

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ЗАЩИТА НА КОНКУРЕНЦИЯТА

РЕШЕНИЕ

№ 481

София 04.05.2010 г.

Комисията за защита на конкуренцията в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

Петко Николов

ЗАМ.-ПРЕДСЕДАТЕЛ:

Александър Александров

ЗАМ.-ПРЕДСЕДАТЕЛ:

Реджеб Мустафа

ЧЛЕНОВЕ:

Весела Антонова

Диана Хитова

Евгений Иванов

Ненко Темелков

при участието на секретар–протоколиста Милена Емилова, разгледа в закрито заседание, проведено на 04.05.2010 г., преписка № КЗК–901/2009г., докладвана от зам. председателя на Комисията г-жа Диана Хитова.

В Комисия за защита на конкуренцията (КЗК) е образувано производство по преписка № КЗК – 901 /12.10.2009 г. на основание чл. 94, ал. 1, във връзка с чл. 38, ал. 1, т. 3 от Закона за защита на конкуренцията (ЗЗК) по молба на „168 ЧАСА” ЕООД, гр.София срещу „24 Часа БГ” ЕООД, гр. Стара Загора, за установяване на евентуално извършени нарушения по чл. 35, ал. 3, във връзка с чл. 29 от ЗЗК, постановяване прекратяване на нарушенията и налагане на предвидените в закона санкции.

СЪЩНОСТ НА МОЛБАТА

В молбата се посочва, че „168 ЧАСА” ЕООД, гр.София е с предмет на дейност издателска и печатарска дейност, чийто едноличен собственик на капитала е „ ВАЦ-МЕДИЙНА ГРУПА БЪЛГАРИЯ-ХОЛДИНГ” ЕООД. От 2004 г. молителят оперира на пазара на рекламата в Интернет.

Най-известната и широко наложила се сред читателската аудитория в България търговска марка на дружеството е „24 часа”. Марката е регистрирана през 1992г. в клас 16 „Периодични и непериодични издания”, като в срока на закрила, регистрацията е подновена на 10.03.2002г. и е със срок на закрила до 10.03.2012г. Регистров номер на марката е 19947.

На 28.12.2002г. „168 ЧАСА” ЕООД е регистрирало търговската марка „24 часа” и в класове 35, 38 и 41, които включват и „Реклама; публикуване на рекламни текстове; разпространение на рекламни материали; он-лайн реклама в компютърна мрежа”. Срокът на закрила на марката е до 28.12.2012г., регистров номер 48590.

Най-известният продукт на дружеството е ежедневникът „24 часа”, наложил се в продължение на 17 години като един от най-търсените вестници на българския пазар, с широка аудитория и наложено влияние в обществото.

През 2004г., в резултат на отчетеното пренасочване на интереса на читателите към електронните издания в интернет, дружеството решава да създаде електронна версия на вестника. Във връзка с това на 19.05.2004г. е регистриран домейна **24chasa.bg**. Домейнът е активиран на 27.05.2004г., като таксата за поддръжка е платена до 27.05.2010г.

Въз основа на подадена от „24 Часа БГ” ЕООД заявка, на 03.11.2008г. в Регистър БГ е регистриран домейн **24h.bg**, който е активиран на 22.12.2008г. Таксата за поддръжане на домейна е заплатена до 03.11.2009г., която дата е посочена и за дата на изтичане на регистрацията. В резултат на очевидната злоупотреба с наименованието на най-известния продукт на молителя, водеща до директна асоциация с ежедневника „24 часа”, за кратко време домейнът **24h.bg** се превръща в един от прогресивно развиващите се портали в българското интернет-пространство.

Според молителя, в конкретния случай нарушението е в една от хипотезите на чл. 35, ал. 3 от ЗЗК, а именно имитация на домейн. Използвайки наименованието на най-известния си продукт - „**vestnik24chasa**”, „168 ЧАСА” ЕООД е регистрирало домейн, съставен от втората и третата част на израза-**24chasa**, а ответникът е регистрирал и ползва домейна **24h**, който е съставен от втората част на израза „**24**” и общоизвестното и общоприето съкращение (означение) на думата час /часове на латиница – „**h**” (hours). Домейнът е близък до домейна, използван от молителя, въвежда в заблуждение потребителите и води до увреждане на интересите на дружеството-молител. Посочва се също така, че наличието в Интернет пространството на двата домейна може да бъде безспорно установено.

Регистрирайки домейна **24chasa**, молителят е използвал обичайната търговска практика името на домейна да съвпада с наименованието на дружеството или с наименованието на най-известния му продукт. Посоченото съвпадение цели да се даде лесна асоциация от страна на лицата, желаещи да ползват продукт на дружеството он-лайн (Вестник 24) да се ориентират бързо при получаване на търсената информация посредством домейна **24chasa**.

В становището се посочва също и обстоятелството, че **24chasa** е регистриран през 2004г., а домейнът на ответника в края на 2008г. Посоченият период е достатъчно дълъг, за да се предположи, че клиентите на молителя свързват този домейн именно с дружеството на молителя и неговия продукт. От друга страна, ответникът е дружество, извършващо услуги точно в областта на електронната мрежа, като е напълно невъзможно той да не знае и за продукта „Вестник 24 часа”, съществуващ от 17 години.

Излагат се твърдения, че допълнителна предпоставка за въвеждане в заблуждение на потребителите е обстоятелството, че и двата сайта съдържат напълно припокриващи се рубрики: новини от България, новини от света, светски новини / развлечения, спорт, хороскопи и др.

В заключение молителят счита, че с процесния сайт ответното дружество създава реална опасност от въвеждане в заблуждение на потребителите, което попада в обхвата на разпоредбата на чл. 35, ал. 3 от ЗЗК.

СТАНОВИЩЕ НА „24 ЧАСА БГ” ЕООД

В своето становище ответното дружество посочва, че счита изложените в молбата на „168 ЧАСА” ЕООД твърдения за извършени нарушения на ЗЗК за неоснователни, неправилни и недоказани.

Дружеството „24 часа БГ” е регистрирано по ТЗ и вписано в ТР на 15.06.2009г. В този смисъл са неверни твърденията, че то е подало заявка на 03.11.2008г. в Регистър.БГ, т.к. към този момент дружеството не е учредено и не съществува като правен субект съгласно българското законодателство.

Домейн 24x.bg е придобит на 18.08.2009г. съобразно действащите изисквания на Регистър БГ, като собственик на това домейн име е „24 часа БГ” ЕООД. Порталът е активен от 20.08.2009г. Единствената прилика с домейн името на молителя се намира в наименованието на дружеството – „24 часа БГ” ЕООД.

На следващо място се посочва, че технически, чрез приетата в България схема за транслитерация, домейн името „24 h” ще се изпише на кирилица като „24х”, като единственото сходство между домейна 24часа.бг и домейна 24х.бг, е словната цифра „24”. В логиката на молителя латинската буква „h” би могла да е съкращение на час / часове, но също така и на една от милионите думи, започващи с „h”. Дори и да се приеме, че латинската буква „h” е съкращение от hours (час / часове), то би следвало претенциите на молителя в конкретния случай да се разпростират върху всички комбинации на цифрата 24 със

съкращението на думата „час / часове” на всички 6 912 живи езика (така твърди лингвистичния портал Global Language Monitor), което е нелогично, имайки предвид ограничения брой възможности за регистриране на домейни. При регистрация на домейн е общоприето да се използват съкращения в името. Според ответника, от тази практика се е възползвал и молителят от логичния, описателния и изключващ заблуждение избор на име „vestnik24chasa.bg”. Той е намалил името наполовина до „24chasa.bg”, което не би провокирало у много хора асоциация с вестник „24 часа”, а със световно известния 8 сезонен ТВ сериал „24 часа”, стартирал през 2001г. Подобна практика за избор на име е довела до използването на множество близки имена, които съжителстват без проблем в българското интернет пространство, без това доведе до наличие на условия на нелоялна или btv.bg, gtv.tv, utv.bg, tv7.bg или plovdiv24.com, plovdiv24.eu, plovdiv24.bg. На практика имената са до голяма степен еднакви, като понякога единствената разлика произлиза от самото разширение на домейна и очевидно това не въвежда в заблуждение потребителя, като чрез уникални цветови схеми, архитектура и технически похвати всеки един от издателите им успява да ги наложи и развива с различен успех в интернет пространството, като всеки един от тях е изградил уникалност.

Цифрата „24” има значителна степен на описателност и използваемост при регистрацията на интернет имена - както по отношение на тематиката на домейните, така и за услугите, предлагани от тях (новини-news24.bg, novini24.info, новинарски портали на градове-plovdiv24.bg, varna24.bg, sofia24.com , каталогни портали-hotels24.bg, clubs24.bg, cars24.bg и много други). Тази описателност намалява отличителната способност на тази цифра като елемент от домейн името за означаване на стоки и услуги в интернет. Няма никаква пречка във всеки от посочените домейни цифрата „24” да се замени с „24h” като новообразуваните домейни, биха били също толкова различни и позволяващи едновременно регистрация и използване от различни притежатели. Принципно правило е, че подобна цифра може да се използва в различни домейни, в които отличителната способност се постига чрез допълнителен характерен елемент.

Предвид изложеното, ответникът счита, че не е налице конфликт, защото потребителите по никакъв начин не свързват домейна 24x.bg с домейна 24chasa.bg. Порталът на 24x.bg е изработен значително по-добре и е с коренно различна архитектура, цвятова схема и лого, което по никакъв начин не застъпва, копира, имитира, възпроизвежда част, елемент или визия от сайта или от домейна на молителя. Не съществува никаква база за обосновано предположение, че някой читател би могъл да не забележи или да не направи разлика между „24chasa” и „24h” (включително и между прилежащите към тях сайтове), която е очевидна както технически, така и на база предположения.

За липса на какъвто и да е умисъл за имитиране, заимстване на част, цяло или елемент от домейна на молителя при регистрацията на домейна 24x.bg говори факта, че ответното дружество е регистрирало своя домейн с разширение .bg на цена от 76 лева на година при положение, че би било значително по-ефективно регистрирането на домейн имена като 24chasa.org, 24chasa.co.uk, 24chasa.name, 24 chasa.biz, 24chasa.us и т.н., които са свободни за

регистрация към 20.10.2009г., като годишната такса за тяхната регистрация е в порядъка на 10-20 лева с достъпна опция „скриване на собственик”, което значително би затруднило подаването на искания или жалби от всяко трето лице, включително и от страна на молителя.

Неточното и невярно отразяване на фактическата обстановка от молителя се вижда и от реалната статистика за посещенията на 24х.бг по ключови думи от Гугъл Аналитикс. Статистиката обхваща периода от активирането на портала онлайн на 20.08.2009г. до 20.10.2009г. За двумесечното си съществуване портала 24х.бг има общо 2600 уникални потребителя, като 2330 са от Гугъл. Влизането чрез търсенето е било на база 1722 различни ключови думи, като фразата „24chasa” е в дъното на статистиката (използвана 1 път от 2330 търсения).

От активирането на портала до настоящия момент на страниците на портала се излъчват реклами на Гугъл Адсенс, като към 20.10.2009г. има генерирани приходи на стойност около 1.78\$ (2 лева и 50 стотинки). До момента няма извършено плащане от страна на Гугъл Адсенс поради спецификата на условията им, натрупаната сума да е над 100\$.

Съпоставени двата домейна (портала) съдържат съществени различия, които изключват възникване на заблуда при визуалното им възприятие. В този смисъл следва да се приеме, че появата на новия домейн (портал) съдържа достатъчно отличителни характеристики, които позволяват лесно да бъде разграничен от всички други, присъстващи към момента домейни (портали) със сходна тематика, включително и домейна (портала) на молителя. На база на изброените разлики в характеристиките на домейните и прилежащите към тях портали на молителя и портала на ответника, твърдението на „168 ЧАСА” ЕООД за объркване на потребителите, като по този начин съществува възможност да се увредят интересите на конкурентите е необосновано, а твърдението за наличие на умисъл за имитация на 24х.бг е неоснователно.

ИНФОРМАЦИЯ ОТ РЕГИСТЪР.БГ

В отговор на писмо, изх. № КЗК- 901/16.10.2009г., от Регистър.БГ предоставят следната информация:

1. Налице е регистрация на домейн 24h.bg. Регистрацията на www.24h.bg е под контрола на регистранта, по-специално на лицето за административни контакти, посочено в заявката за регистрация на домейна.

2. Домейнът 24h.bg е регистриран на „24 часа БГ” ЕООД, гр. Стара Загора.

3. При регистрацията на домейн 24h.bg не са представени документи, удостоверяващи наличието на регистрирана словна марка от ПВ на РБ.

4. За регистрацията на домейна 24h.bg „24 часа БГ” ЕООД, гр. Стара Загора е предоставило на Регистър.БГ заявка за регистрация на домейн в областта .bg и под-областите.

ФАКТИЧЕСКА ОБСТАНОВКА

ИДЕНТИФИКАЦИЯ НА СТРАНИТЕ В ПРОИЗВОДСТВОТО

1. „168 ЧАСА” ЕООД, ЕИК 831400025 е със седалище и адрес на управление: гр. София 1124, област София (столица); община Столична, район Средец, бул.”Цариградско шосе” № 47 и с предмет на дейност: издателска и печатарска дейност и други дейности, незабранени със закон.

Дружеството се управлява от Пламен Иванов Тенев..

2. „24 Часа БГ” ЕООД, ЕИК 200753039 е със седалище и адрес на управление гр. Стара Загора 6000, област Стара Загора, община Стара Загора, ул. “Майор Кавалджиев” № 152, вх. А, ет. 3, ап. 29 и с предмет на дейност: експлоатиране, проектиране и разработка на уеб-сайтове, уеб хостинг, предоставяне на уеб-пространство за софтуерни приложения; инсталиране, ремонт и поддържане на компютри, търговия на дребно с компютри, периф, устройства, обслужване на компютърни системи, както и всяка друга дейност, незабранена със закон.

Дружеството се управлява от Борислав Любомиров Лазаров.

УСТАНОВЕНИ ФАКТИ

1. „168 ЧАСА” ЕООД оперира на пазара на реклама в Интернет посредством електронния сайт www.24chasa.bg¹

2. Домейнът 24chasa.bg е регистриран от „168 ЧАСА” ЕООД на 19.05.2004г. и активиран на 27.05.2004г.²

3. „24 Часа БГ” ЕООД е дружество, учредено и вписано в ТР при Агенция по вписванията на 15.06.2009г.³

4. „24 Часа БГ” ЕООД оперира на пазара на реклама в Интернет посредством електронния сайт www.24h.bg⁴

¹ Видно от Договор за интернет реклама от 18.05.2009г.; Договор за възлагане на услуги в областта на рекламната дейност и възлагане на услуги в областта на разпространението (търговия на едро и дребно) от 04.02.2009г. и др.

² Видно от справка от Регистър БГ.

³ Съгласно справка от ТР при АВ.

⁴Видно от становището на „24 Часа БГ” ЕООД, в което се посочва, че дружеството е излъчвало реклами на Гугъл Адсенс на сайта www.24h.bg

5. Домейнът 24h.bg е регистриран от „24 Часа БГ” ЕООД –гр. Стара Загора на 18.08.2009г⁵. и активен от 20.08.2009г.

6. Сайтът www.24h.bg е активен към дата 15.10.2009г⁶.

7. Сайтът www.24h.bg е активен и към дата 12.04.2010г.⁷

8. Домейните 24chasa.bg и 24h.bg са имена на електронни сайтове, които по своето естество представят на потребителите новини от страната и света.⁸ Начинът, по който изглеждат страниците обаче, както и информацията, разположена в тях се различават.

Страницата на молителя www.24chasa.bg е решена основно в бял, сив и черен цвят, като вляво е разположено логото на марката, изписано на български език *24 часа.bg*. Регистрацията като нов потребител, както и влизането в самия сайт при търсене на по-подробна информация се извършва посредством малък прозорец вдясно означен като „вход”, а под него се намира друг, в черен цвят, означен като „търсене”. Самите новини са поднесени посредством различни рубрики, а именно: - „вътре”; „анализи”; „навън”; „спорт”; „оживление”; „нови продукти”; „справочник”; „приложения”; „регионални”, „специални”, „малки обяви”; „news mobile”. Всяка една от изброените рубрики е представена накратко с най-новото и актуално от деня. Вдясно на страницата са разположени по вертикален начин полета, озаглавени: „Най-търсени”; „Новини от Deutsche-Welle” и „Магазин”.

Страницата на ответника www.24h.bg се различава както във визуално отношение, така и по начина, по който поднася на своите потребители съответната информация. Най-отгоре хоризонтално под изписаното с латински букви лого 24h.bg е разположено едно главно меню от основни рубрики, всяка от които препраща към свое под меню. Така например рубриката Новини препраща към под меню от рубрики: „водещи новини”; „новини от деня”; „новини от вчера”; „всички новини”. Вляво е разположен малък правоъгълен прозорец, даващ възможност за търсене на информация, както в самия сайт, така и в мрежата. Под него вертикално са разположени прозорци, съдържащи различен тип информация - като валутен курс, хороскоп за деня и т.н.

9. С писма вх. към КЗК-901/2009г./23.03.2010г. и вх. към КЗК-901 / 2009г./29.03.2010г. „24 Часа БГ” ЕООД предоставя Отчет за приходи и разходи на дружеството за финансовата 2009г., както и данъчна декларация вх. № на НАП: 2400003689 / 25.03.2010г. на дружеството за финансовата 2009г., от които е видно, че същото не е реализирало приходи от дейността си.

⁵Съгласно приложена заявка№ 46331 / 16.06.2009г. за регистрация на домейни в областта.bg и подобластите от Регистър.БГ.

⁶ Видно от Протокол № 1 за установяване на обстоятелства от 15.10.2009г.

⁷ Видно от Протокол № 3 за установяване на обстоятелства от 12.04.2010г.

⁸ Видно от Протокол № 1/ 15.10.2009г. и Протокол № 2 / 10.11.2009г. за установяване на обстоятелства.

ПРАВНИ ИЗВОДИ

По чл. 29 от ЗЗК

За да се изследва и търси осъществяване на който и да е от конкретните състави на нелоялна конкуренция по Глава Седма от ЗЗК, необходимо е да бъдат установени кумулативно, посочените в чл. 29 от ЗЗК елементи на фактическия състав, а именно: наличието на стопанска дейност, отношения на конкуренция между страните по преписката и действие или бездействие, противоречащо на добросъвестната търговска практика и увреждащо или създаващо опасност от увреждане интересите на конкурентите в отношенията помежду им.

В настоящото производство страните по преписката са предприятия по смисъла на § 1, т. 7 от ДР на ЗЗК, които извършват стопанска дейност. Релевантна е дейността им, свързана с представяне на информация и новини за актуални политически и обществени събития по електронен път, както и съпътстващата дейността реклама, което безспорно поставя страните в отношения на конкуренция помежду им.

Доколко действията на ответника се осъществяват в противоречие с добросъвестната търговска практика и увреждат или могат да увредят интересите на конкурента, в отношенията помежду им, следва да се направи с оглед изложените в молбата твърдения за евентуално извършено нарушение по чл. 35, ал. 3 от ЗЗК.

По чл. 35, ал. 3 от ЗЗК

Разпоредбата на чл. 35, ал. 3 въвежда нова хипотеза на имитация като забранява използването на домейн или външен вид на интернет страница, идентични или близки до тези на други лица, по начин, който може да доведе до заблуждение и / или да увреди интересите на конкурентите.

Нормата се отнася до установяване на имитация на домейн или интернет страница, като идентичността или сходството на същите следва да може да се установи без помощта на специализирани знания или умения, доколкото потенциалните потребители са неограничен кръг и от тях не може да се очаква да разполагат с такива.

В конкретния случай твърденията на молителя се отнасят до една от хипотезите на чл. 35, ал. 3 от ЗЗК, а именно имитация на домейн. В искането си „168 ЧАСА“ ЕООД посочва, че регистрацията и използването на домейн с наименование www.24h.bg от страна на „24 Часа БГ“ ЕООД, който е близък до домейна, използван от молителя www.24chasa.bg, въвежда в заблуждение потребителите и води до увреждане интересите на дружеството.

В хода на производството безспорно бе установено наличието в Интернет пространството на двата процесни домейна. Макар и съществуващ от скоро обаче, сайтът на ответното дружество-www.24h.bg продължава да функционира и към момента, като по този начин създава предпоставки за въвеждане в

заблуждение от страна на потенциалните потребители. Този извод на Комисията се подкрепя от следните обстоятелства.

Домейнът на молителя е с основно наименование 24chasa, което изхожда от небезизвестната и наложила се в България марка на пазара на вестникарски изделия - вестник „24 часа”. Името на домейна кореспондира с ежедневника „24 часа”, познат на всички като един от най-разпространените вестници у нас, съдържащ основно актуални новини от национален и международен характер. Развивайки маркетинговата си стратегия за привличане на повече потенциални читатели и за по-голямо популяризиране на вестника, още през 2004г. молителят е предприел действия за създаване на негов електронен вариант и публикуването му на интернет страница, ползвайки същото име. От този момент до сега електронната версия на вестника продължава да съществува като този период се счита за достатъчно дълъг, за да се приеме, че за това време същият се е наложил на пазара както сред потребителите, така и сред потенциалните рекламодатели, желаещи да се ползват от него. Същевременно домейнът на ответното дружество - 24h.bg възниква в интернет пространството на 18.08.2009г., тоест приблизително 5 години след появата на домейна 24chasa.bg, като наименованието му е сходно с това на домейна на молителя. Нещо повече и двата сайта имат една и съща тематична насоченост, а именно представяне на новини посредством различни рубрики от страната и света.

В своето становище ответникът изтъква, че единствената прилика между домейните е словната цифра 24, като изхожда от познатата и приета схема за транслитерация. Посочва се също така, че цифрата 24 има значителна степен на описателност и използваемост, което намалява отличителната и способност като елемент от домейн името за означаване на стоки или услуги в интернет. От друга страна ответникът твърди, че при регистрацията на домейни е общоприето да се използват съкращения в името, което е довело до използване на много близки имена, които съществуват без проблем в електронната мрежа.

Комисията не приема така изложените доводи, т.к. при извършване на анализ с цел установяването на сходство в имената на два домейна следва преди всичко да се установи прилика помежду им в тяхната цялост. В конкретния случай такова сходство се изразява в изписването на двата домейна по приблизително идентичен начин, съдържащ цифрата 24, а така също и еднаквото домейн разширение, което ползват - bg. В допълнение на това следва да се изтъкне, че едно от най-популярните и общоприети съкращения на израза „24 часа” (независимо дали се използва като наименование на вестник, продължителност на работно време или др.под.), е именно 24ч., респективно 24h, когато се използва латиница. Поради това близостта между двете, сама по себе си е очевидна и несъмнена. Ирелевантни в случая са обясненията, във връзка с възможността числото 24 да се комбинира с хиляди други думи на всички съществуващи езици. Съществено за настоящия казус е да се прецени коя от тези комбинации е достатъчно известна и наложена, за да може да предизвика определени асоциации и очаквания. Доколко е налице възможност за заблуда също следва да се отговори едва след като се анализира цялостния контекст, в който тези изрази или съкращения се използват.

Комисията не приема за достатъчно обосновано твърдението на ответника, че асоциацията, която може да предизвика цифрата 24 е основно с телевизионния сериал „24“. На първо място, въпросният сериал е създаден и разпространен сред българските зрители много по-късно от появата и налагането на популярния национален ежедневник „24 часа“⁹. На второ място, двата продукта са савсем различни, така че при търсене на конкретна информация (за вестника, за новини по принцип или за сериала), потребителят ако установи, че е попаднал на нежелания от него източник, веднага ще излезе от съответната страница и ще продължи търсенето си. Доколкото обаче процесните два сайта предоставят близка и сравнима информация - основно новини на български език, даден посетител дори и попаднал не точно на търсената от него страница, би могъл да задоволи нуждата си от информация чрез погрешно отворената, при което желанието му да продължи до първоначално търсената да отпадне. При това не е от съществено значение съображението, че двете страници имат различни цветово оформление, архитектура и лого. Ако те бяха със значителна степен на сходство би могло да се говори за наличие на имитация в хипотезата на идентичен или близък външен вид на интернет страница. Фактическият състав на нарушението по чл. 35, ал. 3 обаче е сложен и включва различни хипотези, една от които е използването на идентичен или близък домейн, по начин който може да доведе до заблуждение. При наличие на близки домейни, отвеждащи до портали, предлагащи сходни (заместими) стоки или услуги, за да е налице нарушение е достатъчен факта на отклоняване на потребителя от желания за него резултат, защото попадайки на погрешно място той ще задоволи нуждите си. И вредоносният резултат в случая се изразява не толкова за потребителя, колкото за конкурента/ите, който/ито загубил/и определен брой потенциални посетители на своята интернет страница, всъщност губи рейтинг, който пък е от значение за приходите от реклама.¹⁰

Макар да е налице пряка възможност тези новини да достигат до потребители от целия свят, основната група, към която сайтовете са насочени е тази на българските потребители, които могат да бъдат както читатели, така и лица, желаещи да ползват електронната версия на сайта за публикуване на платени рекламни съобщения. За всички тези лица, асоциативната представа, която създава наименованието на домейна на ответника 24h се свързва с наименованието 24chasa, което пък от своя страна кореспондира с идеята, че даденият сайт 24h е електронна версия на ежедневника 24 часа. В своята практика¹¹ ВАС е посочил, че *„вземайки предвид възможностите, предоставяни от интернет, като място за реклами и условия, достъпът до който е неограничен ... е налице обективно основание да се приеме, че участниците на даден пазар следят развитието и динамиката му, вкл. информацията, предоставяна от конкурентите на този пазар.“* С оглед на това не може да се приеме, че наименованието на процесния домейн 24h, зад

⁹ Вестник „24 часа“ излиза за първи път през месец април 1991 г., докато световната премиера на известния американски сериал „24 часа“ е на 6 ноември 2001г., а в България се излъчва за първи път на 10 януари 2002 г. по bTV.

¹⁰ В много случаи цената на рекламата в конкретен сайт зависи от броя посещения в него.

¹¹ Решение № 2819 /2007г. на 5-чл. състав на ВАС.

който стои сайт с новинарска насоченост, е избрано на случаен признак от страна на ответника при регистрацията и последващото използване на сайта.

В допълнение Комисията счита, че посочената от „24 часа БГ” ЕООД статистика за броя уникални посещения на www.24h.bg не следва да бъде взета предвид дотолкова доколкото фактическият състав на разпоредбата на чл. 35, ал. 3 не изисква резултат от противоправните действия, достатъчно е с тях да се създаде потенциална опасност от въвеждане в заблуждение.

По отношение на изложените от ответното дружество доводи за отличителните характеристики и различия между двата портала, същите са ирелевантни за настоящия анализ, т.к. те се отнасят за външния вид и дизайн на двете интернет страници, а не касаят наименованията на същите.

Въз основа на изложеното Комисията приема, че с действията си „24 Часа БГ” ЕООД осъществява състава на нарушение по чл. 35, ал. 3 от ЗЗК.

Веднъж установила противоправния характер на процесното деяние, КЗК следва да определи и размера на имуществената санкция на нарушителя.

Съгласно Методика за определяне на санкциите по Закона за защита на конкуренцията, приета с Решение № 71/03.02.2009 г. на КЗК, при определяне размера на санкцията по глава VII от ЗЗК, КЗК взема предвид тежестта и продължителността на нарушението, както и смекчаващите и утежняващи отговорността обстоятелства. Наложена имуществена санкция не може да превишава, определения в ЗЗК, максимален размер до 10 на сто от общия оборот за предходната финансова година на предприятието.

В конкретния случай обаче, от събраните материали по преписката става ясно, че „24 Часа БГ” ЕООД възниква като правен субект в средата на 2009г., а именно 15.06.2009г. като от тогава до сега дружеството посочва, че не е реализирало приходи от дейността си, която е съсредоточена главно върху разработката и използването на сайта www.24h.bg.

От предоставените данни е видно, че Комисията не би могла да се възползва и от текста на т. 17.1. от Методиката за определяне на санкциите по ЗЗК, според който „в случаите, когато предприятието е извършило нарушението преди приключване на първата финансова година от началото на дейността си, се вземат предвид реализираните от него приходи през последното шестмесечие или тримесечие от участието му в нарушението или приходите за последния период, за който може да представи отчет за приходи и разходи”, доколкото такъв липсва. Съгласно представени от дружеството Отчет за приходи и разходи за финансовата 2009г. както и подадената данъчна декларация за същия период е видно, че същото няма реализирани приходи за 2009г. -те са равняват 0 лв.

С оглед на това, въз основа на изложеното и на основание чл. 98, ал. 1, т. 1 и т. 2 и чл.66, ал.1 от ЗЗК, Комисия за защита на конкуренцията:

РЕШИ:

1. УСТАНОВЯВА ИЗВЪРШЕНО НАРУШЕНИЕ по чл. 35, ал. 3 от ЗЗК от страна на „24 Часа БГ” ЕООД, гр. Стара Загора, със седалище и адрес на управление: гр. Стара Загора 6000, област Стара Загора, община Стара Загора, ул. “Майор Кавалджиев” № 152, вх. А, ет. 3, ап. 29.

2. ПОСТАНОВЯВА ПРЕКРАТЯВАНЕ НА НАРУШЕНИЕТО по т. 1 от настоящото решение.

3. ПОСТАНОВЯВА НЕЗАБАВНО ИЗПЪЛНЕНИЕ на решението по т. 2.

Решението подлежи на обжалване пред Върховния административен съд в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

.....
Петко Николов

ЗАМ.-ПРЕДСЕДАТЕЛ:

.....
Александър Александров

ЗАМ.-ПРЕДСЕДАТЕЛ:

.....
Реджеб Мустафа

ЧЛЕНОВЕ:

.....
Весела Антонова

.....
Диана Хитова

.....
Евгений Иванов

.....
Ненко Темелков