

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта
наличия (отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
от 28.04.2023 № 32

РЕШЕНИЕ № 459/34-2023

28 апреля 2023 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, 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 № 94-З) обращения частного производственного унитарного предприятия «АЭМСИ» (далее – ЧПУП «АЭМСИ», Заявитель) от 18.01.2022 о нарушении обществом с ограниченной ответственностью «Грифонсервис» (далее – ООО «Грифонсервис») антимонопольного законодательства (далее – заявление о нарушении)

УСТАНОВИЛО:

ЧПУП «АЭМСИ» (регистрационный номер в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГР) 590325362), основной вид деятельности – производство прочих готовых металлических изделий, не включенных в другие группировки.

ООО «Грифонсервис» (регистрационный номер в ЕГР 692007404), основной вид деятельности – производство прочих готовых металлических изделий, не включенных в другие группировки.

ЧПУП «АЭМСИ» указало, что осуществляет деятельность по изготовлению и реализации кованых изделий на территории Республики Беларусь, реализует продукцию посредством интернет-сайта www.amstebel.by и с привлечением сторонних ресурсов, в том числе являющихся интернет-магазинами. По информации Заявителя им было обнаружено использование ООО «Грифонсервис» фотографий Заявителя (фото обеденных столов с артикулами 21(1)80, 7.1, фото скамьи с артикулом 9.1, фото банкеток с артикулами 6.2-А36, 6.2-Б60) в качестве рекламы собственной продукции (столов с артикулами КОВ5, КОВ8, скамьи с артикулом СК10, банкеток с артикулами ПБ26, ПБ27, ПБ31 соответственно), а также разработанных Заявителем моделей изделий под другими названиями и артикулами. Исключительное право использования данных фотографий принадлежит Заявителю в связи с их передачей автором по актам.

Наименование изделия	Артикул изделия ЧПУП «АЭМСИ»	Артикул изделия ООО «Грифонсервис»
Обеденный стол	21(1)80	КОВ5
Обеденный стол	7.1	КОВ8
Скамья обеденная	9.1	СК10
Банкетка	6.2-А 36	ПБ26, ПБ 31
Банкетка	6.2-Б 60	ПБ27

Заявитель направил ООО «Грифонсервис» требование об устраниении нарушений, выплате компенсации и возмещении убытков, однако ООО «Грифонсервис» не признало нарушения и не выполнило требования. В адрес хозяйствующих субъектов, администрирующих интернет- сайты, на которых были обнаружены указанные в заявлении изображения изделий, Заявителем в 2021 году были направлены письма с требованием об их удалении и указанные изображения были удалены.

По мнению Заявителя действия ООО «Грифонсервис» вводят в заблуждение потребителей, не соответствуют действительности, наносят вред деловой репутации ЧПУП «АЭМСИ», приводят к убыткам, выражющимся в уменьшении количества заказов на продукцию, нарушают требования статьи 28 и абзаца второго статьи 29 Закона № 94-З.

Согласно информации ООО «Грифонсервис» в первом полугодии 2021 года им был реализован товар с наименованием «Кованый стол КОВ5» в количестве 4 единиц через интернет-магазин 21vek.by общества с ограниченной ответственностью «Триовист». Товары с артикулами стол КОВ8, скамья СК10, банкетки ПБ26, ПБ27, ПБ31 не реализовывались. Используемые в объявлениях о продаже вышеуказанных изделий изображения были получены посредством фотокамеры смартфона, принадлежащего физическому лицу, сотрудничающему с ООО «Грифонсервис». Изображения были сделаны в период работы

физического лица в обществе с ограниченной ответственностью «Гармикс» (далее – ООО «Гармикс»), которое ликвидировано. К настоящему времени фотографии указанных выше изделий не сохранены, так как данные изделия не производились или сняты с производства. Кроме того, предоставлена копия (скриншот) фотографии стола КОВ5 с данными, указывающими на дату съемки 11.01.2020 и копия газеты «Жодзінскія навіны» от 31.05.2017 № 22 с рекламной статьей с изображением изделий ООО «Гармикс», в том числе скамьей, идентичной изделиям ООО «Грифонсервис» (артикул СК10) и ЧПУП «АЭМСИ» (артикул 9.1).

По мнению ООО «Грифонсервис» авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведений, а также способа их выражения. Также ООО «Грифонсервис» выразило несогласие с тем, что изображения указанных изделий Заявителя являются результатом творческого труда.

В ходе рассмотрения заявления о нарушении в глобальной компьютерной сети Интернет был осуществлен поиск фотографий (изображений) продукции ООО «Грифонсервис», которые могли иметь признаки принадлежности ЧПУП «АЭМСИ».

Установлено, что на указанных в заявлении интернет-сайтах (в том числе в архивных материалах) изображения отсутствуют, так как хозяйствующими субъектами – администраторами они были удалены, о чем Заявитель был уведомлен.

При этом выявлено наличие изображений изделий ООО «Грифонсервис» с артикулами КОВ5, СК10, ПБ26, ПБ27, ПБ31 на других интернет-сайтах (www.storz.by, www.cmp24.by, www.flagma.by), однако информация об этих изделиях была размещена не ООО «Грифонсервис».

Так, общество с ограниченной ответственностью «Зако» (владелец интернет-сайта www.storz.by) сообщило, что [storz.by](http://www.storz.by) является интернет-магазином, а информация об изделиях ООО «Грифонсервис» была размещена в автоматическом режиме с других сайтов, договоры с ООО «Грифонсервис» не заключались. При этом изображения изделий ООО «Грифонсервис» не содержат информацию, подтверждающую их принадлежность Заявителю.

По представленным Заявителем скриншотам с изображением изделий ООО «Грифонсервис» на информационных ресурсах в глобальной компьютерной сети Интернет (далее – интернет-ресурсы) были определены субъекты, администрирующие эти интернет-ресурсы. Согласно их информации, доступ предоставлялся для ООО «Грифонсервис» и объявления размещались ООО «Грифонсервис»

самостоятельно, либо информация загружалась в автоматическом режиме по ссылкам с сайтов-партнеров, проверка принадлежности изображений и наличие прав на них не осуществлялась. Также администраторами интернет-ресурсов указано об отсутствии технической возможности предоставления копий и файлов изображений.

Таким образом, отсутствуют доказательства, подтверждающие использование ООО «Грифонсервис» фотографий, принадлежащих ЧПУП «АЭМСИ».

Согласно информации, размещенной на интернет-сайте Национального центра интеллектуальной собственности (далее – НЦИС), товарные знаки ЧПУП «АЭМСИ» и ООО «Грифонсервис» в рассматриваемом периоде не регистрировались (заявки не подавались). В качестве промышленных образцов изделия ЧПУП «АЭМСИ» и ООО «Грифонсервис» также не зарегистрированы.

Подтверждений того, что изображения (фотографии) ЧПУП «АЭМСИ» являются результатом творческой деятельности, относятся к фотографическим произведениям и являются объектами авторского права, в ходе рассмотрения заявления о нарушении не получено и сторонами не предоставлено.

Согласно информации НЦИС понятие «творческая деятельность» в законодательстве Республики Беларусь не закреплено. Однако считается, что результат творческой деятельности характеризуется оригинальностью, новизной, неповторимостью и уникальностью. Критерий творческого характера произведения является субъективным. При отсутствии спора предполагается, что творческий характер присутствует. В случае наличия спора критерий творческого характера устанавливается в ходе экспертизы, назначаемой судом.

Справочно:

В соответствии с подпунктом 8 пункта 1 статьи 993 Гражданского кодекса Республики Беларусь фотографические произведения, в том числе произведения, полученные способами, аналогичными фотографии, являются объектами авторского права.

*В соответствии с абзацем девятым пункта 5 статьи 6 Закона Республики Беларусь от 17 мая 2011 г. № 262-З «Об авторском праве и смежных правах» (далее – Закон № 262-З) объектами авторского права являются **фотографические произведения**, в том числе произведения, полученные способами, аналогичными фотографии.*

*В соответствии с пунктом 1 статьи 6 Закона № 262-З авторское право распространяется на **произведения, являющиеся результатом творческой деятельности**, независимо от назначения и достоинства произведений, а также способа их выражения.*

В соответствии с Законом Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. № 160-З «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» (далее – Закон 160-З) промышленным образом, которому предоставляется правовая охрана, признается

художественное или художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид и являющееся новым и оригинальным (часть первая пункта 1 статьи 4 Закона 160-З). Охрана внешнего вида товара в качестве промышленного образца обеспечивает исключительное право патентообладателя на использование изображенного в патенте образца. Обладатель патента получает монопольное право на изготовление и распространение изделий, содержащих защищенный патентом образец.

Согласно информации учреждения образования «Витебский государственный технологический университет» в представленных кованых изделиях ЧПУП «АЭМСИ» и ООО «Грифонсервис» отсутствуют признаки, индивидуализирующие конкретного производителя. Критерии творческого характера, позволяющие отнести изделия Заявителя с артикулами 21(1)80, 7.1, 9.1, 6.2-А 36, 6.2-Б 60 к объектам авторского права, отсутствуют.

В фотографиях указанных изделий ЧПУП «АЭМСИ» отсутствуют критерии творческого характера, позволяющие отнести их к объектам авторского права, фотографии являются результатом творческой деятельности, однако нет характеристик, выделяющих их из ряда творческих работ других производителей, в силу отсутствия новизны и авторских отличительных особенностей. Специалисты учреждения образования пришли к выводу, что изображения изделий ООО «Грифонсервис» (КОВ5, КОВ8, СК10, ПБ26, ПБ27, ПБ31) на скриншотах получены фотографическим способом и представлены в тех же ракурсах, в том же виде, что приводит к выводу об их идентичности с изображениями изделий ЧПУП «АЭМСИ».

В ходе рассмотрения заявления о нарушении подтверждений того, что кованые изделия ЧПУП «АЭМСИ» и (или) ООО «Грифонсервис» являются объектами интеллектуальной собственности не получено.

Фактов реализации ООО «Грифонсервис» кованых изделий с артикулами КОВ8, СК10, ПБ26, ПБ27, ПБ31 не установлено. Подтверждена реализация изделий с артикулом КОВ5 в количестве 4 единиц. По информации общества с ограниченной ответственностью «Триовист» (владельца интернет-магазина 21vek.by), реализовавшего эти изделия, размещение предоставленных поставщиками изображений осуществлялось на сайте без корректировки. Сравнение товаров с аналогичными товарами других производителей не осуществлялось.

В ходе рассмотрения заявления о нарушении проведено сравнение доступных характеристик указанных изделий ЧПУП «АЭМСИ» и ООО «Грифонсервис». Характеристики сравниваемых изделий отличаются полностью или частично.

Справочно:

Характеристики изделия ООО «Грифонсервис» с артикулом КОВ5 (длина 60 см, ширина 60 см, высота 75 см, цвет черный в золоте/махагон) не совпадают с характеристиками изделия с артикулом 21(1)80 ЧПУП «АЭМСИ» (80 см, 80 см и 76 см соответственно, цвет каркаса коричневый, патина цвет золото, цвет столешницы светлое дерево).

Характеристики изделия ООО «Грифонсервис» с артикулом СК10 (длина 150 см, высота 90 см, цвет черный в золоте/махагон, кальвадос) не совпадают с характеристиками изделия с артикулом 9.1 ЧПУП «АЭМСИ» (131 см, 88 см соответственно, цвет каркаса коричневый, патина цвет золото, цвет сидения светлое дерево).

Характеристики изделия ООО «Грифонсервис» с артикулом ПБ27 (длина 80 см, ширина 35 см, высота 44 см) не совпадают с характеристиками изделия с артикулом 6.2-Б ЧПУП «АЭМСИ» (60 см, 36 см, 44 см).

Также был проведен обзор изображений кованых изделий аналогичного назначения других производителей, размещенных в глобальной компьютерной сети Интернет. Установлено распространенное использование похожих конструктивных и дизайнерских элементов в аналогичных изделиях других хозяйствующих субъектов (общество с ограниченной ответственностью «Элитсталь», частное производственное унитарное предприятие «В Ажуре», общество с ограниченной ответственностью «Форуан Металл», кузнечная мастерская Vintage, индивидуальный предприниматель Синицкая А.С., индивидуальный предприниматель Сосункевич Р.В., частное унитарное производственное предприятие «Кузнечное дело», компания «Кузница у Папы», индивидуальный предприниматель Богомолов А.С., общество с ограниченной ответственностью «Белковка»).

В соответствии с абзацем седьмым статьи 1 Закона № 94-З конкуренты – хозяйствующие субъекты, осуществляющие продажу и (или) приобретение товаров на одном товарном рынке.

ЧПУП «АЭМСИ» и ООО «Грифонсервис» осуществляют деятельность на товарном рынке «оптовая торговля коваными изделиями» в географических границах Республики Беларусь и являются конкурентами.

В соответствии с абзацем десятым статьи 1 Закона № 94-З недобросовестная конкуренция – направленные на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности действия хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов, которые противоречат данному 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 со статьей 28 Закона № 94-З запрещается недобросовестная конкуренция связанная с:

приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров;

совершением хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в гражданский оборот товара, если при этом имело место незаконное использование объекта интеллектуальной собственности.

Действия ООО «Грифонсервис» по размещению изображений кованых изделий (КОВ5, КОВ8, СК10, ПБ26, ПБ27, ПБ31), а также реализация данных изделий не связаны с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации и использованием объектов интеллектуальной собственности ввиду отсутствия таких объектов.

Действия ООО «Грифонсервис» были направлены на реализацию кованых изделий собственного изготовления, под собственным фирменным наименованием и артикулом.

С учетом отсутствия объектов интеллектуальной собственности, принадлежащих Заявителю, в действиях ООО «Грифонсервис» отсутствует направленность на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, не усматриваются признаки противоречия Закону № 94-З, иным законодательным актам и актам антимонопольного законодательства, а также требованиям добросовестности и разумности, действия ООО «Грифонсервис» не причинили и не могли причинить убытки Заявителю, не нанесли и не могли нанести вред его деловой репутации.

Таким образом, в действиях ООО «Грифонсервис» не подтверждается наличие факта недобросовестной конкуренции, запрет на которую установлен статьей 28 Закона № 94-З.

Статьей 29 Закона № 94-З запрещается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий, способных создать смешение с деятельностью другого хозяйствующего субъекта либо с товарами, вводимыми конкурентом в гражданский оборот на территории Республики Беларусь, в том числе:

незаконного использования обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, географическому указанию 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 либо 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;

копирования или имитации внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот на территории Республики Беларусь другим хозяйствующим субъектом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих конкурента и (или) его товар.

Фактов использования ООО «Грифонсервис» обозначений, тождественных фирменному наименованию, географическому указанию другого хозяйствующего субъекта либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом, а также путем его использования в глобальной компьютерной сети Интернет, включая размещение в доменном имени, не установлено.

При этом сравнение характеристик кованых изделий ЧПУП «АЭМСИ» и ООО «Грифонсервис» указывает на отличие технических характеристик (размеров) изделий. Также в изделиях Заявителя не усматривается применение конструктивных решений, имеющих отличительные черты или повторяющиеся элементы, индивидуализирующие ЧПУП «АЭМСИ».

Действия ООО «Грифонсервис» по размещению изображений кованых изделий (КОВ5, КОВ8, СК10, ПБ26, ПБ27, ПБ31), а также их реализация были направлены на продажу производимых кованых изделий под собственным фирменным наименованием и артикулами. Владельцем интернет-магазина, реализовавшего эти изделия, не осуществлялось сравнение аналогичных товаров разных производителей. Таким образом, смешения товаров ЧПУП «АЭМСИ» с товарами ООО «Грифонсервис» на товарном рынке «оптовая торговля кованными изделиями» не возникло.

С учетом отсутствия в действиях ООО «Грифонсервис» способности создать смешение с товарами ЧПУП «АЭМСИ» не установлена направленность на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, не усматриваются признаки противоречия Закону № 94-З, иным законодательным актам и актам антимонопольного законодательства, а также требованиям добросовестности и разумности, действия ООО «Грифонсервис» не причинили и не могли причинить убытки Заявителю, не нанесли и не могли нанести вред его деловой репутации.

В действиях ООО «Грифонсервис» не подтверждается наличие факта недобросовестной конкуренции, запрет на которую установлен статьей 29 Закона № 94-З.

Таким образом, обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, и имеющимися доказательствами не установлено наличие совокупности признаков недобросовестной конкуренции, запрет на которую установлен статьями 28 и 29 Закона № 94-З, в действиях ООО «Грифонсервис», выразившихся в размещении изображений кованых изделий (КОВ5, КОВ8, СК10, ПБ26, ПБ27, ПБ31) и реализации вышеуказанных кованых изделий.

На основании изложенного, руководствуясь абзацем пятым статьи 14 Закона № 94-З, МАРТ

РЕШИЛО:

установить факт отсутствия нарушений антимонопольного законодательства, предусмотренных статьями 28 и 29 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях общества с ограниченной ответственностью «Грифонсервис».

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