Приложение
к протоколу заседания комиссии Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства от 22 сентября 2022 г. № 30

РЕШЕНИЕ № 415/29-2022

22 сентября 2022 г.
15 часов 00 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 частного производственного унитарного предприятия «ФОРМУЛА КОМФОРТА» от 07.07.2020 № 18 о нарушении антимонопольного законодательства обществом с ограниченной ответственностью «Энерпия» и производственно-коммерческим обществом с ограниченной ответственностью «ЛИТОПЛАСТ» в части осуществления недобросовестной конкуренции (далее – заявление о нарушении), поступившего в МАРТ 07.07.2020,

УСТАНОВИЛО:

информация о заявителе.

Полное наименование: частное производственное унитарное предприятие «ФОРМУЛА КОМФОРТА», УНП 190818902, (далее – ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА», заявитель).

Местонахождение: 220108, г. Минск, ул. Корженевского, д. 1, корпус 2, кв. 98.

Основные виды деятельности: розничная торговля путем заказа товаров по почте и через глобальную компьютерную сеть Интернет (далее – сеть Интернет) (код ОКЭД – 47910); производство прочего

электрооборудования, не включенного в другие группировки (код ОКЭД – 27909); деятельность по созданию рекламы (код ОКЭД – 73110).

Географические границы деятельности: Республика Беларусь.

Информация о хозяйствующих субъектах, в отношении которых подано заявление:

Общество с ограниченной ответственностью «Энерпия», УНП 192498994, (далее – ООО «Энерпия»).

Местонахождение: 220034, г. Минск, пр-т Независимости, д. 40 а, оф. 4 (комн.1).

Основные виды деятельности: оптовая торговля бытовыми электротоварами (код ОКЭД – 46431); розничная торговля путем заказа товаров по почте и через сеть Интернет (код ОКЭД – 47910).

Географические границы деятельности: Республика Беларусь.

Производственно-коммерческое общество с ограниченной ответственностью «ЛИТОПЛАСТ», УНП 600048089, (далее – ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ»).

Местонахождение: 223034, Минская область, Минский район, г. Заславль, ул. Путейко, д. 31, ком. 4.

Основные виды деятельности: производство пластмассовых изделий для упаковки товаров (код ОКЭД – 22220); производство прочих пластмассовых изделий (код ОКЭД – 22290); производство электрораспределительной и регулирующей аппаратуры (код ОКЭД – 27120); производство электрической бытовой техники, кроме холодильников и морозильников (код ОКЭД – 27511); производство прочего электрооборудования, не включенного в другие группировки (код ОКЭД – 27909); ремонт бытовой электрической и садовой техники (код ОКЭД – 95220).

Географические границы деятельности: Республика Беларусь, Российская Федерация.

Существо вопроса в изложении заявителя.

ООО «Энерпия», не имея договорных отношений с ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА», осуществляет предложение к продаже в сети Интернет в каталоге товаров ООО «Яндекс. Маркет» market.yandex.by и интернет-магазине heat.by товаров – маты нагревательные торговой марки «smartec», изготовителем которых является заявитель.

По мнению заявителя, ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ», указанное на интернет-ресурсе heat.by в качестве производителя продукции с торговым знаком «smartec», является изготовителем аналогичной по назначению продукции секции нагревательной LTL-C, реализуемой под торговыми марками «RUNA» и «wirt». При этом на интернет- heat.by в разделе «ГДЕ КУПИТЬ?» ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» указывает в качестве своего торгового партнера ООО «Энерпия».

ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА» отмечает, что изготавливаемые им маты нагревательные торговой марки «smartec» соответствуют требованиям технического регламента Таможенного союза «О безопасности низковольтного оборудования», утвержденного решением комиссии Таможенного союза от 16 августа 2011 г. № 768 (далее – ТР ТС 004/2011), и данный товарный знак зарегистрирован в государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания за № 31884 с указанием его владельца – ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА». Заявитель указанное обстоятельство подтверждает выданным государственным учреждением «Национальный центр интеллектуальной собственности» свидетельством на товарный знак 11.02.2010, а также указывает сведения о документе, подтверждающем соответствие, - ЕАЭС № BY/112 11.01. ТР004 02 10985.

ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА» акцентирует внимание на факте наличия в сети Интернет (https://heat.by/tovaryi/kabelnyij-mat-v-plitochnyii-klej/smartec-mat-170/smartec-mat-170-kv.m-85-vt.html) информации, размещенной ООО «Энерпия», о том, что: «…производителем продукции с торговым знаком «smartec» является ПК ООО «Литопласт», импортер данной продукции - ООО «Энерпия», сервис-центр – ПК ООО «Литопласт» и «…продукция с товарным знаком «smartec»: «Мат белорусского производителя ПК ООО «Литопласт» один в один по качеству и составу – Wirt», которая, по мнению заявителя вводит в заблуждение относительно изготовителя (производителя), импортера, сервис центра продукции с торговым знаком «smartec». Заявитель считает, что таким образом некорректно сравнивается продукция, изготавливаемая под торговым знаком «smartec» с продукцией, изготавливаемой конкурентом под торговой маркой «wirt». При этом ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА» отмечает, что фраза: «Мат белорусского производителя ПК ООО «Литопласт» один в один по качеству и составу – Wirt» исполнена в двух цветовых решениях (черном и красном) для привлечения внимания, является активной ссылкой, при наведении курсора на которую осуществляется переход страницы с предложением к продаже продукции производства ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» аналогичной по назначению, но отличающейся по цене и качеству от продукции с товарным знаком «smartec». При этом заявитель в качестве доказательств использования ООО «Энерпия» товарного знака «smartec» представляет результаты осмотра письменного доказательства, зафиксированные нотариусом (протоколы осмотра письменных доказательств (информации с сети Интернет) от 14.05.2020 и 19.05.2020), которыми подтверждается размещение в сети Интернет на сайте heat.by к продаже товаров с товарным знаком «smartec».

Заявитель уточняет, что у ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» - производителя секций нагревательных и ООО «Энерпия» на дату 29.05.2020 отсутствовали документы, подтверждающие качество продукции, ссылаясь на письмо Инспекции государственного надзора за соблюдением требований технических регламентов и стандартов и государственного метрологического надзора Государственного комитета по стандартизации по Минской области и г. Минску (далее – Инспекция Госстандарта по Минской области и г.Минску) от 29.05.2020 № 04-48/к-60, в котором указывается на фактическое отсутствие действующего документа об оценке соответствия требованиям технического регламента Таможенного союза у ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» – производителя секции нагревательной LTL-C 1/180 (дата изготовления 03.2020) и на прекращение предписанием органа государственного контроля (надзора) в Российской Федерации от 27.12.2019 за № 31129/04-АВ на всей территории ЕАЭС с 04.02.2020 действия сертификата соответствия ЕАЭС RU C-BY.AH03.B.00069/19 на серийный выпуск указанным производителем секций нагревательных.

ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА» считает, что ООО «Энерпия», являясь администратором доменного имени сайта heat.by, нарушает его исключительное право на товарный знак «smartec» используя его без разрешения владельца – в интернет-магазине heat.by осуществляет предложение к продаже товаров с указанием на товарный знак «smartec», по мнению заявителя, имеющий высокий уровень осведомленности среди потенциальных покупателей, с целью продажи аналогичной по назначению продукции конкурента – ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ». Таким образом, заявитель полагает, что ООО «Энерпия» нарушает антимонопольное законодательство в части осуществления недобросовестной конкуренции (статьи 26, 27 и 28 Закона) связанной с приобретением и (или) использованием объектов интеллектуальной собственности, и ссылается на нормы Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) и Закона Республики Беларусь от 5 февраля 1993 г. № 2181-XII «О товарных знаках и знаках обслуживания» (далее – Закон № 2181-XII), регулирующие отношения, возникающие в связи с правовой охраной и использованием товарных знаков (статьи 1017, 1018 и 1020 ГК, пункты 2 и 3 статьи 3, пункт 1 статьи 20 Закона № 2181-XII).

ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА» заявляет об отсутствии договорных отношений как с ООО «Энерпия», так и с ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ», позволяющих им использовать товарный знак «smartec». Заявитель отмечает, что у ООО «Энерпия» реально отсутствовала продукция, изготовителем которой он является, и ООО «Энерпия» наносит материальный ущерб и вред деловой репутации ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА».

На основании изложенного, ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА» просит установить факт наличия нарушения ООО «Энерпия» антимонопольного законодательства и привлечь ООО «Энерпия» к административной ответственности.

Существо вопроса в изложении лиц, в отношении которых подано заявление.

ООО «Энерпия» и ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» на запросы МАРТ представили следующую информацию (письма № 03-08/20 от 03.08.2020, № 02-01/200 от 01.10.2020, № 05-10-20 от 05.10.2020, № 02-01/09 от 20.01.2021, № 20-01-21 от 20.01.2021).

ООО «Энерпия» осуществляет оптовую торговлю бытовыми электротоварами и розничную торговлю путем заказа товаров по почте и через сеть Интернет; не являясь производителем матов (секций) нагревательных реализовывает продукцию ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ», в том числе секции нагревательные LTL-C1/180 (с товарным знаком «Wirt»), на основании договора поставки № НС - БР - 20191127-01.

Договорные отношения между ООО «Энерпия» и ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА» отсутствуют, в том числе связанные с реализацией продукции заявителя.

Между ООО «Энерпия» и индивидуальным предпринимателем Мишуро Дмитрием Дмитриевичем, УНП 692102900, (далее – ИП Мишуро Д.Д.) 29.07.2019 заключен договор № 16 на проведение комплексных работ по продвижению ресурса heat.by (сайт ООО «Энерпия»), в рамках которого ИП Мишуро Д.Д. выполнял работы по размещению рекламы товара для его последующей продажи ООО «Энерпия» через сеть Интернет – матов нагревательных производства ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» с товарным знаком «Wirt». По мнению ООО «Энерпия» ИП Мишуро Д.Д.: «…ошибочно фото упаковки взял с онлайнера не с того продукта (с продукта иного производителя)» – и таким образом фотография попала на сайт heat.by и автоматически разместилась на ресурсе ООО «Яндекс. Маркет» market.yandex.by. Указанная информация («изображение упаковки с буквенным нанесением smartek») была выявлена через 5 (пять) дней после ее размещения и ООО «Энерпия» удалена.

ООО «Энерпия» полагает, что размещение некорректной информация в описании продукции «Мат белорусского производителя ПК ООО «Литопласт» один в один по качеству и составу – Wirt» не является заведомо ложной информацией, вводящей в заблуждение потребителя относительно страны происхождения, качества, состава и иных характеристик продукции, ввиду того, что ПК ООО «Литопласт» - производитель товара (секций нагревательных) с товарным знаком «Wirt» является также белорусским производителем и его товар аналогичен по

назначению товару ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА» с товарным знаком «smartec».

Таким образом, ООО «Энерпия» считает, что информация: «Мат белорусского производителя ПК ООО «Литопласт» один в один по качеству и составу – Wirt» – не является заведомо ложной и не содержит сведений, порочащих деловую репутацию заявителя. Также не содержит некорректные сравнения производимого товара ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» с товаром ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА» путем распространения сведений, содержащих ложные или неточные сопоставительные характеристики товара, способные повлиять на свободу выбора потребителя при приобретении товара. При этом не усматривается, что ООО «Энерпия» сознавало ложность информации о товаре и желало распространить ложную информацию или дать недостоверную рекламу. ООО «Энерпия утверждает, что не продавалась некачественная продукция, которая могла нанести убытки заявителю, привести к утрате его положительной деловой репутации, потере клиентов, снижению заказов, нарушению договорных связей.

ООО «Энерпия» представлены в МАРТ копии:

претензии ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА» от 19.05.2020 № 11 о пресечении действий, нарушающих исключительное право на товарный знак, право на изображение, о распространении заведомо ложной информации и возмещении убытков (далее – претензия), содержащей требование заявителя возместить сумму убытков за нарушение исключительного права на товарный знак «smartec» и распространение заведомо ложной информации, вводящей в заблуждение потребителя относительно страны происхождения, качества, состава и иных характеристик продукции ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА», в размере 20 241, 17 белорусских рублей;

отзыва на претензию от 23.06.2020 № 23-06/20, которым ООО «Энерпия» подтверждается факты использования в период с 15.05.2020 по 19.05.2020 на сайте (heat.by) буквенного изображения «smartec» на упаковке товара, но не буквенно-графического, как зарегистрировано владельцем товарного знака «smartec», а также однократной продажи товара аналогичного по назначению мату нагревательному - секция нагревательная LTL-C 1/180 производства ПК ООО «Литопласт» представителю заявителя – гражданину Киселю Д.Н.: «15.05.2020 в качестве контрольной закупки» – на сумму 104, 00 белорусских рубля.

ООО «Энерпия» признано допущенное нарушение использования принадлежащего заявителю товарного знака «smartec» по неосторожности (ошибочности) и, по мнению ООО «Энерпия», исходя из принципов разумности, справедливости и соразмерности последствиям нарушения

произведена уплата денежной суммы в размере 465,80 белорусских рублей (затраты заявителя по уплате нотариального тарифа и сумма однократной продажи товара), что подтверждается платежным поручением № 1976 от 23.06.2020.

ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» заявляет об отсутствии договорных отношений с заявителем и ИП Мишуро Д.Д. (его личность представителям ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» не известна), подтверждает их наличие с ООО «Энерпия» на поставку секций нагревательных; опровергает принадлежность ему сайта heat.by и свою причастность к размещению на интернет – ресурсе heat.by какой-либо информации.

ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» сообщает о необходимости наличия действующего сертификата соответствия требованиям ТР ТС 004/2011 на секции нагревательные LTL-C 1/180 (дата изготовления 03.2020) собственного производства и отсутствии такого документа у ООО «Энерпия», реализовывающего продукцию ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ».

ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» является белорусским производителем в том числе нагревательных секций (теплый пол), в частности под брендом «Wirt».

Справочно:

В базе данных Национального центра интеллектуальной собственности в сети Интернет (http://search.ncip.by/database/index.php?pref=tz&lng=ru&page=3&target=45777) в разделе «Товарные знаки» содержатся сведения о регистрации товарного знака «Wirt» за № 36523 от 10.08.2011 с указанием его владельца – ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» (дата истечения срока регистрации – 21.04.2028).

ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ», ссылаясь на данные, имеющиеся в открытом доступе, уточняет, что нагревательные маты «smartec» производства ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА» и нагревательные секции их собственного производства: «отличаются как визуально (цвет кабеля, холодной части, гофры и другое), так и по техническим характеристикам (мощность, омическое сопротивление и другое)».

Обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения заявления.

ИП Мишуро Д.Д. письмом от 24.11.2020 № 24-11/20 сообщает об основных видах деятельности: специализированные работы по дизайну (код ОКЭД – 74100); деятельность в области компьютерного программирования (код ОКЭД – 62010). Подтверждает отсутствие договорных отношений с заявителем и ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ», а также подтверждает выполнение в рамках имеющегося договора (от 29.07.2019 № 16 от 29.07.2019) работ по сайтам Заказчика ООО «Энерпия», в том числе продвижению ресурса heat.by в сети Интернет.

Касаемо размещенной на сайте https://heat.by/tovaryi/kabelnyij-mat-v-plitochnyij-klej/smartec-mat-170/smartec-mat-170-kv.m-85-vt.html

информации следующего содержания: «…производителем продукции с торговым знаком «smartec» является ПК ООО «Литопласт», импортер данной продукции - ООО «Энерпия», сервис-центр - ПК ООО «Литопласт» и «…продукция с товарным знаком «smartec»: «Мат белорусского производителя ПК ООО «Литопласт» один в один по качеству и составу – Wirt» – ИП Мишуро Д.Д. поясняет, что ему поступило устное задание о размещении на сайте (страничке) заказчика информации о новом товаре-секции нагревательной под брендом «Wirt», производимой ПК ООО «Литопласт», который аналогичен по назначению мату нагревательному под брендом «smartec» производства ЧП «Формула Комфорта». Так, ИП Мишуро Д.Д. сообщил, что при изучении информации в сети Интернет по новому продукту (секции нагревательные) и по аналогичной продукции (маты нагревательные) им: «ошибочно с торговой площадки онлайнера была взята фотография с изображением упаковки, имеющим буквенное обозначение smartec, продукции аналогичной линейке секций нагревательных производимой ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» под брендом «wirt», но производимой другим белорусским производителем ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА» под брендом «smartec» (маты нагревательные)».

ИП Мишуро Д.Д. считает, что маты нагревательные и секции нагревательные являются «тёплыми полами», оба производителя являются белорусскими, выпускающими продукцию каждый под своим товарным знаком. Мишуро Д.Д. заявляет об отсутствии специальных познаний в части теплых полов, их внешнего вида, отмечает, что им была допущена техническая ошибка, опечатка, которая попав на страничку ООО «Энерпия», автоматически разместилась на ресурсе ООО «Яндекс. Маркет», а именно информация: «…производителем продукции с торговым знаком «smartec» является ПК ООО «Литопласт», импортер данной продукции - ООО «Энерпия», сервис-центр - ПК ООО «Литопласт» и «…продукция с товарным знаком «smartec»: «Мат белорусского производителя ПК ООО «Литопласт» один в один по качеству и составу – Wirt» вместо «…производителем продукции с торговым знаком «Wirt» является ПК ООО «Литопласт», импортер данной продукции - ООО «Энерпия», сервис-центр - ПК ООО «Литопласт» и «…продукция с товарным знаком «Wirt»: «Мат белорусского производителя ПК ООО «Литопласт» один в один по качеству и составу – соответствует всей линейке Wirt».

Рассматриваемый текст, размещенный ИП Мишуро Д.Д. в сети Интернет на сайте heat.by, не согласовывался в требуемой по условиям договора от 29.07.2019 № 16 форме (техническое задание, подпункт 2.2. пункта 2 договора) с ООО «Энерпия», а также ни с заявителем, ни с ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ».

Также ИП Мишуро Д.Д. подтверждает, что указанная ошибка в течение 5 (пяти) дней после ее размещения была выявлена, исправлена, а изображение упаковки, содержащей буквенное написание «smartec», было снято с размещения. При этом считает, что совершенная им ошибка не содержит сведений, порочащих деловую репутацию ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА», и он не сознавал ложность размещенной информации о товаре, не желал ее распространить и предоставить недостоверную рекламу.

Материалами дела подтверждается фактическая продажа 15.05.2020 ООО «Энерпия» гражданину Киселю Д.Н. товара (секция нагревательная LTL-C 1/180, дата изготовления 03.2020, производителем которой является ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ») на сумму 104,00 белорусских рублей и возврате товара указанным гражданином ввиду отсутствия действующего сертификата соответствия требованиям ТР ТС 004/2011 (копия акта от 09.06.2020 № 0906), а также выдаче ему уплаченной суммы за товар (копия расходного кассового ордера от 09.06.2020 № 016). При этом данный гражданин является близким родственником (сын) учредителя заявителя и сотрудником ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА» (подпункт 1.6 пункта 1 статьи 8 Закона).

Имеется информация Инспекции Госстандарта по Минской области и г. Минску от 05.08.2020 № 06-10/2487 о привлечении к административной ответственности хозяйствующих субъектов - ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» и ООО «Энерпия», а также их виновных должностных лиц за установленные факты реализации продукции производства ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ», подлежащей обязательному подтверждению соответствия, без наличия действующего сертификата соответствия требованиям ТР ТС 004/2011.

Заявитель указывает на нарушения ООО «Энерпия» статьи 27 Закона выразившееся, по мнению заявителя, в некорректном сравнении хозяйствующего субъекта и (или) его товара с конкурентом и (или) его товаром – сравнение с конкурентом и (или) его товаром, в котором отсутствует указание конкретных сравниваемых характеристик или параметров либо результаты сравнения не могут быть объективно проверены. Так, ООО «Энерпия» некорректно сравнивает продукцию, изготавливаемую под торговым знаком «smartec» с продукцией, изготавливаемой под торговым знаком «wirt» и у потребителя складывается впечатление, что продукции данных торговых знаков ничем не отличаются, однако:

гарантийный срок службы у товаров разный: с торговым знаком «smartec» - 25 лет, «wirt» - 50 лет (ООО «Энерпия» же указывает на 50 – летний срок службы продукции с торговым знаком «smartec»);

продукция заявителя и ПК ООО «Литопласт» имеют различия: эксплуатационные характеристики (например, потребляемые мощности), состав (наличие двойного и одиночного защитного экрана), стоимость, эстетические различия (цветовое решение сетки и проводов), а также продукция с торговым знаком «smartec» имеет подтверждающий качество документ (по состоянию на 29.05.2020 отсутствовали документы, подтверждающие качество продукции с торговым знаком «wirt»).

Заявитель прилагает расчет суммы понесенных убытков (упущенной выгоды) от деятельности ООО «Энерпия», нарушающей антимонопольное законодательство, в виде: затрат на рекламу - 343, 40 белорусских рублей; упущенной выгоды - 20 552, 00 белорусских рублей; а также сообщает о частичном выполнении ООО «Энерпия» его требований, изложенных в претензии.

Согласно абзацу десятому статьи 1 Закона 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.

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

В соответствии с абзацем пятнадцатым статьи 1 Закона 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.

Статьей 25 Закона запрещается недобросовестная конкуренция путем дискредитации, то есть распространения хозяйствующим субъектом ложных, неточных или искаженных сведений.

Целью дискредитации является нанесение ущерба деловой репутации конкурента посредством распространения в любой форме ложных, неточных, искаженных сведений, в результате которых потребители откажутся от товаров конкурента и, возможно, станут потребителями товаров хозяйствующего субъекта - нарушителя.

При этом под ложными сведениями следует понимать намеренно искаженные сведения, которые полностью или частично не соответствуют действительности.

Под искаженными сведениями следует понимать сведения, которые полностью не соответствуют действительности, но соответствуют представлениям распространяющего их лица.

Под неточными сведениями следует понимать сведения, которые частично не соответствуют действительности, но соответствуют представлениям распространяющего их лица.

Статьей 26 Закона запрещается недобросовестная конкуренция путем введения хозяйствующим субъектом в заблуждение.

Статьей 27 Закона установлен запрет на недобросовестную конкуренцию путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и (или) его товара с конкурентом и (или) его товаром.

В соответствии со статьей 28 Закона запрещается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, а также совершением хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в гражданский оборот товара, если при этом имело место незаконное использование объекта интеллектуальной собственности.

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).

ООО «Энерпия» и ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ», ООО «Энерпия» и ИП Мишуро Д.Д., а также ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» и ИП Мишуро Д.Д. не входят в группу лиц по какому-либо из признаков, указанных в подпунктах 1.1 - 1.8 пункта 1 статьи 8 Закона.

С учетом изложенного рассмотрению подлежат действия каждого из хозяйствующих субъектов – ООО «Энерпия», ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» на предмет наличия конкурентных отношений с заявителем, а также выявления наличия (отсутствия) совокупности иных

признаков недобросовестной конкуренции в действиях ООО «Энерпия», ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ», осуществляемых ими в отношении заявителя.

Географические границы ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» – Республика Беларусь и Российская Федерация, заявителя и ООО «Энерпия» – Республика Беларусь. Оба субъекта хозяйствования осуществляют розничную торговлю путем продажи товаров (идентичных по функциональному назначению, применению) через сеть Интернет:

заявитель представляет к продаже изготавливаемые им маты нагревательные торговой марки «smartec» (товарный знак зарегистрирован в государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания за № 31884 от 11.02.2010), соответствующие ТР ТС 004/2011;

ООО «Энерпия» – изготавливаемые ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» секции (маты) нагревательные (теплый пол) торговой марки «wirt» (товарный знак зарегистрирован в государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания за № 36523 от 10.08.2011), поставка которых осуществляется производителем на основании заключенного договора № НС - БР - 20191127-01 (на 29.05.2020 у ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» - производителя секций нагревательных LTL-C1/180 (дата изготовления 03.2020, товарный знак «Wirt») отсутствовали документы, подтверждающие качество продукции).

Ввиду изложенного, заявитель и ООО «Энерпия», осуществляя розничную торговлю путем продажи матов (секций) нагревательных через сеть Интернет (код ОКЭД – 47910) на одном и том же товарном рынке, являются конкурентами.

ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА» и ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» осуществляют производство и реализацию секций (матов) нагревательных на одном и том же товарном рынке, следовательно, можно сделать вывод, что названные хозяйствующие субъекты являются конкурентами. Вместе с тем, противоречие в действиях ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ», выразившихся в поставке ООО «Энерпия» изготавливаемого им товара (секции (маты) нагревательные (теплый пол) торговой марки «wirt»), Закону, иным законодательным актам и актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности в ходе антимонопольного расследования не установлено, равно как и направленности действий данного хозяйствующего субъекта на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности, в связи с отсутствием договорных отношений с ИП Мишуро Д.Д. и отсутствием возможности осуществлять какие-либо работы на сайте, владельцем которого является ООО «Энерпия», в том числе корректировать размещенную информацию, отсутствием иной информации, указывающей на наличие признаков нарушения

антимонопольного законодательства. Также материалами, собранными в результате рассмотрения заявления о нарушении, не подтверждается распространение ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» ложных, неточных или искаженных сведений в отношении товара заявителя (маты нагревательные торговой марки «smartec»), назначения такого товара, способов и условий его изготовления (производства) или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей.

Доказательств причинения или возможности причинения убытков заявителю либо нанесения или возможности нанесения вреда его деловой репутации действиями ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» не установлено, а также ЧП «ФОРМУЛА КОМФОРТА» (письма от 07.12.2020 и от 21.01.2021 без номера) подтверждает, что претензий к ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ» в части нарушения антимонопольного законодательства не имеет.

Таким образом, обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, и имеющимися доказательствами не подтверждается наличие совокупности признаков недобросовестной конкуренции, запрет на которую предусмотрен статьями 25-28 Закона, в действиях ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ», выразившихся в поставке ООО «Энерпия» изготавливаемого им товара торговой маки «wirt».

Установлено, что 14.05.2020 и 19.05.2020 в сети Интернет на сайте ООО «Энерпия» heat.by находилось предложение к продаже товаров (матов нагревательных), содержащее искаженные сведения о производителе продукции с торговым знаком «smartec», импортере, качестве, технических характеристиках, составе и сроке службы товара, в том числе его сравнении с идентичной по функциональному назначению продукцией иного производителя (далее - искаженные сведения).

Факт использования буквенного изображения «smartec» на упаковке товара, но не буквенно-графического, как зарегистрировано владельцем (заявителем) товарного знака «smartec», на вышеуказанном сайте по неосторожности (ошибочности), не оспаривается ООО «Энерпия», в связи с чем им произведена уплата денежной суммы заявителю в размере 465,80 белорусских рублей. При этом искаженные сведения были размещены на сайте heat.by именно ИП Мишуро Д.Д., который признает, что при выполнении работ по размещению сведений о товаре – маты нагревательные на сайте heat.by в рамках заключенного с ООО «Энерпия» договора от 29.07.2019 № 16 им была допущена указанная ошибка, и сообщает об отсутствии согласований с кем – либо теста размещенной информации на Интернет-ресурсе https://heat.by/tovaryi/kabelnyij-mat-v-plitochnyij-klej/smartec-mat-170/smartec-mat-170-kv.m-85-vt.html
ООО «Энерпия» подтверждает, что не согласовывало текст размещенной

ИП Мишуро Д.Д. на сайте heat.by информации. Оснований полагать обратное в материалах дела не имеется.

Так, материалами, собранными в результате рассмотрения заявления о нарушении, не подтверждается распространение ООО «Энерпия» ложных, неточных или искаженных сведений в отношении товара заявителя (маты нагревательные торговой марки «smartec»).

Следует отметить, что ООО «Энерпия» не совершало действий по продаже, обмену товара – маты нагревательные торговой марки «smartec», изготовителем которых является заявитель, что подтверждается фактической продажей 15.05.2020 ООО «Энерпия» гражданину Киселю Д.Н. товара (секция нагревательная LTL-C 1/180, дата изготовления 03.2020, изготовитель – ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ») на сумму 104,00 белорусских рублей и возвратом данного товара ввиду отсутствия действующего сертификата соответствия требованиям ТР ТС 004/2011 (копия акта от 09.06.2020 № 0906). Однако на сайте ООО «Энерпия» heat.by было размещено предложение к продаже товаров (матов нагревательных), содержащее искаженные сведения в отношении продукции с торговым знаком «smartec» заявителя, что подтверждено представленной информацией ИП Мишуро Д.Д. относительно «ошибочного» размещения им несогласованного с ООО «Энерпия» текста о матах нагревательных торговой марки «smartec» (искаженные сведения) на сайте heat.by. Таким образом, изложенная ситуация свидетельствует о наличии в действиях ООО «Энерпия» признака противоречия Закону в части нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 28 Закона.

Также в действиях ООО «Энерпия», являющегося владельцем сайта heat.by, усматриваются и признаки нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренные:

статьей 26 Закона, выразившиеся в введении в заблуждение относительно изготовителя (производителя) товаров торговой марки «smartec» – на сайте ООО «Энерпия» размещалось предложение к продаже матов нагревательных торговой марки «smartec» с указанием изготовителя (производителя) ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ», о чем свидетельствует фраза: «…производителем продукции с торговым знаком «smartec» является ПК ООО «Литопласт»;

статьей 27 Закона, выразившиеся в некорректном сравнении продукции торговой марки «smartec» заявителя с товаром торговой марки «wirt» конкурента – ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ», о чем свидетельствует фраза: «Мат белорусского производителя ПК ООО «Литопласт» один в один по качеству и составу – Wirt».

Дополнительно следует отметить, что узнав о возможном нарушении прав заявителя ООО «Энерпия» была произведена уплата денежной

суммы заявителю в размере 465,80 белорусских рублей (затраты заявителя по уплате нотариального тарифа и сумма однократной продажи товара), что подтверждается платежным поручением № 1976 от 23.06.2020. При этом течение 5 (пяти) дней изображение упаковки, содержащей буквенное написание «smartec» было снято с размещения на сайте heat.by, исправлен текст о матах нагревательных торговой марки «smartec» (искаженная информация), что подтверждает ИП Мишуро Д.Д.

Для признания факта недобросовестной конкуренции необходимо установить наличие совокупности признаков, в том числе направленность действий на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности, что не подтверждается обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, и имеющимися доказательствами.

Отсутствие совокупности признаков не позволяет констатировать недобросовестную конкуренцию и установить факт наличия нарушения антимонопольного законодательства.

Таким образом, обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, и имеющимися доказательствами не подтверждается наличие совокупности признаков недобросовестной конкуренции, запрет на которую предусмотрен статьями 25-28 Закона, в действиях ООО «Энерпия», выразившихся в допущении размещения на сайте heat.by предложения к продаже товаров (матов нагревательных), содержащих сведения в отношении продукции с торговым знаком «smartec» заявителя, а также в действиях ПК ООО «ЛИТОПЛАСТ», выразившихся в поставке ООО «Энерпия» изготавливаемого им товара торговой марки «wirt».

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

РЕШИЛО:

установить факт отсутствия нарушений антимонопольного законодательства, предусмотренных статьями 25-28 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях общества с ограниченной ответственностью «Энерпия» и производственно-коммерческого общества с ограниченной ответственностью «ЛИТОПЛАСТ».

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