из чего следует, что стоимость питьевой воды, приобретенной через аппарат «Живая вода», в 2,5 раза меньше, чем стоимость бутилированной питьевой воды, производимой СЗАО «НЕДРАИНВЕСТ».

Географическими границами реализации питьевой бутилированной воды является Республика Беларусь, а в рассматриваемой ситуации,

географическими границами реализации питьевой воды, очищенной посредством вендинговых (торговых) аппаратов – город Барановичи.

По имеющейся информации, предприятие 09.10.2019 приобрело первый в городе Барановичи аппарат по очистке и продаже питьевой воды. С 05.12.2019 начало рекламу аппаратов под товарным знаком «Живая вода» по очистке и продаже питьевой воды через газету «Наш край». С 02.06.2020 начало рекламу аппаратов посредством глобальной компьютерной сети Интернет на сайте <https://www.intex-press.by>. Также информация об аппаратах размещена на корпоративном сайте предприятия <https://www.veda.by>.

Барановичи водоканал не осуществляет продажу питьевой воды с использованием товарного знака «Живая вода». Предприятием продается доочищенная питьевая вода, не имеющего специального наименования и поступающая из централизованной системы питьевого водоснабжения, доочистка и реализация которой, производится в розлив посредством вендинговых (торговых) автоматов под товарным знаком «Живая вода». Товарный знак «Живая вода» размещен на аппарате и наносится непосредственно производителем указанных аппаратов.

Барановичи водоканал за весь период деятельности (начиная с 31.05.2001 и по настоящее время) не занималось продажей питьевой бутилированной воды под товарным знаком «Живая вода», не рекламировало и не использовало в своей деятельности товарный знак «Живая вода». Вся рекламная поддержка продаваемой доочищенной воды велась и ведется через рекламу непосредственно аппаратов под товарным знаком «Живая вода» по доочистке питьевой воды и направлена на узкий круг лиц (в основном тех, кто проходит либо проживает в непосредственной близости к месту установки аппарата, приобретает питьевую воду посредством вендинговых (торговых) автоматов).

Действия по размещению Барановичи водоканал рекламного материала в отношении словосочетания «живая вода» направлены исключительно на стимулирование реализации питьевой воды (не имеющей специального наименования), очищенной посредством вендинговых (торговых) автоматов, то есть деятельность, на товарном рынке, где Заявитель и предприятие не являются конкурентами.

Следует отметить, что размещенный предприятием рекламный материал (в части рекламы вендинговых (торговых) автоматов по доочистке и продаже питьевой воды, на основании которого Заявитель пришел к выводу, что Барановичи водоканал реализует товар, аналогичный товару, производимому Заявителем (питьевую бутилированную воду)), не влияет на продвижение производимой Барановичи водоканал питьевой бутилированной воды под товарным знаком «ВЕДА» и не направлен на приобретение преимуществ (выгод) в

деятельности предприятия, следовательно, направленность на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности в действиях Барановичи водоканал по размещению рекламного материала отсутствует.

Абзацем вторым статьи 29 Закона запрещается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий, способных вызвать смешение с деятельностью другого хозяйствующего субъекта либо с товарами, вводимыми конкурентом в гражданский оборот на территории Республики Беларусь, в том числе незаконного использования обозначения, тождественному товарному знаку, фирменному наименованию, наименованию места происхождения товара другого хозяйствующего субъекта либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в соответствии с законодательством о товарных знаках и знаках обслуживания в отношении товаров, которые продаются или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Республики Беларусь, а также путем его использования в глобальной компьютерной сети Интернет, включая размещение в доменном имени.

Согласно пункту 1 статьи 1017 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) товарным знаком и знаком обслуживания (далее – товарный знак) признается обозначение, способствующее отличию товаров, работ и (или) услуг одного лица от однородных товаров, работ и (или) услуг других лиц.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 1018 ГК правовая охрана товарного знака на территории Республики Беларусь осуществляется на основании его регистрации в патентном органе в порядке, установленном законодательством о товарных знаках, или в силу международных договоров Республики Беларусь. Право на товарный знак охраняется государством и удостоверяется свидетельством.

Товарный знак, зарегистрированный гражданкой Вяткиной Н.В., используется для индивидуализации аппаратов по глубокой доочистке питьевой воды. В то время как товарный знак, зарегистрированный Заявителем, используется в процессе производства и реализации питьевой бутилированной воды.

Оба товарных знака зарегистрированы и охраняются на территории Республики Беларусь, но отличны по товарам и (или) услугам, реализуемым и (или) оказываемым заявителем и предприятием.

Таким образом, в своей деятельности предприятие использовало и использует товарные знаки, зарегистрированные в соответствии с действующим законодательством (товарные знаки «ВЕДА» и «ВОДОКАНАЛ»), и, как следствие, его действия в рамках

рассматриваемого заявления не противоречат Закону и иным законодательным актам, требованиям добросовестности и разумности.

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).

По сведениям, предоставленным Заявителем, на настоящий момент, информацией о причиненных убытках Заявитель не располагает. Также не подтверждается и возможность причинения убытков, а также вреда деловой репутации.

Таким образом, материалами по обращению СЗАО «НЕДРАИНВЕСТ» объективно не подтверждается наличие совокупности признаков недобросовестной конкуренции, установленных абзацем вторым статьи 29 Закона, в действиях Барановичи водоканал по размещению на сайте www.intex-press.by рекламного материала с использованием словосочетания «живая вода».

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

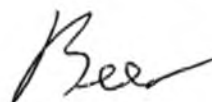
РЕШИЛО:

установить факт отсутствия нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного абзацем вторым статьи 29 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях Барановичского коммунального унитарного производственного предприятия «Водоканал».

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