



PLENUL CONSILIULUI CONCURENȚEI

DECIZIE

**nr. CN- 26/18-26
din 25.04.2019**

mun. Chișinău

Plenul Consiliului Concurenței,
acționând în temeiul art. 41 alin. (1) lit. h) al Legii concurenței nr. 183 din 11 iulie 2012 (în continuare Legea concurenței), Hotărârii Parlamentului nr. 331 din 30 noiembrie 2018 privind numirea în funcție a membrilor Plenului Consiliului Concurenței,

analizând raportul de investigație asupra cazului inițiat prin Dispoziția Plenului Consiliului Concurenței nr. 26 din 16 mai 2018 privind presupusa încălcare a prevederilor art. 19 din Legea concurenței de către întreprinderea „CONT-ASISTENT” S.R.L. în raport cu întreprinderea „TRI STAR” S.R.L., Ucraina, audierile desfășurate și materialele acumulate în cadrul investigării,

A CONSTATAT:

La data de 06 aprilie 2018, în cadrul Consiliului Concurenței, a parvenit plângerea nr. 1468 (în continuare - plângere), depusă în baza procurii din 28 martie 2018 de către Tinca Bodiu, avocat din cadrul Biroul Asociat de Avocați „Efrim, Roșca și Asociații”, în numele întreprinderii „TRI STAR” S.R.L., Ucraina, privind presupusele acțiuni de concurență neloială, realizate de către întreprinderea „CONT-ASISTENT” S.R.L. Potrivit celor invocate în plângere, presupusele acțiuni de concurență neloială realizate de către întreprinderea „CONT-ASISTENT” S.R.L. se manifestă prin faptul copierii ilegale a ambalajului produsului de halva al întreprinderii „TRI STAR” S.R.L., Ucraina, produs sub marca comercială „Золотої Бек” și plasării produsului respectiv pe piață, fapt care indică la semnele încălcării art. 19 al Legii concurenței nr. 183 din 11 iulie 2012.

Urmare a examinării preliminare a plângerii, în conformitate cu prevederile art. 55 alin. (1) din Legea concurenței nr. 183 din 11 iulie 2012, în temeiul prevederilor art. 41 alin. (1) lit. f) din Legea concurenței, Plenul Consiliului Concurenței, prin Dispoziția nr. 26 din 16 mai 2018, a dispus inițierea investigației privind presupusa

încălcarea a prevederilor art. 19 al Legii concurenței, de către întreprinderea „CONT-ASISTENT” S.R.L., manifestate prin copierea ilegală a ambalajului reclamantului pentru produse de halva.

1. Părțile implicate

Reclamant:

Întreprinderea „**TRI STAR**” S.R.L., data înregistrării de stat – 23 septembrie 1992, adresa juridică: 27641, Ucraina, regiunea Kirovohrad, raionul Kirovohrad, satul Cerneahovka, str. Polevaia nr. 5, codul de identificare 13745606, pagina web: www.zolotoi-vek.ua, poșta electronică: info@zolotoi-vek.ua tel. (0522) 56 30 56, reprezentată în baza procurii din 28 martie 2018 de către Tinca Bodiu, avocat în cadrul Biroul Asociați de Avocați „Efrim, Roșca și Asociații” cu sediul în mun. Chișinău, str. București, nr. 72, MD-2012, IDNO 44012010.

Întreprinderea „**TRI STAR**” S.R.L. este producător din Ucraina al produselor de cofetărie (halva, prăjituri, cozonaci, drajeuri ș.a.), comercializate sub marca comercială „**ЗОЛОТОЙ БЕК**” (Zolotoi Vek). Distribuitor pe teritoriul Republicii Moldova al produselor de halva sub marca comercială „**ЗОЛОТОЙ БЕК**” (Zolotoi Vek), produse de către „**TRI STAR**” S.R.L., Ucraina, este compania „**IANTBIR**” S.R.L. - IDNO 1003600128270, MD-2071, mun. Chișinău, șos. Balcani 4/2 ap. 25, tel. 022 92-40-45.

Reclamat:

Întreprinderea „**CONT-ASISTENT**” S.R.L., data înregistrării de stat – 06 iulie 2006, adresa juridică: MD-3501, mun. Orhei, str. Alexandru Lăpușneanu nr. 2/2, IDNO 1006606004591, pagina web: www.halva.md, tel. (0235) 292 06.

Întreprinderea este un producător autohton de halva și activează în domeniul producerii de halva din anul 2010.

2. Piața relevantă

Piața relevantă este piața în cadrul căreia se evaluează o anumită problemă de concurență și care se determină prin raportarea pieței relevante a produsului la piața geografică relevantă.

Piața relevantă a produsului - piață a produselor considerate de către consumatori ca interschimbabile sau substituibile datorită utilizării date acestora, datorită caracteristicilor fizice, funcționale și a prețului.

Luând în considerație faptul că reclamantul invocă copierea ilegală a ambalajului pentru produsul de halva și plasarea pe piață a produselor respective, precum și faptul că ambele întreprinderi comercializează produse de halva, piața

relevantă a produsului, în sensul cazului investigat, se definește ca *piața comercializării cu amănuntul a produselor de halva*.

Piața relevantă geografică – este zona în care întreprinderile sunt implicate în oferta sau cererea de pe piața relevantă a produsului, în care condițiile de concurență sunt suficient de omogene.

Ținând cont de faptul că ambalajul presupus a fi copiat de către întreprinderea „CONT-ASISTENT” S.R.L., a fost plasat pe piața Republicii Moldova, *piața relevantă geografică o constituie teritoriul Republicii Moldova*.

Piața relevantă este piața comercializării cu amănuntul a produselor de halva pe teritoriul Republicii Moldova.

Perioada de timp supusă examinării: anii 2016 – 2018.

3. Acte și fapte constatate

La data de 06 aprilie 2018 în cadrul Consiliului Concurenței, a parvenit plângerea întreprinderii „TRI STAR” S.R.L. cu nr. de intrare 1468 referitor la presupusele acțiuni de concurență neloială ale întreprinderii „CONT-ASISTENT” S.R.L., manifestate prin copierea ambalajului produsului de halva „ЗОЛІТОЙ БЕК” (fig.1) pentru produsul de halva „VICTORIȚA Premium” (fig. 2), precum și plasarea produsului respectiv pe piață, fapt care indică la semnele încălcării art. 19 alin. (1) lit. b) din Legea concurenței nr. 183 din 11 iulie 2012.



Fig. 1 Ambalajul produsului de halva „ЗОЛІТОЙ БЕК” al „TRI STAR” S.R.L.



Fig. 2 Ambalajul produsului de halva „VICTORIȚA Premium” al „CONT-ASISTENT” S.R.L.

Totodată, în plângere se menționează că ambalajul produselor reclamantului și ale reclamatului sunt aproximativ identice, asemănându-se după caracteristica liniilor, contururilor, culorilor, formei, texturii, materialelor utilizate și a ornamentației produsului în sine. Reclamanta consideră că o atare copiere ilegală a design-ului ambalajului este de natură să inducă în eroare consumatorul în privința originii

comerciale a produselor și că acest fapt implicit ar putea implica eroarea asupra calității acestor produse, compromițând în final reputația Reclamantului. Întreprinderea „TRI STAR” S.R.L. a solicitat constatarea încălcării legislației concurențiale, dispunerea interzicerii copierii ilegale a formei, a ambalajului și aspectului exterior al produsului halva „ЗОЛТОЙ БЕК”.

Întreprinderea „TRI STAR” S.R.L. dispune de înregistrare internațională a modelului industrial conform Aranjamentului de la Haga privind înregistrarea internațională a desenelor și modelelor industriale din 06 noiembrie 1925. Astfel, întreprinderea „TRI STAR” S.R.L. deține brevet pentru modelul industrial „etichetă” cu nr. 34900, înregistrat la data de 10 iulie 2017 în Registrul de Stat de brevete ale Ucrainei pentru 24 de variante.

La solicitarea Consiliului Concurenței nr. CN-05/111-854 din 11 aprilie 2018, reclamantul a comunicat că produsele din halva „ЗОЛТОЙ БЕК” în ambalajul respectiv au început a fi importate și comercializate pe teritoriul Republicii Moldova din luna martie 2013, prezentând copii ale documentelor confirmative - declarații vamale din 19 martie 2013. La fel, întreprinderea „TRI STAR” S.R.L. a comunicat că comercializarea produselor din halva „ЗОЛТОЙ БЕК” se face prin intermediul rețelelor de magazine: Green Hills, Velmart, Nr.1, Bonus, IMC, Stalma Lux, Gurmandis, Pegas, Metro C&C, prezentând secvențe din prezentarea Power Point și poze din vitrinele magazinelor unde se comercializează produsul halva și mostrele ambalajului produsului halva „ЗОЛТОЙ БЕК” și ambalajului produsului halva „VICTORIȚA Premium”, fabricat de SC „CONT-ASISTENT” S.R.L.

Consiliul Concurenței, prin intermediul scrisorilor nr. CN-05/112-853 din 11 aprilie 2018, nr. CN-05/141-1103 din 04 mai 2018, nr. CN-06/181-1366 din 05 iunie 2018, a solicitat de la „CONT-ASISTENT” S.R.L. comunicarea perioadei în care a început producerea și comercializarea produsului halva, în ambalajul invocat în plângere și locul comercializării acestui produs (magazine, rețele, baze angro etc.), precum și comunicarea faptului dacă întreprinderea deține careva drepturi de proprietate intelectuală asupra ambalajului în cauză, cu prezentarea actelor confirmative în acest sens.

Întreprinderea „CONT-ASISTENT” S.R.L. prin scrisoarea din 12 iunie 2018 (nr. de intrare 2225) a comunicat că nu recunoaște faptele imputate și consideră neîntemeiată plângerea întreprinderii „TRI STAR” S.R.L. De asemenea, întreprinderea respectivă a mai comunicat că comercializarea produsului din halva în ambalaj nou, de tip „flow-pack” a început în anul 2016, fiind păstrată aceeași gamă cromatică a ambalajului produsului dat, însă nu a prezentat acte pertinente în vederea confirmării celor relatate. Comercializarea produsului de halva se efectuează în următoarele rețele de magazine: Metro C&C, Nr.1, Linella, Family Market. În ceea ce privește solicitarea de a prezenta acte de natură să confirme deținerea dreptului de proprietate intelectuală asupra desenului industrial (ambalajul produsului) utilizat,

întreprinderea „CONT-ASISTENT” S.R.L. nu a prezentat astfel de acte, comunicând doar că la data de 27 octombrie 2017 a depus cerere la Agenția de Stat pentru Proprietatea Intelectuală privind înregistrarea mărcii „VICTORIȚA”, fapt ce nu are relevanță cu cazul dat.

Urmare a solicitării Consiliului Concurenței privind probarea faptului creării confuziei în rândurile consumatorilor, întreprinderea „TRI STAR” S.R.L. prin scrisoarea din 30 iulie 2018 (nr. de intrare 2637) a prezentat Concluziile Experților nr.175/18 din 03 iulie 2018 pe baza rezultatelor unei cercetări de comisie, efectuate de experții în domeniul proprietății intelectuale din cadrul Centrului de cercetare științifică legală pentru proprietate intelectuală al Ministerului Justiției al Ucrainei. Experții au cercetat variantele modelului industrial, deținut de „TRI STAR” S.R.L. în baza brevetului Ucrainei nr. 34900 cu ambalajul produsului de halva „VICTORIȚA Premium”, fabricat de SC „CONT-ASISTENT” S.R.L.

Astfel, urmare a comparării și analizei totalității **caracteristicilor modelului industrial** (trăsăturile semnificative ale modelului) conform brevetului Ucrainei nr. 34900 cu semnele produsului halva „VICTORIȚA Premium”, fabricat de SC „CONT-ASISTENT” S.R.L., s-a constatat că *„ambalajul ambelor producători: are formă dreptunghiulară; constă din două părți – superioară și inferioară, separate între ele printr-o fâșie maro deschisă; fâșia maro deschis conține un element verbal; partea superioară a etichetei este de aceeași culoare; partea superioară a etichetei conține marca producătorului; partea superioară a etichetei conține elemente verbale; partea inferioară a etichetei este de aceeași culoare; partea inferioară a etichetei conține un element figurativ sub aceeași formă (compoziție din flori de culoare bej deschis și păstăi de vanilie de culoare maro; păstăi de arahide închise și deschise; boabe de cacao); partea inferioară a etichetei conține un element grafic sub forma unui desen.”*

Urmare a comparării **designului exterior al ambalajului** produsului de halva „ЗОЛТОЇ БЕК” al întreprinderii „TRI STAR” S.R.L., protejate prin brevetul Ucrainei nr. 34900, cu designul exterior al ambalajului produsului halva „VICTORIȚA Premium”, fabricat de SC „CONT-ASISTENT” S.R.L., experții au concluzionat că designul ambalajului ambilor producători în ceea ce privește: forma produsului; soluția reprezentativă a produsului; soluția coloristică; elementele dominante care determină impresia generală de la imagine (a părții de prezentare) sunt **similare**, iar elementele dominante care determină impresia generală de la imagine ale părții verbale - inscripția HALVA (care este asociată cu locația dominantă și mărimea literilor, în comparație cu alte elemente verbale); elementelor verbale, dominante pe ambalaj, sunt **identice**.

Prin prisma concluziilor, expuse de experți în Raportul nr.175/18 din 03 iulie 2018 se constată că:

„1. La eticheta produsului halva „VICTORIȚA”, fabricată de SC „CONT-ASISTENT” S.R.L. este utilizată totalitatea caracteristicilor esențiale ale versiunilor

1.1, 2.1, 3.1, 4.1, 13.1, 14.1 conform brevetului pentru model industrial al Ucrainei nr. 34900, care este deținut de Societatea cu răspundere limitată „TRI STAR”.

2. Designul exterior al etichetei produsului halva „VICTORIȚA” după imaginea 3, care este fabricat de SC „CONT-ASISTENT” S.R.L. este similar cu designul exterior al etichetei protejat de brevetul pentru model industrial din Ucraina nr. 34900 după variantele 1.1, 2.1, în măsura că ele pot fi confundate.

3. Designul exterior al etichetei produsului halva „VICTORIȚA” după imaginea 1, care este produsă de SC „CONT-ASISTENT” S.R.L. este similar cu designul exterior al etichetei protejat de brevetul pentru model industrial din Ucraina nr. 34900 după variantele 3.1, 4.1, în măsura că ele pot fi confundate.

4. Designul exterior al etichetei produsului halva „VICTORIȚA” după imaginea 2, care se fabrică de SC „CONT-ASISTENT” SRL este similar cu designul exterior al etichetei protejat de brevetul pentru model industrial din Ucraina nr. 34900 după variantele 13.1, 14.1, în măsura că ele pot fi confundate.”

Prin aceeași scrisoare din 30 iulie 2018 (nr. de intrare 2637) întreprinderea „TRI STAR” S.R.L. a comunicat că urmare a analizei vânzărilor pentru perioada trimestrul IV 2016 – trimestrul I 2018 volumul brut al vânzărilor a scăzut cu *** kg, diminuând venitul brut al întreprinderii cu *** dolari SUA.

În vederea stabilirii impactului asupra vânzărilor produsului de halva al întreprinderii „TRI STAR” S.R.L. în Republica Moldova după apariția pe piață a produsului halva „VICTORIȚA Premium” al întreprinderii reclamate, Consiliul Concurenței, prin scrisorile nr. CN-06/230-1708 din 16 iulie 2018 și nr. CN-06/264-1864 din 15 august 2018 a solicitat de la compania „Iantbir” S.R.L., distribuitorul întreprinderii „TRI STAR” S.R.L. în Republica Moldova, informații privind evoluția vânzărilor și a prețului (în lei) în Republica Moldova a produsului din halva „ЗОЛОТОЙ БЕК” în perioada 2015 - I semestru, 2018. Suplimentar, prin scrisoarea nr. CN-06/347-2199 din 18 octombrie 2018, Consiliul Concurenței a solicitat de la compania „Iantbir” S.R.L. prezentarea informațiilor privind evoluția vânzărilor (în lei) în I semestru, 2016 și I semestru, 2017.

Potrivit informației prezentate de compania „Iantbir” S.R.L. (prin scrisorile din 08.11.2018 și 12.11.2018, cu nr. de intrare 3217, 3218 și 3242) s-a atestat următoarea evoluție a vânzărilor pentru produsele de halva („TRI STAR” SRL):

Tabelul 1

Valoarea vânzărilor produselor de halva a „TRI STAR” SRL pe teritoriul Republicii Moldova

Produs	I semestru, 2016	I semestru, 2017	I semestru, 2018
Halva “Золотой Бек”: - cu arahide 270 g. - vanilie 270 g. - „Fantezie” 270 g. - cu arahide și stafide 270 g.	*** lei	*** lei	*** lei

Totodată, s-a constatat că prețurile pentru produsele date nu au fost modificate în perioada anilor 2016-2018.

Pentru a clarifica unele aspecte în cadrul investigării cauzei, Consiliul Concurenței prin scrisorile nr. CN-06/229-1709 din 16 iulie 2018, nr. CN-06/265-1865 din 15 august 2018 și nr. CN-06/379-2341 din 07 noiembrie 2018 a solicitat de la „CONT-ASISTENT” S.R.L.: prezentarea mostrelor ambalajelor, utilizate la ambalarea produsului halva „VICTORIȚA”, anterior introducerii în anul 2016 a ambalajului nou de tip „flow-pack”; comunicarea perioadei exacte când s-a început producerea și comercializarea produselor halva în ambalajele respective; comunicarea evoluției vânzărilor și a prețului (în lei) în Republica Moldova a produsului respectiv în perioada 2015 - I semestru 2018. Întreprinderea „CONT-ASISTENT” S.R.L. nu a prezentat de trei ori consecutiv informația solicitată de către Consiliul Concurenței.

La solicitările de informații, Consiliul Concurenței a acordat întreprinderii „CONT-ASISTENT” S.R.L. termeni rezonabili pentru prezentarea celor solicitate și a atenționat asupra răspunderii în cazul neprezentării, prezentării incomplete și/sau eronate a informației solicitate. Informația solicitată de Consiliul Concurenței prin scrisorile sus-menționate avea ca scop stabilirea perioadei de timp de când a început reclamata folosirea ilegală a ambalajului pentru halva, ambalaj de natură să creeze o confuzie și stabilirea impactului utilizării ambalajului asupra evoluției vânzărilor.

SC „Cont Asistent” SRL, însă, nu a prezentat informația solicitată.

În consecință, prin Decizia Plenului Consiliului Concurenței nr. CN-79 din 22 noiembrie 2018 s-a constatat încălcarea prevederilor art. 68 alin. (1) lit. a) al Legii concurenței nr. 183 din 11 iulie 2012 de către „CONT-ASISTENT” S.R.L. prin neprezentarea informației solicitate în conformitate cu art. 54 al Legii concurenței nr. 183 din 11 iulie 2012 și s-a aplicat amendă.

În vederea continuării investigării cauzei, Consiliul Concurenței, prin scrisorile nr. CN-06/384-2353 din 13 noiembrie 2018 și nr. CN-06/38-2355 din 13 noiembrie 2018, a solicitat de la Î.C.S. „METRO Cash & Carry Moldova” S.R.L. și Î.M. „47 TH PARALLEL” S.R.L. comunicarea:

- perioadei începerii comercializării în cadrul magazinelor „METRO” și „NR. 1” a produsului halva „Victorița”, producător SC „Cont-Asistent” SRL și a produsului halva „Золотой Бек”, producător „TRI Star” SRL;

- cantității produsului de halva, realizate prin intermediul magazinelor „METRO” și „NR.1” în I semestru 2017 și I semestru 2018 de către întreprinderile SC „Cont-Asistent” SRL (halva „Victorița” ambalaj 180 g., 350 g.) și „TRI Star” SRL (halva „Золотой Бек”, ambalaj 270 g.).

Prin răspunsul parvenit la data de 28 noiembrie 2018 (*nr. de intrare 3349*), Î.C.S. „METRO Cash & Carry Moldova” S.R.L. a comunicat că magazinele METRO au început comercializarea produsului de halva „Victorița”, producător SC „Cont-

Asistent” SRL, în decembrie 2014, cu o ulterioară întrerupere a colaborării în perioada decembrie 2015 - decembrie 2017. Totodată, s-a comunicat că prin intermediul magazinelor „METRO” în I semestru 2018 s-au comercializat *** unități de produs de halva „Victorița” (ambalaj 180 g., 350 g.). Referitor, la produsul de halva „Золотой Бек”, producător al cărui este întreprinderea „TRI Star” SRL, Î.C.S. „METRO Cash & Carry Moldova” S.R.L. a comunicat că din 2015 până în prezent nu a avut acest produs în sortimentul produselor comercializate.

Urmare a solicitării Consiliului Concurenței, Î.M. „47-th PARALLEL” S.R.L. la data de 28 noiembrie 2018 (*nr. de intrare 3369*) a prezentat informația privind cantitatea produsului de halva „Золотой Бек”, realizată în:

- I trimestru 2017 - *** unități de produs;
- I trimestru 2018 - *** unități de produs.

În ceea ce privește produsul întreprinderii SC „Cont-Asistent” SRL, din răspunsul prezentat rezultă că comercializarea produsului de halva „Victorița” a început în anul 2018, fiind realizate 2055 unități de produs - în I semestru 2018.

Prin scrisoarea din 08 februarie 2019 (*nr. de intrare 311*) SC „Cont Asistent” SRL, ca răspuns la scrisoarea nr. CN-06/379-2341 din 07.11.2018, referitor la evoluția vânzărilor, a comunicat următoarele:

- În anul 2016 pe teritoriul Republicii Moldova s-a comercializat produse în valoare de *** lei;
- În anul 2017 – *** lei. Totodată, s-a menționat că produsele comercializate în ambalaj „flow-pack” constituie circa ***% din volumul total de vânzări al produsului de halva;
- În I semestru al anului 2018 – *** lei.

„Cont Asistent” SRL a mai comunicat că producerea în ambalaj nou de 180 gr. și 350 gr. a început în a doua jumătate a anului 2017, atenționând că prețurile produsului autohton sunt mai mari cu circa 25%.

Totodată, reclamatul a comunicat că din cauza insuccesului noului ambalaj, la începutul anului 2018 a elaborat un nou design, care actualmente este utilizat pentru produsele comercializate atât pe teritoriul Republicii Moldova, cât și în afara țării.

În cadrul investigației, examinând baza de date WIPO (World Intellectual Property Organization) s-a stabilit următoarele:

- TRI STAR LTD, Ucraina, are înregistrat ca design industrial cu nr. DM/096672 din 04.05.2017 conform Aranjamentului de la Haga (1925) ambalajele 4,5,6,7,8,9,10,11,12, cu desemnarea pentru următoarele părți contractate: Regatul Maroc (MA), Republica Armenia (AM), Republica Azerbaidjan (AZ), Republica Arabă Egipt (EG), Oficiul Uniunii Europene pentru Proprietate Intelectuală (EM), Republica Georgia (GE), Republica Kârgâzstan (KG), Republica Coreea (KR), Republica Moldova (MD), Oman (OM), Republica Tadjikistan (TJ), Republica

Turkmenistan (TM), Republica Tunisiană (TN), Republica Turcia (TR), Statele Unite ale Americii (US);

- Designul industrial pentru pozițiile 1, 2, 3 cu desemnarea pentru Republica Moldova este deținut de întreprinderea „King of Sweets Market” S.R.L., România.

Este important de menționat faptul că aspectul exterior original constituie unul din factorii principali ce determină vânzarea cu succes a produsului. Modelul și designul industrial face produsul atractiv pentru consumator, iar aprecierea vizuală este una din criteriile esențiale care influențează cumpărătorul. Folosirea ilegală a unui desen sau model industrial, precum și copierea ilegală a ambalajului al produsului unei întreprinderi se manifestă prin imitarea ambalajului sau aspectului exterior al unui produs, adică redarea designului de ambalaj și/sau a produsului cu diferențe minore, în special în ceea ce privește inscripții verbale prezente pe produs, schimbări imperceptibile pentru consumatorii de rând. În cazul folosirii și copierii ilegale prin imitație, confuzia se determină în baza caracteristicilor specifice modelului industrial, în special – aspectul exterior, unicității în comparație cu alte produse de pe piață.

Analizând ambalajul produsului halva „VICTORIȚA Premium” al întreprinderii „CONT-ASISTENT” S.R.L., se atestă utilizarea totalității caracteristicilor esențiale ale ambalajului produsului întreprinderii „TRI STAR” S.R.L. Astfel, aspectul exterior al ambalajelor produselor reclamatului imită caracteristicile liniilor, culorilor și ornamentația elementelor grafice ale ambalajului reclamantului. Elementele distinctive ale ambalajelor produselor întreprinderii „CONT-ASISTENT” S.R.L., față de cel al întreprinderii „TRI STAR” S.R.L., sunt insignifiante, respectiv, nu sunt în stare să realizeze o deosebire clară între acestea.

Prin scrisoarea din 08 februarie 2019 (nr. de intrare 311) „CONT-ASISTENT” S.R.L. a comunicat că din cauza eșecului suportat cu ambalajul produsului de halva, la începutul anului 2018 întreprinderea a elaborat un nou design, care actualmente este utilizat pentru produsele comercializate atât pe teritoriul Republicii Moldova, cât și în afara țării, menționând că pentru matricele de producere întreprinderea a cheltuit 200 000 lei. Totodată, „CONT-ASISTENT” S.R.L. a prezentat imagini ale ambalajului de tip nou.

La data de 22 februarie 2019, prin scrisorile nr. CN-06/62-360 și CN-06/63-359, în conformitate cu prevederile art. 59 al Legii Concurenței, Consiliul Concurenței a remis părților implicate Raportul de investigație asupra cazului inițiat prin Dispoziția Plenului Consiliului Concurenței nr. 26 din 16 mai 2018 pentru informare și, după caz, expunerea observațiilor pe baza acestuia.

Părțile cazului nu au prezentat în termenul stabilit de art. 59 alin. (3) al Legii concurenței observații asupra Raportului de investigație.

Prin scrisoarea din 25 februarie 2019 (nr. de intrare 488) „CONT-ASISTENT” S.R.L., a reiterat cele expuse în scrisoarea din 08 februarie 2019 (nr. de intrare 311)

atenționând asupra următoarelor fapte: AGEPI a comunicat că modelul industrial nu îndeplinește condițiile prevăzute de legislație doar peste 8 luni după depunerea cererii de înregistrare, careva notificări prealabile din partea reclamantului nu au parvenit, iar cheltuielile considerabile suportate de întreprindere vin să demonstreze faptul că aceasta nu a avut intenția de a folosi designul altei companii.

Suplimentar, la 14 martie 2019 prin scrisoarea cu nr. de intrare 616 „CONT-ASISTENT” S.R.L., a comunicat că decizia AGEPI de refuz a înregistrării ambalajului și inițierea investigației de către Consiliul Concurenței au constituit modalități indirecte de impunere a elaborării unui nou ambalaj, ceea ce a condiționat cheltuieli considerabile pentru întreprindere. Totodată, „CONT-ASISTENT” S.R.L. a comunicat că în anul 2017 întreprinderea a suportat pierderi de circa *** lei și este în prag de faliment.

Reieșind din cele menționate mai sus, se conchide că întreprinderea „CONT-ASISTENT” S.R.L. a întreprins acțiuni de natură să creeze confuzie cu produsele întreprinderii „TRI STAR” S.R.L. prin folosirea ilegală a unui desen și model industrial cu nr. DM/096672 și copierea ilegală a ambalajului produsului de halva „ЗОЛОТОЙ БЕК” cu plasarea produsului respectiv pe piață, aceste acțiuni fiind susceptibile de a aduce atingere intereselor legitime ale reclamantului.

6. Calificarea legală a acțiunilor constatate

Convenția de la Paris pentru protecția proprietății intelectuale în art. 10 bis stabilește că țările Uniunii sunt obligate să asigure cetățenilor Uniunii o protecție efectivă împotriva concurenței neloiale. Mai mult, constituie un act de concurență neloială orice act de concurență contrar practicilor cinstite în materie industrială sau comercială, în special fiind, sunt interzise toate acțiunile care pot prin orice mijloc să creeze o confuzie cu întreprinderea, produsele sau activitatea industrială sau comercială a unui concurent. Confuzia mărfurilor este legată în primul rând de reproducerea aspectului exterior al produsului unui alt producător, care este cunoscut de consumatori în măsura în care se referă la o anumită origine comercială. Astfel, se întrezice orice acțiune, urmare a cărei se poate crea o confuzie relativ întreprinderii, produselor sau activităților industriale sau comerciale ale unui concurent, inclusiv utilizarea de semne folosite de concurent pentru a identifica și a distinge activități proprii, precum și bunuri și servicii.

Articolul 4 alin. (2) din Legea nr. 161 din 12 iulie 2007 privind protecția desenelor și modelelor industriale prevede că *„Pe teritoriul Republicii Moldova sînt recunoscute și protejate: a) desenele sau modelele industriale înregistrate și confirmate prin certificatul de înregistrare a desenului sau modelului industrial (denumit în continuare certificat de înregistrare) în condițiile prezentei legi; b)*

desenele sau modelele industriale internaționale înregistrate conform Aranjamentului de la Haga privind înregistrarea internațională a desenelor și modelelor industriale, adoptat la 6 noiembrie 1925”. În sensul legii enunțate, desen sau model industrial semnifică *„aspectul exterior al unui produs sau al unei părți a lui, rezultat în special din caracteristicile liniilor, contururilor, culorilor, formei, texturii și/sau ale materialelor și/sau ale ornamentației produsului în sine*”. Potrivit prevederilor art. 20 alin. (1) al legii menționate supra: *„Desenul sau modelul industrial înregistrat conferă titularului dreptul exclusiv de a-l utiliza și de a interzice oricărui terț utilizarea sa fără acordul titularului. Prin utilizare se înțelege în special fabricarea, includerea într-o ofertă, introducerea pe piață, importul, exportul sau utilizarea propriu-zisă a unui produs în care a fost integrat ori căruia i s-a aplicat desenul sau modelul industrial în cauză, precum și depozitarea produsului respectiv în scopurile menționate anterior.*” Modelul industrial, utilizat de întreprinderea „TRI STAR” S.R.L., este înregistrat și protejat prin brevetul nr. 34900, înregistrat la 10 iulie 2017 în Registrul de Stat de brevete ale Ucrainei, iar din 04 mai 2017 se bucură și de protecție internațională în baza Aranjamentului de la Haga din 6 noiembrie 1925 privind înregistrarea internațională a desenelor și modelelor industriale.

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (1) din Legea concurenței, *„se interzice întreprinderilor să realizeze acțiuni de concurență neloială*”. Art. 4 al aceluiași act normativ, definește concurența neloială drept *„orice acțiune, realizată de întreprinderi în procesul concurenței, care este contrară uzanțelor oneste în activitatea economică*”.

Potrivit art. 14 alin. (2) al Legii concurenței, *„acțiunile de concurență neloială interzise prin prevederile art. 15–19 se examinează de către Consiliul Concurenței, la plângerea privind presupusele acțiuni de concurență neloială depusă de către întreprinderea ale cărei interese legitime au fost lezate, în condițiile stipulate la art. 49 alin. (2)–(4)*”.

Reieșind din circumstanțele de fapt constatate în cadrul prezentei investigații, acțiunile întreprinderii reclamate, manifestate prin folosirea ilegală a desenului și modelului industrial cu nr. DM/096672 și copierea ilegală a ambalajului produsului de halva „ЗОЛТОЇ БЕК” cu plasarea produsului respectiv pe piață, întrunesc semnele constitutive ale acțiunii de concurență neloială – **confuzia**, prevăzute la art. 19 alin. (1) lit. a) și b) al Legii concurenței nr.183 din 11.07.2012, conform căruia sunt interzise orice acțiuni sau fapte care sânt de natură să creeze, prin orice mijloc, o confuzie cu întreprinderea, produsele sau activitatea economică a unui concurent, realizate prin:

„a) folosirea ilegală, integrală sau parțială a unei mărci, embleme de deservire, denumiri de firmă, a unui desen sau model industrial sau a altor obiecte ale proprietății industriale de natură să creeze o confuzie cu cele folosite în mod legal de către o altă întreprindere”.

b) copierea ilegală a formei, a ambalajului și/sau a aspectului exterior al produsului unei întreprinderi și plasarea produsului respectiv pe piață, copierea ilegală a publicității unei întreprinderi, dacă aceasta a adus sau poate aduce atingere intereselor legitime ale concurentului.

În conformitate cu art. 77 al Legii concurenței, sancțiunea aplicată pentru comiterea faptelor de concurență neloială constituie o amendă în mărime de până la 0,5 % din cifra totală de afaceri realizată de întreprinderea în cauză în anul anterior sancționării.

La stabilirea cuantumului amenzii au fost luate în calcul următoarele circumstanțe:

- Renunțarea benevolă a reclamantului la continuarea acțiunilor de concurență neloială prevăzute de art. 19 alin. (1) lit. a) și b) al Legii concurenței.

- Inițierea deliberată de către întreprinderea „CONT-ASISTENT” S.R.L. a procedurii de înlăturare a încălcării și elaborarea unui nou ambalaj, diferit de cel al întreprinderii „TRI STAR” S.R.L.;

- Situația economico-financiară dificilă a „CONT-ASISTENT” S.R.L. care poate duce la falimentul și lichidarea întreprinderii.

Totodată, nu a fost probat prejudiciul economic al acțiunilor de concurență neloială examinate, fapt care denotă caracterul declarativ al afirmațiilor reclamantului. Mai mult decât atât, vânzările distribuitorului oficial pe teritoriul Republicii Moldova pentru semestrul I al anului 2018 au înregistrat o creștere în raport cu aceleași perioade a anilor precedenți.

Conform scrisorii din 15.04.2019 (nr. de intrare 1388), în anul 2018 „CONT-ASISTENT” S.R.L. a realizat o cifră totală de afaceri în sumă de *** lei (***)

Potrivit art. 36 alin. (4) al Legii concurenței, sumele ce reprezintă amenzi sau alte sancțiuni aplicate de Consiliul Concurenței se fac venit la bugetul de stat și urmează a fi transferate la conturile beneficiarului: Ministerul Finanțelor, codul fiscal: 1006601000037, IBAN MD83TRGAAA14311701000000; prestator beneficiar: Ministerul Finanțelor – Trezoreria de Stat.

În conformitate cu art. 43 alin. (2) din Codul de Executare nr. 443 din 24 decembrie 2004, în cazul în care sumele se încasează în beneficiul statului, calitatea de creditor este exercitată de către Ministerul Finanțelor.

Debitor este întreprinderea „CONT-ASISTENT” S.R.L., IDNO1006606004591, cu sediul juridic: mun. Orhei, str. Alexandru Lapusneanu 2/2, MD-3502, cu următoarele date bancare:

Reieșind din circumstanțele de drept și de fapt constatate, în temeiul prevederilor art. 14 alin. (9), art. 39 lit. f), art. 41 alin. (1) lit. h) și art. 77 ale Legii concurenței nr. 183 din 11 iulie 2012, Plenul Consiliului Concurenței

DECIDE:

1. A constata încălcarea prevederilor art. 19 alin. (1) lit. a) și lit. b) din Legea concurenței nr. 183 din 11 iulie 2012 de către „CONT-ASISTENT” S.R.L.;
2. A aplica întreprinderii „CONT-ASISTENT” S.R.L. IDNO1006606004591, cu sediul juridic în mun. Orhei, str. Alexandru Lapusneanu 2/2, MD-3502, amendă în mărime ***% din cifra totală de afaceri realizată în anul anterior sancționării, ceea ce constituie 909, 08 lei (nouă sute nouă lei, 08 bani);
3. Suma amenzii prevăzută la pct. 2 se va achita de către „CONT-ASISTENT” S.R.L. la bugetul de stat (contul IBAN MD83TRGAAA14311701000000) în termen de 60 zile lucrătoare de la data comunicării prezentei Decizii, cu mențiunea: *„amendă aplicată de către Consiliul Concurenței în conformitate cu Legea concurenței nr. 183 din 11 iulie 2012”*. O copie a actului care confirmă plata va fi transmisă Consiliului Concurenței;
5. Prezenta Decizie poate fi contestată, în termen de 30 de zile calendaristice de la primirea acesteia de către părți, la Judecătoria Chișinău, sediul Râșcani specializat în materie de contencios administrativ (mun. Chișinău, str. Kiev,3).
6. Prezenta Decizie intră în vigoare la data adoptării și va fi adusă la cunoștința părților.

**Președintele
Plenului Consiliului Concurenței**

Marcel RĂDUCAN

