



ТОМИЋ СТЕВИЋ ДУЛИЋ

ADVOKATSKA KANCELARIJA

TSD NEWSLETTER

Advokatska kancelarija TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ informiše o aktuelnostima u radu Kancelarije i u zakonodavnom reljefu RS / Die Rechtsanwaltskanzlei TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ informiert über aktuelle Themen der Kanzlei und über den Rechtsrahmen der RS / The TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ Law Office is informing about the actual activities of the Law office and the Law frame in RS/ Юридическая контора TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ информирует о самых актуальных событиях, о работе конторы и законодательном релеефе РС / Glavni urednik/ Chefredakteur / Editor-in-Chief / Главный редактор: Ljubica Tomić /Lektor/Lektor/Proof reader/Лектор: Ivana Radović, Vesna Gašić, Vojislava Katić, Viktorija Topalović, Magda Braun / Br. 57/13

Carice Milice 3/II, Beograd, SCG, TEL/FAX +381 (0)11 3285.227, +381 (0)11 3285.208, +381 (0)11 3285.153, office@tomic-stevic.co.rs, www.tomic-stevic.co.rs

СОДЕРЖАНИЕ:

1. **Нововведения в Законе о защите конкуренции**
2. **Параллельный импорт в свете поправок к Закону о товарных знаках ("Официальный вестник РС", №10/2013)**

1.

Защита конкуренции – изменения и дополнения

I Вступление

Народная Скупштина Республики Сербии приняла Закон о внесении изменений и дополнений в Закон о защите конкуренции (Официальный вестник РС №95/2013), который вступил в силу 08.11.2013. года. Суть существенных изменений и дополнений закона вызвана потребностью усовершенствовать Закон, который применяется с 2009 года, а также исправить определенные процессуальные недостатки, выявленные в процессе внедрения Закона и практике Комиссии по защите конкуренции («Комиссия») за последние четыре года.

II Доминирующее положение

Одно из значительных материально-правовых изменений Закона связано с институтом доминирующего положения, который претерпел существенные изменения.

А именно, в соответствии с новым законным решением «доминирующее положение имеет тот участник рынка, который благодаря своей рыночной силе может осуществлять деятельность на соответствующем рынке в значительной степени независимо по сравнению с существующими или потенциальными конкурентами, покупателями, поставщиками или потребителями» (статья 15 Закона).

В Законе прописывается, что рыночная сила определяется на основании соответствующих экономических и других показателей, в частности: (i) структуры соответствующего рынка, (ii) рыночной доли участника рынка, доминирующее положение которого определяется, особенно если занимает более 40% соответствующего рынка, (iii) существующих и потенциальных конкурентов, (iv) экономической и финансовой силы, (v) степени вертикальной интеграции, (vi) преимущества доступа к рынкам снабжения и дистрибуции, (vii) юридических и фактических препятствий для доступа других участников, (viii) покупательской силы, (ix) технологического преимущества, права интеллектуальной собственности.

Интересно то, что рыночная доля 40% уже не имеет значения законной предпосылки доминирующего





ТОМИЋ СТЕВИЋ ДУЛИЋ

ADVOKATSKA KANCELARIJA

TSD NEWSLETTER

Advokatska kancelarija TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ informiše o aktuelnostima u radu Kancelarije i u zakonodavnom reljefu RS / Die Rechtsanwaltskanzlei TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ informiert über aktuelle Themen der Kanzlei und über den Rechtsrahmen der RS / The TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ Law Office is informing about the actual activities of the Law office and the Law frame in RS/ Юридическая контора TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ информирует о самых актуальных событиях, о работе конторы и законодательном релефе РС / Glavni urednik/ Chefredakteur / Editor-in-Chief / Главный редактор: Ljubica Tomić /Lektor/Lektor/Proof reader/Лектор: Ivana Radović, Vesna Gašić, Vojislava Katić, Viktorija Topalović, Magda Braun / Br. 57/13

Carice Milice 3/II, Beograd, SCG, TEL/FAX +381 (0)11 3285.227, +381 (0)11 3285.208, +381 (0)11 3285.153, office@tomic-stevic.co.rs, www.tomic-stevic.co.rs

положения (как это было в предыдущем законном решении), а это практически означает, что с помощью вышеупомянутых показателей можно определить, что участник рынка с выше чем 40% долей рынка не занимает доминирующее положение или, что существует доминирующее положение участника, который располагает долей менее 40%.

Бремя доказывания доминирующего положения всегда лежит на Комиссии, что также является нововведением, поскольку в предыдущем положении закона, участник рынка, который располагает более 40% рынка, обязан был опровергать законную предпосылку и доказывать, что не занимает доминирующее положение на соответствующем рынке.

III Концентрация

Институт концентрации был дополнительно расширен, и теперь считается, что концентрация возникает не только при получении непосредственного или посредственного контроля над вторым участником рынка или большим количеством участников рынка, но и в случае получения контроля над его частью или частями других участников рынка, которые могут представлять собой самостоятельную хозяйственную целостность.

IV Прекращение разбирательства

Одно из наиболее важных нововведений Закона относится на прекращение разбирательства (статья 58 Закона).

Комиссия может принять решение о прекращении процедуры проверки нарушения конкуренции (которым одновременно и определяет меру по устранению нарушения, в соответствии со статьей 59 Закона), в случае одна сторона предоставит предложение с указанием обязательств, которые добровольно готова взять на себя с целью устранения возможных нарушений конкуренции.

Это предложение обязано: (i) основываться на содержании решения о начале разбирательства или существенных фактах, утвержденных в разбирательстве, и (ii) быть предоставленным до получения уведомления (в соответствии со статьей 38, пункт 2 Закона) о существенных фактах, доказательствах и других элементах, на основании которых будет заключаться решение Комиссии.

Комиссия обязана опубликовать на своей интернет-странице уведомление о подачи предложения, с кратким описанием предложения и существенными элементами дела, а также с приглашением всем заинтересованным лицам подать письменные жалобы, комментарии и мнения в течение 20 (двадцать) дней со дня опубликования уведомления.

Комиссия не обязана принять предложение стороны.



ТОМИЋ СТЕВИЋ ДУЛИЋ

ADVOKATSKA KANCELARIJA

TSD NEWSLETTER

Advokatska kancelarija TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ informiše o aktuelnostima u radu Kancelarije i u zakonodavnom reljefu RS / Die Rechtsanwaltskanzlei TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ informiert über aktuelle Themen der Kanzlei und über den Rechtsrahmen der RS / The TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ Law Office is informing about the actual activities of the Law office and the Law frame in RS/ Юридическая контора TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ информирует о самых актуальных событиях, о работе конторы и законодательном релiefe РС / Glavni urednik/ Chefedakteur / Editor-in-Chief / Главный редактор: Ljubica Tomić /Lektor/Lektor/Proof reader/Лектор: Ivana Radović, Vesna Gašić, Vojislava Katić, Viktorija Topalović, Magda Braun / **Br. 57/13**

Carice Milice 3/II, Beograd, SCG, TEL/FAX +381 (0)11 3285.227, +381 (0)11 3285.208, +381 (0)11 3285.153, office@tomic-stevic.co.rs, www.tomic-stevic.co.rs

В случае если дойдет до прекращения разбирательства, разбирательство может быть продолжено позже, в срок не позднее 3 (три) лет со дня прекращения, в случае если: (i) произойдут существенные изменения обстоятельств, (ii) сторона не выполнит обязательств по мере устранения нарушения конкуренции в установленный срок исполнения, или не подаст соответствующие доказательства об этом, (iii) Комиссия установит, что решение о прекращении разбирательства было принято на основании неточных, ложных, неполноценных или искаженных сведений, которые сторона предоставила.

Потребность в адаптации института прекращения разбирательства лучше всего можно увидеть в официальном объяснении, которое последовало за конечным предложением законных изменений и дополнений, направленное Народной скупштине РС, в котором писалось о следующем: «в практике Европейской комиссии, с применением данного института разрешается свыше 60% случаев, что указывает на то, что речь идет о действующем способе устранения нарушения правил конкуренции».

V Отмена или аннулирование решения об индивидуальном исключении

Закон теперь предусматривает возможность отмены или аннулирования решения об индивидуальном исключении, в случае если существенно изменятся условия, при которых было одобрено исключение или, если исключение основывается на неточных или ложных сведениях, или им злоупотребляют.

VI Срок для принятия решения в процедуре проверки

Практика предыдущих четырех лет показала, что срок 3 (три) месяца для принятия решения в процессе проверки возможного нарушения конкуренции слишком короткий, поэтому настоящие изменения продлили данный срок до 4 (четыре) месяцев со дня начала процедуры.

VII Основа для расчета меры защиты конкуренции

Изменения закона улучшили положение участников рынка, поскольку предписанная мера защиты конкуренции, в виде денежной суммы, в размере не более 10% от общего годового дохода, теперь рассчитывается по отношению к общему годовому доходу, полученному на территории Республики Сербии.

VIII Срок давности

Изменениями и дополнениями был продлен срок давности с 3 (три) до 5 (пять) лет.



ТОМИЋ СТЕВИЋ ДУЛИЋ

ADVOKATSKA KANCELARIJA

TSD NEWSLETTER

Advokatska kancelarija TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ informiše o aktuelnostima u radu Kancelarije i u zakonodavnom reljefu RS / Die Rechtsanwaltskanzlei TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ informiert über aktuelle Themen der Kanzlei und über den Rechtsrahmen der RS / The TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ Law Office is informing about the actual activities of the Law office and the Law frame in RS/ Юридическая контора TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ информирует о самых актуальных событиях, о работе конторы и законодательном релефе РС / Glavni urednik/ Chefredakteur / Editor-in-Chief / Главный редактор: Ljubica Tomić /Lektor/Lektor/Proof reader/Лектор: Ivana Radović, Vesna Gašić, Vojislava Katić, Viktorija Topalović, Magda Braun / Br. 57/13

Carice Milice 3/II, Beograd, SCG, TEL/FAX +381 (0)11 3285.227, +381 (0)11 3285.208, +381 (0)11 3285.153, office@tomic-stevic.co.rs, www.tomic-stevic.co.rs

В связи с этим, мера защиты конкуренции не может быть определена по прошествии 5 (пять) лет со дня совершения действия или бездействия, соответственно установленная мера защиты конкуренции не может быть предъявлена по прошествии 5 (пять) лет со дня исполнимости решения Комиссии или вступления судебного решения в силу (в случае ведения административного спора).

Предраг Гроза, адвокат
predrag.groza@tomic-stevic.co.rs

2.

Исчерпание права и параллельный импорт в свете поправок к Закону о товарных знаках ("Официальный вестник РС", №10/2013)

С изменениями Закона о товарных знаках 2013 года, претерпел значительных изменений и сам институт «**исчерпания прав**» и «**параллельного импорта**».

I.

В частности, в соответствии с предыдущим законодательным решением, институт «исчерпания прав» (статья 40 Закона о товарных знаках) позволял параллельный импорт, а именно, владелец товарного знака не мог запретить третьему лицу торговать товаром его торговой марки, если такой товар был приобретен в одной из точек мира у самого владельца товарного знака или уполномоченного им лица («система международного исчерпания прав»).

Тем не менее, изменения закона внесли значительные нововведения, в соответствии с которыми система международного исчерпания прав заменяется национальной системой, хотя владелец торгового знака и дальше не имеет права препятствовать обороту товара своей торговой марки, если данный товар ним же или, уполномоченным им лицом, поставлен на рынок Республики Сербии первый раз, но теперь владелец товарного знака имеет право запретить третьим лицам торговать товаром, в случае если товар, с его товарным знаком, был закуплен за рубежом третьим лицом, после чего ввезен в Республику Сербию ради дальнейшей перепродажи (новая национальная система, на самом деле, препятствует параллельному импорту).

Сущность (новой) системы национального исчерпания прав заключается в: «обеспечении высшей степени правовой определенности для владельцев товарных знаков, так как позволяет им контролировать продажу товара, отмеченного маркировкой, что одновременно снижает риск нарушения хорошей репутации, которой данная марка пользуется среди потребителей. Кроме того, препятствованием параллельного импорта предотвращается недобросовестная конкуренция, которая в условиях параллельного импорта могла бы подорвать интересы эксклюзивных дистрибьюторов



ТОМИЋ СТЕВИЋ ДУЛИЋ

ADVOKATSKA KANCELARIJA

TSD NEWSLETTER

Advokatska kancelarija TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ informiše o aktuelnostima u radu Kancelarije i u zakonodavnom reljefu RS / Die Rechtsanwaltskanzlei TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ informiert über aktuelle Themen der Kanzlei und über den Rechtsrahmen der RS / The TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ Law Office is informing about the actual activities of the Law office and the Law frame in RS/ Юридическая контора ТОМИЋ СТЕВИЋ ДУЛИЋ информирует о самых актуальных событиях, о работе конторы и законодательном релiefe РС / Glavni urednik/ Chefredakteur / Editor-in-Chief / Главный редактор: Ljubica Tomić /Lektor/Lektor/Proof reader/Лектор: Ivana Radović, Vesna Gašić, Vojislava Katić, Viktorija Topalović, Magda Braun / Br. 57/13

Carice Milice 3/II, Beograd, SCG, TEL/FAX +381 (0)11 3285.227, +381 (0)11 3285.208, +381 (0)11 3285.153, office@tomic-stevic.co.rs, www.tomic-stevic.co.rs

товара, отмеченного маркировкой»

(http://www.parlament.gov.rs/upload/archive/files/lat/pd/predlozi_zakona/4602-12Lat.pdf, страница_11).

На самом деле, каждый владелец товарного знака разрабатывает и адаптирует один и тот же товар к разным рынкам, с целью удовлетворения потребностей потребителя на каждом из таких рынков. Так, например, косметические товары или автомобильные моторные масла не имеют одинаковый состав во всех климатических зонах, где продаются. Таким образом, параллельный импорт данного товара, с какого-либо другого рынка может предложить потребителям лучшую цену, но может не оправдать репутацию товара, в которую вкладывает каждый владелец товарного знака.

Следует принять во внимание, что не единой ценой руководствуется потребитель, одинаково важной является надежность самого бренда, то есть возможность бренда удовлетворить определенные ожидания с точки зрения качества и/или послепродажного обслуживания. В случае если эти ожидания не удовлетворены, даже если потребитель держал в руках оригинал товара (который в действительности предназначен для другого рынка или климата), тогда конечно владельцем товарного знака является тот, кто несет ответственность за это и следовательно терпит убыток, и вопрос исчерпания прав и параллельного импорта в таком контексте приобретает все большее значение.

II.

С другой стороны, существуют прописи в области защиты конкуренции, поэтому возникает вопрос может ли владелец товарного знака, пользуясь полномочиями, которые направлены на препятствование параллельному импорту, попасть в ситуацию, когда такие его действия (которые, безусловно, не перечат Закону о товарных знаках) будут противоречить прописям по защите конкуренции (например, злоупотребление доминирующим положением).

Вопрос параллельного импорта эксплицитно не урегулирован законодательством о защите конкуренции Республики Сербии; однако, Республика Сербия и ее компетентные органы (прежде всего Комиссия по защите конкуренции) обязаны, при отсутствии соответствующих положений во внутреннем законодательстве, действовать и принимать во внимание принципы и критерии, которые приняты и применяются в практике Европейского Союза (Соглашение о стабилизации и ассоциации между Европейским сообществом и его государствами-членами, с одной стороны и, Республикой Сербия, с другой стороны, статья 73 Официального вестника РС – Международные договоры № 83/2008).

В Европейском Союзе существует мнение и случаи, занимающиеся вопросами «параллельного импорта как защиты конкуренции», остается только увидеть какая практика выстроится в Республике Сербии в будущем, а точнее, какую позицию будет занимать Комиссия по



ТОМИЋ STEVIĆ DULIĆ

ADVOKATSKA KANCELARIJA

TSD NEWSLETTER

Advokatska kancelarija TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ informiše o aktuelnostima u radu Kancelarije i u zakonodavnom reljefu RS / Die Rechtsanwaltskanzlei TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ informiert über aktuelle Themen der Kanzlei und über den Rechtsrahmen der RS / The TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ Law Office is informing about the actual activities of the Law office and the Law frame in RS/ Юридическая контора TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ информирует о самых актуальных событиях, о работе конторы и законодательном релефе РС / Glavni urednik/ Chefredakteur / Editor-in-Chief / Главный редактор: Ljubica Tomić /Lektor/Lektor/Proof reader/Лектор: Ivana Radović, Vesna Gašić, Vojislava Katić, Viktorija Topalović, Magda Braun / **Br. 57/13**

Carice Milice 3/II, Beograd, SCG, TEL/FAX +381 (0)11 3285.227, +381 (0)11 3285.208, +381 (0)11 3285.153, office@tomic-stevic.co.rs, www.tomic-stevic.co.rs

защите конкуренции в таких случаях; однако можно предположить, что участники рынка, особенно те, которые занимают потенциально доминирующие позиции, будут обязаны с особой ответственностью планировать деятельность, направленную на препятствование параллельному импорту и оценивать ее не только с точки зрения маркировки, но и в контексте возможных последствий нарушения конкуренции.

Предраг Гроза, адвокат
predrag.groza@tomic-stevic.co.rs



TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ

ADVOKATSKA KANCELARIJA

TSD NEWSLETTER

Advokatska kancelarija TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ informiše o aktuelnostima u radu Kancelarije i u zakonodavnom reljefu RS / Die Rechtsanwaltskanzlei TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ informiert über aktuelle Themen der Kanzlei und über den Rechtsrahmen der RS / The TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ Law Office is informing about the actual activities of the Law office and the Law frame in RS/ Юридическая контора TOMIĆ STEVIĆ DULIĆ информирует о самых актуальных событиях, о работе конторы и законодательном релефе РС / Glavni urednik/ Chefredakteur / Editor-in-Chief / Главный редактор: Ljubica Tomić /Lektor/Lektor/Proof reader/Лектор: Ivana Radović, Vesna Gašić, Vojislava Katić, Viktorija Topalović, Magda Braun / **Br. 57/13**

Carice Milice 3/II, Beograd, SCG, TEL/FAX +381 (0)11 3285.227, +381 (0)11 3285.208, +381 (0)11 3285.153, office@tomic-stevic.co.rs, www.tomic-stevic.co.rs