

Приложение

к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта
наличия (отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
от 27.06.2022 № 15

РЕШЕНИЕ № 402/16-2022

27 июня 2022 г.
14 часов 30 минут

г. Минск

Министерство антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь (далее – МАРТ) по результатам рассмотрения комиссией МАРТ по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства, действующей на основании полномочий, предоставленных приказом Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь от 14 декабря 2016 г. № 133 «О создании комиссии по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства», заявления общества с ограниченной ответственностью «Твои Правила» (далее – ООО «Твои Правила», заявитель) от 04.12.2020 № 37/в о нарушении антимонопольного законодательства частным унитарным предприятием по оказанию услуг «АвтоГоризонтПлюс» (далее соответственно – ЧП «АвтоГоризонтПлюс», предприятие; заявление о нарушении) в соответствии с требованиями Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон),

УСТАНОВИЛО:

ООО «Твои Правила» в конце ноября – начале декабря 2020 г. было установлено, что в поисковой системе Google при вводе в строке поиска запроса «автошкола Твои Правила» появлялась реклама с указанием домена: «www.avtoorient.by», принадлежащего конкуренту ЧП «АвтоГоризонтПлюс».

Заявитель считает, что ЧП «АвтоГоризонтПлюс» допускает нарушения антимонопольного законодательства, выразившиеся в том, что в своей рекламной кампании с принадлежащим ему доменом «www.avtoorient.by» ЧП «АвтоГоризонтПлюс» использует фирменное наименование и личный

бренд «автошкола Твои Правила», выдавая за свои, тем самым распространяет ложные, неточные и искаженные сведения, а также вводит в заблуждение потенциальных потребителей услуг (будущих учащихся автошколы).

По мнению ООО «Твои Правила», в рекламной кампании ЧП «АвтоОриентПлюс» усматриваются признаки недобросовестной конкуренции, предусмотренные статьями 25, 26 Закона, в частности недобросовестная конкуренция путем дискредитации, то есть распространения хозяйствующим субъектом ложных, неточных или искаженных сведений, а также путем введения хозяйствующим субъектом в заблуждение, что негативно сказывается на сложившейся репутации ООО «Твои Правила».

Учитывая изложенное, ООО «Твои Правила» просит привлечь ЧП «АвтоОриентПлюс» к административной ответственности.

В письме от 21.05.2021 № 21 заявитель просил не рассматривать заявление о нарушении в связи с его отзывом.

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 законодательным актам и актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности и могут причинить или причинили убытки другим конкурентам либо могут нанести или нанесли вред их деловой репутации.

Таким образом, 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 «Твои Правила» и ЧП «АвтоОриентПлюс»;

направленность действий ЧП «АвтоОриентПлюс» на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности;

противоречие действий ЧП «АвтоОриентПлюс» Закону, иным законодательным актам и актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности;

причинение (возможность причинения) такими действиями ЧП «АвтоОриентПлюс» убытков ООО «Твои Правила» либо нанесение (возможность нанесения) вреда его деловой репутации.

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

Согласно абзацу шестнадцатому статьи 1 Закона, к хозяйствующим субъектам относятся, в частности, коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющие деятельность, приносящую им доход.

ООО «Твои Правила» и ЧП «АвтоОриентПлюс» являются хозяйствующими субъектами, что подтверждается копиями свидетельств о государственной регистрации, иными представленными документами.

Поскольку ООО «Твои Правила» и ЧП «АвтоОриентПлюс» осуществляют деятельность школ подготовки и переподготовки водителей транспортных средств в географических границах г. Минска, ООО «Твои Правила» и ЧП «АвтоОриентПлюс» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном и том же товарном рынке – подготовки и переподготовки водителей транспортных средств, и, соответственно, являются конкурентами.

Следует отметить, что ЧП «АвтоОриентПлюс» зарегистрировано в марте 2013 г., регистрация доменного имени «avtoorient.by» осуществлена в 2014 г. ООО «Твои Правила» зарегистрировано в октябре 2019 г., регистрация доменного имени «у-rules.by» осуществлена в 2019 г., доменного имени «tvoipravila.by» – в 2020 г.

В настоящее время поиск потребителями организаций, предлагающих услуги (работы или товары), нередко осуществляется в глобальной компьютерной сети Интернет. Использование наименования юридического лица, в том числе в рекламных целях, указывает на конкретного участника хозяйственного оборота и (или) его деятельность, его репутацию и дает возможность отличать товары (услуги) одних хозяйствующих субъектов от однородных товаров и услуг других.

Имеющиеся в материалах дела скриншоты показывают, что при вводе в строке поиска в поисковой системе Google словосочетания «Автошкола Твои Правила», появилась реклама с указанием сайта конкурента заявителя – ЧП «АвтоОриентПлюс»: www.avtoorient.by и номеров телефонов, указанных на данном сайте.

Приобретение преимуществ перед конкурентом возможно в случае, если в результате действий ЧП «АвтоОриентПлюс» по использованию словосочетания «Автошкола Твои Правила» в качестве ключевых слов в поисковой рекламе произойдет изменение в структуре потребительского спроса, а именно возрастание спроса на услуги ЧП «АвтоОриентПлюс», что даст возможность увеличить объем реализации своих услуг за счет

сокращения объема реализации услуг конкурента, и, соответственно, увеличить получаемую прибыль, а также за счет привлечения большего числа потребителей.

Вместе с тем материалами дела не подтверждается увеличение объема реализации услуг ЧП «АвтоГриентПлюс» и получение прибыли в большем размере, а также привлечение большого числа потребителей за счет указанных действий.

ЧП «АвтоГриентПлюс» объяснило ситуацию с использованием в рекламе словосочетания «Автошкола Твои Правила» тем, что в объявлениях использовались динамические заголовки формата KeyWord, которые вызывают автоматическую подстановку поисковой фразы, введенной пользователем, в заголовок объявления исходя из набираемого пользователем поискового запроса. При этом одним из используемых поисковых запросов был запрос: «+автошкола», указывающий на то, что реклама будет показана по любой введенной пользователем фразе, которая содержит слово «автошкола»: «автошкола цены», «автошкола недорого», «автошкола», «минская автошкола», «автошкола в малиновке на улице есенина» и тому подобные.

Соответственно, по запросу «автошкола твои правила» рекламные объявления с динамическим текстом заголовка, упоминающим текст запроса, могли показываться в 13-дневный период с 27.11.2020 до момента внесения изменений 09.12.2020. Динамические заголовки были отключены 09.12.2020 и из объявлений исключено упоминание наименований автошкол.

Узнав о возможном нарушении прав заявителя, а также для того, чтобы в дальнейшем указанная ситуация не повторилась, ЧП «АвтоГриентПлюс» 22.12.2020 предприняло дополнительные меры – внесло словосочетание «Твои Правила» в список «минус-слов» для всех рекламных объявлений, а также слова, которые смогли неумышленно вызвать показ рекламы с упоминанием других автошкол, тем самым полностью была исключена возможность трансляции рекламы по ключевым фразам с упоминанием наименований конкурентов.

Услуги по размещению на Интернет-ресурсах информационных материалов, в том числе рекламных материалов ЧП «АвтоГриентПлюс», а также по сопровождению процесса, связанного с размещением рекламы, с 2018 г. по договору комиссии оказывает частное торговое унитарное предприятие «ВИЛТРАСТАРТ» (далее – ЧТУП «ВИЛТРАСТАРТ»). Договором комиссии определено, что ЧТУП «ВИЛТРАСТАРТ» (Комиссионер) обязуется исполнять комиссионные поручения ЧП «АвтоГриентПлюс» (Комитента) по договору в соответствии с его условиями, содержащимися в счетах-поручениях, на наиболее выгодных

для Комитета условиях. Ежемесячно до 15 числа месяца, следующего за отчетным, представлять комитету акт-отчет о выполненном поручении за отчетный месяц (подпункты 3.1.1, 3.1.4 пункта 3.1 указанного договора комиссии).

Однако, в представленных счетах-поручениях и актах-отчетах поручений ЧП «АвтоГоризонтПлюс» о добавлении ключевых слов с наименованиями автошкол-конкурентов не выявлено.

ЧП «АвтоГоризонтПлюс» указано, что доступ в рекламный кабинет был предоставлен предприятию ЧТУП «ВИЛТРАСТАРТ» после того, как оно запросило его с целью рассмотрения предложения других компаний по размещению рекламы, сотрудники предприятия не пользовались указанным доступом, так как никто не владеет специальными навыками. Изменения в рекламном кабинете совершались под логинами «artoxtmedia.bel@gmail.com», «firstlineby2017@gmail.com», которые не имеют отношения к ЧП «АвтоГоризонтПлюс».

ЧП «АвтоГоризонтПлюс» указано, что им не преследовалась цель отождествления рекламы с какой-либо иной организацией.

Более того, ЧП «АвтоГоризонтПлюс» не было известно о существовании ООО «Твои Правила», а также ситуации с указанием в своей рекламе словосочетания «Автошкола «Твои Правила» до момента получения запроса МАРТ.

В тоже время, ЧП «АвтоГоризонтПлюс» указывает на то, что словосочетание «Твои Правила» имеет абстрактный характер и может быть использовано применительно к любому роду деятельности, осуществляемому организациями.

Кроме того, ООО «Твои Правила» в адрес ЧП «АвтоГоризонтПлюс» не направлялись претензии о прекращении использования в рекламе предприятия словосочетания «Автошкола Твои Правила».

Также ЧП «АвтоГоризонтПлюс» указано, что письменные и устные обращения, в том числе записи в книге замечаний и предложений и телефонные звонки, о возможном смешении деятельности предприятия с другими лицами, оказывающими аналогичные услуги, отсутствуют.

Несмотря на то, что указанные действия ЧП «АвтоГоризонтПлюс» могли оказать влияние на результаты поисковой выдачи путем демонстрации пользователю рекламных объявлений, не имеющих отношение к первоначальному поисковому запросу пользователя, заявителем не представлено и в ходе рассмотрения заявления не установлено достаточно доказательств, свидетельствующих о направленности действий ЧП «АвтоГоризонтПлюс» на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности за счет ООО «Твои Правила».

Согласно статье 25 Закона, запрещается недобросовестная конкуренция путем дискредитации, то есть распространения хозяйствующим субъектом ложных, неточных или искаженных сведений.

В свою очередь статьей 26 Закона запрещается недобросовестная конкуренция путем введения хозяйствующим субъектом в заблуждение.

Из материалов дела не усматривается достаточных оснований для признания наличия самого факта дискредитации в действиях ЧП «АвтоОриентПлюс».

Недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение может иметь место при размещении хозяйствующим субъектом вводящей в заблуждение информации в отношении своего товара (услуги).

Введение в заблуждение потребителей имеет своей целью привлечение внимания к своим товарам (услугам) путем распространения о них не соответствующей действительности информации.

Исходя из анализа ответов 14 учащихся на запрос МАРТ, направленный в адрес 53 учащихся ЧП «АвтоОриентПлюс», которыми были расторгнуты договоры с предприятием, следует:

9 учащихся из 14 осуществляли поиск автошколы через Интернет, 3 – выбрали автошколу исходя из месторасположения рядом с домом, 1 – по рекомендации, 1 – по решению родителей;

10 учащихся из 14 в качестве основания, по которому было принято решение обучаться в данной автошколе, указали удобное месторасположение рядом с домом, 1 – выбор родителей, 2 – положительные отзывы на сайте, 1 – удобный график и цена;

11 учащихся из 14 указали, что им не известно о существовании автошколы «Твои Правила», а 3-им – было известно о ней из сети Интернет;

14 учащихся указали, что не могли бы перепутать предоставляемые ЧП «АвтоОриентПлюс» услуги по обучению вождению с услугами по обучению вождению, предоставляемыми ООО «Твои Правила».

Кроме того, ни один из учащихся не указал причиной, послужившей основанием для расторжения договорных отношений с ЧП «АвтоОриентПлюс», введение их в заблуждение или смешение деятельности указанных автошкол.

В тоже время, анализ ответов 5 учащихся на запрос МАРТ, направленный в адрес 11 учащихся, которыми были расторгнуты договоры с ООО «Твои Правила», показал следующее:

всеми учащимися (5 человек) поиск автошколы осуществлялся через Интернет, при этом цена и месторасположение являлось основаниями, по которым было принято решение обучаться в автошколе «Твои Правила»;

4 учащихся из 5 указали причинами, послужившими основанием для расторжения договорных отношений с ЧП «Твои Правила», конфликты с

инструкторами и директором, не соответствующее качество обучения, несоблюдение заявленного времени занятий, разочарование в процессе обучения.

Также проведенный анализ ответов учащихся, которыми были расторгнуты договоры с хозяйствующими субъектами, показал, что целью действий ЧП «АвтоГриентПлюс» не является «переманивание» потребителей услуг заявителя.

Таким образом, заявителем не представлено и в ходе рассмотрения заявления о нарушении не установлено в действиях ЧП «АвтоГриентПлюс», выразившихся в использовании в своей рекламе в поисковой системе Google ключевых слов «Автошкола Твои Правила», признаков недобросовестной конкуренции путем дискредитации, в части распространения ЧП «АвтоГриентПлюс» ложных, неточных или искаженных сведений, а также путем введения в заблуждение и, соответственно, противоречия указанных действий статьям 25, 26 Закона.

ООО «Твои Правила» указывает на неправомерное использование ЧП «АвтоГриентПлюс» в своей рекламной кампании с принадлежащим ему доменом www.avtoorient.by фирменного наименования и личного бренда «автошкола Твои Правила», выдавая его за свой, что способно создать смешение с деятельностью заявителя, указанные действия содержат признаки нарушения запретов, предусмотренных статьей 29 Закона.

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.

В силу части первой пункта 1 статьи 50 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – Гражданский кодекс) юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму.

Аналогичная норма содержится в части первой статьи 4 Закона Республики Беларусь от 9 декабря 1992 г. № 2020-XII «О хозяйственных обществах».

В соответствии с пунктом 2 статьи 86 Гражданского кодекса фирменное наименование общества с ограниченной ответственностью должно содержать наименование общества и слова «с ограниченной ответственностью».

При этом в рекламе предприятия не упоминалось фирменное наименование иного хозяйствующего субъекта, так как не содержалось указаний на его полную либо краткую организационно-правовую форму.

Само по себе включение обозначения, совпадающего с индивидуализирующей частью фирменного наименования хозяйствующего субъекта-конкурента, в число ключевых слов при размещении (распространении) рекламы в поисковой системе Google не может рассматриваться как использование средства индивидуализации, поскольку данное действие не направлено на индивидуализацию собственных товаров (услуг) и отождествление потребителями деятельности ЧП «АвтоГриентПлюс» с деятельностью заявителя. Кроме того, в рассматриваемом случае пользователям демонстрировалась ссылка поисковой рекламы, прямо указывающая на то, что объектом рекламирования является иной хозяйствующий субъект и его товары (услуги), нежели правообладатель обозначения, введенного пользователем в строку поиска, и указанная ссылка ведет на сайт иного хозяйствующего субъекта – конкурента заявителя.

При переходе по ссылке поисковой рекламы на сайт: «www.avtoorient.by» посетители сайта (потенциальные потребители) не могли быть введены в заблуждение, указанный сайт не мог создать впечатления смешения деятельности двух хозяйствующих субъектов, так как оба сайта совершенно разные по теме оформления, цветовому решению, построению блоков и структуры сайта. Кроме того, на обоих сайтах в верху главной страницы указаны наименования автошкол.

Следует учесть, что ЧП «АвтоГриентПлюс», действуя добросовестно, узнав о возможном нарушении чужих прав, приняло все меры для его устранения.

Обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, объективно не подтверждается факт незаконного использования ЧП «АвтоГриентПлюс» фирменного наименования заявителя, а также, что действия ЧП «АвтоГриентПлюс» по использованию в своей рекламе в поисковой системе Google ключевых слов «Автошкола Твои Правила» способны создать смешение с деятельностью заявителя либо с услугами, вводимыми им в гражданский оборот на территории Республики Беларусь, и, соответственно, противоречия указанных действий статье 29 Закона.

В соответствии с частью первой пункта 2 статьи 14 Гражданского кодекса 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).

ООО «Твои Правила» в заявлении указывало, что своими действиями

ЧП «АвтоГриентПлюс» имело возможность причинить убытки, а именно, в период с конца ноября по 17.12.2020 не была сформирована группа, занятия которой должны были начаться 17.12.2020, так как на этот период приходятся даты, когда ЧП «АвтоГриентПлюс» использовало фирменное наименование заявителя в своей рекламной кампании в сети Интернет.

При этом, как указано выше, динамическая вставка ключевых слов «Автошкола Твои Правила» по географической зоне «Минск» использовалась ЧП «АвтоГриентПлюс» в период с 27.11.2020 по 09.12.2020.

Кроме того, исходя из произведенного ООО «Твои Правила» в письме от 21.12.2020 № 38/в расчета, сумма дохода, которую он мог бы получить, если бы указанная группа была сформирована, составила 6650,00 рублей. При этом заявителем указано, что данные сведения о расчетах носят информативный характер и могут быть неточными.

Анализ полученной в ходе рассмотрения заявления о нарушении информации о количестве учащихся, заключивших договоры на оказание услуг по подготовке водителей (далее соответственно – анализ информации, договоры) с ООО «Твои Правила» и ЧП «АвтоГриентПлюс» за период с 11.11.2019 по 01.03.2021, показал:

обе автошколы заключили примерно одинаковое количество договоров: ЧП «АвтоГриентПлюс» – 336; ООО «Твои Правила» – 328;

у ООО «Твои Правила» в декабре 2020 г. группа была не сформирована, при этом в январе 2021 г. группа начала занятие 09.01.2021 в количестве 12 человек.

у ЧП «АвтоГриентПлюс» в декабре 2020 г. группа была не сформирована, при этом в январе 2021 г. группа начала занятие 25.01.2021 в количестве 16 человек.

Также анализ показывает, что в период действия динамической вставки ключевых слов «Автошкола Твои Правила» указанные хозяйствующие субъекты находились в равных конкурентных условиях, и не свидетельствует о перераспределении спроса на товарном рынке по подготовке и переподготовке водителей транспортных средств между хозяйствующими субъектами.

С учетом непродолжительного периода совершения действий по размещению динамической вставки ключевых слов «Автошкола Твои Правила» (с 27.11.2020 по 09.12.2020), а также длительного периода времени, прошедшего с момента совершения указанных действий, в который заявителем не было представлено и в ходе рассмотрения заявления о нарушении МАРТ не установлено достаточных доказательств, факт наличия (способности) смещения отсутствует. В этой связи отсутствуют и основания для вывода о наличии (способности причинения) убытков

заявителя, например, в результате перераспределения потребительского спроса, а также нанесения либо возможности нанесения вреда деловой репутации ООО «Твои Правила» действиями ЧП «АвтоОриентПлюс».

Таким образом, обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, и имеющимися доказательствами не подтверждается наличие совокупности признаков недобросовестной конкуренции, запрет на которую предусмотрен статьями 25, 26 и 29 Закона, в действиях ЧП «АвтоОриентПлюс», выразившихся в использовании в своей рекламе в поисковой системе Google ключевых слов «Автошкола Твои Правила».

На основании изложенного, с учетом отраженных фактов и установленных обстоятельств, руководствуясь абзацем пятым статьи 14 Закона, МАРТ

РЕШИЛО:

установить факт отсутствия нарушений антимонопольного законодательства, предусмотренных статьями 25, 26 и 29 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях частного унитарного предприятия по оказанию услуг «АвтоОриентПлюс».

Признать отсутствие оснований для вынесения предписания и совершения антимонопольным органом иных действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушений 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