

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

**УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, [to73@fas.gov.ru](mailto:to73@fas.gov.ru)

Исх. № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

**РЕШЕНИЕ**

г. Ульяновск

Резолютивная часть решения объявлена 30.11.2011

В полном объеме решение изготовлено 14.12.2011  
7626/04-2011

Дело №

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела

члены комиссии: - главный специалист-эксперт

- ведущий специалист-эксперт.,

рассмотрев дело № 7626/04-2011 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «ОПТАН-Ульяновск» (далее - ООО «ОПТАН-Ульяновск»), расположенным по адресу: г. Ульяновск, Московское шоссе, дом 32, части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - *Федеральный закон «О защите конкуренции»*),

**УСТАНОВИЛА:**

В Ульяновское УФАС России поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «ЭКО-Нефть» (далее - ООО «ЭКО-Нефть») (исх. № 54 от 01.06.2011,

вх. № 5207 от 02.06.2011), из которого следует, что статья «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией», опубликованная в газете «Комсомольская правда. Ульяновск» № 21-т (25692-т) за 26 мая - 02 июня 2011 года, содержит недостоверные сведения, порочащие деловую репутацию ООО «ЭКО-Нефть».

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 3379-05 от 09.06.2011) общество с ограниченной ответственностью «Издательский дом «Мозаика» (далее - ООО «ИД «Мозаика») сообщило (исх. № 72 от 21.06.2011), что публикация информационного материала «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией» осуществлялась согласно договору на информационно-консультационное, рекламное обслуживание, заключенному между обществом с ограниченной ответственностью «Информационно-рекламное агентство «Мозаика» (далее - ООО «ИРА «Мозаика») и ООО «ОПТАН-Ульяновск». ООО «ОПТАН-Ульяновск» является автором и заказчиком указанной статьи. ООО «ИД «Мозаика» представило в Ульяновское УФАС России копии агентского договора № 16/11 от 01.03.2011, заключенного между ООО «ИД «Мозаика» и ООО «ИРА «Мозаика»; договора на информационно-консультационное, рекламное обслуживание № 259-10р от 15.02.2010, заключенного между ООО «ИРА «Мозаика» и ООО «ОПТАН-Ульяновск»; бланка-заказа № ИЗД0448 от 26.05.2011; счета № ИЗД0448 от 26.05.2011; акта № 75 от 31.05.2011; квитанции к приходному кассовому ордеру № 296 от 27.05.2011; распечатки электронной переписки email: [Нк...>all@optan.ru](mailto:Нк...>all@optan.ru) <dps-5@mosaica>.

ООО «ЭКО-Нефть» (ОГРН 1067321005421) зарегистрировано 23.01.2006 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 2 по Ульяновской области. Общество осуществляет предпринимательскую деятельность в области розничной торговли моторным топливом. Автозаправочные станции ООО «ЭКО-Нефть» расположены на территории г. Ульяновска (АЗС № 7 (пр-т Созидателей, 39) и АЗС № 9 (пр-т Нариманова, 75г), а также Ульяновской области.

ООО «ОПТАН-Ульяновск» (ОГРН 1067327009749) зарегистрировано 01.02.2006 Инспекцией Федеральной налоговой службы по Засвияжскому району г. Ульяновска. Общество осуществляет предпринимательскую деятельность в области розничной торговли моторным топливом. Автозаправочные станции ООО «ОПТАН-Ульяновск» расположены на территории г. Ульяновска (АЗС на Дмитровградском шоссе, 22; АЗС на Кирова, 103 и т.д.) и Ульяновской области.

Согласно ч. 7 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» конкуренция - 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.

ООО «ЭКО-Нефть» (ОГРН 1067321005421) и ООО «ОПТАН-Ульяновск» (ОГРН 1067327009749) осуществляют деятельность на товарном рынке розничной торговли моторным топливом, и в силу ч. 7 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» являются конкурентами.

В соответствии с ч. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» под недобросовестной конкуренцией понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота,

требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция не допускается.

Ульяновским УФАС России по заявлению ООО «ЭКО-Нефть» приказом от 01.07.2011 № 256 возбуждено дело № 7626/04-2011 по признакам нарушения ООО «ОПТАН-Ульяновск» ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции». Определением от 08.07.2011 к участию в деле привлечены: ответчик - ООО «ОПТАН-Ульяновск», заинтересованное лицо - ООО «ЭКО-Нефть», лицо, располагающее сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, - ООО «ИРА «Мозаика», рассмотрение дела назначено на 27.07.2011.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, определением от 27.07.2011 рассмотрение дела № 7626/04-2011 отложено и назначено на 05.09.2011. К участию в деле в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, привлечены: закрытое акционерное общество «Уфаойл-ОПТАН» (далее - ЗАО «Уфаойл-ОПТАН»), регистратор доменных имен общество с ограниченной ответственностью «Гарант-Парк-Телеком» (далее - ООО «Гарант-Парк-Телеком»), ООО «ИД «Мозаика».

Определением от 05.09.2011 рассмотрение дела № 7626/04-2011 отложено и назначено на 11.10.2011. К участию в деле в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, привлечены: закрытое акционерное общество «Веб Хостинг» (далее - ЗАО «Веб Хостинг»), открытое акционерное общество «Вымпел Коммуникации» (далее - ОАО «ВымпелКом») и А<...>.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, определением от 11.10.2011 рассмотрение дела № 7626/04-2011 отложено и назначено на 24.11.2011. К участию в деле в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, привлечены: закрытое акционерное общество «ОПТАН» (далее - ЗАО «ОПТАН») и общество с ограниченной ответственностью «Издательство «Мозаика» (далее - ООО «Издательство «Мозаика»).

В заседании комиссии 24.11.2011 объявлен перерыв до 30.11.2011. После объявленного перерыва 30.11.2011 заседание комиссии по рассмотрению дела продолжено.

В ходе рассмотрения дела № 7626/04-2011 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения:

1. В письменных пояснениях ООО «ЭКО-Нефть» (исх. № 47 от 22.07.2011, б/н от 27.07.2011) и представителем общества на заседаниях комиссии сообщено, что, по мнению общества, действия ООО «ОПТАН-Ульяновск», выразившиеся в размещении статьи «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией» в газете «Комсомольская правда. Ульяновск» № 21-т (25692-т) за 26 мая - 02 июня 2011 года, являются недобросовестной конкуренцией. Указанные в статье сведения являются ложными, наносят ущерб деловой репутации ООО «ЭКО-Нефть», вводят в

заблуждение относительно потребительских свойств, качества товара, реализуемого на АЗС «ЛУКОЙЛ», принадлежащих ООО «ЭКО-Нефть». Кроме того, в статье приведено некорректное сравнение продукции, реализуемой на АЗС «ОПТАН», с продукцией, реализуемой другими производителями, что также является недобросовестной конкуренцией. По поводу действий ООО «ИД «Мозаика» по факту размещения рекламы по заказу ООО «ОПТАН-Ульяновск», ООО «ЭКО-Нефть» считает, что в данном случае присутствуют признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и законодательства о средствах массовой информации.

ООО «ЭКО-Нефть» представило в Ульяновское УФАС России копии паспортов продукции № 9-3-02-11 и № 299-3-06-11 на бензин неэтилированный Премиум Евро-95, вид 2; паспорта продукции № 517-3-06-11 на бензин неэтилированный Регуляр Евро-92, вид 2; договора поставки нефтепродуктов № 2328 ООПНЖ 10 от 18.10.2010 с приложениями и дополнениями, перечень нефтепродуктов, реализуемых на АЗС ООО «ЭКО-Нефть», а также копии транспортных накладных поставки бензина неэтилированного Регуляр Евро-92, вид 2.

2. В письменных пояснениях по делу ООО «ОПТАН-Ульяновск» (исх. б/н от 27.07.2011, б/н от 05.09.2011, б/н от 15.11.2011) и представителями общества на заседаниях комиссии по рассмотрению дела пояснено, что с заявлением ООО «ЭКО-Нефть» ООО «ОПТАН-Ульяновск» не согласно, в действиях общества отсутствуют признаки нарушения ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции». Доказательства причастности ООО «ОПТАН-Ульяновск» к публикации статьи «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией» в газете «Комсомольская правда. Ульяновск» № 21-т (25692-т) за 26 мая - 02 июня 2011 года в материалах дела № 7626/04-2011 отсутствуют. Материалы, представленные ООО «ИРА «Мозаика», не являются юридически значимой документацией, поскольку у общества элементарно отсутствует надлежащим образом оформленная доверенность Х<...>. на представление интересов ООО «ОПТАН-Ульяновск». Гражданка Ш <...> по электронной почте общалась с гражданкой Х<...>, в результате чего была утверждена и согласована некая информация. Из содержания электронной переписки не усматривается, что вышеуказанные лица обращались к руководству ООО «ОПТАН-Ульяновск» и (или) ООО «ИРА «Мозаика» для принятия решения по согласованию и дальнейшей публикации рассматриваемой статьи в средствах массовой информации. Таким образом, гражданки Ш<...>. и Х<...> по собственной инициативе проводили переговоры, согласовывали макет статьи. Бланк заказа, подписанный Х<...>, не имеет юридической силы, так как представлен только в электронном виде, и на его подписание у Х<...> нет доверенности от ООО «ОПТАН-Ульяновск». Если бы ООО «ОПТАН-Ульяновск» имело намерение опубликовать указанную статью, то бланк заказа от ООО «ОПТАН-Ульяновск» был бы подписан директором общества и скреплен печатью организации. Также у ООО «ИРА «Мозаика» отсутствует акт выполненных работ, подтверждающий, что ООО «ОПТАН-Ульяновск» приняло оказанные услуги, а также надлежащим образом оформленный платежный документ об оплате ООО «ОПТАН-Ульяновск» якобы заказанной статьи.

Кроме того, ООО «ОПТАН-Ульяновск» считает, что Арбитражный суд Ульяновской области при рассмотрении дела № А72-4304/2011 о защите деловой репутации ООО «ЭКО-Нефть», в рамках которого изучается объективная составляющая публикации статьи «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией» в газете «Комсомольская правда. Ульяновск» № 21-т (25692-т) за 26 мая - 02 июня 2011 года,

где ответчиком является ООО «ИД «Мозаика», а ООО «ОПТАН-Ульяновск» привлечено в качестве третьего лица, установит лицо, виновное в публикации статьи «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией». При этом не будет иметь значение, в чем выразилось нарушение - в недобросовестной конкуренции или в нанесении ущерба деловой репутации, так как виновное лицо может быть только одно: либо ООО «ИД «Мозаика», либо ООО «ОПТАН-Ульяновск».

В ходе рассмотрения дела № 7626/04-2011 ООО «ОПТАН-Ульяновск» представило в Ульяновское УФАС России перечень нефтепродуктов, реализуемых на АЗС ООО «ОПТАН-Ульяновск»; копии договоров поставки нефтепродуктов № 20-ГЗ/2011-УЛ от 15.04.2011 и № УОДЛ-ПК-08-0090/ГА от 11.12.2007; паспортов продукции № 89 от 31.05.2011 и № 15 от 12.08.2011 на бензин неэтилированный Премиум Евро-95, вид 2; паспортов продукции № 75 от 29.04.2011 и № 147 от 03.06.2011 на бензин неэтилированный Регуляр Евро-92, вид 2; счетов-фактур и товарных накладных поставки бензина неэтилированного Премиум Евро-95, Регуляр Евро-92, Нормаль-80 за 2011 год; приказов об установлении розничных цен на АЗС, трудового договора от 01.06.2010 и приказа о расторжении трудового договора от 25.11.2011 с Х<...>, штатного расписания ООО «ОПТАН-Ульяновск» на 23.05.2011, а также копии договоров и финансовых документов по производству и распространению рекламных материалов ООО «ОПТАН-Ульяновск».

На заседании 30.11.2011 представитель ООО «ОПТАН-Ульяновск» заявил ходатайство о назначении лингвистической экспертизы по тексту статьи «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией» в газете «Комсомольская правда. Ульяновск» № 21-т (25692-т) за 26 мая - 02 июня 2011 года.

3. В письменных пояснениях по делу ООО «ИРА «Мозаика» (исх. № 42 от 18.07.2011, № 46 от 29.08.2011) и представителем общества на заседаниях комиссии по рассмотрению дела пояснено, что ООО «ИРА «Мозаика» опубликовало статью «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией» в газете «Комсомольская правда. Ульяновск» № 21-т (25692-т) за 26 мая - 02 июня 2011 года по заявке ООО «ОПТАН-Ульяновск». Подготовку статьи и ее последующее согласование осуществляла менеджер по рекламе ООО «ОПТАН-Ульяновск» Х<...> Переписка и утверждение материала для публикации велись по электронной почте. Оплата за публикацию рассматриваемой статьи осуществлялась наличными денежными средствами через кассу. Представители ООО «ИРА «Мозаика» также пояснили, что конкуренция - это соперничество хозяйствующих субъектов, а недобросовестная конкуренция - это любые действия конкурентов, которые направлены на получение преимуществ на определенном рынке. ООО «ИРА «Мозаика» и ООО «ЭКО-Нефть» действуют на разных товарных рынках и, по определению, не являются конкурентами. Заказчиком статьи «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией», опубликованной в газете «Комсомольская правда. Ульяновск» № 21-т (25692-т) за 26 мая - 02 июня 2011 года, является ООО «ОПТАН-Ульяновск», несмотря на то, что общество отрицает причастность к размещению указанной статьи. Если внимательно изучить текст статьи, становится ясно, кто истинный заказчик распространения указанной информации, поскольку в статье идет речь о преимуществах АЗС «ОПТАН», принадлежащих ООО «ОПТАН-Ульяновск». Поскольку представитель ООО «ОПТАН-Ульяновск» настаивает на непричастности общества к публикации спорной статьи, то необходимо отметить самоотверженность менеджера по рекламе общества Х<...> которая для блага предприятия по собственной инициативе опубликовала рассматриваемую статью

и оплатила её за свой счет (в размере 25 988 руб.). Вся публикация рекламных материалов ООО «ИРА «Мозаика» осуществляется только по стопроцентной предоплате согласно выставленному счёту путём перечисления денежных средств на расчетный счет ООО «ИРА «Мозаика» либо внесения денежных средств в кассу общества. Так как к моменту выхода газеты со спорной публикацией менеджер по рекламе ООО «ОПТАН-Ульяновск» Х <...> не успевала произвести оплату по безналичному расчёту, представитель ООО «ОПТАН-Ульяновск» внёс денежные средства за публикацию статьи через кассу ООО «ИРА «Мозаика».

Сотрудничество группы компаний «Мозаика» и ООО «ОПТАН-Ульяновск» осуществляется с 2008 года, а с менеджером по рекламе Х<...> - с 2010 года. В результате длительного времени сотрудничества сложилась определенная практика работы компаний - все заказы от ООО «ОПТАН-Ульяновск» поступают либо по электронной почте, либо по телефону от менеджера по рекламе общества. Заказ на публикацию статьи «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией» в газете «Комсомольская правда. Ульяновск» № 21-т (25692-т) за 26 мая - 02 июня 2011 года, также поступил от Х<...> по электронной почте. Публикация спорной статьи была произведена в том виде, в котором она была одобрена заказчиком и прислана по электронной почте. Кроме того, в период с 06.05.2011 по 11.05.2011 представителем ООО «ОПТАН-Ульяновск» Х<...> велись электронная переписка и телефонные переговоры с представителем ООО «ИРА «Мозаика» по вопросу публикации в газете «Комсомольская правда» статьи «Что будет с ценами на бензин?». Указанная статья опубликована в газете от 21.05.2011. 08.06.2011 состоялась электронная переписка, в результате которой ООО «ОПТАН-Ульяновск» приняло участие в выставке «Автосалон».

ООО «ИРА «Мозаика» представило в Ульяновское УФАС России копии агентского договора № 16/11 от 01.03.2011, заключенного между ООО «ИД «Мозаика» и ООО «ИРА «Мозаика»; договора на информационно-консультационное, рекламное обслуживание № 259-10р от 15.02.2010, заключенного между ООО «ИРА «Мозаика» и ООО «ОПТАН-Ульяновск»; бланка-заказа № ИЗД0448 от 26.05.2011; счета № ИЗД0448 от 26.05.2011; акта № 75 от 31.05.2011; квитанции к приходному кассовому ордеру № 296 от 27.05.2011; скриншоты электронной переписки email: Н<...>@optan.ru <dps-5@mosaica>.

4. В письменном пояснении ООО «ИД «Мозаика» (исх. № 101 от 26.08.2011) и представителем общества на рассмотрении дела пояснено, что 01.03.2011 между ООО «ИРА «Мозаика» и ООО «ИД «Мозаика» заключен агентский договор, согласно которому ООО «ИД «Мозаика» (принципал) поручает, а ООО «ИРА «Мозаика» (агент) принимает на себя обязательства по сбору рекламных материалов своими силами для дальнейшего их размещения в газете «Комсомольская правда. Ульяновск». 15.02.2010 между ООО «ИРА «Мозаика» и ООО «ОПТАН-Ульяновск» заключен договор на информационно-консультационное, рекламное обслуживание. В свою очередь, 25.05.2011 представитель ООО «ОПТАН-Ульяновск» (менеджер по рекламе Х<...>.) посредством электронной почты обратился в ООО «ИРА «Мозаика» (к менеджеру Департамента печатных СМИ ООО «ИРА «Мозаика» Ш<...> с просьбой разместить в газете «Комсомольская правда. Ульяновск» за 26.05.2011 статью про бензин стандарта Евро-5 «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией». Согласование указанной статьи с ООО «ОПТАН-Ульяновск» проходило по электронной почте, что подтверждается скриншотами электронной переписки, после чего материал был опубликован в газете. Таким

образом, ООО «ОПТАН-Ульяновск» является автором и заказчиком статьи, опубликованной в разделе «Это полезно знать» в коммерческой рубрике «Разумный потребитель» газеты «Комсомольская правда. Ульяновск» № 21-т от 26 мая - 02 июня 2011, что подтверждается документально.

5. В письменном пояснении по делу № 7626/04-2011 (исх. № 17/7-08-88 от 10.08.2011) ООО «Гарант-Парк-Телеком» сообщило, что обществом заключен с ЗАО «Вэб Хостинг» договор № RP/01/12 от 30.01.2002 о регистрации доменов второго уровня в домене «RU» (партнерский договор), на основании которого ООО «Гарант-Парк-Телеком», как Регистратор, обязуется по заявкам ЗАО «Вэб Хостинг» (заказчика) или указанного заказчиком лица оказывать услуги по регистрации доменов второго уровня в доменах «.RU» и «.SU». Доменное имя «OPTAN.RU» было зарегистрировано на основании указанного партнерского договора № RP/01/12 от 30.01.2002 после внесения пользователем, а именно А<...>, на веб-сайте ЗАО «Вэб Хостинг» всей необходимой для регистрации доменного имени информации. Таким образом, А<...> приобрел право администрирования доменом «OPTAN.RU» с момента регистрации доменного имени 16.08.2004. В случае с доменным именем «OPTAN.RU» ООО «Гарант-Парк-Телеком» осуществляет исключительно функции Регистратора, то есть передает информацию о доменном имени и его администраторе в Реестр, при этом иных услуг не оказывает. ЗАО «Вэб Хостинг» является компанией, которой принадлежат DNS-серверы и которая может предоставить историю DNS-записей для данного доменного имени, в том числе, историю MX-записей, определяющих почтовый сервер, обслуживающий домен. Кроме того, принадлежность почтового сервера можно уточнить у ОАО «ВымпелКом» (владельца IP-адреса), так как логин переписки на почтовом сервере могут храниться именно у владельца почтового сервера.

6. В письменном пояснении по делу № 7626/04-2011 ЗАО «Уфаойл-ОПТАН» (исх. б/н от 09.09.2011) сообщило, что общество никакого отношения к статье «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией», опубликованной в газете «Комсомольская правда. Ульяновск» № 21-т (25692-т) за 26 мая - 02 июня 2011 года, не имеет, учредителем ООО «ОПТАН-Ульяновск» не является. В штатном расписании ЗАО «Уфаойл-ОПТАН» должность бренд-менеджера не предусмотрена, с физическими лицами Х<...> и Ж<...> в трудовых и гражданско-правовых отношениях общество не состоит. ЗАО «Уфаойл-ОПТАН» не является правообладателем доменного имени «optan.ru» и не имеет документов, подтверждающих право использования адреса электронной почты с доменным именем «@optan.ru».

7. В письменном пояснении А<...> (телеграмма № 12 от 10.10.2011, 13:15) сообщил, что электронный адрес «На<...>a1@optan.ru» предоставлен Х<...> для личного пользования. А<...> никакого отношения к размещению статьи «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией», опубликованной в газете «Комсомольская правда. Ульяновск», не имеет.

8. В письменном пояснении (исх. №32-00 от 10.10.2011) ЗАО «Вэб Хостинг» сообщило, что в мае - июне 2011 года почтовый домен «optan.ru» почтовыми серверами общества не обслуживался.

9. На рассмотрении дела 11.10.2011 представитель ОАО «ВымпелКом» пояснил, что обслуживание почтового сервера доменного имени «optan.ru» общество не осуществляет.

10. В письменном пояснении по делу № 7626/04-2011 (исх. б/н от 17.11.2011) ЗАО «ОПТАН» сообщило, что общество никакого отношения к статье «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией», опубликованной в газете «Комсомольская правда. Ульяновск» № 21-т (25692-т) за 26 мая - 02 июня 2011 года, не имеет. С Х<...> и Ж<...>. ЗАО «ОПТАН» в трудовых и гражданско-правовых отношениях не состоит. ЗАО «ОПТАН» не является правообладателем доменного имени «optan.ru» и не имеет документов, подтверждающих право использования адреса электронной почты с доменным именем «@optan.ru».

11. В письменном пояснении по делу № 7626/04-2011 (исх. № 30 от 16.11.2011) ООО «Издательство «Мозаика» сообщило, что общество собирает рекламу и объявления в газету «Мозаика» на основании агентского договора № ИМ/3 от 11.01.2011, заключенного между ООО «Издательство «Мозаика» и ООО «Мозаика». В 2010 - 2011 годах ООО «ОПТАН-Ульяновск» заказывало в ООО «Издательство «Мозаика» размещение рекламы и объявлений в газете «Мозаика», как правило, о наборе персонала. Между ООО «Издательство «Мозаика» и ООО «ОПТАН-Ульяновск» заключен договор на информационно-консультационное, рекламное обслуживание № 107/11Р от 11.01.2011. Заказы и вся информация от ООО «ОПТАН-Ульяновск» приходила по электронной почте с адреса «k<...>@optan.ru», который указан в договоре. Оплата услуг и подписание актов выполненных работ производилось регулярно. Последний заказ от ООО «ОПТАН-Ульяновск» поступил в августе 2011 года.

Исследовав материалы дела № 7626/04-2011, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ООО «ОПТАН-Ульяновск» нарушения ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

При этом Комиссия исходит из следующего.

В газете «Комсомольская правда. Ульяновск» № 21-т (25692-т) за 26 мая - 02 июня 2011 года, на странице 30 в рубрике «РАЗУМНЫЙ ПОТРЕБИТЕЛЬ» опубликована статья «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией». В выходных данных газеты на странице 48 указано: «НА ПРАВАХ РЕКЛАМЫ», «ЛЮДИ ДЕЛА», «ОТКРЫТАЯ ТРИБУНА», «ВЗРОСЛЫЕ ИГРЫ», «БИЗНЕС-ПРЕСС», «ВЫБОРЫ-2011», «ТОЧКА ЗРЕНИЯ», «ЭТО ПОЛЕЗНО ЗНАТЬ», «ВОПРОС-ОТВЕТ», «ЗАКОНЫ КРАСОТЫ», «ТАЙНАЯ ВЛАСТЬ», «ВАШЕ ЗДОРОВЬЕ», «КУШАТЬ ПОДАНО», «РАЗУМНЫЙ ПОТРЕБИТЕЛЬ» - публикации на коммерческой основе. Редакция не несет ответственность за достоверность содержания рекламных материалов».

Статья «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией» содержит информацию о рекламе «Лукойл» Евро-5» ООО «ЭКО-Нефть», признанной решением Ульяновского УФАС России ненадлежащей, комментарии по бензину Евро-5, о проверенном бензине Евро-4 и о работе ООО «ЭКО-Нефть» под брендом «Лукойл», в частности, в статье указывается: «... Напомним, что в конце прошлого года в северной части Ульяновска под вывеской ЛУКОЙЛ открылся новый заправочный комплекс. ... ООО «ЭКО-Нефть» (работает в Ульяновске от имени ЛУКОЙЛа по договору франшизы). ... Под брендом нефтяного гиганта можно продавать неизвестно что? Знали ли в ЛУКОЙЛе о ситуации в Ульяновске. ... Стоит ли, сломя голову ехать на незнакомую АЗС, и



заливать неизвестно что, вместо проверенного «железным конем» Евро-4? Где гарантии того, что бензин на новых АЗС соответствует стандартам качества? ... Автовладельцы смело могут требовать сертификаты на любой вид топлива на каждой заправке. Например, топливо класса Евро-3 на сегодняшний день в нашем городе можно найти практически на любой АЗС, например, на «Роснефть» или «Татнефть», **а вот бензин стандарта Евро-4 только на АЗС «Оптан».** ... Так что в погоне за модой, **лучше несколько раз подумать и сделать выбор в пользу проверенного качества!».**

В соответствии с п.п. 1, 2 и 3 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № ФЗ-38 «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*) реклама - 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; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» статья «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией» является рекламой, объектом рекламирования в которой выступает бензин стандарта Евро-4 (*топливо проверенное «железным конем»*), который можно приобрести только на автозаправочных станциях «ОПТАН».

Деятельность автозаправочных станций под брендом «ОПТАН», расположенных на территории Ульяновской области, осуществляет ООО «ОПТАН-Ульяновск».

В соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно п. 3. ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых товаров с товарами производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами.

Рекламная статья «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией», опубликованная в газете «Комсомольская правда. Ульяновск» № 21-т (25692-т) за 26 мая - 02 июня 2011 года, содержит некорректное сравнение бензина Евро-4, реализуемого на автозаправочных станциях «ОПТАН» с топливом, которое реализуется на других АЗС, в том числе АЗС «ЭКО-Нефть» (*новые автозаправочные комплексы ЛУКОЙЛ*): «Стоит ли, сломя голову ехать на незнакомую АЗС, и заливать неизвестно что, вместо проверенного «железным конем» Евро-4? Где гарантии того, что бензин на новых АЗС соответствует стандартам качества?».

В рекламной статье «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией» указано, что бензин стандарта Евро-4 в нашем городе (г. Ульяновск) можно найти только на АЗС

«ОПТАН», данное утверждение некорректно (искажает представление потребителей о возможности приобретения бензина соответствующего качества на других АЗС), не соответствует фактическим обстоятельствам.

В Российской Федерации экологическим классам Евро-3, Евро-4 и европейскому стандарту EN-228-2004 соответствуют автомобильные бензины марок Регуляр Евро-92 и Премиум Евро-95 (ГОСТ Р 51866-2002).

Согласно п. 29 Технического регламента «О требованиях к автомобильному и авиационному бензину, дизельному и судовому топливу, топливу для реактивных двигателей и топочному мазуту», утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 27.02.2008 № 118 (далее - *Технический регламент*) каждая партия каждой марки продукции, находящаяся в обороте (за исключением розничной торговли), должна иметь паспорт продукции. Паспорт продукции, выдаваемый изготовителем или продавцом (на предприятиях, осуществляющих хранение готовой к реализации продукции), содержит наименование и марку продукции, сведения об изготовителе (продавце) продукции, включая его адрес, нормативные значения характеристик, установленные настоящим регламентом для данного вида продукции, фактические значения этих характеристик, определенные по результатам испытаний, дату отбора проб, номер резервуара (номер партии), из которого данная проба отобрана, дату изготовления продукции, дату проведения анализа продукции, а также сведения о наличии (наименование и содержание) или отсутствии в продукции присадок.

Кроме того, согласно абз. 6 п. 5.1 ГОСТ Р 51866-2002 (EN 228-2004) «Топлива моторные. Бензин неэтилированный. Технические условия» (постановление Госстандарта России от 31.01.2001 № 42-ст) в сопроводительных документах, в паспорте на автомобильный бензин и его рекламе изготовитель (продавец) обязан указывать марку этого бензина и экологический класс автомобильной техники, для которой он предназначен.

В рекламной статье «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией», опубликованной в газете «Комсомольская правда. Ульяновск» № 21-т (25692-т) за 26 мая - 02 июня 2011 года, не указана марка бензина Евро-4, который реализуется на АЗС ООО «ОПТАН-Ульяновск».

Из письменных пояснений ООО «ЭКО-Нефть» и представленных документов о качестве продукции (паспортов качества) усматривается, что на автозаправочных станциях ООО «ЭКО-Нефть» с мая по сентябрь 2011 года был представлен бензин, предназначенный для автомобильной техники экологического класса 4 (Евро-4), а именно, бензин неэтилированный Премиум. Также на АЗС ООО «ЭКО-Нефть» реализуется бензин неэтилированный Регуляр Евро-92, вид 2 (паспорт продукции № 517-3-06-11 от 25.06.2011) имеющий фактические характеристики (октановое число по исследовательскому методу - 92; октановое число по моторному методу - 84,5; концентрация серы - 14,3 мг/кг; концентрация свинца - отсутствует; объемная доля бензола - 0,78 %; массовая доля кислорода - 1,5 %; давление насыщенных паров в летний период - 62,1 кПа; объемная доля ароматических углеводородов - 34,9 %; объемная доля олефиновых углеводородов - 2,78 %; объемная доля оксигенатов: метанол - отсутствует; этанол - 0,1 %; изопропиловый спирт - 0,1 %; изобутиловый спирт - 0,1 %; третбутиловый спирт - 0,1 %; сложные эфиры (5 и более С-

атомов) - не более 0,1 %; другие оксигенаты (с температурой конца кипения не выше 210 °С) - 0,1), которые соответствуют нормам по техническому регламенту в отношении класса 4.

Кроме того, на автозаправочных станциях под брендом «ЛУКОЙЛ» реализуется продукт премиум-класса компании «ЛУКОЙЛ» - бензин автомобильный «ЭКТО Sport» (паспорт продукции № 1106927 от 29.06.2011), имеющий фактические характеристики, превосходящие установленные нормы по техническому регламенту в отношении класса 4 (АЗС ООО «ЭКО-Нефть», расположенная по адресу: г. Ульяновск, пр. Гая, напротив кондитерской фабрики «Волжанка»).

Исходя из представленных в ходе рассмотрения дела № 7626/04-2011 ООО «ОПТАН-Ульяновск» документов о качестве продукции (паспортов качества), можно сделать вывод, что на автозаправочных станциях ООО «ОПТАН-Ульяновск» реализуется бензин неэтилированный Регуляр Евро-92, вид 2, предназначенный для автомобильной техники экологического класса 4 (Евро-4) (паспорта продукции № 75 от 29.04.2011 и № 147 от 01.06.2011), имеющий фактические характеристики (октановое число по исследовательскому методу - 92; октановое число по моторному методу - 83; концентрация серы - 15,2 мг/кг; концентрация свинца - отсутствует; объемная доля бензола - 0,28 %; массовая доля кислорода - отсутствует; давление насыщенных паров - 68,0 кПа; объемная доля ароматических углеводородов - 34,6 %; объемная доля олефиновых углеводородов - 1,7 %; объемная доля оксигенатов: метанол - отсутствует; этанол - отсутствует; изопропиловый спирт - отсутствует; изобутиловый спирт - отсутствует; третбутиловый спирт - отсутствует; сложные эфиры (5 и более С-атомов) - отсутствует). Также на автозаправочных станциях ООО «ОПТАН-Ульяновск» реализуется бензин неэтилированный Премиум Евро-95, вид 2, предназначенный для автомобильной техники экологического класса 4 (Евро-4) (паспорта продукции № 89 от 31.05.2011 и № 15 от 12.08.2011).

Публикация статьи «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией» в газете «Комсомольская правда. Ульяновск» № 21-т (25692-т) за 26 мая - 02 июня 2011 года осуществлялась на основании договора № 259 10р от 15.02.2010 на информационно-консультационное, рекламное обслуживание, заключенного между ООО «ИРА «Мозаика» (исполнитель) и ООО «ОПТАН-Ульяновск» (заказчик). Подача заявки на публикацию указанной статьи, согласование оригинал-макета рекламной статьи осуществлялось посредством электронной переписки с электронного адреса [Ha<...>LI@optan.ru](mailto:Ha<...>LI@optan.ru) на электронный адрес ООО «ИРА «Мозаика» (скриншоты электронной переписки имеются в материалах дела № 7626/04-2011).

Электронный адрес [Ha<...>LI@optan.ru](mailto:Ha<...>LI@optan.ru) предоставлен X<...> администратором домена «ОПТАН.RU» A<...>.

A<...> является единственным учредителем ЗАО «Уфаойл-ОПТАН», имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе 100 % доли уставного капитала. ЗАО «Уфаойл-ОПТАН» является учредителем ЗАО «ОПТАН», имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе 96 % доли уставного капитала. ЗАО «ОПТАН» является единственным учредителем ООО «ОПТАН-Ульяновск», имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе 100 % доли уставного капитала.

Согласно п.п. 1, 14 ч. 1 ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции» группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, соответствующих одному или нескольким признакам из следующих признаков: хозяйственное общество (товарищество) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе) либо в соответствии с полномочиями, полученными от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества); лица, каждое из которых по какому-либо указанному в пунктах 1 - 13 настоящей части основанию входит в группу с одним и тем же лицом, а также другие лица, входящие с любым из таких лиц в одну группу по какому-либо указанному в пунктах 1 - 13 настоящей части основанию.

А<...>, ЗАО «Уфайол-ОПТАН», ЗАО «ОПТАН» и ООО «ОПТАН-Ульяновск» входят в одну группу лиц в соответствии с п.п. 1 и 14 ч. 1 ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции».+

Х<...> с 01.06.2010 по 25.11.2011 находилась в трудовых отношениях с ООО «ОПТАН-Ульяновск». Согласно трудовому договору № 13-ок от 01.06.2010 Х<...>. была принята в подразделение «Группа продаж за наличный расчет» ООО «ОПТАН-Ульяновск» для выполнения работы по должности «Менеджер по рекламе и маркетингу». В трудовые обязанности и полномочия Х<...>. (менеджера по рекламе) входило участие в работе по рекламированию производимой продукции или выполняемых услуг с целью их продвижения на рынке сбыта с информированием потребителей о преимуществах качества и отличительных свойствах рекламируемых товаров или услуг; осуществление выбора форм и методов рекламы в средствах массовой информации, их текстового, цветового и музыкального оформления и передаче их на утверждение непосредственному руководителю; контролирование качества разработанных и утвержденных непосредственным руководителем рекламных текстов, плакатов, проспектов, каталогов, буклетов, обеспечение наглядности и доступности рекламы.

Согласно ст. 402 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) действия работников должника по исполнению его обязательства считаются действиями должника. Должник отвечает за эти действия, если они повлекли неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства.

Х<...>., состоящая в трудовых отношениях с ООО «ОПТАН-Ульяновск», выполняя трудовые обязанности по рекламированию товаров и услуг ООО «ОПТАН-Ульяновск», совершила определенные действия в интересах юридического лица (работодателя) в рамках заключенного ООО «ОПТАН-Ульяновск» с ООО «ИРА «Мозаика» договора № 259-10р от 15.02.2010 на информационно-консультационное, рекламное обслуживание, которые представляли собой исполнение должностных обязанностей в данном обществе. Таким образом, в соответствии со [ст. 402](#) ГК РФ действия работников юридического лица по исполнению его обязательств считаются действиями юридического лица даже при отсутствии у работника (Х<...>.) надлежащим образом оформленных полномочий, так как полномочия какого-либо лица могут явствовать из обстановки, если действия работника входили в круг его служебных (трудовых) обязанностей ([п. 2 ч. 1 ст. 182](#) ГК РФ).

Как разъяснено в [п. 5](#) Информационного письма Высшего Арбитражного Суда

Российской Федерации от 23.10.2000 № 57 «О некоторых вопросах практики применения статьи 183 Гражданского кодекса Российской Федерации», действия работников представляемого по исполнению обязательства, исходя из конкретных обстоятельств дела, могут свидетельствовать об одобрении сделки при условии, что эти действия входили в круг их служебных (трудовых) обязанностей, или основывались на доверенности, либо полномочие работников на совершение таких действий явствовало из обстановки, в которой они действовали ([п. 2 ч. 1 ст. 182](#) ГК РФ).

При этом, разумность и добросовестность действий участников гражданских правоотношений предполагаются в силу [ст. 10](#) ГК РФ.

Учитывая, что распространение рекламной статьи «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией» осуществлялось на основании договора № 259-10р от 15.02.2010 на информационно-консультационное, рекламное обслуживание, заключенного между ООО «ИРА «Мозаика» (исполнитель) и ООО «ОПТАН-Ульяновск» (заказчик), и согласование оригинал-макета рекламы осуществлял работник ООО «ОПТАН-Ульяновск», то в силу п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем в данном случае является ООО «ОПТАН-Ульяновск».

Согласно п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, лицом, определившим содержание рекламной статьи «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией» и заказавшим ее публикацию в газете «Комсомольская правда. Ульяновск» № 21-т (25692-т) за 26 мая - 02 июня 2011 года, является ООО «ОПТАН-Ульяновск».

ООО «ЭКО-Нефть» (ОГРН 1067321005421) и ООО «ОПТАН-Ульяновск» (ОГРН 1067327009749) осуществляют деятельность на товарном рынке розничной торговли моторным топливом, и в силу ч. 7 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» являются конкурентами.

В соответствии с ч. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» под недобросовестной конкуренцией понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), кото-рые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Комиссия Ульяновского УФАС России усматривает в действиях ООО «ОПТАН-Ульяновск» все признаки недобросовестной конкуренции:

1. Действия совершены хозяйствующим субъектом, осуществляющим предпринимательскую деятельность в области розничной торговли моторным топливом.

2. Действия направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности. Сведения, содержащиеся в рекламной статье «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией», опубликованной по инициативе ООО «ОПТАН-Ульяновск», способны предоставить обществу, как хозяйствующему субъекту, преимущества в предпринимательской деятельности, поскольку отражение в рассматриваемой статье недостоверных сведений о приобретении бензина соответствующего качества Евро-4 только на АЗС «ОПТАН», а также сравнение топлива, реализуемого на АЗС «ОПТАН», в том числе стандарта Евро-4, с топливом, реализующимся на других АЗС, искажают представление потребителей о возможности приобретения бензина соответствующего качества на других АЗС и могут повлиять на решение покупателей (автомобилистов) при выборе АЗС.

3. Действия противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости. А именно, в рекламной статье «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией» не указана марка бензина Евро-4, который реализуется на АЗС ООО «ОПТАН-Ульяновск», что является нарушением п. 29 Технического регламента. Некорректное сравнение ООО «ОПТАН-Ульяновск» качества топлива, реализуемого на АЗС «ОПТАН», с топливом, реализуемым на АЗС «ЛУКОЙЛ» ООО «ЭКО-Нефть», приводимое в рекламной статье, нарушает требования п.1 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» и п. 3 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции». Кроме того, рекламная статья «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией» содержит сведения, порочащие деловую репутацию конкурента, что противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности.

4. Действия способны причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам. Отрицательные последствия недобросовестной конкуренции состоят в возможности причинения убытков хозяйствующему субъекту либо нанесения ущерба его деловой репутации.

В условиях рынка деловая репутация хозяйствующего субъекта, как сложившееся общественное мнение о профессиональных достоинствах и недостатках, является одним из важнейших элементов коммерческого успеха, поскольку изменение репутации субъекта напрямую влияет на спрос, обращённый к данному хозяйствующему субъекту.

Рассмотрев ходатайство ООО «ОПТАН-Ульяновск» о проведении лингвистической экспертизы статьи «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией», опубликованной в газете «Комсомольская правда. Ульяновск» № 21-т (25692-т) за 26 мая - 02 июня 2011 года, Комиссия приходит к выводу о том, что слова и выражения, используемые в статье, являются общеизвестными и не требующими дополнительной трактовки специалистами в сфере лингвистики. Данное обстоятельство исключает необходимость проведения лингвистической экспертизы рассматриваемой статьи.

Согласно ч. 1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях [недобросовестная конкуренция](#), если эти действия не содержат [уголовно наказуемого деяния](#), за исключением случаев, предусмотренных [ст. 14.3](#) указанного Кодекса и [ч. 2](#) указанной статьи влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч

рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

## **РЕШИЛА:**

1. Ходатайство общества с ограниченной ответственностью «ОПТАН-Ульяновск» о назначении лингвистической экспертизы текста статьи «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией», опубликованной в газете «Комсомольская правда. Ульяновск» № 21-т (25692-т) за 26 мая - 02 июня 2011 года, оставить без удовлетворения.

2. Признать действия общества с ограниченной ответственностью «ОПТАН-Ульяновск», выразившиеся в распространении в газете «Комсомольская правда. Ульяновск» № 21-т (25692-т) за 26 мая - 02 июня 2011 года (в статье «Бензин марки Евро-5 оказался фикцией») сведений, порочащих деловую репутацию общества с ограниченной ответственностью «ЭКО-Нефть», в том числе сведений, не соответствующих действительности (недостоверных), нарушением части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации не выдавать, поскольку нарушение носило разовый характер.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

## **Председатель комиссии**

## **Члены комиссии**

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.