ЕВРАЗИЙСКАЯ ЭКОНОМИЧЕСКАЯ КОМИССИЯ
КОЛЛЕГИЯ

Р Е Ш Е Н И Е

«21» ноября 2023 г. **№ 164** г. Москва

О наличии нарушения общих правил конкуренции на трансграничных рынках

Коллегия Евразийской экономической комиссии (далее – Комиссия) в соответствии с подпунктами 3 и 4 пункта 10 Протокола об общих принципах и правилах конкуренции (приложение № 19 к Договору о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 года) (далее – Протокол) и пунктами 44 и 45 Порядка рассмотрения дел о нарушении общих правил конкуренции на трансграничных рынках, утвержденного Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 23 ноября 2012 г. № 99, рассмотрела вопрос о наличии нарушения общих правил конкуренции на трансграничных рынках по делу о нарушении общих правил конкуренции на трансграничных рынках услуг по предоставлению прав на объекты интеллектуальной собственности третьим лицам, а также услуг по организации отдыха и развлечений (кальянные заведения) с использованием товарного знака (знака обслуживания) (далее – дело).

По результатам рассмотрения материалов дела, основываясь на положениях международных договоров и актов в сфере конкуренции, входящих в право Евразийского экономического союза, изучив

фактические обстоятельства дела и выводы комиссии по рассмотрению дела, представленные в описательной и мотивировочной частях настоящего Решения согласно приложению, руководствуясь Методикой расчета и порядком наложения штрафов за нарушение общих правил конкуренции на трансграничных рынках, утвержденными Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 17 декабря 2012 г. № 118 (далее – Методика расчета и порядок наложения штрафов), Коллегия Комиссии **р е ш и л а:**

1. Признать отсутствие оснований для прекращения рассмотрения дела.

2. Признать общество с ограниченной ответственностью «Брютс Н» (Республика Беларусь, г. Минск, ул. Интернациональная, д. 27, РГ 192356072, дата регистрации – 8 октября 2014 г., УНП 192356072) (далее – ООО «Брютс Н»), а также генерального директора ООО «Брютс Н» Григоряна Т.Г. нарушившими в период с 2 апреля 2018 г. по 14 июня 2023 г. положения подпункта 2 пункта 2 статьи 76 Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 года.

3. В соответствии с подпунктом 1 пункта 16 Протокола и Методикой расчета и порядком наложения штрафов назначить следующие штрафы:

ООО «Брютс Н» – в размере 662 500 российских рублей;

Григоряну Т.Г. – в размере 76 250 российских рублей.

Штрафы, назначенные настоящим Решением, подлежат уплате в порядке, установленном пунктами 17 и 18 Протокола (банковские реквизиты для уплаты штрафов: Министерство финансов Республики Беларусь, УНП 100691903, Национальный банк Республики Беларусь, БИК NBRBBY2X, номер счета BY54 NBRB 3600 9000 0000 2000 0000, код платежа в бюджет 05528).

4. Обязать ООО «Брютс Н» прекратить и не совершать в дальнейшем действия, которые могут вводить в заблуждение потребителей в отношении производителя услуг по предоставлению прав на объекты интеллектуальной собственности третьим лицам, а также услуг по организации отдыха и развлечений (кальянные заведения) с использованием товарного знака (знака обслуживания).

5. Комиссии проинформировать лиц, указанных в пункте 2 настоящего Решения, о необходимости:

а) в соответствии с абзацем вторым пункта 17^1 Методики расчета и порядка наложения штрафов уплатить штрафы, предусмотренные пунктом 16 Протокола, в полном размере не позднее 60 календарных дней с даты вступления настоящего Решения в силу. В случае неуплаты штрафов в указанный срок Комиссия принимает меры, направленные на принудительное исполнение настоящего Решения, в соответствии с пунктом 18 Методики расчета и порядка наложения штрафов;

б) в соответствии с пунктом 45 Порядка рассмотрения дел о нарушении общих правил конкуренции на трансграничных рынках уведомить Комиссию об уплате штрафов, указанных в пункте 3 настоящего Решения, в течение 30 календарных дней с даты истечения срока, предусмотренного подпунктом «а» настоящего пункта.

6. Настоящее Решение может быть обжаловано в установленном порядке в Суд Евразийского экономического союза.

7. Настоящее Решение вступает в силу по истечении 30 календарных дней с даты его официального опубликования.

Председатель Коллегии
Евразийской экономической комиссии М. Мясникович

ЕВРАЗИЙСКАЯ ЭКОНОМИЧЕСКАЯ КОМИССИЯ
ДЛЯ ДОКУМЕНТОВ

ПРИЛОЖЕНИЕ

к Решению Коллегии
Евразийской экономической комиссии
от 21 ноября 2023 г. № 164

ОПИСАТЕЛЬНАЯ И МОТИВИРОВОЧНАЯ ЧАСТИ
Решения Коллегии Евразийской экономической комиссии
от 21 ноября 2023 г. № 164

В Евразийскую экономическую комиссию (далее – Комиссия) письмом от 28 июля 2021 г. б/н (вх. № 13840 от 28 июля 2021 г.) поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «Стадион» (Российская Федерация, г. Москва, ул. Авиамоторная, д. 73а, стр. 15, эт. 2, каб. 12, ОГРН 1117746397801, дата регистрации 23 мая 2011 г., ИНН 7701919620) (далее – ООО «Стадион») и общества с ограниченной ответственностью «ХУКАПЛЕЙС» (Российская Федерация, г. Москва, пер. Переведеновский, д. 18, стр. 12, пом. 1, ОГРН 1177746534800, дата регистрации 30 мая 2017 г., ИНН 9701077463) (далее – ООО «ХУКАПЛЕЙС») (далее – заявители) о наличии возможных признаков нарушения положений пункта 2 статьи 76 Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 года (далее – Договор) и необходимости пресечения такого нарушения (далее – заявление).

В соответствии с пунктом 13^1 Протокола об общих принципах и правилах конкуренции (приложение № 19 к Договору) (далее – Протокол) и Порядком рассмотрения заявлений (материалов) о нарушении общих правил конкуренции на трансграничных рынках, утвержденным Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 23 ноября 2012 г. № 97, в связи с отсутствием случаев, установленных

в пункте 13^2 Протокола, в целях пресечения действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на трансграничных рынках, рассмотрение заявления было приостановлено с 15 сентября 2021 г. на период разработки, выдачи и исполнения предупреждения о необходимости прекращения действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения общих правил конкуренции, и (или) об устранении причин и условий, способствовавших возникновению признаков такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий таких действий (бездействия).

2 марта 2022 г. Комиссия вынесла обществу с ограниченной ответственностью «Брютс Н» (Республика Беларусь, г. Минск, ул. Интернациональная, д. 27, РН 192356072, дата регистрации – 8 октября 2014 г., УНП 192356072) (далее – ООО «Брютс Н») предупреждение № 5-предупр о пресечении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на трансграничных рынках.

В связи с неисполнением ООО «Брютс Н» мер, предусмотренных указанным предупреждением, определением от 6 июня 2022 г. № 27/опр рассмотрение заявления было возобновлено.

По результатам рассмотрения заявления в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 Порядка проведения расследования нарушений общих правил конкуренции на трансграничных рынках, утвержденного Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 23 ноября 2012 г. № 98 (далее – Порядок проведения расследования), подпунктом 4 пункта 10 и пунктом 12 Протокола, а также пунктом 1 Решения Коллегии Евразийской экономической комиссии от 14 мая 2013 г. № 112 Комиссия вынесла определение о проведении расследования нарушений общих

правил конкуренции на трансграничных рынках от 6 июня 2022 г. № 27/опр (далее – расследование) и провела соответствующее расследование в отношении ООО «Брютс Н».

3 октября 2022 г. определением № 60/опр Комиссией по результатам проведения расследования возбуждено дело о нарушении общих правил конкуренции на трансграничных рынках (далее – дело) и назначена комиссия по его рассмотрению в следующем составе:

председатель комиссии по рассмотрению дела Сушкевич А.Г.;

заместитель председателя комиссии по рассмотрению дела Калиев А.А.;

члены комиссии по рассмотрению дела: Королькова О.С., Малясова Ю.С., Мелкоедова П.Б. и Абдылдаева А.Б.

Лица, участвовавшие в рассмотрении дела:

представители уполномоченных органов государств – членов Евразийского экономического союза (далее соответственно – государства-члены, Союз), в компетенцию которых входят реализация и (или) проведение конкурентной (антимонопольной) политики (далее – уполномоченные органы): Жантаев Ч.Г., Сагдат Ж.Б., Ташматов У.А., Шемякина А.А., Залевская А.А., Новик А.В. и Склярова Я.В.;

представитель заявителей Батракова М.М.

в отсутствие представителя ООО «Брютс Н» и его генерального директора Григоряна Т.Г. (его представителя), уведомленных надлежащим образом о времени и месте проведения заседаний комиссии по рассмотрению дела.

В связи с необходимостью получения дополнительных сведений (информации) для принятия решения срок рассмотрения дела продлен до 30 марта 2023 г., о чем вынесено определение от 7 декабря 2022 г. № 74/опр.

Вместе с тем 10 января 2023 г. комиссия по рассмотрению дела определением от 13 января 2023 г. № 3/опр привлекла в качестве ответчика по делу генерального директора ООО «Брютс Н» Григоряна Т.Г. и приостановила рассмотрение дела с 10 января 2023 г. на период проведения экспертизы в целях определения сходства до степени смешения товарных знаков и иных средств, индивидуализирующих деятельность заявителей и ООО «Брютс Н».

17 апреля 2023 г. определением от 18 апреля 2023 г. № 38/опр возобновлено рассмотрение дела в связи с окончанием проведения экспертизы, а также внесены изменения в определение от 7 декабря 2022 г. № 74/опр в части продления срока рассмотрения дела до 14 июня 2023 г.

Комиссией, в том числе в рамках заседаний, запрошены сведения (информация) в письменной форме у органов государств-членов, физических и юридических лиц, лиц, участвовавших в рассмотрении дела, в том числе у ООО «Брютс Н», о фактах, изложенных в заявлении и имеющихся в материалах дела.

В соответствии с пунктом 23 Порядка рассмотрения дел о нарушении общих правил конкуренции на трансграничных рынках, утвержденного Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 23 ноября 2012 г. № 99 (далее – Порядок рассмотрения дел), 14 июня 2023 г. председателем комиссии по рассмотрению дела Сушкевичем А.Г. объявлено об окончании рассмотрения дела и выявлении длящегося правонарушения со стороны ООО «Брютс Н» и его генерального директора Григоряна Т.Г.

По результатам рассмотрения материалов дела установлено следующее.

В соответствии с Протоколом, Порядком проведения расследования и Методикой оценки состояния конкуренции, утвержденной Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 30 января 2013 г. № 7 (далее – Методика), Комиссией проведена оценка состояния конкуренции на трансграничных рынках услуг кальянных заведений с использованием словесного обозначения «HOOKAH PLACE».

В соответствии с пунктом 11 Протокола и пунктами 61 – 63 Методики основные выводы, сделанные на каждом этапе оценки состояния конкуренции, изложены в той части, в которой не нарушаются требования, предъявляемые к защите конфиденциальной информации.

Согласно положениям раздела II Методики временной интервал исследования рынка определен с 10 апреля 2018 г. по 14 июня 2023 г.

Согласно пункту 4 Методики при расследовании нарушений запретов, установленных пунктом 2 статьи 76 Договора, оценка состояния конкуренции может ограничиться предварительным определением товара, проводимым в соответствии с пунктом 15 Методики.

В соответствии с подпунктом 18 пункта 2 Протокола товар – это объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Таким образом, по результатам анализа соглашений (договоров, контрактов), имеющихся в материалах дела, а также классификаторов видов экономической деятельности, продукции, работ и услуг, принятых на территориях государств-членов, и иных материалов дела

осуществлено предварительное определение товара и в качестве продуктовых границ товарного рынка определен рынок услуг по предоставлению прав на объекты интеллектуальной собственности третьим лицам, а также услуг по организации отдыха и развлечений (кальянные заведения) с использованием товарного знака (знака обслуживания) (далее – услуги).

Согласно материалам дела, в том числе результатам проведенного анализа законодательства Республики Беларусь и Российской Федерации, установлено, что деятельность по оказанию услуг не лицензируется.

Услуги, предоставляемые заявителями и ООО «Брютс Н», не имеют определенных требований к правовому регулированию ни на уровне соответствующих государств-членов, ни на уровне права Союза.

Согласно пункту 2 Критериев отнесения рынка к трансграничному, утвержденных Решением Высшего Евразийского экономического совета от 19 декабря 2012 г. № 29 (далее – Критерии), в целях применения общих правил конкуренции, установленных статьей 76 Договора, рынок относится к трансграничному, если географические границы товарного рынка охватывают территории 2 и более государств-членов. Пунктом 3 Критериев установлено, что пресечение нарушений хозяйствующими субъектами запретов, установленных пунктом 2 статьи 76 Договора, осуществляется Комиссией, если хозяйствующий субъект, действия которого нарушают установленный запрет, и хозяйствующий субъект – конкурент, которому причинен или может быть причинен ущерб либо нанесен или может быть нанесен вред деловой репутации в результате совершения таких действий, зарегистрированы на территориях разных государств-членов.

При определении географических границ товарного рынка в целях установления его соответствия Критериям и наличия полномочий Комиссии на пресечение нарушений, предусмотренных пунктом 2 статьи 76 Договора, проанализированы и установлены в том числе фактические границы предоставления и приобретения услуг (местоположение продавцов и покупателей), включая поставки товара (услуги) с территории одного государства-члена на территорию другого государства-члена, и хозяйствующие субъекты (продавцы), предоставляющие услуги на товарном рынке, а также их конкурентные отношения.

Так, из материалов дела следует, что услуги предоставляют и могут предоставлять в том числе заявители и ООО «Брютс Н» на территориях Республики Беларусь и Российской Федерации.

Согласно материалам дела, в том числе пояснениям заявителей, представленным в рамках рассмотрения дела, также установлено, что для предоставления услуг отсутствуют ограничения в отношении территории их предоставления, а также гражданства и (или) места регистрации лица, намеревающегося их получить.

Таким образом, покупатель приобретает услугу или имеет экономическую, техническую или иную возможность приобретения услуги либо считает целесообразным приобрести услугу в географических границах товарного рынка Республики Беларусь и Российской Федерации, то есть на территориях 2 и более государств-членов.

Руководствуясь пунктом 26 Методики, на основании пункта 2 статьи 74, пункта 7 статьи 76 Договора, пункта 9 Протокола и пунктов 1 – 3 Критериев, согласно информации, представленной в материалах дела, исходя из наличия возможности приобретения

и оказания услуг на территориях Республики Беларусь и Российской Федерации, можно сделать вывод о том, что товарный рынок услуг является трансграничным.

С учетом изложенного и того факта, что товарный рынок является трансграничным, на основании пункта 2 статьи 74 Договора, пункта 9 Протокола, пункта 3 Критериев, и в связи с тем, что заявители зарегистрированы в Российской Федерации, а ООО «Брютс Н» – в Республике Беларусь (то есть на территориях разных государств-членов), а также учитывая, что они являются конкурентами на одном товарном рынке услуг, пресечение нарушений положений пункта 2 статьи 76 Договора относится к компетенции Комиссии.

В связи с тем, что для пресечения нарушений пункта 2 статьи 76 Договора не имеется юридически значимых последствий от расчета объема товарного рынка услуг и его концентрации, такие расчеты не производились.

Непреодолимых барьеров для входа на товарный рынок услуг исходя из материалов дела не обнаружено.

По результатам рассмотрения материалов расследования, а также информации, представленной в рамках рассмотрения дела, в том числе по результатам заслушивания лиц, участвовавших в рассмотрении дела, исследования доказательств, заслушивания мнений и пояснений указанных лиц относительно доказательств, представленных другими лицами, участвовавшими в деле, в рамках заседаний комиссии по рассмотрению дела установлено следующее.

Заявители оказывают услуги с 2013 года с использованием логотипа со словесным обозначением «HOOKAH PLACE», который индивидуализирует их кальянные заведения и заведения партнеров. С этого же года ими зарегистрированы и используются

в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – сеть Интернет) сайты https://hookahplace.ru и https://franchiseHookahplace.ru, в том числе с 30 апреля 2013 г. – группа в социальной сети «ВКонтакте» https://vk.com/hookahplacetv, с 4 марта 2015 г. – канал на YouTube https://youtube.com/hookahplacetv.

ООО «Стадион» представило договор с Тарасенко И.С. на создание логотипа от 5 августа 2013 г. № 01-2013 и акт приема-передачи разработанного логотипа HOOKAH PLACE (словесное обозначение «HOOKAH PLACE» с изображением красного креста с закругленными краями между слов) от 15 августа 2013 г., который, в свою очередь, стал объектом авторского права и с 2013 года использовался заявителями и их партнерами в своей деятельности по оказанию услуг.

Элементы указанного логотипа были использованы заявителями при регистрации серии комбинированных товарных знаков, объединенных общим словесным обозначением «HOOKAH PLACE», в том числе при регистрации:

комбинированного товарного знака HOOKAH PLACE (словесное обозначение «HOOKAH PLACE» с изображением черного креста с закругленными краями между слов) по свидетельству Российской Федерации № 555903 (далее – товарный знак № 555903), зарегистрированного 28 октября 2015 г. в отношении услуг 41-го класса Международной классификации товаров и услуг (МКТУ) (ООО «Стадион» передало право на использование товарного знака № 555903 в отношении всех товаров и (или) услуг в адрес ООО «ХУКАПЛЕЙС» с государственной регистрацией договора № РД 0232488 от 22 сентября 2017 г. об отчуждении исключительного права на данный товарный знак);

комбинированного товарного знака HOOKAH PLACE (словесное обозначение «HOOKAH PLACE» с изображением черного креста с закругленными краями между слов) по свидетельству международной регистрации № 1499464 (далее – товарный знак № 1499464), зарегистрированного 30 сентября 2019 г. в отношении услуг 41-го класса МКТУ (правообладатель – ООО «ХУКАПЛЕЙС»);

комбинированного товарного знака HOOKAH PLACE (словесное обозначение «HOOKAH PLACE», над которым изображен красный крест с закругленными краями) по свидетельству Российской Федерации № 789551 (далее – товарный знак № 789551), зарегистрированного 21 декабря 2020 г. в отношении услуг 35-го и 43-го классов МКТУ (правообладатель – ООО «ХУКАПЛЕЙС»).

Услуги оказываются как самостоятельно заявителями, так и путем заключения ими соглашений (договоров, контрактов), в том числе с предоставлением права на объект интеллектуальной собственности (товарный знак № 555903), используемый для деятельности кальянных заведений. В сеть кальянных заведений с использованием словесного обозначения «HOOKAH PLACE» входят более 200 заведений в 20 странах мира.

В целях осуществления заявителями деятельности кальянных заведений с использованием словесного обозначения «HOOKAH PLACE» в Республике Беларусь заключены следующие соглашения (договоры, контракты) между:

ООО «Стадион» и обществом с ограниченной ответственностью «СитиРум» (Республика Беларусь, г. Минск, ул. Могилевская, д. 4В, УНП 192673017) от 22 февраля 2017 г.;

ООО «Стадион» и обществом с ограниченной ответственностью «Лаймарис» (Республика Беларусь, г. Минск, ул. Я. Коласа, д. 42, ком. 1, УНП 192963103) от 4 сентября 2017 г.;

ООО «Стадион» и обществом с ограниченной ответственностью «СитиПлейс» (далее – ООО «СитиПлейс») (Республика Беларусь, г. Минск, ул. Дунина-Марцинкевича, д. 3, пом. 72, УНП 192978390) от 31 августа 2017 г.;

ООО «ХУКАПЛЕЙС» и обществом с ограниченной ответственностью «ИнтерСтеллаГрупп» (далее – ООО «ИнтерСтеллаГрупп») (Республика Беларусь, г. Минск, пр-т Победителей, д. 31, пом. 1, УНП 193186204) от 18 марта 2019 г.

С 30 июня 2017 г. один из учредителей ООО «Брютс Н» Гебоян А.С. через официальную группу заявителей в социальной сети «ВКонтакте» начал переписку с заявителями о заключении с ними договора коммерческой концессии на использование словесного обозначения «HOOKAH PLACE» для открытия кальянного заведения г. Минск.

В ходе переговоров Гебояном А.С. была получена от заявителей информация о модели ведения бизнеса по открытию кальянных заведений (цены на продукцию, материалы и информация, касающиеся функционирования кальянных заведений), также ему был выслан проект договора коммерческой концессии для ознакомления с целью его дальнейшего подписания сторонами. Кроме того, стороны в результате подготовительной работы согласовали помещение под кальянное заведение по адресу: г. Минск, ул. Интернациональная, д. 27. Получив данную информацию, Гебоян А.С. перестал выходить на связь с представителем заявителей, договор ни с одним из заявителей заключен не был.

7 сентября 2017 г. ООО «Брютс Н» направило заявку на регистрацию товарного знака с использованием словесного обозначения «HOOKAHPLACE» на территории Республики Беларусь.

16 февраля 2018 г. ООО «Брютс Н» было открыто кальянное заведение «Смоккин» по адресу: Республика Беларусь, г. Минск, ул. Интернациональная, д. 27.

2 апреля 2018 г. ООО «Брютс Н» открыло кальянное заведение по адресу: Республика Беларусь, г. Гродно, ул. Советская, д. 25.

2 апреля 2018 г. ООО «Брютс Н» в социальной сети «ВКонтакте» по адресу http://vk.com/smokkin.grodno/ разместило для неопределенного круга лиц информацию следующего содержания: «В Гродно открылась первая точка самой крупной сети кальянных в мире – «HookahPlace», официальный сайт «smokkin.net», франшиза Hookah Place в РБ hookahplace.net».

2 апреля 2018 г. в сети Интернет по адресу https://newgrodno.by/society/v-grodno-otkrylas-pervaya-tochka-samoj-krupnoj-seti-kalyannyh-v-mire-hookahplace/ размещено рекламное объявление кальянного заведения «Hookah Place by Smokkin» (принадлежит ООО «Брютс Н»), расположенного в г. Гродно (Республика Беларусь) по адресу: ул. Советская, д. 25, следующего содержания: «В Гродно открылась первая точка самой крупной сети кальянных в мире – HookahPlace».

Размещенная реклама с использованием словесного обозначения «HOOKAH PLACE» позиционирует кальянные заведения, принадлежащие ООО «Брютс Н», как входящие в международную сеть кальянных заведений «HOOKAH PLACE», принадлежащую заявителям, что не является достоверной информацией, вводит в заблуждение в отношении производителя услуг и может повлиять в том числе

на выбор как потенциальных и существующих партнеров заявителей при заключении договоров на использование товарного знака в пользу ООО «Брютс Н», так и потребителей услуг кальянных заведений (отношение к международной сети кальянных заведений).

10 апреля 2018 г. ООО «Брютс Н» зарегистрировало словесный товарный знак «HOOKAHPLACE» по свидетельству Республики Беларусь № 62812 (далее – товарный знак № 62812) в отношении услуг 34-го и 43-го классов МКТУ.

Вышеуказанные публикации были активны в сети Интернет с момента их первого опубликования 2 апреля 2018 г., далее – на момент составления нотариального протокола осмотра доказательств от 20 января 2022 г. и на дату завершения рассмотрения дела – 14 июня 2023 г. Следовательно, публикации, в которых отражена недостоверная информация о том, что открытое ООО «Брютс Н» кальянное заведение входит в состав крупной сети кальянных заведений «HOOKAH PLACE», принадлежащей заявителям, размещены в сети Интернет более 1 года, что указывает на длящийся характер правонарушения со стороны ООО «Брютс Н».

9 августа 2018 г. ООО «Брютс Н» зарегистрировало сайт для продвижения своей деятельности в сети Интернет: https://hookahplace.net.

18 ноября 2020 г. в сети Интернет для неопределенного круга лиц по адресу https://hookahplace.net ООО «Брютс Н» разместило фото одного из учредителей заявителей Гайворовского А., который, согласно материалам дела, не был учредителем, руководителем или сотрудником ООО «Брютс Н».

Заявители утверждают, что товарный знак ООО «Брютс Н» № 62812 и товарный знак заявителей № 555903 сходны до степени

смешения, что вводит и (или) может ввести потребителей в заблуждение.

В то же время из материалов дела следует, что автором оригинального логотипа со словесным обозначением «HOOKAH PLACE» является ООО «Стадион», что подтверждается договором с Тарасенко И.С. от 5 августа 2013 г.

Согласно письму ООО «СитиПлейс» (вх. № 18933 от 10 октября 2022 г.) «о международной сети кальянных «HookahPlace» стало известно из информационных источников: интернет-сайта https://hookahplace.ru, видео-блога основателя сети Антона Гайвороновского «JOHNCALLIANO.TV» … канала – HOOKAHPLACETV» … Указание на сайте https://hookahplace.ru нашего заведения, как представителя сети, также привлекает к нам гостей. Перед открытием заведения был обучен персонал согласно стандартам сети, проводились консультации по выбору места расположения заведения, дизайн-проекта. Сеть предоставляет помощь в разработке афиш и иной рекламной продукции.».

При этом ООО «СитиПлейс» отмечает, что ООО «Брютс Н» неоднократно обращалось к нему с претензиями и предложениями об использовании товарного знака № 62812.

Так, например, 5 апреля 2019 г. с почтового адреса rash@smokkin.net партнеру заявителей на адрес электронной почты cityplace2017@gmail.com от ООО «Брютс Н» поступило коммерческое предложение о покупке франшизы «Hookah Place by Smokkin» стоимостью 5 000 долларов США за 1 заведение.

Также (согласно письму ООО «Брютс Н» в адрес ООО «СитиПлейс» (без номера и даты)) ООО «Брютс Н» утверждает, что

ООО «СитиПлейс» незаконно использует товарный знак со словесным обозначением «HOOKAHPLACE» (товарный знак № 62812), который обнаружен по адресу г. Минск, ул. Дунина-Марцинкевича, д. 3 (место нахождения заведения ООО «СитиПлейс»). При этом в приложении к письму ООО «Брютс Н» представило фотографии наружных вывесок заведения ООО «СитиПлейс», на которых зафиксировано изображение товарного знака с использованием словесного обозначения «HOOKAH PLACE» и изображением между словами красного креста с закругленными концами (логотип заявителей, зарегистрированный под товарным знаком № 555903).

В феврале 2021 г. ООО «Брютс Н» направило в адрес ООО «СитиПлейс» повторную претензию с требованием выплатить денежную компенсацию за незаконное использование товарного знака № 62812 в размере 22 100 долларов США. В ходе переписки ООО «Брютс Н» предлагало заключить лицензионный договор на право использования товарного знака № 62812.

ООО «Брютс Н» направило в адрес ООО «СитиПлейс» еще одну претензию с требованием в срок до 8 марта 2021 г. прекратить использование товарного знака № 62812, который, по мнению ООО «Брютс Н», используется ООО «СитиПлейс» с 10 апреля 2018 г. Также ООО «Брютс Н» сообщило ООО «СитиПлейс», что своими действия оно нанесло ему ущерб на сумму 17 100 долларов США за весь период использования товарного знака № 62812.

28 апреля 2021 г. ООО «Брютс Н» направило в адрес ООО «СитиПлейс» претензию (в досудебном порядке) с требованием прекратить использование товарного знака № 62812, являющего объектом его авторского права, и удалить изображение товарного знака «HOOKAHPLACE» или обозначения, сходные с ним до степени

смешения, с материалов, используемых ООО «СитиПлейс», в том числе в сети Интернет, при осуществлении ООО «СитиПлейс» предпринимательской деятельности.

29 апреля 2021 г. ООО «СитиПлейс» получило исковое заявление от ООО «Брютс Н» в защиту исключительного права на товарный знак № 62812 с требованиями прекратить использовать словесное обозначение «HOOKAHPLACE», выплатить денежную компенсацию в размере 63 800 белорусских рублей и оплатить судебные расходы.

Аналогичная претензия ООО «Брютс Н», полученная ООО «СитиПлейс», была датирована 6 августа 2021 г.

Верховный Суд Республики Беларусь письмом вх. № 18679 от 5 октября 2022 г. сообщил, что 20 января 2021 г., 29 апреля 2021 г., 30 августа 2021 г., 4 октября 2021 г. и 5 ноября 2021 г. ООО «Брютс Н» обращалось в судебную коллегию с исковыми заявлениями, которые были ему возвращены в связи с неустранением недостатков в них.

Исковые заявления ООО «Брютс Н» к ООО «СитиПлейс», направленные в Верховный Суд Республики Беларусь, также содержали требования о прекращении использования товарного знака № 62812, удалении товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения, и взыскании денежной компенсации в связи с нарушением исключительного права на объект, в том числе как на объект авторского права.

Верховный Суд Республики Беларусь в своем определении от 6 октября 2021 г. сообщил, что «авторское право на произведение возникает в силу его создания, исключительное право на товарный знак с даты его регистрации…», при этом отметил, что ООО «Брютс Н» не указало, когда, кем именно и какой объект авторского права был

создан, в чем конкретно выражаются результаты творческого труда его автора. Вместе с тем в материалах дела также отсутствуют какие-либо сведения (информация, документы), подтверждающие наличие авторских прав на товарный знак у ООО «Брютс Н».

По мнению заявителей, приобретение ООО «Брютс Н» исключительного права на товарный знак № 62812, сходный до степени смешения с брендом сети кальянных заведений «HOOKAH PLACE» заявителей, в том числе с отличительной частью фирменного наименования ООО «ХУКАПЛЕЙС» на основании фонетического и семантического критериев сходства, сходный с товарным знаком № 555903 заявителей, включающий в себя словесное обозначение «HOOKAH PLACE», дает ООО «Брютс Н» возможность снизить расходы или избежать таким образом расходов на продвижение своих услуг под известным потребителю словесным обозначением. Позиционирование ООО «Брютс Н» как лица, причастного к деятельности сети кальянных заведений «HOOKAH PLACE» заявителей, приводит к еще большему смешению услуг компаний на рынке, а также к введению в заблуждение потребителей и контрагентов относительно лица, оказывающего услуги под наименованием «HOOKAH PLACE».

Из письма Государственного комитета по науке и технологиям Республики Беларусь «Национальный центр интеллектуальной собственности» от 2 декабря 2020 г. № 01-15/708-142/017 следует, что ООО «Брютс Н» заключило договоры неисключительной лицензии о предоставлении права использования товарного знака № 62812 с обществом с ограниченной ответственностью «РубинПРО» (далее – ООО «РубинПРО») (Республика Беларусь, г. Минск, пр. Победителей, д. 11, УНП 191595248) от 28 февраля 2019 г.

№ 8847 и с ООО «ИнтерСтеллаГрупп» от 6 июня 2019 г. № 9063 (срок действия указанных договоров – до 7 сентября 2027 г.).

Кроме того, ООО «Брютс Н» письмом от 1 марта 2021 г. № 11 представило в адрес Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь лицензионный договор на товарный знак от 21 февраля 2019 г. № 1, заключенный между ООО «Брютс Н» и ООО «РубинПРО», а также лицензионный договор на товарный знак от 24 мая 2019 г. № 2, заключенный между ООО «Брютс Н» и ООО «ИнтерСтеллаГрупп».

Согласно лицензионному договору на товарный знак от 21 февраля 2019 г. № 1 ООО «Брютс Н» предоставляет право на использование товарного знака № 62812 за вознаграждение в размере однократного платежа на сумму 5 000 долларов США и ежемесячных платежей в размере 307 долларов США.

Согласно лицензионному договору на товарный знак от 24 мая 2019 г. № 2 ООО «Брютс Н» предоставляет право на использование товарного знака № 62812 за вознаграждение в размере 4 000 долларов США.

Предоставление ООО «Брютс Н» услуг, в том числе по предоставлению прав на объекты интеллектуальной собственности, свидетельствует о наличии конкурентных отношений с заявителями.

При этом со стороны ООО «Брютс Н» наблюдается противодействие деятельности заявителей на территории Республики Беларусь, поскольку оно считает себя автором товарного знака и единственным правообладателем словесного обозначения «HOOKAHPLACE».

По мнению заявителей, им был нанесен фактический ущерб, в том числе ввиду того, что ООО «ИнтерСтеллаГрупп» (бывший партнер

заявителей) отказалось от исполнения договора коммерческой концессии от 18 марта 2019 г., заключенного с заявителем. ООО «ХУКАПЛЕЙС» полностью исполнило обязанности по договору, были предоставлены материалы, оказана информационная поддержка и размещена реклама на сайте заявителей, также команда работников заявителей выезжала на открытие кальянного заведения ООО «ИнтерСтеллаГрупп». Однако ООО «ИнтерСтеллаГрупп» не исполнило свои обязательства и не выплатило ООО «ХУКАПЛЕЙС» вознаграждение по договору. При этом аналогичный договор ООО «ИнтерСтеллаГрупп» заключило с ООО «Брютс Н».

Согласно условиям договора ООО «ИнтерСтеллаГрупп» с ООО «ХУКАПЛЕЙС» оно должно было выплатить ООО «ХУКАПЛЕЙС» 200 000 российских рублей в срок, не превышающий 5 рабочих дней с даты подписания договора, и далее на протяжении действия данного договора выплачивать ежемесячно по 13 000 российских рублей (срок действия договора 5 лет). Таким образом, фактически ущерб для ООО «ХУКАПЛЕЙС» составил 980 000 российских рублей (за 5 лет с 18 марта 2019 г. по 18 марта 2024 г).

Возможный ущерб, по мнению заявителей, выражается в том, что из-за недобросовестных действий ООО «Брютс Н» третьи лица на территории Республики Беларусь, которые, возможно, желали заключить с заявителями договоры на право использования словесного обозначения «HOOKAH PLACE» для открытия кальянных заведений, отказались от обращения к заявителям ввиду возможности наступления ответственности за незаконное использование товарных знаков заявителей, сходных до степени смешения с товарным знаком ООО «Брютс Н», как в случае с ООО «ИнтерСтеллаГрупп».

Вышеизложенное явно свидетельствует о стремлении ООО «Брютс Н» путем регистрации товарного знака № 62812 воспользоваться репутацией бренда «HOOKAH PLACE», которая была получена за счет финансовых и производственных усилий заявителей, а также получить преимущества при осуществлении своей деятельности на территории Республики Беларусь и вытеснить с рынка заявителей и их партнеров, которые осуществляют деятельность на территории Республики Беларусь на основании соглашений (договоров, контрактов), заключенных с заявителями.

Поскольку словесное обозначение «HOOKAH PLACE» в течение длительного времени используется заявителями как на мировом, так и на белорусском рынке, оно устойчиво ассоциируется у потребителя именно с данными компаниями и их услугами, поэтому регистрация и использование ООО «Брютс Н» товарного знака № 62812 приводят к смешению услуг компаний на рынке и введению в заблуждение потребителей и контрагентов относительно лица, оказывающего услуги кальянных заведений под наименованием «HOOKAH PLACE».

Согласно заключению патентного поверенного Вдовкина Р.О., привлеченного в рамках рассмотрения дела определением от 13 января 2022 г. № 3/опр для проведения экспертизы, перечень товаров и услуг товарного знака № 62812 является однородным перечню товаров и услуг 43 класса по товарным знакам заявителей (в первую очередь по классу услуги кальянных).

Также согласно данному заключению в силу того, что со стороны ООО «Брютс Н» речь идет о словесном товарном знаке № 62812, сравнение целесообразно проводить с товарными знаками № 555903 и 789551, а также с международным товарным знаком № 1499464, так как они содержат словесное обозначение «HOOKAH

PLACE». Таким образом, сравнительный анализ сводится к сравнению словесных обозначений «HOOKAH PLACE» и «HOOKAHPLACE».

Товарный знак № 555903 представляет собой комбинированный товарный знак: словесное обозначение «HOOKAH PLACE» выполнено стандартным латинским шрифтом без цветового сочетания, между словами расположен изобразительный элемент, представляющий собой оригинально исполненный, симметричный по обеим осям диагональный крест со скругленными концами.

Международный товарный знак № 1499464 представляет собой комбинированный товарный знак: словесное обозначение «HOOKAH PLACE» выполнено стандартным латинским шрифтом, между словами расположен изобразительный элемент, представляющий собой оригинально исполненный, симметричный по обеим осям диагональный крест со скругленными концами.

Товарный знак № 789551 представляет собой комбинированный товарный знак: словесное обозначение «HOOKAH PLACE» выполнено стандартным латинским шрифтом черного цвета, над словесным обозначением расположен изобразительный элемент, представляющий собой оригинально исполненный, симметричный по обеим осям крупный диагональный крест со скругленными концами красного цвета.

Товарный знак № 62812 представляет собой словесный товарный знак «HOOKAHPLACE», выполненный стандартным латинским шрифтом.

Если проводить анализ сходства сравниваемых товарных знаков по признаку фонетического сходства, можно сделать вывод, что сравниваемые словесные обозначения, присутствующие в указанных товарных знаках, являются фонетически тождественными: «ХУКАПЛЭЙС» – «ХУКАПЛЭЙС», так как при раздельном написании

словесного обозначения «HOOKAH PLACE» данное обозначение все равно читается и слышится так же как и при слитном написании.

Сравнение товарных знаков по семантическому признаку приводит к следующим выводам: «HOOKAH PLACE» является осмысленным и грамматически корректным словосочетанием на английском языке и переводится как кальянное место. Словесное обозначение «HOOKAHPLACE» формально является фантазийным (не существующим), вымышленным словом, однако является тем же самым словосочетанием, но написанным слитно, так как никаких других вариантов разбить это словосочетание на другие осмысленные части нет возможности, равно как оно ничего не означает при слитном написании ни в одном языке мира. Таким образом, можно говорить о семантическом сходстве до степени смешения.

Если сравнивать словесные обозначения по признаку графического сходства, можно сделать следующие выводы: во всех вариантах они черного цвета и выполнены стандартным латинским шрифтом, разница между ними неуловима для потребителя. Таким образом, можно говорить о графическом сходстве до степени смешения.

Если рассматривать сходство словесных обозначений «HOOKAH PLACE» и «HOOKAHPLACE», можно говорить о том, что даже несмотря на отдельные незначительные отличия, сопоставимые словесные обозначения являются сходными до степени смешения и ассоциируются друг с другом.

В отношении регистрации товарных знаков сторонами, отметим следующее.

ООО «ХУКАПЛЕЙС» имеет 2 товарных знака в Российской Федерации и международный товарный знак со словесным обозначением «HOOKAH PLACE». Первая заявка на регистрацию

товарного знака со словесным обозначением «HOOKAH PLACE» в Российской Федерации была подана 11 июля 2014 г., право на этот товарный знак ООО «Стадион» передало 22 сентября 2017 г. ООО «ХУКАПЛЕЙС». ООО «Брютс Н» использует 1 товарный знак в Республике Беларусь со словесным обозначением «HOOKAHPLACE», дата подачи заявки – 7 сентября 2017 г.

Согласно выводам патентного поверенного Вдовкина Р.О. товарные знаки со словесными обозначениями «HOOKAH PLACE» и «HOOKAHPLACE» являются сходными до степени смешения как по отдельным признакам, так и в целом, однородный перечень товаров и услуг создает условия для смешения указанных обозначений и введения в заблуждение потребителей и контрагентов.

Регистрация и использование ООО «Брютс Н» товарного знака № 62812 приводят к смешению его услуг и услуг заявителей (их партнеров) на белорусском рынке, введению в заблуждение потребителей и покупателей таких услуг относительно лица, оказывающего услуги.

Таким образом, ООО «Брютс Н» могло получать преимущества в предпринимательской деятельности.

Из совокупного анализа всего вышеизложенного можно сделать следующие выводы, подтверждающие наличие вины в действиях ООО «Брютс Н»:

ООО «Брютс Н» зарегистрировало сайт https://hookahplace.net (дата регистрации – 9 августа 2018 г.) сходный до степени смешения с сайтом заявителей https://hookahplace.ru (регистрация – 2013 год);

ООО «Брютс Н» зарегистрировало товарный знак № 62812 со словесным обозначением «HOOKAHPLACE», которое сходно до степени смешения со словесным обозначением «HOOKAH PLACE»,

используемым заявителями в товарных знаках № 555903, № 1499464 и № 789551 (данное сходство подтверждает экспертиза, проведенная патентным поверенным Вдовкиным Р.О.);

ООО «Брютс Н» так и не представило сведения (информацию, документы), подтверждающие наличие у него авторских прав на словесное обозначение «HOOKAHPLACE», при этом заявители такие сведения (информацию, документы) представили;

ООО «Брютс Н» направляло претензии партнеру заявителей, в том числе с требованием прекратить использование словесного обозначения «HOOKAH PLACE», что является противодействием деятельности конкурентов (заявителей и их партнерам) на одном товарном рынке.

Согласно пункту 1 статьи 74 Договора общие принципы и правила конкуренции направлены на обеспечение, выявление и пресечение действий, оказывающих негативное влияние на конкуренцию на трансграничных рынках на территориях 2 и более государств-членов.

Согласно подпункту 8 пункта 2 Протокола конкуренция определяется как состязательность хозяйствующих субъектов (субъектов рынка), при которой самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 2 статьи 76 Договора не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Пункт 2 статьи 76 Договора содержит открытый перечень возможных видов недобросовестной конкуренции и не является исчерпывающим, в связи с чем недобросовестной конкуренцией могут признаваться любые иные действия, отвечающие положениям подпункта 14 пункта 2 Протокола.

Основываясь на праве Союза в сфере конкуренции и фактических обстоятельствах дела, комиссия по рассмотрению дела пришла к выводу, что действия ООО «Брютс Н» (в своей совокупности), выраженные в введении в заблуждение потребителей в отношении производителя услуг, направлены на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности и противоречат законодательству государств-членов, Договору, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, причинили и могут причинить убытки заявителям и другим хозяйствующим субъектам (субъектам рынка) – конкурентам, а также нанесли и могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно абзацу второму подпункта 5 пункта 16 Протокола под должностными лицами понимаются выполняющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции руководители и работники хозяйствующих субъектов (субъектов рынка), некоммерческих организаций, не являющихся хозяйствующими субъектами (субъектами рынка), руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов хозяйствующих субъектов (субъектов рынка), некоммерческих организаций, не являющихся хозяйствующими субъектами (субъектами рынка).

Так, привлеченный в качестве ответчика по делу Григорян Т.Г., являясь единоличным исполнительным органом ООО «Брютс Н» в период нарушения имел, возможность для соблюдения положений

права Союза в сфере антимонопольного регулирования и прекращения недобросовестного поведения на товарном рынке услуг, однако не принял необходимых и достаточных мер по их соблюдению, тем самым нарушив запрет, установленный подпунктом 2 пункта 2 статьи 76 Договора.

В рамках рассмотрения дела ООО «Брютс Н» и его генеральному директору Григоряну Т.Г. обеспечена возможность реализации всех прав, предусмотренных пунктом 13 Порядка рассмотрения дел. Кроме того, у них были запрошены пояснения по делу (с просьбой представить доводы относительно наличия в их действиях нарушений общих правил конкуренции на трансграничных рынках), а также позиции о согласии или несогласии с возможным нарушением пункта 2 статьи 76 Договора.

Республиканское унитарное предприятие почтовой связи «Белпочта» письмом от 20 июня 2023 г. № 12-17/3703 (вх. № 11475 от 29 июня 2023 г.) сообщило о том, что ООО «Брютс Н» арендуется по заявлению-обязательству от 10 июня 2019 г. № 140 абонементный ящик № 140 в отделении почтовой связи. Последняя оплата за аренду абонементного ящика произведена за период (пользования) с января 2023 г. по июнь 2023 г. В связи с этим уведомление адресата о поступлении регистрируемых почтовых отправлений осуществлялось путем опускания извещения в абонементный ящик № 140 в день поступления писем.

Таким образом, ООО «Брютс Н» и его генеральный директор Григорян Т.Г. были надлежащим образом осведомлены о времени и месте проведения заседаний комиссии по рассмотрению дела и имели возможность реализовать права на предоставление своей позиции по делу и защиту своих прав и интересов.

Вместе с тем ООО «Брютс Н» и его генеральным директором Григоряном Т.Г. не были представлены письменные позиции о согласии или несогласии с нарушением общих правил конкуренции на трансграничных рынках, а также доводы, возражения и иная информация.

Также в рамках рассмотрения дела поступили письменные позиции, доводы и иная информация, полученные от уполномоченных органов, которые были приобщены к материалам дела, рассмотрены и получили надлежащую оценку.

На основании изложенного установлено, что нарушение ООО «Брютс Н» общих правил конкуренции на трансграничном рынке выражается в совершении действий, направленных на введение в заблуждение потребителей (контрагентов) в отношении производителя услуг.

Оценив собранные по делу доказательства, комиссия по рассмотрению дела полагает, что вина ООО «Брютс Н» и его генерального директора Григоряна Т.Г. нашла подтверждение, а их действия верно квалифицированы в соответствии с подпунктом 2 пункта 2 статьи 76 Договора.

В соответствии с Методикой расчета и порядком наложения штрафов за нарушение общих правил конкуренции на трансграничных рынках, утвержденными Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 17 декабря 2012 г. № 118, учитывая отсутствие в действиях ООО «Брютс Н» и его генерального директора Григоряна Т.Г. обстоятельств, смягчающих ответственность, предусмотренных перечнем обстоятельств, смягчающих ответственность, и обстоятельств, отягчающих ответственность, учитываемых при расчете размера штрафа за нарушение общих правил

конкуренции на трансграничных рынках (приложение № 1 к указанной Методике), и обстоятельств, отягчающих ответственность, предусмотренных указанным перечнем, выразившихся в длящемся (в течение 1 года и более) нарушении правонарушителями правил конкуренции, назначить ООО «Брютс Н» и его генеральному директору Григоряну Т.Г. штраф.

В связи с установлением факта нарушения подпункта 2 пункта 2 статьи 76 Договора, руководствуясь пунктом 45 Порядка рассмотрения дел, Коллегия Комиссии считает необходимым обязать ООО «Брютс Н» совершить действия по пресечению нарушения общих правил конкуренции на трансграничных рынках и (или) устранению его последствий, предусмотренные пунктом 4 Решения Коллегии Евразийской экономической комиссии от 21 ноября 2023 г. № 164.

