

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «17» ноября 2015 года.

В полном объеме решение изготовлено «30» декабря 2015 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации (далее — Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии: И.С. Гудковой,

членов Комиссии: П.В. Олейника, А.В. Дерманца, Н.С. Уваровой,

рассмотрев дело № 1 14 1570/77 15 по признакам нарушения ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» (до 19.03.2015 ООО «СТАТУС-КВО 97») пункта 3 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

в присутствии представителя ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» в лице Сондоевского А.И. (доверенности № 34 от 03.11.2015), в отсутствие представителей ООО «Солярис» (уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 1 14 1570/77 15 возбуждено в отношении ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» относительно нарушения Обществом пункта 3 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, выразившегося в распространении на сайте в сети «Интернет» по адресу www.26-2.ru/podpiska сведений, содержащих некорректное сравнение товара, реализуемого ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ», с товарами, реализуемыми иными хозяйствующими субъектами.

Между тем, представителем ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» указано на неверную квалификацию действий Общества как нарушающих Закона о

защите конкуренции по следующим основаниям.

Согласно пункту 7 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», если ложные, неточные или искаженные сведения, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации, некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами, находящимися в состоянии конкуренции с указанным лицом, а также иная информация, распространение которой отвечает признакам недобросовестной конкуренции, содержатся в рекламе, то применяется административная ответственность, установленная статьей 14.3 КоАП РФ, а не статьей 14.33 КоАП РФ.

По мнению Общества, спорная информация размещалась исключительно на специально созданной странице www.26-2.ru/podpiska, а следовательно является рекламой. Таким образом, рассматриваемая информация подлежат оценке на предмет соответствия требованиям исключительно Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38 ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе).

Между тем, указанные выводы ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» противоречат собственным письменным пояснениям от 07.10.2014 (в ответе на запрос информации о предоставлении сведений по признакам нарушения законодательства о рекламе (ИГ/28540 от 19.09.2014), ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» страница www.26-2.ru/podpiska называлась информационной, а не рекламной), а также не соответствуют сложившейся правоприменительной практике в связи со следующим.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, рекламой является информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Не является рекламой информация о производимых или реализуемых товарах (оказываемых услугах, выполняемых работах), размещенная на сайте производителя или продавца данных товаров (лица, оказывающего услуги) либо лица, оказывающего посредническую деятельность в их реализации, а также на страницах производителя или продавца данных товаров в социальных сетях в Интернете, если указанные сведения предназначены для информирования посетителей сайта или соответствующей страницы в социальной сети об ассортименте товаров (услуг, работ), условиях их приобретения, ценах и скидках, правилах пользования. Также не является рекламой информация о хозяйственной деятельности компании, акциях и мероприятиях, проводимых данной компанией и т. п.

Исходя из изложенного, не являются рекламой и каталоги (в том числе в сети Интернет) товаров (услуг, работ) и продавцов товаров, направленные на объединение и систематизацию товаров одной группы и предназначенные для предоставления информации потребителю о товарах определенной категории либо конкретного производителя, а также сообщающие о указанных производителях и продавцах товаров (о лицах, оказывающих услуги).

Вышепоименованные сведения направлены на извещение потребителей о деятельности организаций, реализуемых ими товарах и оказываемых услугах и имеют отличные от рекламы цели размещения.

Таким образом, информация о журнале «Упрощенка», размещенная на странице официального сайта www.26-2.ru/podpiska, используемого ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» исключительно для информирования потребителей об условиях и порядке приобретения журнала «Упрощенка», не является рекламой в понимании пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе, а следовательно положения Закона о рекламе на нее не распространяются.

Необходимо также отметить, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия Московского УФАС России не уполномочена принимать решение о применении к лицу мер административной ответственности, а равно, квалифицировать рассматриваемые действия в соответствии с положениями КоАП РФ.

Вопрос о применении мер административной ответственности по статьям 14.3, 14.33 КоАП РФ решается уполномоченным должностным лицом в рамках осуществления административного производства.

Тот факт, что истребование документов в рамках рассмотрения заявления осуществлялось Московским УФАС России в порядке, предусмотренном законодательством о рекламе, не свидетельствует об отсутствии в действиях ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» нарушения положений Закона о защите конкуренции, контроль за которым также осуществляется антимонопольным органом.

Так, в частности, пункт 4 части 2 статьи 5 Закона о рекламе, прямо указывает на недопустимость распространения недобросовестной рекламы в случае признания ее актом недобросовестной конкуренции.

Между тем, в рамках рассмотрения заявления исполнителем была дана первичная квалификация возможного нарушения. Окончательный вывод о квалификации нарушения был сделан после поступления запрошенных материалов. Что подтверждается письмом № ИК/37370 от 19.11.2014 в адрес ООО «Солярис» в котором было сообщено о том, что решается вопрос о возбуждении дела именно о нарушении ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о верной квалификации рассматриваемых действий ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» в качестве нарушающих положения пункта 3 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, выслушав доводы представителя ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ», оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «Солярис» (адрес: 119002, г. Москва, Б. Николопесковский пер., д. 13, оф. 2) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 05.07.2013 за основным государственным регистрационным номером 1137746583974, генеральный директор - Ю.А. Васильев.

Основным видом деятельности ООО «Солярис» является издательская деятельность, идентифицированная кодом 22.1 Общероссийского

классификатора видов экономической деятельности (далее - ОКВЭД).

Согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС77 29464 от 07.09.2007, выданному Роскомнадзором, Ю.А. Васильев является учредителем журнала «Упрощенная система налогообложения: бухгалтерский учет и налогообложение».

Фактический выпуск журнала «Упрощенная система налогообложения: бухгалтерский учет и налогообложение», подтверждается экземплярами издания, представленными в материалы дела.

ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» (адрес: 109145, г. Москва, ул. Привольная, д. 2, корп. 1, оф. Г 15) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 15.10.2002 за основным государственным регистрационным номером 1027739384265.

В соответствии с пунктом 2.2 Устава ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ», предметом деятельности Общества является издательская деятельность.

Согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС77 55470 от 25.09.2013, ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» является учредителем сетевого издания «Упрощенка (www.e.26-2.ru)».

ООО «МЕДИАГРУППА АКТИОН» (адрес: 127051, г. Москва, Б. Сухаревский пер., д. 19, стр. 1) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 18.03.2015 за основным государственным регистрационным номером 1157746234084.

ЗАО КФЦ «АКТИОН» (адрес: 127051, г. Москва, Б. Сухаревский пер., д. 19, стр. 1) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 27.08.2002 за основным государственным регистрационным номером 1027700161510.

Согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС77 57612 от 08.09.2013, ЗАО КФЦ «АКТИОН» является учредителем журнала «Упрощенка».

Согласно сведениям, содержащимся в Едином государственном реестре юридических лиц, ЗАО КФЦ «АКТИОН» осуществляет, в том числе издательскую деятельность, идентифицированная кодом 22.1 ОКВЭД.

ООО «МЕДИАГРУППА АКТИОН» является владельцем 100 % долей уставного капитала ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ».

ЗАО КФЦ «АКТИОН» является владельцем 95 % долей уставного капитала ООО «МЕДИАГРУППА АКТИОН».

В соответствии с пунктом части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, группой лиц признается хозяйственное общество и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества.

Таким образом, ЗАО КФЦ «АКТИОН», ООО «МЕДИАГРУППА АКТИОН», ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» образуют группу лиц в понимании пункта 1 части 1 статьи 9 Закона о рекламе.

Фактическое осуществление издательской деятельности ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» подтверждается, авторскими договорами на написание статей для журнала «Упрощенка», информацией, размещенной на сайте в сети «Интернет» по адресу 26.2.ru/podpiska.ru, а также письменными пояснениями ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ».

Пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товарным рынком является сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Учитывая тот факт, что информация о возможности подписки распространялась в сети «Интернет», а следовательно на всей территории Российской Федерации, доставка журналов почтой также осуществляется в любую точку Российской Федерации, товарным рынком в рассматриваемом случае является территория всей Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренцией является соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Резюмируя изложенное, ООО «Солярис» и ЗАО КФЦ «АКТИОН», ООО «МЕДИАГРУППА АКТИОН», ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» являются конкурентами, осуществляющими деятельность по изданию и реализации журналов, примерной тематикой которых является налогообложение и бухгалтерский учет на территории всей Российской Федерации.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, не допускается некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами.

Сравнение предполагает такую подачу информации, в которой сопоставляются два и более явления, исследуются их параметры, сходство или различие.

В контексте рассматриваемой статьи под некорректным сравнением понимается неточное, неправильное сравнение, распространение сведений о котором может предоставить хозяйствующему субъекту преимущества перед конкурентами.

Некорректным может быть признано сравнение, которое основано на малозначительных или несопоставимых фактах, когда создается общее вводящее в заблуждение впечатление, при сравнении необъективных

характеристик.

Таким образом, некорректность сравнения может быть выражена в утверждении превосходства хозяйствующим субъектом своего товара над товарами конкурента без указания каких-либо критериев, по которым данное превосходство заявлено, а также без доказательственного подтверждения заявленного превосходства.

То есть заявляя превосходство своего товара над товарами иных хозяйствующих субъектов, не подтвержденное доказательствами, хозяйствующий субъект по сути может вводить в заблуждение в отношении тех или иных свойств товара, используемое так называемое «негативное сравнение», умаляющее качество товаров конкурентов.

Такое сопоставление может быть осуществлено хозяйствующим субъектом и в отношении любых иных товаров, вводимых в гражданский оборот на соответствующем товарном рынке, путем употребления выражений «лучший», «№ 1», «лидер» и др.

В рассматриваемом случае информация не содержит прямого сравнения с товарами, реализуемыми иными хозяйствующими субъектами, между тем, используемые утверждения *«Упрощенка — это единственный журнал, который пишет о работе бухгалтера на УСН. Аналогов этому журналу нет», «авторы — лучшие специалисты»* позволяют сделать вывод о том, что сравнение производится со всеми аналогичными товарами, реализуемыми иными участниками рынка.

Согласно толковым словарям С.И. Ожегова, Т.Ф. Ефремовой, под словом «аналог» понимается нечто сходное, подобное чему-нибудь.

Из буквального толкования фраза *«Упрощенка — это единственный журнал, который пишет о работе бухгалтера на УСН. Аналогов этому журналу нет»* следует, что на соответствующем товарном рынке отсутствуют иные журналы, тематической направленностью которых является публикация материалов по упрощенной системы налогообложения.

Между тем, установлено, что ООО «Солярис» выпускается журнал «Упрощенная система налогообложения: бухгалтерский учет и налогообложение», тематика которого является сходной с тематикой журнала «Упрощенка».

В информации *«авторы — лучшие специалисты»* отсутствуют параметры по которым можно было объективно проверить достоверность указанного сравнения, а именно, определить на основании какого критерия авторы, публикующие свои статьи в журнале «Упрощенка», являются лучшими специалистами.

Содержание параметра или параметров в данном материале не конкретизируется. Предполагается, что существует субъект, который присваивает рекламируемой продукции максимальное значение. Семантика слова «лучший» предполагает, что рекламируемая с использованием этого выражения продукция обладает максимальным значением одного или более параметров, осмысленно приложимых к ней, или характеризуется наилучшим сочетанием нескольких различных параметров.

Таким образом, вследствие распространения рассматриваемой информации, журнал «Упрощенка» воспринимается потребителем как

лучший по всем возможным показателям, имеющим для него значение.

Такая информация определяет выбор, приобретаемого товара, и как следствие указанные действия ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» вводят потребителя в заблуждение в отношении качества товара и при этом допускают некорректное сравнение с журналами, распространяемыми другими производителями.

Распространение указанных сведений влияет на изменение спроса на рынке, привлекая внимание потребителей к ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» и издаваемому им журналу, что для иных хозяйствующих субъектов осуществляющих деятельность на указанном рынке безусловно влечет убытки, которые выражаются в упущенной выгоде, связанной с оттоком потребителей в результате воздействия рассматриваемой информации.

Информация, не сопровождаемая подтверждением, должна считаться ложной, неточной или искаженной, как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» не представлено документального подтверждения доказательств, свидетельствующих о достоверности рассматриваемой информации.

Вред, причиняемый ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» иным хозяйствующим субъектам-конкурентам, выражается в упущенной выгоде, выразившийся в оттоке потребителей в результате воздействия рассматриваемой информации.

Противоречие требованиям добросовестности, разумности и справедливости выражается в указании сведений, которые не соответствуют действительности.

Таким образом, действия ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат требованиям добросовестности, разумности и справедливости, а также способны причинить убытки хозяйствующим субъектам – конкурентам.

Резюмируя изложенное, на основании материалов дела № 1 14 1570/77 15, Комиссией Московского УФАС России действия ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» признаны актом недобросовестной конкуренции, установлены все признаки такого деяния, сформулированные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Нарушение ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» пункта 3 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции непосредственно выразилось в некорректном сравнении хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами.

Установлено, что распространение спорной информации ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» более не осуществляется. Таким образом, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 1 3 статьи 41, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ», распространившее на сайте в сети «Интернет» по адресу www.26-2.ru/podpiska сведения, содержащие некорректное сравнение товара реализуемого, ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ», с товарами, реализуемыми иными хозяйствующими субъектами, нарушившим пункт 3 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

2. Не выдавать ООО «АКТИОН БУХГАЛТЕРИЯ» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд г. Москвы.