

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта
наличия (отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
от 08.09.2023 № 71

РЕШЕНИЕ № 491/66 – 2023

08.09.2023

16 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», заявления общества с ограниченной ответственностью «Фахверк Бай» (далее – ООО «Фахверк Бай», Заявитель) от 02.03.2023 о нарушении антимонопольного законодательства обществом с ограниченной ответственностью «АлинСтройГрупп» (далее соответственно – ООО «АлинСтройГрупп», заявление о нарушении) в соответствии с требованиями Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон)

УСТАНОВИЛО:

ООО «Фахверк Бай» зарегистрировано Минским городским исполнительным комитетом 24 августа 2021 г. в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГР) за № 193586951.

Место нахождения: г. Минск, ул. Тимирязева 65Б, пом. 109, офис 3.

Географические границы деятельности: Республика Беларусь.

Основные виды деятельности: код - 41200 общее строительство зданий (в соответствии с общегосударственным классификатором Республики Беларусь (далее – ОКРБ) 005-2011 «Виды экономической

деятельности», утвержденным постановлением Государственного комитета по стандартизации Республики Беларусь от 5 декабря 2011 г. № 85).

ООО «АлинСтройГрупп» зарегистрировано Гомельским городским исполнительным комитетом 13 февраля 2017 г. № 433 в ЕГР за № 491326278.

Место нахождения: г. Гомель, ул. Витебская 2-Я, д. 30.

Географические границы деятельности: Республика Беларусь и Российская Федерация.

Основные виды деятельности: код – 46690 ОКРБ оптовая торговля прочими машинами и оборудованием, неключенными в другие группировки; код – 43299 ОКРБ монтаж и установка прочего инженерного оборудования; код – 47990 ОКРБ прочая розничная торговля вне магазинов, палаток, киосков.

ООО «Фахверк Бай» использует интернет-сайт с доменным именем «fachwerk.by» (на русском языке – фахверк бай, что полностьюозвучно с фирменным наименованием юридического лица), администратором и владельцем которого является ООО «Фахверк Бай». Интернет-сайт с доменным именем «fachwerk.by» используется в целях индивидуализации юридического лица, предоставления сведений о реализуемых ООО «Фахверк Бай» товарах.

В январе 2023 года директором ООО «Фахверк Бай» было установлено, что в целях недобросовестной конкуренции, смешения с деятельностью ООО «Фахверк Бай», ООО «АлинСтройГрупп» осуществляет аналогичную деятельность по реализации и изготовлению домокомплектов (комплектующих материалов), необходимых для строительства каркасных жилых домов по технологии «Фахверк».

По мнению Заявителя, ООО «АлинСтройГрупп», действуя через руководителя, использует в глобальной компьютерной сети Интернет в доменном имени обозначение «fahverk.by», сходное до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Фахверк Бай», уже известным на рынке по реализации и изготовлению домокомплектов (комплектующих материалов), необходимых для строительства каркасных жилых домов по технологии «Фахверк», таким образом получив возможность минимизировать свои расходы на продвижение домена, профилей на сервисах и рекламу, что подтверждается фактом использования ООО «АлинСтройГрупп» интернет-сайта с доменным именем «fahverk.by» и осуществления аналогичной с ООО «Фахверк Бай» деятельности.

По мнению Заявителя, допущенные ООО «АлинСтройГрупп» действия, указанные в заявлении о нарушении, способны создать

смешение с деятельностью ООО «Фахверк Бай» и влечут дезориентацию потребителей, намеренных посредством глобальной компьютерной сети Интернет, включая интернет-сайты, найти контакты и заказать постройку фахверкового дома.

По мнению Заявителя, использование ООО «АлинСтройГрупп» фирменного наименования ООО «Фахверк Бай» без разрешения последнего нарушает права и законные интересы ООО «Фахверк Бай» и направлено на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, а также способно причинить убытки и нанести вред деловой репутации ООО «Фахверк Бай».

В заявлении о нарушении также указано, что ООО «АлинСтройГрупп» осуществляет недобросовестную конкуренцию путем совершения действий, способных создать смешение с деятельностью ООО «Фахверк Бай», в виде незаконного использования интернет-сайта с доменным именем «fahverk.by», тождественного фирменному наименованию ООО «Фахверк Бай» (сходного до степени смешения), путем его использования в глобальной компьютерной сети Интернет.

Заявитель просит признать в указанных действиях ООО «АлинСтройГрупп» наличие нарушения антимонопольного законодательства и принять в отношении него меры по противодействию недобросовестной конкуренции путем запрета на использование в глобальной компьютерной сети Интернет доменного имени «fahverk.by», сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Фахверк Бай».

В ходе рассмотрения заявления о нарушении установлены следующие обстоятельства.

«Фахверк» – это тип строительной конструкции, где основой является жесткий силовой каркас из клееного бруса. В качестве заполнения стен используется панорамное остекление, каркасная стеновая панель заводского изготовления или заполнение клееным бруском. Видимый каркас фахверка как снаружи, так и внутри придает дому особый шарм, уникальность и оригинальность.

Технологический процесс строительства по технологии «Фахверк» складывается из заранее заготовленного домокомплекта, путем скручивания и монтажа уже подготовленных и пронумерованных деталей на фундаменте и участке покупателя домокомплекта.

МАРТ проведено сравнение наименования юридического лица ООО «Фахверк Бай» с доменным именем «fahverk.by» ООО «АлинСтройГрупп». Учитывая, что слово «Фахверк» в сфере домостроения является общепринятым термином и видовым понятием,

любой субъект хозяйствования, занимающийся каркасным домостроением в Республике Беларусь по технологии «Фахверк», имеет право в своей деятельности использовать общепринятый термин «Фахверк», не нарушая права третьих лиц, поскольку обозначение «Фахверк» является общепринятым термином, не имеет исключительности, не выполняет индивидуализирующую функцию, а лишь указывает на вид изделия и технологию домостроения – каркасную конструкцию по технологии «Фахверк».

Документально засвидетельствованных или подтвержденных иными доказательствами фактов введения в заблуждения действующих и потенциальных клиентов ООО «Фахверк Бай» в связи с использованием ООО «АлинСтройГрупп» интернет-сайта с доменным именем «fahverk.by», сходного, по мнению Заявителя, до степени смешения с наименованием юридического лица ООО «Фахверк Бай», не выявлено.

МАРТ проанализированы записи книг замечаний и предложений ООО «Фахверк Бай» и ООО «АлинСтройГрупп» на предмет наличия отзывов по смешению индивидуализирующих обозначений. Так, книги замечаний и предложений не содержат отзывов, вызванных смешением индивидуализирующих обозначений.

При принятии решения о наличии (отсутствии) факта нарушения антимонопольного законодательства учитывалось следующее.

Согласно статье 29 Закона запрещается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий, способных создать смешение с деятельностью другого хозяйствующего субъекта либо с товарами, вводимыми конкурентом в гражданский оборот на территории Республики Беларусь, в том числе:

незаконного использования обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, географическому указанию другого хозяйствующего субъекта либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в соответствии с законодательством о товарных знаках и знаках обслуживания в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Республики Беларусь, а также путем его использования в глобальной компьютерной сети Интернет, включая размещение в доменном имени;

копирования или имитации внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот на территории Республики Беларусь другим хозяйствующим субъектом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля (в совокупности

фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих конкурента и (или) его товар.

Согласно части первой пункта 7 Инструкции о регистрации доменных имен в национальной доменной зоне, утвержденной приказом Оперативно-аналитического центра при Президенте Республики Беларусь от 18 июня 2010 г. № 47, при выборе доменного имени, в том числе в случае его регистрации по результатам проведения аукциона, заявителю следует избегать названий, тождественных или сходных до степени смешения с наименованиями зарегистрированных средств индивидуализации участников гражданского оборота, товаров (работ, услуг), если заявитель не является обладателем права на фирменное наименование, владельцем товарного знака и знака обслуживания, лицом, обладающим правом пользования географическим указанием.

По данным государственного учреждения «Национальный центр интеллектуальной собственности» (далее – НЦИС) в базах данных товарных знаков, зарегистрированных на территории Республики Беларусь в национальной и международной процедуре, отсутствуют товарные знаки, содержащие обозначения «fahverk.by» и «fachwerk.by». Таким образом, указанным обозначениям не предоставлена правовая охрана в качестве товарных знаков или знаков обслуживания на территории Республики Беларусь.

Архитектурный термин «Фахверк» широко используется в строительной сфере, является общепризнанным и используется для обозначений несущей конструкции здания.

Таким образом, исключительное право на использование слова «Фахверк» в качестве товарного знака и знака обслуживания, географического указания у Заявителя отсутствовало, соответственно, различные субъекты хозяйствования могут использовать данное слово в качестве доменного имени в своей деятельности, связанной с реализацией товара, в соответствии с законодательством.

В соответствии с абзацем десятым статьи 1 Закона недобросовестной конкуренцией признаются направленные на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности действия хозяйствующего субъекта, которые противоречат 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.

Таким образом, исходя из законодательно установленного определения недобросовестной конкуренции, рассмотрению подлежат

действия хозяйствующих субъектов на предмет выявления совокупности признаков недобросовестной конкуренции.

1. Наличие конкурентных отношений между ООО «Фахверк Бай» и ООО «АлинСтройГрупп».

В соответствии с абзацем седьмым статьи 1 Закона конкурентами являются хозяйствующие субъекты, осуществляющие продажу и (или) приобретение товаров на одном товарном рынке.

Согласно абзацу шестнадцатому статьи 1 Закона к хозяйствующему субъекту относится коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, а также иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую ему доход, которая в соответствии с законодательством подлежит лицензированию.

ООО «Фахверк Бай» и ООО «АлинСтройГрупп» являются хозяйствующими субъектами, что подтверждается представленными копиями свидетельств о государственной регистрации.

Товарные границы товарного рынка, на котором осуществляют деятельность оба хозяйствующих субъекта – изготовление и реализация домокомплектов (комплектующих материалов), необходимых для строительства каркасных жилых домов по технологии «Фахверк».

Географические границы товарного рынка ООО «Фахверк Бай» и ООО «АлинСтройГрупп» – Республика Беларусь.

Таким образом, ООО «Фахверк Бай» и ООО «АлинСтройГрупп» являются конкурентами на товарном рынке реализации домокомплектов (комплектующих материалов), необходимых для строительства каркасных жилых домов по технологии «Фахверк», в географических границах Республики Беларусь.

2. Направленность действий ООО «АлинСтройГрупп» на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности.

Заявителем указано, что ООО «АлинСтройГрупп» использует интернет-сайт с доменным именем «fahverk.by», который схож до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Фахверк Бай».

МАРТ установлено следующее:

ООО «АлинСтройГрупп» с начала 2019 года планировало осуществлять деятельность, связанную с изготовлением домокомплектов для строительства каркасных жилых домов по технологии «Фахверк». Для входа на рынок ООО «АлинСтройГрупп» решило создать интернет-сайт, критериями выбора которого был стиль фахверкового домостроения, близкого по звучанию и простоте ввода в поисковую систему. При выборе

доменного имени сайт ДОМИН.by предложил ООО «АлинСтройГрупп» на выбор три доступных незапрещенных доменных имен:

1. fahverk.by;
2. my-fahverk.by;
3. fahverk-24.ru.

По рекомендации организации, разрабатывающей сайт, было принято решение остановить свой выбор на обозначении, в котором находится наименьшее количество символов – «fahverk.by».

Интернет-сайт с доменным именем «fahverk.by» в рассматриваемой наполняемости направлен на информирование потребителей об изготовлении и реализации предлагаемых к продаже товаров в рамках осуществления ООО «АлинСтройГрупп» предпринимательской деятельности.

Целью ООО «АлинСтройГрупп» является изготовление и реализация домокомплектов (комплектующих материалов), необходимых для строительства каркасных жилых домов по технологии «Фахверк», что не противоречит целям иных субъектов хозяйствования, связанных со строительством каркасных домов.

При рассмотрении заявления о нарушении не установлено наступление неблагоприятных последствий для конкурентов от действий ООО «АлинСтройГрупп» ввиду того, что на рынке представлено большое количество хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность, связанную с изготовлением и реализацией домокомплектов, необходимых для строительства каркасных жилых домов по технологии «Фахверк».

Следует также отметить, что с учетом полученных экспертных мнений сходство фирменного наименования ООО «Фахверк Бай» с доменным именем интернет-сайта «fahverk.by» может приводить к случайному попаданию клиентов на сайт конкурента ООО «АлинСтройГрупп» с равной вероятностью. Однако в рассматриваемом случае после перехода на сайт клиент ясно видит различия в дизайне сайтов, логотипах, названиях предприятий и не может быть введен в заблуждение. Решение остаться на сайте конкурента клиент принимает осознано.

Благоприятные последствия совершенных действий (потенциальная выгода, минимизация расходов и затрат) для ООО «АлинСтройГрупп»:

ООО «АлинСтройГрупп» не получило конкретных преимуществ от создания интернет-сайта с доменным именем «fahverk.by», схожего с фирменным наименованием ООО «Фахверк Бай». Так, какая-либо потенциальная выгода отсутствует в связи с тем, что с момента образования интернет-сайта с доменным именем «fahverk.by» и по настоящее время ООО «АлинСтройГрупп» не реализовывало и не

изготавливала домокомплекты (комплектующие материалы), необходимые для строительства каркасных жилых домов по технологии «Фахверк». Таким образом, отсутствует возможность в получении скорой потенциальной выгоды на основании схожести доменного имени интернет-сайта «fahverk.by» с фирменным наименованием ООО «Фахверк Бай».

Доводы Заявителя в отношении возможности минимизации затрат ООО «АлинСтройГрупп» на продвижение аккаунтов в Инстаграм, ТикТок и Ютуб не подтверждены, так как ООО «АлинСтройГрупп», помимо создания интернет-сайта с доменным именем «fahverk.by», для продвижения своего товара создало и использует в своей предпринимательской деятельности профили в социальных сетях Инстаграм, ТикТок и Ютуб, что также требует дополнительных трудозатрат со стороны ООО «АлинСтройГрупп».

Доказательства, собранные в рамках рассмотрения заявления о нарушении, подтверждают, что ООО «АлинСтройГрупп» приобрело известность за счет собственных затрат на продвижение своего товара, а не за счет известности товара Заявителя.

Таким образом, Заявителем не представлены и в ходе рассмотрения заявления о нарушении не установлено признаков направленности на получение преимуществ в предпринимательской деятельности в действиях ООО «АлинСтройГрупп», как конкурента ООО «Фахверк Бай», по использованию в рамках осуществления своей предпринимательской деятельности интернет-сайта с доменным именем «fahverk.by». Учитывая изложенное, в действиях ООО «АлинСтройГрупп» не усматривается направленность на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, получение потенциальной выгоды, минимизацию расходов и затрат, иных преимуществ за счет деловой репутации Заявителя.

3. Противоречие действий ООО «АлинСтройГрупп» требованиям Закона, иным актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности.

Абзацем вторым статьи 29 Закона установлен запрет на недобросовестную конкуренцию 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.

Доменное имя интернет-сайта «fahverk.by» схоже с наименованием

юридического лица ООО «Фахверк Бай» (Заявителя). Однако, так как слово «Фахверк» в сфере домостроения является общепринятым термином и видовым понятием, любой субъект хозяйствования, занимающийся каркасным домостроением в Республике Беларусь по технологии «Фахверк», имеет право в своей деятельности использовать общепринятый термин «Фахверк», не нарушая права третьих лиц, поскольку обозначение «Фахверк» является общепринятым термином, не выполняет индивидуализирующую функцию, а лишь указывает на вид изделия и технологии домостроения – каркасную конструкцию по технологии «Фахверк».

Доказательствами, полученными при рассмотрении заявления о нарушении, объективно не подтверждается способность действий ООО «АлинСтройГрупп» по приобретению и использованию доменного имени «fahverk.by» в глобальной компьютерной сети Интернет создать смешение его деятельности с деятельностью Заявителя.

Таким образом, в ходе рассмотрения заявления о нарушении не установлено доказательств, свидетельствующих о противоречии действий ООО «АлинСтройГрупп» абзацу второму статьи 29 Закона, иным актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности.

4. Возможность причинения или причинение убытков другим конкурентам либо нанесения вреда их деловой репутации.

Согласно части первой пункта 2 статьи 14 ГК 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 неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Не установлено, что использование ООО «АлинСтройГрупп» интернет-сайта с доменным именем «fahverk.by» причинило или могло причинить убытки Заявителю. ООО «АлинСтройГрупп» не получает и не может получить дополнительный доход, обусловленный только использованием интернет-сайта с доменным именем «fahverk.by». ООО «АлинСтройГрупп» не производило и не реализовывало ни один домокомплект по технологии «Фахверк».

В ходе изучения материалов не установлено фактов, подтверждающих переход клиентов от ООО «Фахверк Бай» к ООО «АлинСтройГрупп».

Так же следует принять во внимание информацию ООО «Фахверк Бай» об отсутствии каких-либо убытков от деятельности ООО «АлинСтройГрупп».

Иных доказательств (расчетов, обоснований), указывающих на фактическое наступление (возможность наступления) негативных последствий (причинение либо возможность причинения убытков, либо нанесение (возможность нанесения) вреда деловой репутации) в результате действий ООО «АлинСтройГрупп», не представлено.

Обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, собранными доказательствами, не подтверждено наличие убытков ООО «Фахверк Бай» от действий ООО «АлинСтройГрупп», а также возможности их причинения. Также не подтверждается нанесение или возможность нанесения вреда деловой репутации ООО «Фахверк Бай» действиями ООО «АлинСтройГрупп» по использованию интернет-сайта с доменным именем «fahverk.by».

Таким образом, обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, и имеющимися доказательствами не подтверждается наличие совокупности признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного абзацем вторым статьи 29 Закона, в действиях ООО «АлинСтройГрупп», выразившихся в создании и использовании интернет-сайта с доменным именем «fahverk.by».

По результатам рассмотрения заявления о нарушении, с учетом отраженных фактов и установленных выше обстоятельств, руководствуясь абзацем пятым статьи 14 Закона, МАРТ

РЕШИЛО:

установить факт отсутствия 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 «АлинСтройГрупп».

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

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

Первый заместитель Министра,
председатель комиссии



И.В.Бежновец