

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли по
установлению факта наличия
(отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
от 19.11.2024 № 72

РЕШЕНИЕ № 552/57-2024

19 ноября 2024 г.
11 часов 00 минут

г. Минск

Министерство антимонопольного регулирования и торговли (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, если не указано иное, – Закон) заявления общества с ограниченной ответственностью «Флэтбук» (далее – ООО «Флэтбук», заявитель) без даты и номера (входящий номер 70-34 от 22.04.2024) о нарушении антимонопольного законодательства (далее – заявление о нарушении) Кручком Павлом Сергеевичем в части осуществления недобросовестной конкуренции

УСТАНОВИЛО:

сведения о заявителе.

Минским городским исполнительным комитетом 26.02.2014 в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГР) внесена запись о государственной регистрации ООО «Флэтбук» с регистрационным номером 192223667.

Место нахождения: г. Минск, пр-т Партизанский, д. 95В, оф. 55.

Основным видом деятельности является деятельность по созданию рекламы (код 73110 общегосударственного классификатора Республики Беларусь ОКРБ 005-2011 «Виды экономической деятельности», утвержденного постановлением Государственного комитета по

стандартизации Республики Беларусь от 5 декабря 2011 г. № 85 (далее – ОКЭД).

Географические границы деятельности – Республика Беларусь.

Сведения о лице, в отношении которого подано заявление о нарушении.

Минским городским исполнительным комитетом 23.03.2023 в ЕГР внесена запись о государственной регистрации Кручека Павла Сергеевича в качестве индивидуального предпринимателя с регистрационным номером 692254923 (далее, если не указано иное, – ИП Кручек П.С.). Первоначально Кручек Павел Сергеевич 01.07.2021 был зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя Молодечненским районным исполнительным комитетом.

Место проживания [REDACTED]

Основным видом деятельности является деятельность по созданию рекламы (код 73110 ОКЭД).

Географические границы деятельности – Республика Беларусь.

Сведения, указанные в заявлении о нарушении.

Заявитель проинформировал об установленных им фактах недобросовестной конкуренции, связанной с использованием объектов интеллектуальной собственности – товарного знака «brigadi» по свидетельству № 77256, дата регистрации 02.11.2023 (далее – товарный знак «brigadi») и с созданием смешения.

ООО «Флэтбук» 16.06.2015 зарегистрировало доменное имя brigadi.by и фактически осуществляет рекламную деятельность в сфере строительных услуг и предоставления электронных торговых площадок для покупателей и продавцов строительных услуг.

Заявителем установлен факт использования Кручком Павлом Сергеевичем словесного обозначения «brigada», сходного до степени смешения с товарным знаком «brigadi», в доменном имени brigada.by, зарегистрированном 27.05.2021, без согласия правообладателя.

Из размещенной на сайте <https://brigada.by> информации следует, что на указанном сайте осуществляется поиск строительной бригады и мастеров для ремонта и строительства.

Исходя из первенства и продолжительности нахождения ООО «Флэтбук» (с 2015 года) на рынке рекламной деятельности в сфере строительных услуг и предоставления электронных торговых площадок для покупателей и продавцов строительных услуг Республики Беларусь, Кручек Павел Сергеевич приобретает ряд преимуществ от использования сходного до степени смешения с товарным знаком «brigadi» словесного

обозначения «brigada» в доменном имени brigada.by, зарегистрированном шестью годами позднее (в 2021 году), в результате увеличения объема потребительского спроса не за счет собственных вложений (или минимизации таковых), а за счет известности обозначения «brigadi» на данном рынке.

В результате деятельности на данном сайте происходит смешение с деятельностью заявителя и возможно причинение убытков ООО «Флэтбук». Также фавикон – иконка, расположенная перед названием страницы во вкладке браузера в виде буквы «Б», усиливает сходство для потребителя, что подтверждается результатами поиска в глобальной компьютерной сети Интернет (далее – сеть Интернет), где выдача показывает оба сайта, отличающиеся одной последней буквой «а» вместо «і».

ООО «Флэтбук», владелец товарного знака «brigadi», не давало разрешения на его использование.

По мнению заявителя, вышеуказанными действиями Кручек Павел Сергеевич нарушает абзац третий статьи 28, абзац второй статьи 29 Закона, не соблюдает требования добросовестности и разумности, профессиональные правила и законные интересы других участников гражданских правоотношений, может причинить убытки ООО «Флэтбук».

Заявитель просит установить в действиях Кручека Павла Сергеевича факт наличия нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьями 28 и 29 Закона, а именно недобросовестную конкуренцию, связанную с использованием исключительного права на товарный знак «brigadi» и созданием смешения путем незаконного использования обозначения, сходного с ними до степени смешения, в сети Интернет, включая размещение в доменном имени.

В письме от 12.09.2024 № 120924-1 заявитель указал, что в результате переговоров ООО «Флэтбук» и Кручек Павел Сергеевич пришли к соглашению о том, что Кручек Павел Сергеевич прекратит нарушение антимонопольного законодательства, а именно недобросовестную конкуренцию, связанную с использованием объектов интеллектуальной собственности – товарного знака «brigadi» и проведет отчуждение доменного имени brigada в адрес ООО «Флэтбук», и примирились.

ООО «Флэтбук» просит отозвать заявление о нарушении без даты и номера в отношении Кручека Павла Сергеевича и не привлекать его к административной ответственности в случае установления факта нарушения антимонопольного законодательства, а также не применять к нему иных мер ответственности в соответствии с антимонопольным законодательством Республики Беларусь.

Существо вопроса в изложении ИП Кручека П.С.

ИП Кручек П.С. сообщил, что доменное имя brigada.by было придумано и зарегистрировано с целью использования его в будущем для создания проекта сайта в строительной сфере, поэтому доменное имя выбрано так, чтобы оно ассоциировалось со строительной тематикой. На дату подачи заявки на регистрацию доменного имени ему не было известно о существовании доменного имени brigadi.by и ООО «Флэтбук».

Информация на сайте <https://brigada.by> размещена ИП Кручком П.С. в формате «заглушки» примерно в 2022 году, с указанием предположительного направления, в котором в будущем можно будет развивать этот проект, когда на это будут найдены необходимые ресурсы.

ИП Кручком П.С. указано, что никакая деятельность, связанная с данным проектом, не велась, на текущий момент сайт является нерабочим, доменное имя не используется, последний раз сайт был доступен примерно в апреле 2024 г.

В рамках вида деятельности по созданию рекламы ИП Кручком П.С. осуществляется деятельность, связанная с оказанием услуг по поисковому продвижению сайтов, доработкой сайтов, настройкой онлайн сервисов (аналитических и рекламных).

ИП Кручек П.С. считает, что заявление ООО «Флэтбук» о нарушении является необоснованным.

Обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения заявления.

1. Общество с ограниченной ответственностью «Надежные программы» сообщило, что владельцем доменного имени brigadi.by является ООО «Флэтбук». Дата регистрации доменного имени 16.06.2015. Дата последнего обновления 26.02.2024. Срок действия окончания регистрации доменного имени 16.06.2025.

Владельцем доменного имени brigada.by является физическое лицо Кручек Павел Сергеевич. Дата регистрации доменного имени 27.05.2021. Дата последнего обновления 28.03.2024. Срок действия окончания регистрации доменного имени 27.05.2026.

2. По информации Национального центра интеллектуальной собственности (далее – НЦИС) в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Республики Беларусь (далее – Реестр) на имя ООО «Флэтбук» зарегистрированы: 28.05.2020 товарный знак  **Flatbook**, свидетельство № 67845, дата истечения срока регистрации 02.05.2029, в отношении услуг 35 и 43 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ);

02.11.2023 товарный знак «brigadi», свидетельство № 77256, дата истечения срока регистрации 24.02.2033, в отношении услуг 35 и 37 классов МКТУ.

Справочно:

Товарный знак «brigadi» зарегистрирован в отношении:

35 кл. – предоставление торговых интернет-площадок для покупателей и продавцов товаров и услуг; предоставление электронных торговых площадок для покупателей и продавцов товаров и услуг; реклама; систематизация информации в компьютерных базах данных; услуги коммерческого посредничества; услуги по оптимизации трафика веб-сайта; услуги рекламного агентства; услуги экспертные по повышению эффективности бизнеса;

37 кл. – услуги строительные; услуги по установке и ремонту; изоляция сооружений; кладка кирпича; консультации по вопросам строительства; монтаж инженерных коммуникаций на строительных площадках; надзор [контрольно-управляющий] за строительными работами; предоставление информации по вопросам строительства; услуги по сборке мебели, связанные с ее установкой; услуги столярные [ремонт изделий из дерева]; услуги электриков.

В Реестре на имя Кручека Павла Сергеевича 11.06.2024 зарегистрирован товарный знак «brigada.by», свидетельство № 78740, дата истечения срока регистрации 25.04.2034, в отношении услуг 35, 37 и 42 классов МКТУ.

Справочно:

Товарный знак «brigada.by» зарегистрирован в отношении:

35 кл. – услуги в области общественных отношений;

37 кл. – чистка различных объектов, в том числе окон, транспортных средств, одежды, стирка и глажение;

42 кл. – услуги инженеров и ученых, обеспечивающих оценку, расчеты, исследования и составление отчетов в научно-исследовательских и технологических областях, включая консультации в области технологии; услуги в области технологии и информатики, касающиеся защиты информационных и персональных данных в финансовой области и обнаружения несанкционированного доступа к данным и информации, например, услуги по защите от компьютерных вирусов, услуги шифрования данных, электронный контроль информации для установления личности с целью обнаружения кражи личных данных через Интернет; программное обеспечение (SaaS) через информационную платформу (PaaS); научно-исследовательские услуги для медицинских целей; услуги архитектурно планировочные в области градостроительства; некоторые концептуальные дизайнерские услуги, например, промышленный дизайн, разработка программного обеспечения и информационных систем, интерьерный дизайн, услуги разработчиков дизайн упаковки, графического дизайна, дизайна в области моды; изыскания геодезические [инжиниринг]; услуги в области разведки нефти, газа и полезных ископаемых.

Кроме того, НЦИС высказал следующее компетентное мнение.

В статье 980 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) поименованы объекты, которые относятся к объектам интеллектуальной собственности. Так, к таким объектам, в частности, относятся товарные знаки. При этом доменные имена к объектам интеллектуальной собственности не относятся.

Согласно пункту 1 статьи 2 Закона Республики Беларусь от 5 февраля 1993 г. № 2181-XII «О товарных знаках и знаках обслуживания» (далее – Закон о товарных знаках) правовая охрана товарного знака в Республике Беларусь осуществляется на основании его регистрации в НЦИС в порядке, установленном законодательством о товарных знаках, или в силу международных договоров Республики Беларусь.

На зарегистрированный товарный знак выдается свидетельство, которое удостоверяет приоритет товарного знака, исключительное право владельца на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве, и содержит изображение товарного знака (пункт 3 статьи 2 Закона о товарных знаках). Владелец товарного знака имеет исключительное право использовать товарный знак, может распоряжаться этим исключительным правом, а также вправе запрещать использование товарного знака другими лицами (пункт 1 статьи 3 Закона о товарных знаках).

Нарушением исключительного права на товарный знак признается использование товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения, без разрешения владельца товарного знака, выражающееся в совершении действий, предусмотренных пунктом 1 статьи 20 Закона о товарных знаках, в частности, использование товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения, для индивидуализации товаров, в отношении которых зарегистрирован такой товарный знак, путем применения товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения, в сети Интернет (в том числе в доменном имени, при иных способах адресации).

Таким образом, использование товарного знака «brigadi» или обозначения, сходного с ним до степени смешения, для индивидуализации услуг, однородных услугам, в отношении которых зарегистрирован указанный товарный знак, без разрешения ООО «Флэтбук» в доменном имени может являться нарушением исключительного права указанного общества.

3. Оперативно-аналитический центр при Президенте Республики Беларусь (далее – ОАЦ) представил следующую информацию.

Согласно Инструкции о регистрации доменных имен в национальной доменной зоне, утвержденной приказом Оперативно-аналитического центра при Президенте Республики Беларусь от 18 июня 2010 г. № 47 (далее – Инструкция), доменное имя – это символическое (буквенно-

цифровое) обозначение, сформированное в соответствии с международными правилами адресации сети Интернет, предназначенное для поименованного обращения к интернет-ресурсу и связанное при его делегировании с определенным сетевым адресом. Доменное имя может также использоваться для сервисов электронной почты, что не противоречит требованиям Инструкции.

Также ОАЦ сообщил, что понятий «сайт в формате «заглушки» и «размещение информации в формате «заглушки» действующими нормативными правовыми актами не определено. Вместе с тем под «заглушкой», как правило, понимается временная веб-страница, которая отображается при поименованном обращении к интернет-ресурсу. Такая веб-страница обычно содержит информацию о статусе интернет-ресурса (к примеру «Сайт в разработке») и (или) минимальную информацию об организации, компании, товарах и услугах. Подобная «заглушка» фактически подменяет адресацию на интернет-ресурс, а время использования такой «заглушки» нормативно не определено.

В настоящий момент доменное имя brigada.by не адресует на интернет-ресурс, что не позволяет определить, каким функционалом он обладает, и размещать пользователям (заказчикам и исполнителям) заявки. В то же время в настройках доменного имени содержатся DNS-записи, что можно расценивать как использование доменного имени для адресации (например, электронной почты или других сервисов).

4. Министерство образования Республики Беларусь представило разъяснения БЕЛОРУССКОГО ГОСУДАРСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА (далее – БГУ), учреждения образования «Белорусский государственный университет информатики и радиоэлектроники» (далее – БГУИР), БЕЛОРУССКОГО НАЦИОНАЛЬНОГО ТЕХНИЧЕСКОГО УНИВЕРСИТЕТА (далее – БНТУ) по вопросу понятий «сайт в формате «заглушки» и «размещение информации в формате «заглушки».

4.1. БГУ сообщил, что в настоящее время при описании сайта неофициально используются следующие форматы: сайт-визитка; блог; интернет-магазин; информационно/консультативный сайт; онлайн-сервис; поисковая система; портал – интеграция из несколько вышеперечисленных.

Не существует понятия «сайт в формате «заглушки». Сайт может находиться в стадии разработки, опытной эксплуатации или просто в эксплуатации. В первом и втором случае обязательно указание, что это еще не полностью рабочий сайт и информация, размещенная на сайте, может быть недостоверной.

Таким образом, для сайта <https://brigada.by> нельзя определить понятие «сайт в формате «заглушка». Наиболее близко – понятие сайта, находящегося в режиме разработки и отображении тестовой информации.

Несмотря на то, что сайт не являлся полностью рабочим, возможно, на нем был реализован функционал для размещения и отображения заявок.

Информация о том, что сайт еще не введен в эксплуатацию, а работает в тестовом режиме, должна была присутствовать на всех страницах, быть четко читаемой и располагаться так, чтобы обращать на себя внимание.

Согласно данным <https://web.archive.org/web/20220331183745/https://brigada.by/>, сообщение о том, что сайт работает в режиме разработки или в тестовом режиме по состоянию на 31 марта 2022 на сайте <https://brigada.by> отсутствовало. Согласно архиву, сайт выглядит полностью рабочим.

4.2. БГУИР указал, что существует неформальное понятие «сайт в формате «заглушки», не закрепленное в законодательстве. Это понятие применяется к сайту, у которого, как правило, уже есть доменное имя, однако его функции или их часть ещё не реализованы, и (или) сайт находится в стадии разработки. Такой сайт содержит минимум информации и имеет непрезентабельный дизайн.

Сайт имеет непрезентабельный, неудобный для пользователей дизайн, что может быть результатом неудачной проработки вопросов эргономики. В том случае, если формы на сайте не функционируют, информация не сохраняется, а письма пользователям не отправляются, то к указанному сайту можно применить понятие «сайт в формате «заглушки».

Кроме того, обязанность размещать на сайте информацию о его функционировании или не функционировании не закреплена законодательно.

4.3. БНТУ сообщил, что в обиходе программистов существует понятие сайт «заглушка», под которым понимается сайт с ограниченным функционалом и объемом информации. Конструкция сайта «заглушки» может предусматривать формы для ввода пользователями контактных данных. С этими пользователями в последствии владелец сайта может осуществить обратную связь, что, возможно, было реализовано на сайте <https://brigada.by>. Чтобы однозначно определить, сохранялись ли данные пользователей на указанном сайте, необходим доступ к серверной части web-приложения.

5. Согласно информации, полученной в ходе рассмотрения заявления о нарушении, установлено следующее.

ООО «Флэтбук» оказывает услуги по предоставлению электронных торговых площадок для покупателей и продавцов строительных услуг с использованием сайта <https://brigadi.by> с июля 2015 г.

При изучении представленной заявителем информации установлено:

1. с июля 2015 г. по июль 2024 г.

2 783 994 посетителей совершили 5 209 950 визитов на сайт <https://brigadi.by>;

всего зарегистрировано 37768 пользователей, в том числе, 6130 исполнителей (из них 1007 – хотя бы раз оплачивали услуги ООО «Флэтбук») и 31638 заказчиков.

Статистика посещения сайта <https://brigadi.by> (количество визитов и количество посетителей) за период с июля 2015 г. по июнь 2024 г. (включительно) представлена в таблицах 1 и 2.

Таблица 1. Количество визитов на сайт <https://brigadi.by> по годам

Статистика посещения сайта https://brigadi.by по годам (количество визитов)									
2015	2016	2017	2018	2019	2020	2021	2022	2023	01-06. 2024
153030	653153	558335	541816	478773	517960	646695	694164	657123	308901

Таблица 2. Количество посетителей сайта <https://brigadi.by> по годам

Статистика посещения сайта https://brigadi.by по годам (количество посетителей)									
2015	2016	2017	2018	2019	2020	2021	2022	2023	01-06. 2024
71195	333169	290219	287649	264602	291155	374436	364817	344511	162241

2. с 21.02.2021 по 11.07.2024 на сайте <https://brigadi.by> было опубликовано 53168 объявлений (ранее опубликованные объявления утрачены и восстановить их заявителю не представилось возможным);

3. заявителем представлена выручка, полученная за оказание услуг по предоставлению электронных торговых площадок для покупателей и продавцов строительных услуг с использованием сайта <https://brigadi.by>. Проведенный анализ изменения выручки за период с января 2020 г. по сентябрь 2024 г. представлен в таблице.

Таблица 3. Темп роста выручки за анализируемый период

Показатели	Анализируемый период, год				
	2021/2020	2022/2021	2023/2022	01-04.2024/ 01-04.2023	05-09.2024/ 05-09.2023
Темп роста выручки, %	143,6	137,2	108,1	129,5	128,5

4. заявитель указал, что факты смешения сайтов <https://brigadi.by> с <https://brigada.by> подтверждаются тем, что при написании слова «бригади» в поисковой строке поисковой системы Google (далее – Google) сети

Интернет потенциальным заказчикам услуг выдается не только сайт <https://brigadi.by>, но и сайт <https://brigada.by>, что приводит к потере клиентов и неблагоприятным последствиям для ООО «Флэтбук». При этом, после удаления рекламы строительных услуг на сайте <https://brigada.by> количество переходов на страницу сайта <https://brigadi.by> возросло.

Так как степень смещения вышеуказанных доменных имен в исполнении латинским алфавитом максимальная и отличие в одном символе, заявитель предполагает, что «исходя из первенства и продолжительности нахождения ООО «Флэтбук» на рынке рекламной деятельности с сервисом brigadi.by, аналогичный сервис brigada.by сразу же начал перехватывать поисковые запросы содержащие фразы: «brigadi», «brigada», «бригады», «бригади» и подобные»;

5. ООО «Флэтбук» сообщило, что начиная с 2016 года и по настоящее время на регулярной основе продвигает сайт <https://brigadi.by> в рекламных системах YandexDirect, GoogleAdwords, социальных сетях (vk.com, facebook. ok.ru) сети Интернет, а также с использованием наружной рекламы по договорам об оказании услуг с рекламными агентствами либо иными подрядчиками.

Продвижения доменного имени brigada.by с помощью каких-либо способов рекламы заявитель не обнаружил, что, по его мнению, может свидетельствовать о том, что весь трафик, который попадал на доменное имя brigada.by был поисковым, при этом с сайта <https://brigada.by> можно было отправить заявку. Для того, чтобы заявка была отправлена предусмотрены обязательные поля: «Имя», «Телефон», «Email».

ООО «Флэтбук» неоднократно отправляло заявки, предусмотренные сайтом brigada.by, путем заполнения всех обязательных полей с целью «изучения работоспособности и накопления понимания надобности данных форм заявок, при этом однозначной реакции ни разу не поступило, никакой обратной связи по оставленным в заявке/ах контактными данными – номера телефонов, e-mail, не поступало»;

6. в процессе работы сайта <https://brigadi.by> в конце 2022 г. – начале 2023 г. заявитель обнаружил, что к нему начали поступать неоднократные уведомления от контрагентов о том, что они «периодически натываются на практически идентичный сайт со схожим названием и фавиконом, что вводило их в заблуждение». При этом ООО «Флэтбук» не вело документального оформления вышеуказанных фактов.

Таким образом, полученная в ходе рассмотрения заявления о нарушении информация свидетельствует о приобретении у потребителей известности и узнаваемости деятельности заявителя по оказыванию услуг по предоставлению электронных торговых площадок для покупателей и продавцов строительных услуг с использованием сайта <https://brigadi.by>.

В ходе рассмотрения заявления о нарушении выявлено, что 26.04.2024 при попытке открыть сайт <https://brigada.by> указывается «Ошибка 404. Не найдено. Запрошенный ресурс не найден на этом сервере», при этом 24.04.2024 имелась возможность зайти на указанный сайт и оставить заявку.

При осмотре 24.04.2024 сайта ИП Кручека П.С. установлено, что принцип работы сайта <https://brigada.by> аналогичен принципу работы сайта <https://brigadi.by> и заключается в следующем: на сайте могут размещать свои объявления две категории пользователей – исполнители строительных работ либо заказчики строительных работ. На главной странице размещены логотип «Бригада.бай» (в левом верхнем углу) и текст: «Бригада.бай – сайт по поиску строительной бригады и мастеров для ремонта и строительства. Найди свою строительную бригаду или мастера на Бригада.бай», которые отображаются на каждой странице сайта. На странице «Заказчикам» расположен перечень видов работ с активными вкладками, открывающими описание конкретного вида выполняемых работ (например, «Заливка фундаментов под ключ», «Кладочные работы», «Кровельные работы») и позволяющими оставить заявку на каждый указанный вид работ. При этом требуется заполнить поля для ввода данных «Имя*», «Телефон*», «Email*», «Комментарий» и отправить заявку с помощью активной кнопки «Отправить заявку». На странице «Исполнителям» размещена информация: «Вы мастер? Профессионал своего дела? Оставьте заявку на нашем сайте, после тщательной проверки и подтверждения квалификации вы сможете получить заявки от заказчиков по интересующим вас услугам», для размещения заявки требуется заполнить поля для ввода данных «Имя*», «Телефон*», «Email*», «Комментарий» и отправить заявку с помощью активной кнопки «Отправить заявку». При попытке нажать на активные кнопки «Отправить заявку» на страницах «Заказчикам» и «Исполнителям» было затребовано обязательное заполнение полей для ввода данных «Имя*», «Телефон*», «Email*».

ИП Кручек П.С. указано, что информация на сайте <https://brigada.by> размещена в формате «заглушки»; никакая деятельность, связанная с этим проектом, не велась и выручка не поступала; выручка получена за поисковое продвижение сайтов, доработку сайтов и настройку онлайн сервисов; статистика посещаемости сайта не отслеживалась; сайт не доступен пользователям с мая 2024 г., так как ИП Кручек П.С. его «отключил до разрешения сложившейся ситуации».

Однако, ИП Кручек П.С. представил данные посещаемости сайтов <https://brigada.by> и <https://brigadi.by> сторонним сервисом semrush.com и сообщил, что месячная посещаемость сайта brigadi.by за прошлый год составляла 2000-2500 человек в месяц, тогда как посещаемость «сайта-

заглушки» brigada.by, по данным сервиса semrush.com, за 2023 год составила порядка 49 переходов в месяц, при этом переходы не привели к обращениям за платной услугой.

Учитывая изложенное, утверждение ИП Кручека П.С. о том, что информация на сайте <https://brigada.by> размещена в формате «заглушки» и никакая деятельность, связанная с этим проектом, не велась, не соответствует действительности.

При принятии решения представляется необходимым учесть следующее.

Недобросовестной конкуренцией, в соответствии с абзацем десятым статьи 1 Закона, являются направленные на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности действия хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов, которые противоречат Закону, иным 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 рамках рассмотрения заявления о нарушении оценке были подвергнуты действия ИП Кручека П.С., поскольку субъектом нарушения запретов по недобросовестной конкуренции является хозяйствующий субъект, исходя из определения недобросовестной конкуренции, приведенного в абзаце десятом статьи 1 Закона.

Таким образом, для установления в действиях лиц факта недобросовестной конкуренции необходимо, чтобы указанные действия содержали все необходимые признаки недобросовестной конкуренции, а именно:

наличие конкурентных отношений на товарном рынке между ООО «Флэтбук» и ИП Кручеком П.С.;

направленность действий ИП Кручека П.С. на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности;

противоречие действий ИП Кручека П.С. Закону, иным актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности;

причинение (возможность причинения) такими действиями ИП Кручека П.С. убытков ООО «Флэтбук» либо нанесение (возможность нанесения) вреда его деловой репутации.

1. Наличие конкурентных отношений на товарном рынке между ООО «Флэтбук» и ИП Кручеком П.С.

В соответствии с абзацем седьмым статьи 1 Закона конкурентами признаются хозяйствующие субъекты, осуществляющие продажу и (или)

приобретение товаров на одном товарном рынке, а также намеревающиеся осуществить продажу и (или) приобретение товаров на одном товарном рынке.

Товарный рынок – сфера обращения товара, не имеющего заменителей, либо взаимозаменяемых (аналогичных) товаров на территории Республики Беларусь или ее части, определяемая исходя из экономической, технической или иной возможности потребителя либо целесообразности приобретения товара на соответствующей территории и отсутствия этой возможности либо целесообразности за ее пределами (абзац пятнадцатый статьи 1 Закона).

Согласно абзацу семнадцатому 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.

Установлено, что заявитель и ИП Кручек П.С. являются хозяйствующими субъектами, что подтверждается представленными копиями свидетельств о государственной регистрации, иными документами, и осуществляют одинаковый вид деятельности: деятельность по созданию рекламы.

Заявитель оказывает услуги по предоставлению электронных торговых площадок для покупателей и продавцов строительных услуг на территории Республики Беларусь с использованием сайта <https://brigadi.by>, а ИП Кручек П.А. имеет намерение оказывать услуги по предоставлению электронных торговых площадок для покупателей и продавцов строительных услуг на территории Республики Беларусь с использованием сайта <https://brigada.by> и, соответственно, указанные хозяйствующие субъекты являются конкурентами.

О намерении ИП Кручека П.С. осуществить реализацию услуги по предоставлению электронных торговых площадок для покупателей и продавцов строительных услуг на территории Республики Беларусь свидетельствуют подготовительные действия, которые осуществлял ИП Кручек П.С., а именно создание сайта <https://brigada.by> с использованием доменного имени brigada.by.

При осмотре 24.04.2024 сайта ИП Кручека П.С. установлено, что принцип работы сайта <https://brigada.by> аналогичен принципу работы сайта <https://brigadi.by>. Сайт выглядел полностью рабочим, отсутствовала информация о том, что он находится в стадии разработки, не введен в

эксплуатацию, работает в тестовом режиме, а информация, размещенная на сайте, может быть недостоверной. На сайте размещен перечень видов работ с активными вкладками, открывающими описание конкретного вида выполняемых работ, реализован функционал для размещения и отображения заявок заказчиками строительных услуг по каждому виду работ и исполнителями.

Представленные ИП Кручком П.С. данные посещаемости сайта <https://brigada.by> сторонним сервисом semrush.com также указывают на его использование посетителями.

Проведенный анализ сайта <https://brigada.by> позволяет сделать вывод о том, что ИП Кручек П.С. имел возможность начать оказывать услуги по предоставлению электронных торговых площадок для покупателей и продавцов строительных услуг в течение краткосрочного периода.

2. Направленность действий ИП Кручека П.С. на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности.

При определении направленности действий ИП Кручека П.С. по созданию сайта <https://brigada.by> с использованием доменного имени brigada.by сходных с доменным именем brigadi.by и товарным знаком «brigadi» ООО «Флэтбук», на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности следует учитывать следующие обстоятельства.

На момент создания ИП Кручком П.С. сайта <https://brigada.by> с использованием доменного имени brigada.by в 2022 году, доменное имя brigadi.by заявителя, используемое почти шесть лет, приобрело у потребителей услуг по предоставлению электронных торговых площадок для покупателей и продавцов строительных услуг известность и узнаваемость:

за период с июля 2015 г. по май 2021 г. 1 665 355 посетителей совершили 3 131 087 визитов на сайт <https://brigadi.by>;

с 21.02.2021 по 11.07.2024 на сайте <https://brigadi.by> было опубликовано 53168 объявлений;

начиная с 2016 года заявитель продвигает сайт <https://brigadi.by> в рекламных системах YandexDirect, GoogleAdwords, социальных сетях (vk.com, facebook. ok.ru) сети Интернет, а также с использованием наружной рекламы;

при написании слова «бригади» в поисковой строке Google сети Интернет сайт заявителя <https://brigadi.by> указывается в первом строке первой страницы Google сети Интернет, при этом сайт ИП Кручека П.С. <https://brigada.by> также указывается на первой странице.

Следовательно, создавая сайт <https://brigada.by> с использованием доменного имени brigada.by для оказания услуг по предоставлению

электронных торговых площадок для покупателей и продавцов строительных услуг, ИП Кручек П.С. не мог не знать о существовании сайта заявителя <https://brigadi.by>.

Действия ИП Кручека П.С. по созданию сайта <https://brigada.by> с использованием доменного имени brigada.by, сходных с доменным именем заявителя brigadi.by, направлены на получение ИП Кручком П.С. преимуществ в предпринимательской деятельности путем:

возможности привлечения большего количества потребителей к услугам по предоставлению электронных торговых площадок для покупателей и продавцов строительных услуг на территории Республики Беларусь с использованием сайта <https://brigada.by> не за счет собственных усилий и вложений, а за счет приобретенной у потребителей известности и узнаваемости доменного имени brigadi.by заявителя;

возможности получения прибыли в большем размере за счет экономии материальных затрат на продвижение и рекламу своей деятельности, сайта <https://brigada.by>.

Вместе с тем учитывая, что товарный знак «brigadi» заявителя был зарегистрирован 02.11.2023, то есть позднее года создания сайта <https://brigada.by> с использованием доменного имени brigada.by (2022 год), в действиях ИП Кручека П.С. по созданию сайта <https://brigada.by> с использованием доменного имени brigada.by, сходного с товарным знаком заявителя «brigadi», отсутствует направленность на получение преимуществ в предпринимательской деятельности.

3. Противоречие действий ИП Кручека П.С. Закону, иным актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности.

Согласно абзацу третьему статьи 28 Закона запрещается недобросовестная конкуренция, связанная с совершением хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в гражданский оборот товара, если при этом имело место незаконное использование объекта интеллектуальной собственности.

ООО «Флэтбук» указало, что ИП Кручек П.С. осуществляет недобросовестную конкуренцию с использованием товарного знака «brigadi».

Вместе с тем заявителем не представлено и в ходе рассмотрения заявления о нарушении не установлено действий ИП Кручека П.С. по продаже или иному введению в гражданский оборот товара с незаконным использованием товарного знака «brigadi» и, соответственно, противоречия указанных действий абзацу третьему статьи 28 Закона.

В соответствии с абзацами первым и вторым статьи 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 сети Интернет, включая размещение в доменном имени.

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.

ИП Кручек П.С. использует при создании сайта <https://brigada.by> с использованием доменного имени brigada.by обозначение «brigada», сходное с доменным именем заявителя brigadi.by и его товарным знаком «brigadi».

В соответствии с пунктом 117 Положения о порядке регистрации товарного знака и знака обслуживания, 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, формируемого с учетом неохранных элементов. При этом формирование общего впечатления может происходить под воздействием любых особенностей обозначения, в том числе доминирующих словесных или графических элементов, их композиционного и цветового исполнения и так далее.

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 brigada.by ИП Кручека П.С., доменного имени brigadi.by и товарного знака «brigadi» ООО «Флэтбук» на предмет их сходства, установлено, что все они имеют

единый по фонетическому звучанию словесный элемент «brigad», который является доминирующим и в названии доменов (в исполнении латинским алфавитом), и в товарном знаке заявителя. Причем одинаковое звучание доминирующих элементов этих обозначений обеспечивается при изображении их буквенными символами как русского, так и латинского алфавитов.

Таким образом, обозначение «brigada», используемое ИП Кручком П.С. в доменном имени brigada.by, сходно до степени смешения с доменным именем brigadi.by и товарным знаком «brigadi» заявителя, несмотря на отдельные их отличия (буквы «а» и «i»).

Доказательствами, полученными при рассмотрении заявления о нарушении, объективно подтверждается способность действий ИП Кручека П.С. по созданию сайта <https://brigada.by> для оказания услуг по предоставлению электронных торговых площадок для покупателей и продавцов строительных услуг с использованием доменного имени brigada.by создать смешение его деятельности с деятельностью ООО «Флэтбук», что противоречит абзацу первому статьи 29 Закона.

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 ИП Кручека П.С. по созданию сайта <https://brigada.by> с использованием доменного имени brigada.by направлены на получение ИП Кручком П.С. преимуществ в предпринимательской деятельности путем привлечения потребителей не за счет собственных усилий и вложений, а за счет приобретенной известности и узнаваемости доменного имени brigadi.by, сайта заявителя <https://brigadi.by> и в целом деятельности ООО «Флэтбук».

Создание ИП Кручком П.С. сайта <https://brigada.by> с использованием доменного имени brigada.by, при том, что он не мог не знать, что ООО «Флэтбук» на протяжении длительного времени (с 2016 года) предпринимало активные действия, направленные на приобретение известности и популярности доменного имени brigadi.by у потребителей путем его широкого использования в деятельности, рекламе, наименовании сайта, свидетельствует также о противоречии действий ИП Кручека П.С. требованиям добросовестности и разумности.

Вместе с тем, учитывая, что сайт <https://brigada.by> создан с использованием доменного имени brigada.by раньше регистрации

товарного знака «brigadi» заявителя, отсутствуют противоречия действий ИП Кручека П.С. по созданию сайта <https://brigada.by> с использованием обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «brigadi» заявителя, путем размещения его в доменном имени brigada.by, абзацу второму статьи 29 Закона.

4. Причинение (возможность причинения) действиями ИП Кручека П.С. убытков ООО «Флэтбук» либо нанесение (возможность нанесения) вреда его 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).

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.

Вместе с тем не установлено фактического причинения убытков заявителю действиями ИП Кручека П.С. по созданию сайта <https://brigada.by> с использованием доменного имени brigada.by.

Кроме того, учитывая, что не установлено фактов перехода исполнителей и заказчиков услуг по предоставлению электронных торговых площадок для покупателей и продавцов строительных услуг от заявителя к ИП Кручеку П.С. (перераспределения спроса), а также сайт <https://brigada.by> не работал с 26.04.2024 по 14.10.2024 и право собственности на доменное имя brigada.by перешло к заявителю с 14.10.2024, не установлена возможность получения ИП Кручеком П.С. прибыли, а также возможность причинения убытков ООО «Флэтбук».

Таким образом, обстоятельствами, выявленными при установлении факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства, и имеющимися доказательствами

не подтверждается наличие совокупности признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного абзацем третьим статьи 28 Закона, в действиях ИП Кручека П.С. по созданию сайта <https://brigada.by> с использованием доменного имени brigada.by, поскольку не имело место незаконное использование товарного знака «brigadi» заявителя;

не подтверждается наличие совокупности признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного абзацем первым статьи 29 Закона, в действиях ИП Кручека П.С. по созданию сайта <https://brigada.by> с использованием доменного имени brigada.by, сходных до степени смешения с доменным именем brigadi.by сайта <https://brigadi.by> ООО «Флэтбук», поскольку не установлено совокупности признаков недобросовестной конкуренции (причинение (возможность причинения) убытков);

не подтверждается наличие совокупности признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного абзацем вторым статьи 29 Закона, в действиях ИП Кручека П.С. по созданию сайта <https://brigada.by> с использованием обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «brigadi» заявителя, путем размещения его в доменном имени brigada.by, поскольку сайт <https://brigada.by> создан с использованием доменного имени brigada.by раньше регистрации товарного знака «brigadi» заявителя.

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 нарушений антимонопольного законодательства, предусмотренных абзацем третьим статьи 28 и абзацами первым и вторым статьи 29 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях индивидуального предпринимателя Кручека Павла Сергеевича.

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.Вежновец