Приложение
к протоколу заседания комиссии Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства от 11.04.2023 г. № 453/28-2023

РЕШЕНИЕ № 453/28-2023

11 апреля 2023 г.
10 часов 30 минут г.Минск

Министерство антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь (далее – МАРТ) по результатам рассмотрения комиссией МАРТ по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства, действующей на основании полномочий, предоставленных приказом Министерства антимонопольного регулирования и торговли республики Беларусь от 14 декабря 2016 г. № 133 «О создании комиссии по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства», в соответствии с Законом Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон № 94-З), обращения общества с ограниченной ответственностью «БелАкваМир» (далее – ООО «БелАкваМир», Заявитель) от 28.02.2022 о нарушении обществом с ограниченной ответственностью «Вайлд Вотер» (далее – ООО «Вайлд Вотер») антимонопольного законодательства (далее – заявление о нарушении),

УСТАНОВИЛО:

ООО «БелАкваМир» зарегистрировано Витебским областным исполнительным комитетом 27.01.2005, регистрационный номер 390352593, по адресу: г. Орша, ул. Семена Пустельникова, 48.

Основной вид деятельности – неспециализированная оптовая торговля товарами: водоочистительное оборудование, фильтры для воды и их комплектующие.

ООО «Вайлд Вотер» зарегистрировано Оршанским районным исполнительным комитетом 18.10.2021, регистрационной номер

391748532 по адресу: г. Орша, ул. Пантелеймона Лепешинского, 67/5, ком.1.

Основной вид деятельности – оптовая и розничная торговля оборудованием и устройствами для фильтрования или очистки воды.

В заявлении о нарушении указано, что с 2005 года Заявителю принадлежало доменное имя **belakvamir.by,** которое приобрело известность у потребителей и использовалось, в том числе в качестве одноименного интернет-магазина для рекламы водоочистительного оборудования.

Должностное лицо ООО «БелАкваМир» в конце 2021 года передало права на домен **belakvamir.by** ООО «СмолАкваМир».

ООО «Вайлд Вотер» – конкурент Заявителя приобрело у ООО «СмолАкваМир» права на указанное доменное имя и использует его в предпринимательской деятельности путем установления переадресации на сайт своего интернет-магазина **wildwater.by.**

По мнению Заявителя, указанные действия ООО «Вайлд Вотер» являются недобросовестной конкуренцией, вводят потребителей в заблуждение. Набрав в адресной строке браузера обозначение **belakvamir.by**, они уверены, что заходят на известный им сайт ООО «БелАкваМир» и выбирают товары, которые реализует ООО «БелАкваМир», однако из-за переадресации на сайт интернет-магазина **wildwater.by**, им предлагаются товары, реализуемые ООО «Вайлд Вотер», а не ООО «БелАкваМир».

Недобросовестная конкуренция, связанная с созданием смешения, запрет на которую установлен статьей 29 Закона № 94-З, направлена в том числе на нарушение прав потребителей в связи с введением их в заблуждение.

Абзацем вторым статьи 29 Закона № 94-З установлен запрет на недобросовестную конкуренцию путем совершения хозяйствующим субъектом действий, способных создать смешение с деятельностью другого хозяйствующего субъекта либо с товарами, вводимыми конкурентом в гражданский оборот на территории Республики Беларусь, в том числе путем незаконного использования обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию другого хозяйствующего субъекта либо сходного с ними до степени смешения, путем его использования в глобальной компьютерной сети Интернет, включая размещение в доменном имени.

ООО «БелАкваМир» использует в деятельности товарный знак БелАкваМир, который зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Республики Беларусь (свидетельство № 68682 выдано Национальным центром

интеллектуальной собственности, дата регистрации в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания 09.09.2020) в отношении 11, 35, 37 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – ТЗ). ООО «Вайлд Вотер» за регистрацией товарных знаков не обращалось.

ООО «Вайлд Вотер» рекламирует и размещает информацию об оборудовании и устройствах для фильтрования и очистки на сайте **wildwater.by** (интернет-магазин), а также в социальных сетях Инстаграм, Вконтакте, Телеграмм.

Заявитель в настоящее время сайта не имеет.

Согласно документам, полученным в ходе рассмотрения заявления о нарушении, право на использование доменного имени **belakvamir.by** ООО «Вайлд Вотер» получило от ООО «СмолАкваМир» по договору передачи (уступки) прав от 18.01.2022.

Несмотря на регистрацию юридического лица ООО «Вайлд Вотер» в октябре 2021 года, выручка начала поступать только с января 2022 года (дата приобретения доменного имени – 18.01.2022).

Выручка, полученная ООО «Вайлд Вотер» в январе, феврале и марте 2022 года, росла, тогда как выручка ООО «БелАкваМир» в указанных месяцах существенно уменьшалась, а в апреле и мае 2022 года – отсутствовала. Указанное может служить признаком перераспределения спроса потребителей в пользу товаров, реализуемых ООО «Вайлд Вотер».

От имени ООО «Вайлд Вотер» договор заключило уполномоченное должностное лицо, которое ранее являлось работником ООО «БелАкваМир», то есть на момент заключения договора оно достоверно знало о принадлежности и использовании ранее в деятельности ООО «БелАкваМир» домена **belakvamir.by** и интернет-магазина, зарегистрированного на указанное доменное имя.

По информации ООО «Вайлд Вотер», к использованию доменного имени оно не приступило в связи с необходимостью доработок.

Вместе с тем информация об отсутствии использования ООО «Вайлд Вотер» в деятельности доменного имени b**elakvamir.by** не нашла подтверждения в ходе рассмотрения заявления о нарушении.

Заявителем предоставлен протокол осмотра нотариусом письменных доказательств от 28.04.2022, которым подтверждается, что после набора и загрузки в адресной строке браузера Google Chrome доменного имени **belakvamir.by** наименование автоматически в адресной строке изменилось на **wildwater.by**.

Нотариусом выполнены сохранение и распечатка изображения первой и последней страниц сайта https://wildwater.by/, о чем оформлено приложение к протоколу осмотра (копия протокола с приложениями в Приложении 1)

На первой странице сайта **wildwater.by** (приложение 2 к протоколу осмотра лист 1) изображены логотип, информация о фильтрах для воды.

На последней странице сайта (приложение 2 к протоколу осмотра лист 2) содержится информация ООО «Вайлд Вотер» для потребителей – адрес, сведения об учетном номере налогоплательщика, регистрации и режиме работы интернет-магазина, контактных телефонах.

Указанное подтверждает, что ООО «Вайлд Вотер» использует доменное имя **belakvamir.by** в целях увеличения продаж оборудования и устройств для фильтрования и очистки воды путем установления переадресации на сайт **wildwater.by.**

При выявлении возможности смешения анализируются следующие обстоятельства в отношении товаров или предпринимательской деятельности конкурента: длительность его нахождения на рынке, активное рекламирование деятельности, в том числе путем размещения интернет-рекламы, наружной рекламы, участие в различных выставках, наличие у потребителей устойчивых ассоциативных связей с наименованием субъекта, широкая известность обозначений, используемых конкурентом.

В ходе рассмотрения обращения о нарушении подтверждены сведения Заявителя об использовании им в предпринимательской деятельности доменного имени **belakvamir.by** (в том числе для размещения интернет-магазина) до передачи прав на него в пользу ООО «СмолАкваМир», а впоследствии – ООО «Вайлд Вотер».

Согласно сведениям информационно-справочной системы о доменных именах в национальной доменной зоне «WHOIS» (https://whois.cctld.by//#/whois) доменное имя **belakvamir.by** зарегистрировано 22.12.2005.

ООО «Белорусские облачные технологии» в информации от 05.04.2022 № 01-01/1183 указало, что с 06.12.2021 по 18.01.2022 домен

belakvamir.by принадлежал ООО «СмолАкваМир», далее его владельцем стало ООО «Вайлд Вотер», сведениями о лице, зарегистрировавшем указанный домен, и его владельцах до перехода прав к ООО «СмолАкваМир» не располагает.

В доказательство того, что ООО «БелАкваМир» владело правами и использовало доменное имя **belakvamir.by** в своей деятельности Заявитель предоставил копию счета ООО «Надежные программы» от 30.10.2020 № 52147952 на сумму 66 руб., предъявленного к оплате ООО «БелАкваМир» за продление срока регистрации домена belakvamir.by на 2 года (с 29.12.2020 по 29.12.2022).

Платежным поручением от 02.11.2020 № 1379 указанная сумма была оплачена ООО «БелАкваМир». ООО «Надежные программы» актом выполненных работ от 02.11.2020 № 021991 подтвердило оказание ООО «БелАкваМир» услуги по продлению срока действия регистрации домена belakvamir.by.

Оршанский районный исполнительный комитет (письмо от 28.04.2022 № 01-24/1848) подтвердил, что с 04.05.2012 в Торговый реестр Республики Беларусь были включены сведения об интернет-магазине **belakvamir.by,** принадлежащем ООО «БелАкваМир», а 27.01.2022 сведения об указанном интернет-магазине из Торгового реестра Республики Беларусь были исключены.

Таким образом, подтверждается, что домен **belakvamir.by** был зарегистрирован в декабре 2005 года, срок его действия был продлен ООО «БелАкваМир» по 29.12.2022.

С 06.12.2021 домен **belakvamir.by** принадлежал ООО «СмолАкваМир», а с 18.01.2022 его владельцем стало ООО «Вайлд Вотер» (в настоящее время регистрация домена **belakvamir.by** продлена ООО «Вайлд Вотер» до 29.12.2023).

Критерием для выявления смешения товаров может выступать известность и узнаваемость товара у потребителей, приобретенная в том числе благодаря затрачиваемым производителем товара средствам на его продвижение.

Доказательствами, полученными в ходе рассмотрения заявления о нарушении, подтверждается, что ООО «БелАкваМир» в результате своей деятельности, в том числе при использовании сайта **belakvamir.by** (интернет-магазина belakvamir.by), приобрело у потребителей узнаваемость и известность.

ООО «БелАкваМир» предоставило копии договоров, заданий, счетов, актов выполненных работ в соответствии с которыми в 2018 – 2021 годах ООО «Белвнешреклама» по договорам (письмо от 27.04.2022 № 01-22/86):

от 06.06.2018 № 232-БВР осуществляло изготовление рекламно-информационных изображений для размещения на внешних бортах 5 троллейбусов в г. Минске и 2 троллейбусов в г. Гомеле, автомобилей, принадлежащих ООО «БелАкваМир»: Renault Dokker, Renault Master, Renault Kangoo, Honda insight;

от 10.07.2019 № 223-БВР напечатало 3 баннера, изготовило пленочную рекламную продукцию для размещения на входных блоках зданий и тумбах администраторов;

от 23.12.2019 № 404-БВР размещало наружную рекламу на 4 рекламных носителях (билбордах) в г. Минске.

В подтверждение того, что Заявитель активно рекламировал деятельность по реализации водоочистительного оборудования, предоставлены образцы печатной продукции – календари, визитки, фирменные бланки, упаковочные пакеты, фотографии (спецодежды, канцелярских принадлежностей, термосумок, вывески на здании, автомобилей, троллейбусов, билбордов, рекламных щитов и установок, информационных стендов и мебельных стоек) с нанесением изображений фирменного наименования ООО «БелАкваМир», ТЗ, доменного имени **belakvamir.by**.

ООО «БелАкваМир» в период с 2006 по 2021 год размещало на сайте **belakvamir.by** информацию о фильтрах для воды (системах водоочистки), сменных картриджах для систем водоочистки, промышленном оборудовании для водоподготовки, фильтрующих загрузках для водоподготовки, системах защиты от потопа (протечек), электроводонагревателях, смесителях, кухонных мойках, мойках высокого давления, химии для бассейна (письмо от 08.07.2022 № 01-22/109).

В доказательство Заявителем предоставлен доступ к архивной версии сайта, который размещался на домене **belakvamir.by:** *https://web.archive.org/web/20190123024709/https://belakvamir.by/.*

В ходе визуального осмотра страниц сайтов **belakvamir.by** и **wildwater.by** установлено, что оба сайта имеют аналогичную структуру и содержат общие разделы: «системы обратного осмоса», «магистральные фильтры», «картриджи для фильтров», «фильтры для воды», «смесители» и др., ассортимент образцов продукции сайта **belakvamir.by** не отличается от ассортимента сайта **wildwater.by**: фильтры для воды, картриджи к ним, смесители, краны и др. одних и тех же торговых марок: Аквафор, Гейзер, Барьер, BRITA.

Из указанного следует, что и ООО «БелАкваМир» в период, когда было владельцем сайта **belakvamir.by**, и ООО «Вайлд Вотер», используя указанное доменное имя **belakvamir.by** для перенаправления на сайт

wildwater.by, предлагают потребителям аналогичную продукцию – водоочистительное оборудование и комплектующие к нему.

О приобретении у потребителей известности и узнаваемости деятельности Заявителя по реализации водоочистительного оборудования свидетельствуют предоставленные сведения (письмо от 08.07.2022 № 01-22/109) и скриншоты страниц аналитического сервиса Google Аналитика (письмо от 07.12.2022 № 01-22/182) о посещаемости сайта **belakvamir.by**, где отражено количество пользователей (посетителей сайта) за 2017-2021 годы:

2017 год – 119 879
2018 год – 157 956
2019 год – 210 668
2020 год – 256 838
2021 год – 271 148

Кроме того, ООО «БелАкваМир» предоставило данные за период 2017 – 2021 годы о количестве и суммах оформленных через сайт **belakvamir.by** заказов:

2017 г. – 5 434 заказов на сумму 586 916.43 рублей
2018 г. – 6 473 заказов на сумму 726 857.64 рублей
2019 г. – 7 159 заказов на сумму 884 485.33 рублей
2020 г. – 9 225 заказов на сумму 1 156 955.73 рублей
1-2 квартал 2021 г. – 3 098 заказов на сумму 641 544.29 рублей.

Кроме того, в 2019 и 2021 годах интернет-магазин **belakvamir.by** номинировался на звание «Лучший интернет-магазин» в категории «Средний бизнес». Итоги E-commerce Премии 2019. BelRetail.by размещены в публикации, доступной по активной ссылке: *https://belretail.by/news/nazvanyi-luchshie-internet-magazinyi-bayneta-itogi-e-commerce-premii.* По итогам голосования интернет-магазин **belakvamir.by** вошел в число финалистов номинации «Лучший интернет-магазин среди среднего бизнеса».

30 апреля 2021 года во время пятой юбилейной конференции E-commerce Day были объявлены лучшие интернет-магазины Беларуси среди малого, среднего и крупного бизнеса: *https://marketing.by/novosti-rynka/v-belarusi-nazvany-luchshie-internet-magaziny-strany-sredi-malogo-srednego-i-krupnogo-biznesa/?mobile=N.* Эксперты конкурса оценивали участников по четырем критериям: удобство сайта, качество описания товаров и взаимодействия с покупателями, удобство оплаты и удобство доставки. Интернет-магазин belakvamir.by в номинации «Лучший интернет-магазин среди среднего бизнеса» занял пятое место в республике.

Таким образом, приобретение у потребителей известности деятельности Заявителя по реализации оборудования и устройств для

фильтрования и очистки воды, в том числе с использованием доменного имени **belakvamir.by**, ТЗ, фирменного наименования путем размещения и популяризации указанных обозначений в рекламных материалах, в сети Интернет, на билбордах, транспортных средствах и др., в том числе за счет выделения денежных средств на рекламу и продвижение реализуемого водоочистительного оборудования, подтверждается.

К недобросовестной конкуренции, связанной с созданием смешения, относится использование хозяйствующим субъектом известности и узнаваемости деятельности конкурента, его достижений и деловой репутации, в том числе средств индивидуализации, для продвижения собственных товаров или услуг.

ООО «Вайлд Вотер» использует в предпринимательской деятельности в доменном имени **belakvamir.by,** обозначение «**belakvamir»** схожее с фирменным наименованием Заявителя – ООО «БелАкваМир» и его ТЗ.

В соответствии с пунктом 117 Положения о порядке регистрации товарного знака и знака обслуживания и о внесении изменений в некоторые постановления Совета Министров Республики Беларусь, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28 декабря 2009 г. № 1719 (далее – Положение), обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на отдельные отличия.

Оценка сходства обозначений производится на основе общего впечатления, при этом формирование общего впечатления может происходить под воздействием, в том числе доминирующих словесных или графических элементов.

В соответствии с пунктом 121 Положения сходство словесных, буквенных и цифровых обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим).

Проведя сравнительный анализ доменного имени **belakvamir.by**, ТЗ, фирменного наименования Заявителя – ООО «БелАкваМир» на предмет их сходства, установлено, что все они имеют единый по фонетическому звучанию словесный элемент «белаквамир», который является доминирующим и в названии домена (в исполнении латинским алфавитом), в товарном знаке и в фирменном наименовании Заявителя. Причем одинаковое звучание доминирующих элементов этих обозначений обеспечивается при изображении их буквенными символами, как русского, так и латинского алфавитов.

Поскольку элемент «.by» является обязательным для всех доменов, зарегистрированных в национальной доменной зоне сети Интернет, а элемент «ООО» в фирменном наименовании указывает на

организационно-правовую форму юридического лица, они не несут индивидуализирующей нагрузки в указанных обозначениях.

Таким образом, обозначение «**belakvamir»,** используемое ООО «Вайлд Вотер» в доменном имени **belakvamir.by,** сходно до степени смешения с ТЗ и фирменным наименованием ООО «БелАкваМир», несмотря на отдельные их отличия.

Выводы МАРТ поддержаны Национальным центром интеллектуальной собственности, который письмом от 16.08.2022 № 01-20/4431 подтвердил, что обозначение **«belakvamir.by»** может быть признано сходным до степени смешения с зарегистрированным ТЗ в случае обращения за его регистрацией в качестве товарного знака для однородных товаров и/или услуг.

В соответствии с абзацами вторым и третьим пункта 2 статьи 980 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) к объектам интеллектуальной собственности относятся средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг, в том числе фирменные наименования и товарные знаки.

Обладателям права на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг (далее – средства индивидуализации) принадлежат в отношении этих средств имущественные права (пункт 2 статьи 982 ГК).

Обладателю имущественных прав на средство индивидуализации принадлежит исключительное право правомерного использования этого объекта интеллектуальной собственности по своему усмотрению в любой форме и любым способом.

Использование другими лицами объектов интеллектуальной собственности, в отношении которых их правообладателю принадлежит исключительное право, допускается только с согласия правообладателя (пункт 1статьи 983 ГК).

Установлено, что ООО «БелАкваМир» – владелец фирменного наименования «БелАкваМир» и ТЗ согласия ООО «Вайлд Вотер» на их использование не давал.

Таким образом, ООО «Вайлд Вотер» незаконно, без согласия на то владельца ООО «БелАкваМир», использует в доменном имени **belakvamir.by** обозначение «**belakvamir»** сходное до степени смешения по фонетическому (звуковому) признаку с товарным знаком и фирменным наименованием Заявителя.

Указанные действия ООО «Вайлд Вотер» способны создать смешение деятельности ООО «Вайлд Вотер» с деятельностью ООО «БелАкваМир» по реализации водоочистительного оборудования, что подтверждается следующим.

Индивидуализирующая часть фирменного наименования «БелАкваМир» (с 2005 года), доменное имя **belakvamir.by** (с декабря 2005 года), интернет-магазин **belakvamir.by** (с мая 2012 года), ТЗ (с сентября 2020 года) широко использовались в деятельности Заявителем, приобрели известность у потребителей, различительную способность, в том числе за счет рекламы и материальных средств, затраченных на их продвижение. Обозначение **«belakvamir»,** используемое в доменном имени belakvamir.by однозначно ассоциируется с деятельностью ООО «БелАкваМир».

Товары, которые реализует ООО «Вайлд Вотер», в том числе с использованием доменного имени **belakvamir.by** путем его переадресации на сайт **wildwater.by**, аналогичны товарам, которые реализует (ранее рекламировал и реализовывал, используя доменное имя **belakvamir.by)** Заявитель.

Действия ООО «Вайлд Вотер» по приобретению и использованию доменного имени **belakvamir.by** в глобальной компьютерной сети Интернет путем установления переадресации на сайт **wildwater.by** создают для потребителей условия, в которых они, набрав в поисковой строке известное доменное имя **belakvamir.by** и получив перенаправление на сайт **wildwater.by**, могут принять (перепутать) деятельность ООО «Вайлд Вотер» по реализации водоочистительного оборудования за аналогичную деятельность ООО «БелАкваМир» при том, что ООО «Вайлд Вотер» отношения к деятельности Заявителя не имеет. Указанные действия способны создать смешение деятельности ООО «Вайлд Вотер» с деятельностью ООО «БелАкваМир».

По состоянию на 09.02.2023 при наборе в адресной строке браузера обозначения **belakvamir.by** переадресация на сайт **wildwater.by** осуществляется.

В ходе рассмотрения обращения МАРТ также изучило аккаунты, зарегистрированные ООО «Вайлд Вотер» в социальных сетях.

Согласно письму от 22.04.2022 № 259, ООО «Вайлд Вотер» освещает (рекламирует) свою деятельность в социальных сетях: Инстаграм, ВКонтакте, Телеграмм.

07.07.2022 была проанализирована информация, размещенная в социальной сети Инстаграм ООО «Вайлд Вотер».

Пост на главной странице от 16.05.2018 содержал фотографию грамоты «Приорбанк» ОАО о присвоении ООО «БелАкваМир» звания «надежный клиент банка» «за длительные партнерские отношения, широкий спектр используемых услуг, высокий уровень платежной дисциплины, отлаженную работу сотрудников в отношениях с банком».

Пост сопровождался текстом следующего содержания: «Мы вельмі усцешаныя прызнаннем таго, што з'яўляемся надзейным партнёрам аднаго з самых паспяховых банкаў нашай краіны. Сёння «Прыорбанк» прысвоіў нам званне «Надзейны кліент 2017» Вялікае Вам дзякуй!»

Под текстом поста первым в списке указан хештег *#белаквамир*.

Пост от 06.07.2018 содержал фото сертификата, который «удостоверяет, что компания «БелАкваМир» является официальным представителем компании «Аквафор» на территории Республики Беларусь». Указанный пост сопровождается комментарием – «за бездакорную працу, высокія дасягненні, пашырэнне рынку збыту, паважлівыя і тактоўныя адносіны да кліентаў, ЗАТ «Аквафор» у чарговы раз пацвердзіў наша высокае званне афіцыйнага прадстаўніка гандлевай маркі «Аквафор» на тэрыторыі Рэспублікі Беларусь!».

Кроме того, ряд постов на главной странице также сопровождался упоминанием ООО «БелАкваМир» и изображением «белаквамир».

На запрос МАРТ об объяснении причин использования в социальной сети Инстаграм фотографий и информации, фирменного наименования, индивидуализирующих конкурента – ООО «БелАкваМир», ООО «Вайлд Вотер» сообщило следующее.

Доступ к аккаунту **belakvamir.by** в социальной сети Инстаграм передан ООО «Вайлд Вотер» от ООО «СмолАкваМир» 24.03.2022 (предоставлена копия письма). Согласование контента осуществляется маркетологом ООО «Вайлд Вотер» в соответствии с договором оказания услуг по ведению интернет аккаунта, заключенным с ООО «Стратегия маркетинга».

ООО «Вайлд Вотер» объяснило наличие хештегов #белаквамир, использование наименования ООО «БелАкваМир» тем, что ранее контент размещало ООО «БелАкваМир», а после перехода аккаунта к ООО «Вайлд Вотер» редактирование постов не производилось. Также ООО «Вайлд Вотер» сообщило о подготовке технического задания по удалению информации, где упоминается ООО «БелАкваМир».

Тем самым ООО «Вайлд Вотер» подтвердило факт использования в аккаунте социальной сети Инстаграм **wildwater.by** для рекламы своей деятельности и реализуемых товаров информации, содержащей фирменное наименование конкурента ООО «БелАкваМир».

Указанная информация также подтверждается предоставленными Заявителем (письмо от 22.08.2022 № 01-22/131) фотографиями из аккаунта Инстаграм, принадлежащего ООО «Вайлд Вотер».

Установлено, что, получив 24.03.2022 доступ к управлению аккаунтом **belakvamir.by** в социальной сети Инстаграм, который ранее использовало ООО «БелАкваМир» для рекламы и продвижения

оборудования и устройств для фильтрования и очистки воды, ООО «Вайлд Вотер» не удалило информацию, индивидуализирующую деятельность конкурента, а воспользовалось результатами многолетней работы ООО «БелАкваМир» (год начала размещения постов – 2015) по созданию узнаваемости и известности его деятельности у потребителей для продвижения и рекламы реализуемой продукции.

Незаконное (без разрешения владельца) использование ООО «Вайлд Вотер» в своем аккаунте Инстаграм фирменного наименования ООО «БелАкваМир» в публикациях, содержащих сведения о достижениях ООО «БелАкваМир», положительных отзывах о его деятельности создает несоответствующее действительности впечатление о причастности ООО «Вайлд Вотер» к ООО «БелАкваМир», что способно создать смешение деятельности ООО «Вайлд Вотер» с деятельностью ООО «БелАкваМир».

По состоянию на 09.02.2023 посты (в том числе фото) с использованием изображения фирменного наименования ООО «БелАкваМир» удалены.

Однако каких-либо действий, направленных на информирование и акцентирование внимания посетителей аккаунта в социальной сети Инстаграм о том, что ООО «Вайлд Вотер» не причастно к деятельности ООО «БелАкваМир», что недостоверная информация, не имеющая отношения к его предпринимательской деятельности, скорректирована и приведена в соответствие, ООО «Вайлд Вотер» не предприняло.

Согласно абзацу десятому статьи 1 Закона № 94-З недобросовестная конкуренция – направленные на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности действия хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов, которые противоречат данному Закону, иным законодательным актам и актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности и могут причинить или причинили убытки другим конкурентам либо могут нанести или нанесли вред их деловой репутации.

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

В ходе рассмотрения заявления о нарушении установлено, что Заявитель и ООО «Вайлд Вотер» осуществляют оптовую торговлю оборудованием и устройствами для фильтрования и очистки воды в границах Республики Беларусь, что подтверждается копиями товаросопроводительных документов на отгрузку водоочистительного оборудования. В соответствии с нормами антимонопольного законодательства ООО «БелАкваМир» и ООО «Вайлд Вотер» *являются*

конкурентами на товарном рынке «оптовая торговля оборудованием и устройствами для фильтрования и очистки воды» в географических границах Республики Беларусь.

Действия ООО «Вайлд Вотер» по приобретению и использованию доменного имени **belakvamir.by** путем установления переадресации на сайт **wildwater.by**, по использованию в социальной сети Инстаграм в своем аккаунте фирменного наименования ООО «БелАкваМир» *направлены на получение ООО «Вайлд Вотер» преимуществ в предпринимательской деятельности путем*:

привлечения большего количества потребителей к товарам, реализуемым ООО «Вайлд Вотер», не за счет собственных усилий и вложений, а за счет приобретенной у потребителей известности и узнаваемости доменного имени **belakvamir.by**, ТЗ и в целом деятельности ООО «БелАкваМир»;

получения прибыли в большем размере за счет экономии материальных затрат на продвижение и рекламу своей деятельности, доменного имени **wildwater.by**, интернет–магазина **wildwater.by** и аккаунта **wildwater.by** в социальной сети Инстаграм.

Законное приобретение хозяйствующим субъектом, чьи действия имели направленность на возникновение смешения, у третьего лица, являющегося обладателем прав на него, не является основанием, свидетельствующим об отсутствии правонарушения. Различительная способность, в том числе индивидуализирующих субъекта средств, приобретается не фактом их создания, а нахождением и продвижением на рынке таким образом, чтобы его могли видеть и запомнить участники рынка (как конкуренты, так и потребители), т.е. первенством и продолжительностью его реализации и продвижения.

Рассматриваемые действия ООО «Вайлд Вотер» *противоречат Закону № 94-З, а также требованиям добросовестности и разумности,* что подтверждается следующим.

Абзацем вторым статьи 29 Закона № 94-З установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения; путем совершения хозяйствующим субъектом действий, способных создать смешение с деятельностью другого хозяйствующего субъекта, в том числе путем незаконного использования обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию другого хозяйствующего субъекта либо сходного с ними до степени смешения, путем его использования в глобальной компьютерной сети Интернет, включая размещение в доменном имени.

Доказательствами, полученными при рассмотрении заявления о нарушении, объективно подтверждается способность действий

ООО «Вайлд Вотер» по приобретению и использованию доменного имени **belakvamir.by** путем установления переадресации на сайт **wildwater.by**, по использованию в социальной сети Инстаграм в своем аккаунте фирменного наименования ООО «БелАкваМир» создать смешение его деятельности с деятельностью Заявителя.

О противоречии требованиям добросовестности и разумности свидетельствует, в том числе направленность действий хозяйствующего субъекта не на потенциального потребителя своих товаров (услуг), а на потребителя товаров (услуг) конкурента с целью его переманивания. Такие действия хозяйствующего субъекта свидетельствуют не о стремлении привлечь новых потребителей, а направлены на стимулирование перехода потребителей от конкурента.

Действия ООО «Вайлд Вотер» по приобретению и использованию доменного имени **belakvamir.by** путем установления переадресации на сайт **wildwater.by**, по использованию в социальной сети Инстаграм в своем аккаунте фирменного наименования ООО «БелАкваМир» направлены на получение ООО «Вайлд Вотер» преимуществ в предпринимательской деятельности за счет привлечения большего количества потребителей, не за счет собственных усилий и вложений, а за счет приобретенной известности и узнаваемости доменного имени **belakvamir.by**, ТЗ и в целом деятельности ООО «БелАкваМир».

Приобретение ООО «Вайлд Вотер» прав на доменное имя **belakvamir.by**, при том, что уполномоченному должностному лицу, заключившему договор, было достоверно известно, что ООО «БелАкваМир» на протяжении длительного времени (с 2005 года) предпринимало активные действия, направленные на приобретение известности и популярности у потребителей, путем его широкого использовании в деятельности, рекламе, наименовании интернет-магазина, и установление переадресации на **wildwater.by** свидетельствует кроме того о противоречии действий ООО «Вайлд Вотер» требованиям добросовестности и разумности.

Действия ООО «Вайлд Вотер» по приобретению и использованию доменного имени **belakvamir.by** путем установления переадресации на сайт **wildwater.by**, по использованию в социальной сети Инстаграм в своем аккаунте фирменного наименования ООО «БелАкваМир» также проанализированы на причинение (возможность причинения) ими убытков ООО «БелАкваМир» либо нанесение (возможность нанесения) вреда его деловой репутации.

Результатами рассмотрения заявления о нарушении подтверждается *возможность причинения указанными действиями* ООО «Вайлд Вотер» *убытков ООО «БелАкваМир».*

Согласно части первой пункта 2 статьи 14 Гражданского кодекса Республики Беларусь под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также недополученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было бы нарушено (упущенная выгода).

Для установления факта наличия либо отсутствия в действиях хозяйствующего субъекта (хозяйствующих субъектов) признаков недобросовестной конкуренции не требуется наличия в момент обращения реально понесенных конкурентами убытков и расчета их суммы, достаточно самого факта возможности и способности причинения таких убытков в результате недобросовестных действий.

Действия ООО «Вайлд Вотер», направленные на перераспределение спроса потребителей ООО «БелАкваМир» в пользу ООО «Вайлд Вотер», способны причинить Заявителю убытки в виде сокращения выручки и уменьшения доходов, которые оно могло получить при соблюдении честных и добросовестных конкурентных правил поведения на рассматриваемом товарном рынке, а не в условиях осуществления недобросовестной конкуренции со стороны ООО «Вайлд Вотер».

Таким образом, обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, и имеющимися доказательствами подтверждается наличие совокупности признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного абзацем вторым статьи 29 Закона № 94-З, в действиях ООО «Вайлд Вотер»:

по приобретению и использованию доменного имени **belakvamir.by** в глобальной компьютерной сети Интернет путем переадресации на сайт **wildwater.by**,

по использованию в социальной сети Инстаграм в аккаунте **wildwater.by** фирменного наименования ООО «БелАкваМир».

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

РЕШИЛО:

Установить факт наличия нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного абзацем вторым статьи 29 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях общества с ограниченной ответственностью «Вайлд Вотер».

Признать наличие оснований для вынесения предписания.

Признать наличие оснований для начала административного процесса.

Признать отсутствие оснований для совершения антимонопольным органом иных действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе оснований для направления материалов в правоохранительные органы, обращения с иском в суд, направления предложений в государственные органы о совершении действий, направленных на обеспечение и развитие конкуренции.

Настоящее решение может быть обжаловано в суд в течение тридцати календарных дней со дня его принятия.

Первый заместитель Министра,
председатель комиссии И.В.Вежновец