

РЕШЕНИЕ

г. Пенза

Резолютивная часть решения объявлена «22» сентября 2016 года.

В полном объеме решение изготовлено «06» октября 2016 года.

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- <...> - руководителя управления, председателя Комиссии;

- <...> - начальника отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, члена Комиссии;

- <...> - главного специалиста – эксперта отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, члена Комиссии;

при участии:

со стороны ОАО «Гостиница «Пенза»:

- <...> – представителя по доверенности от 11.07.2016 б/н (на заседании Комиссии 22.09.2016);

- <...> - представителя по доверенности от 11.06.2016 б/н (на заседании Комиссии 14.07.2016, 06.09.2016);

со стороны лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, Управления культуры и архива Пензенской области:

- <...> – представителя по доверенности от 14.07.2016 б/н (на заседании Комиссии 14.07.2016),

Пензенская областная торгово-промышленная палата надлежащим образом уведомлена, представитель на заседании Комиссии не явился.

рассмотрев дело № 2-03/11-2016 по признакам нарушения ОАО «Гостиница «Пенза» требований пункта 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

установила:

В результате проведенного специалистами Пензенского УФАС России мониторинга объектов туристической индустрии по установлению соответствия законодательству Российской Федерации о рекламе в действиях Открытого акционерного общества Гостиница «Пенза» (ИНН 5836610946, ОГРН 1025801362476, г. Пенза, ул. Славы, 10, далее – ОАО Гостиница «Пенза») установлены признаки нарушения пункта 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося во введении в заблуждение путем размещения наружной конструкции в виде трех звезд как показателя категории классности объекта туристической индустрии гостиницы «Пенза».

В связи с наличием в действиях ОАО Гостиница «Пенза» признаков недобросовестной конкуренции и нарушения пункта 1 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, Пензенское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции направило ОАО Гостиница «Пенза» Предупреждение № 2-18/11-2016 (от 29.04.2016 № 1503-2) о необходимости прекращения в срок до 08 июня 2016 года указанных действий.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с неисполнением предупреждения антимонопольного органа № 2-18/11-2016 Приказом Пензенского УФАС России от 22.06.2016 года № 100 возбуждено дело № 2-03/11-2016 по признакам недобросовестной конкуренции и нарушения ОАО Гостиница «Пенза» требований пункта 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося во введении в заблуждение путем размещения наружной конструкции в виде трех звезд как показателя категории классности объекта туристической индустрии гостиницы «Пенза».

Определением от 24.06.2016 дело № 2-03/11-2016 назначено к рассмотрению на 14.07.2016.

На заседании Комиссии Представитель ОАО «Гостиница «Пенза» пояснил, что в начале 2016 года Общество приступило к прохождению процедуры по оформлению классности гостиницы. В апреле 2016 года экспертом Пензенской областной торгово-промышленной палаты выявлены недостатки, не позволяющие гостинице «Пенза» пройти классификацию. В настоящий момент устраняются выявленные недостатки. Руководством гостиницы было принято решение не демонтировать звезды с наружной конструкции, поскольку это приведет к большим финансовым затратам. Кроме того, при присвоении в ноябре соответствующей категории классности возникнет законное право на использование данной конструкции в виде трех звезд.

Представитель лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, Управления культуры и архива Пензенской области, указал, что классификация объектов туристической индустрии по звездности является добровольной до 01.01.2017, после чего данный порядок станет обязательным. Ходатайствовал о смягчении мер ответственности ОАО «Гостиница «Пенза». Заявил о возможности проведения дополнительных разъяснительных работ с руководством ОАО «Гостиница «Пенза» о необходимости своевременного выполнения требований органов административно-правового регулирования.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, рассмотрение дела № 2-03/11-2016 было отложено, о чем вынесено Определение об отложении от 14.07.2016г. и назначена дата заседания Комиссии 06.09.2016г.

На заседании Комиссии 06.09.2016 и представитель ОАО «Гостиница «Пенза» поддержали ранее изложенную позицию.

Представитель ОАО «Гостиница «Пенза» пояснил, что наличие звезд на фасаде не влияет на выбор клиента ввиду того, что большинство потребителей заселяются в гостиницу через систему бронирования через сайт Гостиницы «Пенза» hotel-penza.ru., либо через экстранет системы бронирования в частности: Букинг.ком, 101 отель, система бронирования Эй энд Эй, Академсервис, Броневик, УК «ГЦБТ» и многие другие.

В письменных пояснениях ОАО «Гостиница «Пенза» указано, что через системы бронирования за период с января 2016 года по июль 2016 года, заселилось 40 % гостей, по бронированию через официальный сайт гостиницы 35%, по предварительным заявкам от

организаций-20 % и без предварительной брони - 5%.

ОАО «Гостиница «Пенза» в подтверждении своих доводов представило проведенный среди посетителей опрос в целях выявления мотивов принятия решения о выборе гостинице.

Изучив материалы дела, представленные доказательства, Комиссия Пензенского УФАС России пришла к выводу о достаточности доказательств. На заседании 06.09.2016 Комиссия приняла заключение об обстоятельствах дела и отложила рассмотрение настоящего дела, о чем вынесено Определение об отложении от 06.09.2016г. и назначена дата заседания Комиссии 22.09.2016г.

Возражений на Заключение об обстоятельствах дела от ответчика не поступали.

На заседании Комиссии 22.09.2016 представитель ОАО «Гостиница «Пенза» заявил ходатайство о смягчении меры административной ответственности, ссылаясь на добровольное устранение выявленного нарушения.

Изучив материалы дела и представленные сторонами доказательства, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующему.

Специалистами Пензенского УФАС России проведен мониторинг объектов туристической индустрии по установлению соответствия законодательству Российской Федерации о рекламе.

По результатам осмотра составлен акт осмотра наружной конструкции от 23.03.2016. В результате осмотра установлено следующее.

23 марта 2016 года установлен факт размещения наружной конструкции на крыше здания по адресу г. Пенза, ул. Славы, 10. Наружная конструкция размещена на вершине центральной и правой торцевой стены здания. На вершине центральной стены здания конструкция представляет собой надпись «ПЕНЗА» в виде отдельных объемных букв. На вершине угла центральной и правой торцевой стены здания размещена конструкция в виде уменьшенной копии монумента «Росток».

Наружная конструкция на вершине правой торцевой стены здания состоит из элементов, размещенных в три ряда. Верхний ряд выполнен в виде трех близко расположенных звезд желтого цвета. Под звездами размещена надпись в виде объемных букв «HOTEL». Нижний ряд представлен в виде надписи объемными буквами «ГОСТИНИЦА».

В здании по адресу: г. Пенза, ул. Славы, 10, расположена гостиница «Пенза», деятельность которой осуществляет ОАО Гостиница «Пенза». Над центральным входом размещена вывеска «Гостиница ПЕНЗА HOTEL».

ОАО Гостиница «Пенза» зарегистрировано Администрацией Ленинского района г. Пензы 19.01.1994 за регистрационным номером 7/10, ОГРН 1025801362476

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ОАО Гостиница «Пенза» является деятельность гостиниц (ОКВЭД 55.1).

Согласно статье 5 Федерального закона от 24.10.1996 №132-ФЗ «Об основах туристической деятельности в Российской Федерации», классификация объектов туристской индустрии, включающих гостиницы и иные средства размещения, горнолыжные трассы, пляжи, осуществляется аккредитованными организациями в порядке, установленном уполномоченным федеральным органом исполнительной власти. Аккредитация организаций, осуществляющих указанную классификацию, проводится органами государственной власти субъектов Российской Федерации в Порядке, установленном уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Порядок классификации объектов туристической индустрии, включающих гостиницы и иные средства размещения, горнолыжные трассы и пляжи, осуществляемой аккредитивными организациями, утвержден приказом Министерства Культуры Российской Федерации от 11.07.2014 № 1215 (далее – Приказ № 1215). Согласно пунктам 16.2.1,16.2.2,16.2.3,16.3, 16.3.1 Приказа № 1215 по результатам проведения классификации в случае соответствия требованиям, предъявленным к средствам размещения заявленных категорий, заявителю направляется решение и свидетельство, в котором в т.ч. указывается присвоенная категория.

В соответствии с пунктами 20 и 20.1 Приказа № 1215 классификация гостиниц включает в себя проведение оценки соответствия гостиниц и иных средств размещения требованиям Порядка классификации и принятие решения о присвоении им соответствующей категории. Классификацией гостиниц предусмотрены 6 категорий: «пять звезд», «четыре звезды», «три звезды», «две звезды», «одна звезда», «без звезд». Высшая категория – «пять звезд», низшая – «без звезд».

Таким образом, наличие (присвоение) какой-либо категории классности является качественным показателем деятельности объекта туристической индустрии (средства размещения), то есть его соответствие определенным требованиям.

Размещение ОАО Гостиница «Пенза» наружной конструкции в виде трех звезд на здании гостиницы может указывать на категорию классности средства размещения гостиницы «Пенза», что является показателем оценки соответствия объекта туристической индустрии требованиям порядка классификации.

Согласно данным Министерства культуры Российской Федерации от 09.02.2016 вх. № 217 на территории Пензенской области по состоянию на 08.02.2016 классифицированы в соответствии с действующим порядком классификации и включены в Федеральный перечень классифицированных объектов туристической индустрии три средства размещения.

Наименование средства размещения	Категория
Отель «АВИА» ИП М<...>	три звезды
Гостиница «Heliopark Residence» ООО «Круиз»	три звезды
Гостиница «VOYAGE»	три звезды

Указанные хозяйствующие субъекты осуществляют деятельность гостиниц на территории Пензенской области.

Также на территории г. Пензы имеются средства размещения, не прошедшие классификацию.

Таким образом, ОАО Гостиница «Пенза» и вышеназванные хозяйствующие субъекты являются конкурентами на рынке осуществления деятельности гостиниц на территории Пензенской области.

Данные о гостинице «Пенза» отсутствуют в Федеральном перечне классифицированных объектов туристической индустрии.

Соответственно у ОАО Гостиница «Пенза» отсутствуют основания для размещения наружной конструкции в виде трех звезд на здании гостиницы как показателя категории классности средства размещения.

Осуществляя деятельность гостиниц, ОАО Гостиница «Пенза» обязано было в силу вышеуказанных норм законодательства предоставить необходимую и достоверную информацию о действительной категории классности, которой соответствует гостиница «Пенза».

Со стороны Пензенской областной торгово-промышленной палаты представлена письменная позиция (письмо от 30.06.2016 исх. № 060-05/194), в которой указано, что согласно Приказу № 1215 для использования в рекламных целях наружной конструкции в виде трех звезд имеет право гостиница, прошедшая классификацию на соответствие категории «Три» звезды и зарегистрированная в общем реестре Министерства культуры РФ классифицированных объектов.

26 апреля 2016 года экспертом Пензенской областной торгово-промышленной палаты был проведен промежуточный инспекционный контроль (далее - инспекционный контроль) соответствия гостиницы ОАО Гостиница «Пенза» на категорию «Три» звезды. В ходе инспекционного контроля были выявлены недостатки, не позволяющие гостинице «Пенза» пройти классификацию на категорию «Три» звезды. По окончании инспекционного контроля были выданы рекомендации по устранению этих недостатков для прохождения дальнейшей классификации данной гостиницы на категорию «Три» звезды. Промежуточный инспекционный контроль не дает право использовать наружную рекламу звездности данного объекта.

В июле 2016 г. отделом антимонопольного контроля и естественных монополий Пензенского УФАС России в целях изучения общественного мнения жителей г. Пензы о размещенной наружной конструкции в виде трех звезд Гостиницы «Пенза» проведен социологический опрос, в ходе которого было опрошено 78 человек.

В анкете предлагалось ответить на 2 вопроса.

На первый вопрос: На крыше здания гостиницы «Пенза», расположенной по адресу ул. Славы 10, размещена конструкция в виде трех близко расположенных звезд желтого цвета. Как Вы считаете, является ли это действительным показателем качества сервиса в данной гостинице?

Из предложенных вариантов 85,9 % опрошенных (67 человек) указали, что «наличие звезд несомненно является отражением качества гостиницы «Пенза».

На второй вопрос: Как Вы расцениваете данную информацию, при условии, что гостиница не позиционирует себя, как трехзвездочную в других информационных источниках?

Из предложенных вариантов 97,4 % опрошенных (76 человек) указали, что это вводит в заблуждение потребителей, касательно ожидаемых условий размещения.

Комиссией Пензенского УФАС России отклонен довод представителя ОАО «Гостиница «Пенза» о том, что наличие звезд на фасаде не влияет на выбор клиента ввиду того, что большинство потребителей заселяются в гостиницу через систему бронирования через сайт Гостиницы «Пенза» hotel-penza.ru, либо через экстранет системы бронирования, в частности: Букинг.ком, 101 отель, система бронирования Эй энд Эй, Академсервис, Броневик, УК «ГЦБИТ» и многие другие.

Системы бронирования Букинг.ком (www.booking.com), Броневик (www.bronevik.com), Академсервис (www.acase.ru) указывают Гостиницу «Пенза» как трехзвездочную гостиницу (размещены три звезды), указанная информация доступна по ссылкам:

- Академсервис <https://www.acase.ru/online/ru-hotel-penza-id9900233.jsp>;

- Букинг.ком http://www.booking.com/searchresults.ru.html?aid=379042;label=penza-QyGKBOrhWn8VrnBsrNG8SQS36567978514%3Apl%3Atd%3Apl%3Ap2%3Aac%3Aapl1%3Aneg%3Afi%3Atiaud-181873118643%3Akwd-122287486594%3Alp9047022%3Alf%3Adec%3Adm;sid=b9a81ac17e101b46171bb6e9348106a1;atlas_src=ip_map;checkin=2016-09-09;checkout=2016-09-10;dest_id=2979687;dest_type=city;:map=1;ntbp=1;track_hp_back_button=1#map_closed
http://www.booking.com/hotel/ru/penza.ru.html?aid=379042;label=penza-QyGKBOrhWn8VrnBsrNG8SQS36567978514%3Apl%3Atd%3Apl%3Ap2%3Aac%3Aapl1%3Aneg%3Afi%3Atiaud-181873118643%3Akwd-122287486594%3Alp9047022%3Alf%3Adec%3Adm;sid=b9a81ac17e101b46171bb6e9348106a1;all_sr_blocks=30624506_89077667_0_1_0;checkin=2016-09-09;checkout=2016-09-10;dest_id=2979687;dest_type=city;dist=0;highlighted_blocks=30624506_89077667_0_1_0;hpos=1;room1=A%2CA;sb_price_type=total;sfid=370210a4c49f3e7e;

- Броневик <http://bronevik.com/ru/hotel/russia/penza/penza> .

По данным ОАО «Гостиница «Пенза» (письмо от 19.08.2016 вх. № 2989) через системы бронирования за период с января 2016 года по июль 2016 года, заселилось 40 % гостей, по бронированию через официальный сайт гостиницы 35%, по предварительным заявкам от организаций - 20 % и без предварительной брони - 5%.

Указанные данные лишь подтверждают, что 65 % заселившихся могли быть введены в заблуждение о наличии у данного объекта туристической индустрии качественного показателя оценки ввиду наличия указанной наружной конструкции и, как следствие, недостоверной информации на сайтах бронирования.

Представленные ОАО «Гостиница «Пенза» опросы не могут быть приняты Комиссией Пензенского УФАС России ввиду отсутствия возможности идентифицировать личность опрошенных.

Также следует отметить, что внешний вид гостиницы может быть обзорим не только находясь непосредственно возле нее. Современные технологии системы интернет позволяют увидеть на панораме (Яндекс.Карты) объект - Гостиница «Пенза», наружная конструкция которого содержит три звезды.

Необоснованное размещение ОАО Гостиница «Пенза» на здании гостиницы наружной конструкции в виде трех звезд, может быть направлено на получение конкурентных преимуществ в результате введения в заблуждение о наличии у данного объекта туристической индустрии качественного показателя оценки.

В рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства проведен анализ состояния конкуренции на соответствующем товарном рынке.

В ходе проведенного анализа установлено, что, указанная деятельность согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (ОКВЭД) 029-2007 относится к разделу Раздел Н «Гостиницы и рестораны», классу 55 «Деятельность

гостиниц и ресторанов» группе 55.1 «Деятельность гостиниц».

Деятельность гостиниц

Эта группировка включает:

- предоставление мест для временного проживания;
- в отелях, мотелях и загородных гостиницах
- в отелях, с условиями для проведения конференций

В соответствии с общероссийским классификатором видов экономической деятельности (ОК 029-2014) деятельность гостиниц может быть идентифицирована кодом 55.1. Код ОКВЭД 55.1 включен в [раздел «I. Деятельность гостиниц и предприятий общественного питания»](#) классификатора и является подклассом, содержащим следующие группы: [Код ОКВЭД 55.10](#) - Деятельность гостиниц и прочих мест для временного проживания. 55 - Класс «[Деятельность по предоставлению мест для временного проживания](#)». 55.1 - Подкласс «Деятельность гостиниц и прочих мест для временного проживания».

Эта группировка включает:

- предоставление мест посетителям для проживания на срок от дня или недели, преимущественно для временного пребывания.

Она включает предоставление комфортабельных меблированных гостевых комнат и апартаментов с заправкой постели, сменой постельного белья и ежедневной уборкой. В перечень дополнительных услуг входят: обеспечение питанием и напитками, предоставление автостоянки, услуги прачечной, библиотеки, плавательных бассейнов и тренажерных залов, комнат отдыха и развлечений, а также предоставление конференц-залов и залов для совещаний

- деятельность гостиниц, в том числе гостиниц с номерами люкс и квартирами;
- деятельность мотелей.

С учетом изложенного, определены продуктовые границы рынка, как деятельность гостиниц.

Так как под гостиницей понимается недвижимое имущество, предназначенное для временного проживания, то возможности перемещения товара (услуги) к покупателю нет, следовательно, транспортировка до товара (услуги), доступность и взаимозаменяемость транспортных средств для перемещения не влияют на возможность приобретения товара (услуги). Учитывая указанную специфику географические границы определены географическими границами муниципального образования г. Пенза.

Участниками рынка – гостиницами являются хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность по предоставлению мест посетителям для проживания, местом нахождения которых является г. Пенза.

В соответствии со статьей 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 года актом недобросовестной считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленности и торговых делах.

Более развернутый перечень форм недобросовестной конкуренции представлен в Типовом законе по товарным знакам, фирменным наименованиям и актам конкуренции для развивающихся стран (разработан ВОИС в 1967 году), где в качестве таковой названы 12 видов деятельности, в том числе, указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Таким образом, рассматриваемые действия ОАО Гостиница «Пенза», связанные с размещением на здании гостиницы наружной конструкции в виде трех звезд, которые могут указывать на категорию классности объекта туристической индустрии, противоречат действующему законодательству Российской Федерации.

Согласно сложившимся обычаям делового оборота и практике поведения в предпринимательской деятельности, каждый хозяйствующий субъект обеспечивает доведение до потребителя достоверной информации о качественных характеристиках своих услуг. В соответствии с требованиями добропорядочности, разумности и справедливости неправомерно использовать несоответствующий действительности показатель качества оказываемых услуг.

В силу части 2 статьи 15 Гражданского кодекса Российской Федерации под убытками следует понимать также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

ОАО Гостиница «Пенза» своими действиями может отвлекать потенциальных и реальных потребителей услуг от добросовестных субъектов предпринимательства тем, что не предоставляет правдивую информацию в отношении качественных характеристик (категории классности) осуществляемой деятельности, тем самым вводя в заблуждение путем формирования представлений, не соответствующих действительности. Указанные действия ОАО Гостиница «Пенза» могут привести к перераспределению спроса на товарном рынке деятельности гостиниц путем оттока потребителей от соответствующих данной категории классности объектов туристической индустрии. Конкуренты ОАО Гостиница «Пенза» могут лишиться возможности эффективно (с учетом более высоких затрат на соответствие критериям классности) осуществлять деятельность гостиниц, что, в свою очередь, может отразиться на размере их прибыли.

Таким образом, действия ОАО Гостиница «Пенза», связанные с введением в заблуждение путем размещения на здании гостиницы наружной конструкции в виде трех звезд как категории классности объекта туристической индустрии гостиницы «Пенза», противоречат требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и способны причинить убытки конкурентам.

Согласно статье 4 Закон 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 добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Главой 2.1 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

Согласно пункту 1 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение в отношении качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже, назначения такого товара,

способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей.

Таким образом, в действиях ОАО Гостиница «Пенза» содержатся признаки недобросовестной конкуренции и нарушения пункта 1 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, выразившегося во введении в заблуждение в части наличия категории классности (три звезды) объекта туристической индустрии у гостиницы «Пенза».

В письме от 19.08.2016 ОАО Гостиница «Пенза» сообщило, что демонтировало конструкцию в виде трех звезд с крыши здания гостиницы «Пенза», представив фотоизображение.

Основываясь на материалах дела и представленных доказательствах, Комиссия единогласно квалифицировала действия ОАО Гостиница «Пенза» нарушением пункта 1 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия Открытого акционерного общества Гостиница «Пенза» (ИНН 5836610946, ОГРН 1025801362476, г. Пенза, ул. Славы, 10), выразившиеся во введении в заблуждение в части наличия категории классности (три звезды) объекта туристической индустрии у гостиницы «Пенза», недобросовестной конкуренцией и нарушением пункта 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. В связи с устранением нарушения ОАО Гостиница «Пенза» предписание не выдавать.