

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта наличия
(отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
от 20.09.2021 № 45 _____

РЕШЕНИЕ № 363/40-2021

20 сентября 2021 г.
15 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 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 – Закон) заявления общества с ограниченной ответственностью «МенюБай» (далее – ООО «МенюБай», Заявитель) от 13.12.2019 № 260 о недобросовестной конкуренции со стороны общества с ограниченной ответственностью «Фудтех системс» (далее соответственно – ООО «Фудтех системс», Общество; заявление о нарушении)

УСТАНОВИЛО:

ООО «МенюБай» (место нахождения: г. Минск, пр-т Дзержинского, д. 3Б, оф. 108, зарегистрировано Минским городским исполнительным комитетом 19.08.2016 в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГР) за номером 192692984, основной вид деятельности – деятельность по местной доставке товаров на дом (код ОКЭД 53201), географические границы деятельности – Республика Беларусь) и ООО «Фудтех системс» (место нахождения: г. Минск, ул. Волгоградская, д. 86, оф. 1Н, зарегистрировано Минским городским исполнительным комитетом 29.11.2018 в ЕГР за номером 193173813, основной вид деятельности – деятельность по местной доставке товаров на дом (код ОКЭД 53201), географические границы деятельности – г. Минск) осуществляют доставку еды и напитков из ресторанов и кафе г. Минска покупателям, принимая заказы онлайн через интернет-сайты.

ООО «МенюБай» осуществляет деятельность с использованием интернет-сайта с доменным именем www.menu.by, администратором и владельцем которого является Заявитель.

В августе 2019 г. Заявителем было обнаружено, что ООО «Фудтех системс» осуществляется аналогичная деятельность посредством сайта www.menu-menu.by. По информации, размещенной на сайте <https://cctld.by/whois>, дата создания домена www.menu-menu.by – 29.04.2019, администратор – частное торговое унитарное предприятие «Зизор»

(далее – ЧТУП «Зизор»).

Справочно:

Согласно сведениям, размещенным в открытом доступе на сайте <https://cctld.by/whois>, с момента создания ООО «Фудтех системс» осуществляло розничную торговлю продуктами питания с использованием интернет-сайта с доменом www.pom.by, администратором которого является Общество.

Заявитель считает, что использование Обществом в глобальной компьютерной сети Интернет, включая размещение в доменном имени www.menu-menu.by, обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «МенюБай» без разрешения последнего, нарушает права и законные интересы ООО «МенюБай» и направлено на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, а также способно причинить убытки и нанести вред деловой репутации ООО «МенюБай».

В соответствии со статьей 1015 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) на территории Республики Беларусь действует исключительное право на наименование, зарегистрированное в Республике Беларусь в качестве обозначения юридического лица.

Согласно пункту 1 части второй статьи 1029 ГК все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, товаров, работ, услуг или предпринимательской деятельности конкурентов признаются недобросовестной конкуренцией, недопустимой в соответствии с частью 1 статьи 1029 ГК.

Заявителем представлены скриншоты с порталов Relax.by, Otzyvy.by, где отзывы клиентов (физических лиц) о работе с ООО «Фудтех системс» ввиду смешения поступают на электронную почту info@menu.by, принадлежащую ООО «МенюБай». Так, на электронную почту info@menu.by поступили отзывы клиентов на работу сайта www.menu-menu.by, в части следующих замечаний:

при оформлении заказов и возникновении спорных моментов с заказами по указанному на сайте номеру телефона +375 (44) 512-95-78 дозвониться не представляется возможным;

потребителями указывается, что фактический вес полученных заказов не совпадает с заказанным и уже оплаченным.

Кроме того, в ООО «МенюБай» стали поступать обращения от «ресторанов-партнеров» о том, что возникает путаница с заказами с сайта www.menu-menu.by и заказами, поступающими от ООО «МенюБай» через сайт www.menu.by, ввиду схожести доменных имен. Товар с товарно-транспортными накладными (далее – ТТН), выписанными для ООО «Фудтех системс», направлялся в адрес ООО «МенюБай» вследствие смешения контрагентами доменного имени, зарегистрированного ООО «Фудтех системс».

Так, ООО «МенюБай» осуществляет доставку готовой продукции из кафе «Скиф» ООО «Батат» на основании договора комиссии от 09.12.2016 № 138-09122016. Заявитель получил ТТН от 27.07.2019 № 1170145, в которой грузополучателем является ООО «МенюБай», а основанием отпуска является договор на оказание услуг от 12.09.2019 № 7015/2019.

Данный договор между ООО «МенюБай» и ООО «Батат» не заключался.

Также в графе «товар к доставке принял», «принял грузополучатель» указан директор Общества – Скачко Д.Л., проставлена печать, принадлежащая ООО «Фудтех системс».

Кроме того, Заявителем получена товарная накладная от 29.11.2019 № 1527748 ООО «Фьюжн Суши», в которой также стоит печать, принадлежащая ООО «Фудтех системс». Отгрузки за данный период на такую сумму ООО «МенюБай» не осуществляло, о чем свидетельствует выписка из истории заказов между ООО «МенюБай» и ООО «Фьюжн Суши».

Настоящее подтверждает тот факт, что помимо клиентов сервиса по доставке еды www.menu.by, принадлежащего ООО «МенюБай», путаница происходит и у субъектов общественного питания, работающих как с ООО «МенюБай», так и с ООО «Фудтех системс».

По мнению Заявителя, направленность действий ООО «Фудтех системс» подтверждается постом в социальной сети Instagram, размещенным 11.09.2019 учредителем и директором ЧТУП «Зизор» Васюкевичем Константином Вадимовичем (далее – Васюкевич К.В.) с его личного аккаунта @vasukev, следующего содержания: *«Провели первую фокус-группу с клиентом tutu-tutu.by. Накидали очень много гипотез. Результаты первого периода работы нас радуют, поскольку падает цена привлечения клиента, но не растет объем. Мы это поправим в ближайшее время»*). *Денис (руководитель ООО «Фудтех системс») – заказчик – очень интересный и амбициозный человек. В свои небольшие годы он мутит очень серьезный бизнес-проект. Он решил,*

что без инвестиций можно догнать монополиста на рынке доставки еды и у нас получается».

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

На основании поданного заявления и дополнительно представленных документов заявитель просит: установить факт наличия нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Фудтех системс»; вынести предписание ООО «Фудтех системс» о прекращении недобросовестной конкуренции путем запрета на использование в глобальной компьютерной сети Интернет обозначения сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «МенюБай»; привлечь ООО «Фудтех системс» и его должностных лиц в установленном законодательством порядке к административной ответственности.

В ходе анализа и оценки изложенной сторонами, а также представленной на запросы МАРТ информации, установлено следующее.

Согласно информации хостинг-провайдера в Республике Беларусь ООО «Надежные программы»:

регистратором доменного имени www.menu.by является ООО «Открытый контакт», владелец доменного имени www.menu.by – ООО «МенюБай»;

дата регистрации доменного имени www.menu.by - 08.05.2007, срок окончания действия регистрации доменного имени 20.07.2022;

владельцем доменного имени www.menu-menu.by является Васюкевич К.В.;

доменное имя menu-menu.by зарегистрировано 29.04.2019 сроком на 1 (один) год – по 29.04.2020 на основании публичного договора возмездного оказания услуг по регистрации (продлению срока действия регистрации) доменных имен в доменных зонах .BY и .БЕЛ (<https://hoster.by/clients/public/domains/by-bel/>) в соответствии с требованиями, установленными гражданским законодательством, а также Инструкцией о регистрации доменных имен в

национальной доменной зоне, утвержденной приказом Оперативно-аналитического центра при Президенте Республики Беларусь от 18 июня 2010 г. № 47;

при регистрации доменного имени www.menu-menu.by заявителем были указаны следующие учетные данные: полное наименование юридического лица: ЧТУП «Зизор»; место нахождения (почтовый адрес): 220013, г. Минск, ул. Я. Коласа, д. 37, офис 48/1; сведения о государственной регистрации: зарегистрировано Минским городским исполнительным комитетом 03.08.2016; учетный номер плательщика: 192043616; адрес электронной почты: buhgalter@zizor.by; контактный телефон: +375293706186; фамилия, собственное имя, отчество руководителя: Васюкевич К.В.;

оплата регистрации вышеназванного доменного имени произведена 29.04.2019 в 14 часов 51 минуту 10 секунд посредством безналичного расчета;

12.12.2019 права на администрирование доменного имени www.menu-menu.by переданы Васюкевичу К.В.;

согласно базе данных срок регистрации домена www.menu-menu.by продлен на 1 (один) год: с 29.04.2020 по 29.04.2021, оплата продления срока регистрации доменного имени была произведена 28.04.2020 в 02 часа 09 минут 20 секунд посредством платежной системы Assist.

Между ООО «Фудтех системс» и ЧТУП «Зизор» существуют гражданско-правовые отношения – заключены договоры возмездного оказания услуг.

В соответствии с подпунктом 1.1. пункта 1 договора от 24.07.2019 № 181/Л2019 (далее – договор № 181/Л2019), заключенного между ООО «Фудтех системс» и ЧТУП «Зизор», ЧТУП «Зизор» принимает на себя обязанность по оказанию комплекса услуг в соответствии с требованиями и пожеланиями Общества, включающего в том числе разработку маркетингового решения для продукта Общества; разработку и согласование эскиза сайта; **услуги по приобретению доменного имени для сайта ООО «Фудтех системс»**, размещению и хранению информационного ресурса сайта в сети Интернет (хостинг); создание, настройку и размещение в сети Интернет рекламной кампании; услуги по настройке и оптимизации сайта и подготовке его к эффективной работе с рекламной кампанией.

ЧТУП «Зизор» осуществляет деятельность по созданию рекламы (код ОКЭД 73110), исследование конъюнктуры рынка и изучение общественного мнения (код ОКЭД 73200). Васюкевич К.В. является учредителем ООО «БелБульба» и ООО «Маркетинговое агентство «Зизор».

ЧТУП «Зизор» оказывало ООО «Фудтех Системс» услуги по разработке маркетингового решения для сайта www.menu-menu.by,

а также настройке и ведению контекстной рекламы в рамках договора № 181/Л2019, а также по SEO-продвижению сайта ООО «Фудтех Системс» в соответствии с договором № 208/SEO2019 от 07.10.2019.

По мнению ЧТУП «Зизор» использование схожих доменных имен не продвигает развитие сайта www.menu-menu.by, т.к. продвижение сайта в глобальной сети Интернет зависит от качества созданного сайта на уровне кодов и качества SEO-продвижения этого сайта, а не от наименования доменного имени; у поисковых систем присутствует около тысячи факторов ранжирования – критериев отбора сайта для выдачи при поисковом запросе пользователей, а доменное имя не является фактором ранжирования поисковых систем; также схожесть доменных имен не является фактором, оказывающим влияние на результат предпринимательской деятельности хозяйствующего субъекта, независимо от ниши субъекта на товарном рынке. Пост в Instagram от 01.09.2019 на личной странице Васюкевича К.В. является выражением его личных эмоций.

Из информации, представленной ООО «МенюБай» по запросу МАРТ следует:

сервис доставки еды menu.by принадлежит компании Menu Group UK Ltd, которая в 2012 году основана Ваганом Керобяном;

компания Menu Group UK Ltd владеет аналогичными проектами по доставке еды в Армении (Menu.am – работает с 2012 года) и Грузии (Menu.ge – работает с 2014 года);

сервис menu.by в Республике Беларусь работает с 2016 года;

доменное имя www.menu.by приобретено Заявителем 20.07.2017, т.е. задолго до появления ресурса www.menu-menu.by;

широкая известность сайта www.menu.by на рынке доставки еды подтверждается аналитическими данными, представленными в личном кабинете «Google»: (ссылка: <https://analytics.google.com/analytick/web/?authuser=0#/report/visitorsoverview/a53637052w88678084p92119393/u.date00=20190601&u.date01=20190630/>);

в адрес ООО «МенюБай» от ресторанов-партнеров в части возникновения путаницы, связанной с поставками продукции, ввиду схожести доменных имен www.menu-menu.by и www.menu.by, поступали обращения посредством телефонной связи;

ООО «МенюБай» доставляет заказы из более чем 500 ресторанов-партнеров, почти все из которых также работали/работают с www.menu-menu.by;

с ноября-декабря 2020 г. негативные отзывы, связанные со смешением с деятельностью ООО «Фудтех системс», в адрес ООО «МенюБай» не поступали;

в случае недоразумений с заказами потребитель, полагающий, что ООО «МенюБай» нарушило его права, пишет на почту info@menu.by и после того, когда сотрудники связываются с потребителями и уточняют детали (наименования ресторана, адрес потребителя, контакты потребителя, содержимое заказа) заказа, они обнаруживают, что у ООО «МенюБай» такого заказа не было. В связи с этим они просят потребителя повнимательней посмотреть на сайт и приложение, откуда он заказывал. В результате выясняется, что заказ потребитель делал у другой службы доставки (www.menu-menu.by);

ЧТУП «Зизор» представлена следующая информация:

сайт www.menu-menu.by на балансе ЧТУП «Зизор» не состоит, информацией, на балансе какой организации находится сайт www.menu-menu.by, ЧТУП «Зизор» не располагает;

ЧТУП «Зизор» не обрабатывает заказы с сайта www.menu-menu.by.

ООО «Фудтех системс» представлена следующая информация:

сайт (доменное имя) www.menu-menu.by принадлежит ЧТУП «Зизор», являющееся его администратором, услуги хостинга данного сайта оплачивает ООО «Фудтех системс»;

доменное имя www.menu-menu.by выбрано ЧТУП «Зизор», и данный выбор не обсуждался с представителями ООО «Фудтех системс», выбор обусловлен *«знаменем, пришедшим во сне Васюкевичу К.В.»*;

в настоящее время в адрес Общества негативные отзывы от клиентов не поступают;

Общество до заключения договора с ЧТУП «Зизор» не использовало для осуществления деятельности собственные сайты;

ЧТУП «Зизор» оказывались услуги Обществу по лидогенирации, согласно условиям договора № 181/л2019 на первом этапе проведения работ предусмотрены услуги по приобретению доменного имени, и они входят

в стоимость производимых работ на первом этапе;

в настоящий момент услуги по наполнению и сопровождению сайта www.menu-menu.by осуществляет ООО «УЕСТ БАЙ», на балансе которого и находится www.menu-menu.by;

ООО «Фудтех системс» не имеет возможность самостоятельно вносить какие-либо изменения в работу сайта www.menu-menu.by, а только обрабатывает заказы с указанного сайта;

информация о заказах с сайта www.menu-menu.by поступает в адрес ООО «Фудтех системс» по средствам технической интеграции;

короткий номер 7097, используемый на сайте www.menu-menu.by, принадлежит Обществу;

унитарным предприятием по оказанию услуг «А1» сообщено, что телефонный номер, указанный в заявлении о нарушении в рамках смешения, принадлежит ООО «Фудтех системс».

В процессе рассмотрения заявления, МАРТ получена информация от ООО «МенюБай» в части смешения заказов www.menu-menu.by и www.menu.by готовой продукции клиентов из кафе «Скиф» ООО «Батат».

В свою очередь ООО «Батат» (кафе «СКИФ») представлена в МАРТ следующая информация:

ООО «Батат» известно о существовании доменных имен www.menu-menu.by и www.menu.by, а также каким юридическим лицам они принадлежат;

ООО «Батат» заключен договор комиссии от 09.12.2016 № 138-0912016 с ООО «МенюБай» и от 12.02.2019 № 7015/0219 с ООО «Фудтех системс»;

суть вышеуказанных договоров комиссии в том, что агрегатор (ООО «МенюБай» и ООО «Фудтех системс») за вознаграждение через свои сайты осуществляют заказы и доставку блюд, приобретенных у ООО «Батат» (кафе «СКИФ»), клиентам. Похожие договоры заключены ООО «Батат» еще с несколькими юридическими лицами;

по мнению ООО «Батат» использование Заявителем и Обществом схожих доменных имен www.menu.by и www.menu-menu.by соответственно, не оказывает влияние на ООО «Батат» в части осуществления предпринимательской деятельности;

путаница заказов возможна лишь при неверном указании диспетчером названия юридического лица, а указание сайта, через который был осуществлен заказ – в случае подтверждения заказа через мобильную связь;

ООО «Батат» 17.09.2020 получено письмо о ребрендинге и смене доменного имени www.menu-menu.by на www.yes.by с заключением нового договора комиссии от 08.10.2020 № МИ 28-2020;

учитывая вышеизложенное, ООО «Батат» поясняет отправку накладной в адрес ООО «МенюБай» с указанным получателем и печатью ООО «Фудтех системс» «человеческим фактором».

В целях фиксации информации о нарушении антимонопольного законодательства, изложенной в заявлении ООО «Менюбай», и обеспечения письменных доказательств, произведен анализ отзывов на сайтах <https://www.relax.by/> и <https://otzyvy.by/> по состоянию на 04.03.2021 на предмет смешения доменных имен и (или) деятельности (услуг) ООО «Менюбай» и ООО «Фудтех системс».

На странице сайта <https://www.relax.by/> в разделе «Отзывы» о деятельности служб доставки еды:

«menu.by (меню.бай)» представлено 964 отзыва, среди которых 82,4% отзывов имеют одну звезду, 4,7% - 2 звезды, 0,72% - 3 звезды, 0,36% - 4 звезды, 11,81% - 5 звезд;

«menu-menu.by» - представлено 12 отзывов, однако по структуре 75% отзывов имеют одну звезду, 25% - 5 звезд.

Низкие рейтинги и отрицательные отзывы о службе доставки еды «menu.by» обусловлены преимущественно длительным ожиданием заказов (62,4 % отзывов в структуре отзывов, имеющих одну звезду), доставкой холодной еды или неполного заказа.

Причиной отрицательных отзывов в отношении службы доставки еды «menu-menu.by» преимущественно является длительный возврат денежных средств либо их невозврат при оплате заказа через сайт службы доставки еды <https://menu-menu.by/>.

В результате поиска информации о компаниях ООО «Менюбай» и ООО «Фудтех системс» по состоянию на 04.03.2021 на сайте <https://otzyvy.by/>:

в отношении службы доставки еды «menu.by» представлено 410 отзыва с рейтингом 2.24;

«menu-menu.by» - 11 отзывов с рейтингом 1.5, где в большинстве отзывов содержится информация о невозврате денежных средств покупателям.

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

В соответствии с абзацем десятым статьи 1 Закона недобросовестная конкуренция – 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, исходя из законодательно установленного определения недобросовестной конкуренции, рассмотрению подлежат действия хозяйствующих субъектов на предмет выявления совокупности признаков недобросовестной конкуренции:

наличие конкурентных отношений;

направленности действий хозяйствующего субъекта на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности;

противоречия этих действий Закону, иным законодательным актам и актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности;

возможности причинения и причинение убытков другим конкурентам либо возможности нанесения или нанесение вреда их деловой репутации.

Наличие совокупности признаков недобросовестной конкуренции в действиях хозяйствующего субъекта является основанием для установления факта наличия нарушения антимонопольного законодательства.

Наличие конкурентных отношений на рассматриваемом товарном рынке

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

Согласно абзацу пятнадцатому статьи 1 Закона 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.

Согласно представленной сторонами информации, ООО «МенюБай» и ООО «Фудтех системс» осуществляют деятельность по доставке товаров на дом (код ОКЭД 53201), ООО «МенюБай» - на территории Республики Беларусь, ООО «Фудтех системс» - г. Минска.

Товарными границами товарного рынка, на котором осуществляют свою деятельность оба хозяйствующих субъекта, является деятельность по доставке товаров на дом.

Таким образом, Заявитель и Общество являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими свою предпринимательскую деятельность на одном и том же товарном рынке, и, соответственно, являются конкурентами.

Направленность действий на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности

Направленность действий ООО «Фудтех системс» в отношении ООО «МенюБай» выразилась в следующем.

ООО «Фудтех системс», выйдя на рынок сервисов по доставке еды только в 2019 г. с 29.04.2019 создает доменное имя www.menu-menu.by, значительно позднее, чем ООО «МенюБай», исключительное право на фирменное наименование которого возникло с 19.08.2016, а доменное имя было зарегистрировано 08.05.2007.

ООО «Фудтех системс», действуя через других лиц - ЧТУП «Зизор» (в настоящее время – ООО «УЕСТ БАЙ»), которое является владельцем и администратором доменного имени www.menu-menu.by, используя в сети Интернет, в доменном имени обозначение сходное до степени смешения

с фирменным наименованием ООО «МенюБай», уже известным на рынке доставки еды, получило возможность минимизировать свои расходы на продвижение домена, рекламу, что подтверждается фактом использования ООО «Фудтех системс» доменного имени www.menu-menu.by и осуществления аналогичной с ООО «МенюБай» деятельности.

Использование сайта www.menu-menu.by именно ООО «Фудтех системс» подтверждается следующими обстоятельствами:

информация о заказах с сайта «menu-menu.by» поступает в адрес ООО «Фудтех системс» по средствам технической интеграции;

короткий номер 7097, используемый на сайте «menu-menu.by», принадлежит Обществу;

Общество самостоятельно обрабатывает заказы с сайта «menu-menu.by»;

на сайте «menu-menu.by» в разделе «О сервисе» указаны контакты ООО «Фудтех системс» (<https://menu-menu.by/article/about>).

Известность ООО «МенюБай» и доменного имени подтверждается онлайн опросом физических лиц, в соответствии с которым 84,2% респондентов заявили о том, что услуги по доставке готовой еды из ресторанов ассоциируется у них с сайтом www.menu.by, а также статистикой посещения сайта, представленной заявителем.

ООО «Фудтех Системс», заключая договор с ЧТУП «Зизор», принимающим на себя обязательство оказать комплекс маркетинговых услуг, включающий разработку маркетингового решения для продукта Общества, разработку и согласование эскиза сайта, оказание услуг по приобретению доменного имени для сайта ООО «Фудтех системс», размещению и хранению информационного ресурса сайта в сети Интернет (хостинг), создание, настройку и размещение в сети Интернет рекламной кампании, фактически использует сложившийся имидж Заявителя и получает преимущество перед другими хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на товарном рынке доставки товаров на дом.

Противоречие действий Закону, требованиям добросовестности и разумности

Абзацем вторым статьи 29 Закона предусмотрен запрет на недобросовестную конкуренцию, осуществляемую 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 т.ч. путем незаконного использования обозначения, тождественного фирменному наименованию другого хозяйствующего субъекта либо сходного с ним до степени смешения.

Действия Общества способны породить смешение у потребителей

относительно выбора сайта по доставке товаров на дом ввиду использования обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «МенюБай», что противоречит Закону.

Способность создать смешение деятельности рассматриваемых субъектов подтверждается следующим:

Обществом в доменном имени www.menu-menu.by используется обозначение, сходное до степени смешения с фирменным наименованием ООО «МенюБай»;

схожесть доменных имен сайтов www.menu-menu.by и www.menu.by порождает смешение у потребителей в деятельности ООО «МенюБай» и ООО «Фудтех системс»;

проведенным онлайн опросом физических лиц о смешении деятельности ООО «МенюБай» и ООО «Фудтех системс», в том числе о сходстве до степени смешения обозначения, используемого в доменном имени www.menu-menu.by, с фирменным наименованием Заявителя (ссылка https://mart.gov.by/news/questionary_menu).

Справочно.

Так, из 372 опрошенных физических лиц:

87% являются потребителями услуг по доставке готовой еды из ресторанов;

50,1% опрошенных сочли контент сайтов www.menu-menu.by и www.menu.by схожим;

53,6% респондентов высказались о том, что могли бы перепутать предоставляемые www.menu.by и www.menu-menu.by услуги и осуществить заказ с одного сайта вместо другого;

у 11,2% были случаи заказа вследствие путаницы с www.menu-menu.by вместо www.menu.by;

73,2% опрошенных считают, что наименования доменных имен сервисов по доставке еды из ресторанов www.menu.by и www.menu-menu.by схожи до степени смешения;

МАРТ установлено, что указанный телефонный номер принадлежит ООО «Фудтех системс»;

акт осмотра позиций сайтов menu.by и menu-menu.by в выдаче поисковых систем Яндекс и Google при использовании ключевых слов, связанных с указанными выше доменными именами на предмет смешения доменных имен и (или) деятельности (услуг) ООО «Менюбай» и ООО «Фудтех системс», свидетельствует об использовании ООО «Фудтех системс», в том числе через других лиц, обозначений «menu.by» и «менюбай» в личном кабинете пользователя для рекламирования своей деятельности, учитывая, что позиции указанных выше сайтов при отображении рекламы находятся рядом, данное обстоятельство может привести к выбору сайта конкурента, что в свою очередь способно приводить к смешению деятельности и оказываемых услуг.

Таким образом, действия ООО «Фудтех системс» противоречат

абзацу второму статьи 29 Закона. Общество, действуя непосредственно или через других лиц - ЧТУП «Зизор» (в настоящее время – ООО «УЕСТ БАЙ»), являющееся владельцем и администратором доменного имени www.menu-menu.by, использует в сети Интернет в доменном имени обозначение, сходное до степени смешения с фирменным наименованием ООО «МенюБай», что создает смешение с деятельностью конкурента (услуги по доставке еды) на территории г. Минска.

Способность действий в части осуществления недобросовестной конкуренции причинить убытки либо нанести ущерб 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 недополученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Согласно произведенному анализу отзывов на сайтах <https://www.relax.by/> и <https://otzyvy.by/> на предмет смешения доменных имен и (или) деятельности (услуг) ООО «Менюбай» и ООО «Фудтех системс», отзывы клиентов (физических лиц) о работе с ООО «Фудтех системс» ввиду смешения поступают на электронную почту info@menu.by, принадлежащую ООО «МенюБай», а не на электронную почту Общества.

Так, на электронную почту info@menu.by поступили отзывы клиентов на сайт www.menu-menu.by, в части того, что при оформлении заказов и возникновении спорных моментов с заказами по указанному на сайте номеру телефона +375 (44) 512-95-78 дозвониться не представляется возможным.

Такие отзывы могут принести вред деловой репутации ООО «Менюбай», а также причинить убыток заявителю в виде недополученных доходов в связи с оттоком части потребителей.

Таким образом, обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления ООО «МенюБай», и имеющимися доказательствами подтверждается наличие совокупности признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного абзацем вторым статьи 29 Закона, в действиях ООО «Фудтех системс» по использованию через других лиц – ЧТУП «Зизор» (в настоящее время – ООО «УЕСТ БАЙ») – в доменном имени www.menu-menu.by обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «МенюБай».

На основании изложенного, руководствуясь абзацем пятым статьи 14 Закона, МАРТ

РЕШИЛО:

установить факт наличия нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного абзацем вторым статьи 29 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях общества с ограниченной ответственностью «Фудтех системс».

Признать наличие оснований для вынесения предписания обществу с ограниченной ответственностью «Фудтех системс» и начала административного процесса в отношении общества с ограниченной ответственностью ООО «Фудтех системс», а также отсутствие оснований для совершения антимонопольным органом иных действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе оснований для направления материалов в правоохранительные органы, 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