

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта наличия
(отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
от 22.05.2020 № 84

РЕШЕНИЕ № 276/23-2020

22 мая 2020
14 часов 30 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», заявления общества с ограниченной ответственностью «Автосалон Автодом» (далее – ООО «Автосалон Автодом», заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства обществом с ограниченной ответственностью «Автосалон 4 Колеса» (далее – ООО «Автосалон 4 Колеса», общество) в части смешения с деятельностью ООО «Автосалон Автодом», а также осуществления недобросовестной конкуренции, связанной с использованием исключительного права на объекты интеллектуальной собственности

УСТАНОВИЛО:

ООО «Автосалон Автодом» зарегистрировано Минским городским исполнительным комитетом 09.02.2017. В Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей внесена запись о государственной регистрации с регистрационным номером 192772108.

Основной вид деятельности заявителя: комиссионная торговля автомобилями, выкуп, обмен, прием на реализацию автомобилей (код ОКЭД – 45112).

Географические границы деятельности: Республика Беларусь.

Лицо, в отношении которого подано заявление: ООО «Автосалон 4 Колеса» зарегистрировано Минским городским исполнительным комитетом 16.07.2019. В Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей внесена запись о государственной регистрации с регистрационным номером 193282551.

Основной вид деятельности ООО «Автосалон 4 Колеса»: комиссионная торговля автомобилями, выкуп, обмен, прием на реализацию автомобилей (код ОКЭД – 45112).

Географические границы деятельности: Республика Беларусь.

30.09.2019 при проведении мониторинга интернет-ресурсов в сфере деятельности заявителя (комиссионная торговля легковыми автомобилями) сотрудником ООО «Автосалон Автодом» обнаружен сайт ООО «Автосалон 4 Колеса», располагающийся по адресу: <https://4kolesa.by> (далее – сайт ООО «Автосалон 4 Колеса», если не указано иное).

Сайт заявителя в актуальном оформлении впервые был размещен в сети Интернет 26.07.2019 по адресу: <https://avtodom.by/>.

Сайт ООО «Автосалон Автодом» является результатом разработки уникального программного обеспечения, на основе которого он функционирует, результатом художественного творчества, вследствие которого появляется неповторимый дизайн страниц и интерфейса сайта, а также результатом творческого труда по подбору и размещению информации, содержащейся на сайте.

По мнению заявителя, сайт ООО «Автосалон Автодом» относится к объекту авторского права как произведение дизайна, компьютерная программа, составное произведение (т.е. база данных, представляющая собой результат творческого труда по подбору и расположению материалов). Авторское право на сайт ООО «Автосалон Автодом» возникло в силу факта его создания.

Заявитель указывает, что сайт ООО «Автосалон 4 Колеса» полностью имитирует внешний вид сайта заявителя, индивидуализирующего его как участника гражданского оборота, чем вводит в заблуждение потребителей товаров и услуг ООО «Автосалон Автодом». Потребитель может ассоциировать уровень обслуживания, качество оказываемых услуг, деловую репутацию заявителя с аналогичными критериями ООО «Автосалона 4 Колеса», что делает невозможным для заявителя добросовестное размещение рекламы своего бренда без привлечения внимания к конкуренту – ООО «Автосалон 4 Колеса».

При посещении пользователями двух идентичных сайтов визуальный ряд сливается и при возврате пользователей к вопросу выбора исполнителя услуг они могут сделать выбор, руководствуясь не собственными мотивами, а ошибочным заблуждением об идентичности компаний и их предложений, поскольку заявитель и ООО «Автосалон 4 Колеса» работают в одной нише.

Как изложено в заявлении, ООО «Автосалон 4 Колеса» неправомерно использует объекты авторского права, нарушает личные неимущественные и имущественные права автора, а также положения статьи 28 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-3 «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон).

Кроме того, заявитель указал, что внешний вид сайта ООО «Автосалон 4 Колеса» идентичен и сходен до степени смешения с сайтом ООО «Автосалон Автодом».

По мнению заявителя, ООО «Автосалон 4 Колеса» нарушает положения статьи 29 Закона, в связи с чем просит установить факт наличия нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Автосалон 4 Колеса» в части создания смешения с деятельностью ООО «Автосалон Автодом», а также осуществления недобросовестной конкуренции, связанной с использованием исключительного права на объекты интеллектуальной собственности и вынести в адрес ООО «Автосалон 4 Колеса» предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства путем изменения дизайнерского решения сайта ООО «Автосалон 4 Колеса» таким образом, чтобы у потребителей не возникало заблуждения относительно смешения с деятельностью заявителя, либо удалить сайт ООО «Автосалон 4 Колеса» из сети Интернет.

По существу изложенных в заявлении претензий ООО «Автосалон 4 Колеса» пояснило.

Единственным участником общества является Белянкин Александр Михайлович.

Администратором интернет-ресурса <https://4kolesa.by> и владельцем домена «4kolesa.by» является Белянкин Михаил Александрович.

Кроме того, Белянкину Михаилу Александровичу принадлежит товарный знак «4КОЛЕСА», зарегистрированный в государственном учреждении «Национальный центр интеллектуальной собственности» в 2007 году.

ООО «Автосалон 4 Колеса» заключен лицензионный договор с Белянкиным Михаилом Александровичем от 4 декабря 2019 г. № 1 об использовании товарного знака «4КОЛЕСА».

Согласно представленной обществом информации сайт <https://4kolesa.by/> создан в 2007 году и на протяжении всего времени его существования находится в состоянии непрерывной модернизации. Идеи по контенту и блокам сайта берутся с ведущих автомобильных порталов в доменной зоне BY, а также с зарубежных сайтов.

Общество отмечает, что сайт <https://4kolesa.by> принципиально отличается от сайта <https://avtodom.by/> по используемой цветовой схеме. Вместе с тем большинство модулей и блоков, которые используются на сайте, являются шаблонными, на их базе создаются все сайты автомобильной тематики.

Одновременно ООО «Автосалон 4 Колеса» информировало МАРТ о проведенных с заявителем переговорах по вопросу осуществления недобросовестной конкуренции, в результате которых стороны пришли к соглашению и признанию отсутствия взаимных претензий.

При рассмотрении заявления в целях обеспечения объективной оценки изложенных ООО «Автосалон Автодом» обстоятельств учтено экспертное мнение компетентных в рассматриваемых вопросах учреждений образования, полученное при содействии Министерства образования.

Учреждением образования «Белорусский государственный университет» изложена следующая позиция.

Указанные сайты созданы на основе CMS WordPress – системы управления содержимым сайта с открытым исходным кодом, которая реализована на языке программирования PHP. Сервер базы данных системы – СУБД MySQL (лицензия GNU GPL версии 2). На основе данной платформы работают 35% сайтов в сети Интернет: от блогов до достаточно сложных новостных ресурсов.

Оба сайта являются идентичными. Структура написания кода у них абсолютно одинакова, за исключением контентной части. Это может быть следствием использования одинакового шаблона CMS системы WordPress.

Оба сайта имеют одинаковую тему оформления, блоки сайтов построены и расположены идентично, имеют одинаковый шрифт, иконки и кнопки. Поэтому говорить об уникальности какого-либо из сайтов не представляется возможным.

Экспертное мнение учреждения образования «Белорусский государственный университет культуры и искусств» заключается в следующем.

Сайт <https://4kolesa.by> имитирует внешний вид сайта <https://avtodom.by>, подобен по графическому дизайну блоков, использованным иконкам, интерфейсу, способу изложения информации, расположению блоков и их наполнению.

Однако сходство указанных сайтов не может ввести в заблуждение посетителей сайтов (потенциальных клиентов) и не создаёт впечатление смешения деятельности двух хозяйствующих субъектов, так как и у ООО «Автосалон Автодом», и у ООО «Автосалон 4 Колеса» имеются оригинальные логотипы, особенности взаимодействия с целевой аудиторией, которые также влияют на формирование лояльности разных групп населения к данным организациям.

Согласно экспертному мнению учреждения образования «Белорусский государственный университет информатики и радиоэлектроники» указанные сайты обладают типовым схожим дизайном, присущим ресурсам данного типа и тематики. Данный дизайн является достаточно распространенным в сети Интернет, особенно в сайтах данной тематической категории (например, <https://av.by/> – такая же схема расположения информационных блоков, <https://www.automechta.by/> – такой же цвет кнопок и схожая схема расположения блоков). Ряд элементов сайтов <https://4kolesa.by> и <https://avtodom.by> являются сходными, однако отдельные элементы отличаются по цветовому решению, пунктам меню, иконкам и т.д.

Не исключено, что данные сайты созданы на основе одного и того же шаблона.

Соответственно, нельзя утверждать, что сайт <https://4kolesa.by> полностью имитирует внешний вид сайта <https://avtodom.by>, так как они являются похожими, но не идентичными по цветовой гамме, используемым иллюстрационным материалам и контенту.

Учитывая однотипность дизайна данных сайтов, их пригодность использования также примерна одинаковая. Пользователь в первую очередь будет обращаться к сайту, находящемуся выше при выдаче результатов поискового запроса. Если полученной информации будет недостаточно, он обратится к следующему сайту. В данном случае, пользователь раньше попадет на сайт <https://4kolesa.by> за счет высокого места данного сайта в выдаче поисковых результатов по стандартным для покупки автомобиля запросам, однако можно предположить, что пользователя больше заинтересует сайт <https://avtodom.by> в связи с большим ассортиментом представленной продукции. В данной ситуации дизайн сайтов играет вторичную роль, он не является ключевым показателем при выборе пользователем компании к услугам которой прибегнуть.

22 января 2020 г. от ООО «Автосалон Автодом» в адрес МАРТ поступила информация о достижении соглашения с ООО «Автосалон 4 Колеса» (письмо от 20.01.2020 б/н).

Согласно указанному письму, в результате проведенных 16 января 2020 г. представителем заявителя и представителем ООО «Автосалон 4 Колеса» переговоров достигнуто соглашение об изменении дизайнерского решения сайта <https://4kolesa.by> на отличное от дизайнерского решения сайта заявителя, указаны конкретные моменты, которые ООО «Автосалон 4 Колеса» изменит в добровольном порядке.

На момент поступления информации о достижении соглашения работы по изменению сайта <https://4kolesa.by> уже велись, в частности была изменена цветовая гамма некоторых элементов главной страницы сайта.

Заявитель отмечает, что, в связи с достижением соглашения с ООО «Автосалону 4 Колеса», больше не имеет претензий к обществу по следующим пунктам:

внешнему виду сайта <https://4kolesa.by> (цветовому решению, графическому дизайну блоков, использованным иконкам, интерфейсу, способу изложения информации, расположению блоков и их наполнению);
дизайнерскому решению сайта <https://4kolesa.by>.

Дополнительно заявитель сообщает, что ООО «Автосалон 4 Колеса» своей деятельностью не причинило убытки ООО «Автосалон Автодом», а также не нанесло вред его деловой репутации.

При принятии решения о наличии (отсутствии) факта нарушения антимонопольного законодательства представляется необходимым исходить из следующего.

Согласно представленной сторонами информации ООО «Автосалон Автодом» и ООО «Автосалон 4 Колеса» осуществляют комиссионную торговлю автомобилями, выкуп, обмен, прием на реализацию автомобилей на территории Республики Беларусь.

Учитывая изложенное, указанные хозяйствующие субъекты являются конкурентами на территории Республики Беларусь.

Сайты <https://4kolesa.by> и <https://avtodom.by> обладают типовым, схожим дизайном, присущим ресурсам данного типа и тематики, при этом дизайн указанных сайтов является достаточно распространенным в сети Интернет. При этом заявителем не представлены и в ходе антимонопольного расследования не получены доказательства недобросовестности действий ООО «Автосалон 4 Колеса», как конкурента ООО «Автосалон Автодом», по использованию в рамках осуществления своей предпринимательской деятельности сайта <https://4kolesa.by>. Учитывая изложенное, в действиях ООО «Автосалон 4 Колеса» не усматривается направленность на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, получение потенциальной выгоды, минимизацию расходов и затрат, иных преимуществ, за счет деловой репутации заявителя, а также неправомерного использования объектов авторского права заявителя.

В соответствии со статьей 28 Закона запрещается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и (или) использованием объектов интеллектуальной собственности.

Согласно статье 980 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – Кодекс) к объектам интеллектуальной собственности относятся:

1) результаты интеллектуальной деятельности: произведения науки, литературы и искусства; исполнения, фонограммы и передачи организаций вещания; изобретения, полезные модели, промышленные образцы; селекционные достижения; топологии интегральных микросхем; секреты производства (ноу-хау);

2) средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг: фирменные наименования; товарные знаки и знаки обслуживания;

3) другие результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг в случаях, предусмотренных Кодексом и иными законодательными актами.

Учитывая изложенное, контент и дизайн интернет-сайта заявителя, фотографии и графика, программное обеспечение и т.д. (с учетом наличия у заявителя авторского права) определены как результаты интеллектуальной деятельности.

Заявителем не представлены и в ходе антимонопольного расследования не получены сведения (информация, документы), подтверждающие как неправомерность, так и сам факт использования

ООО «Автосалон 4 Колеса» объектов интеллектуальной собственности заявителя (произведений дизайна, компьютерной программы, составного произведения (базы данных) и прочих), а также иных нарушений личных неимущественных и имущественных прав Заявителя.

Отсутствие таких сведений (информации, документов) не позволяет однозначно сделать вывод о том, что ООО «Автосалон 4 Колеса» при создании сайта <https://4kolesa.by> использовало объекты интеллектуальной собственности (авторского права) ООО «Автосалон Автодом», а не универсальные (общеизвестные) приемы (алгоритмы) создания дизайна, верстки, систем управления сайта.

В соответствии со статьей 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.

Материалами заявителя и полученной в ходе антимонопольного расследования информацией (сведениями) не подтверждается факт смешения деятельности хозяйствующих субъектов либо товаров, вводимых конкурентами в гражданский оборот на территории Республики Беларусь.

Так, отсутствуют доказательства, позволяющие констатировать факт, а также возможность смешения потребителями коммерческой деятельности субъектов вследствие использования ООО «Автосалон 4 Колеса» при осуществлении предпринимательской деятельности сайта <https://4kolesa.by>, имитирующего, по мнению заявителя, его сайт.

Таким образом, противоречие рассматриваемых действий ООО «Автосалон 4 Колеса» требованиям законодательства (статьям 28 и 29 Закона), а также требованиям добросовестности и разумности не имеет документального подтверждения (иных доказательств).

Следует отметить, что собранными в ходе расследования материалами объективно не подтверждается, что рассматриваемые действия ООО «Автосалон 4 Колеса» привели к наступлению неблагоприятных последствий для конкурентов или к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рассматриваемом товарном рынке.

Кроме того, Заявитель письмом от 26.02.2020 б/н проинформировал о том, что в результате рассматриваемых действий ООО «Автосалон 4 Колеса» не причинены убытки, не нанесен вред деловой репутации ООО «Автосалон Автодом».

Таким образом, для признания наличия факта недобросовестной конкуренции и нарушения антимонопольного законодательства отсутствует совокупность необходимых признаков недобросовестной конкуренции.

По результатам рассмотрения обращения ООО «Автосалон Автодом» о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Автосалон

4 Колеса», с учетом отраженных фактов и установленных обстоятельств, руководствуясь абзацем пятым статьи 14 Закона, МАРТ

РЕШИЛО:

Установить факт отсутствия нарушений антимонопольного законодательства, предусмотренных статьями 28 и 29 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях общества с ограниченной ответственностью «Автосалон 4 Колеса».

Основания для вынесения предписания и совершения иных действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, отсутствуют.

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

Первый заместитель Министра,
заместитель председателя комиссии

 И.В.Вежновец