

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 050/01/14.2-2316/2020

«29» сентября 2021 года
Москва

г.

Резолютивная часть решения оглашена «16» сентября 2021 года

В полном объеме решение изготовлено «29» сентября 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее — Комиссия) по рассмотрению дела № 050/01/14.2-2316/2020 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <...> — заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее — Управление);

Члены Комиссии: <...> — <...> отдела контроля за рекламной деятельностью и недобросовестной конкуренцией Управления;

<...> — главный специалист-эксперт отдела контроля за рекламной деятельностью и недобросовестной конкуренцией Управления,

рассмотрев дело № 050/01/14.2-2316/2020 о нарушении пункта 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) в действиях ООО «Тема» (место нахождения: 127411, г. Москва, Дмитровское ш., д. 111, кв. 13; адрес производства: 141720, Московская область, г. Долгопрудный, мкр. Пальцево, Новое ш., д. 56, ИНН: 7713461783; ОГРН: 1187746825518, далее — Ответчик), выразившемся во введении потребителей в заблуждение относительно качества и потребительских свойств, назначения, способов и условий изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования, пригодности для определенных целей средства для обработки и дезинфекции воздуха «Bioneat Стоп-вирус» (далее — Средство),

УСТАНОВИЛА:

В Управление поступило обращение физического лица, переданное письмом ФАС России исх. № 08/36296/20 от 28.04.2020 (вх. № 17123-ЭП/20 от 28.04.2020), о признаках нарушения в действиях ООО «Тема» пункта 1 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, выразившегося во введении потребителей в заблуждение относительно качества и потребительских свойств, назначения, способов и условий изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования, пригодности для определенных целей средства для обработки и дезинфекции воздуха «Bioneat Стоп-вирус».

Согласно указанному обращению ООО «Тема» предлагает к продаже на сайте магазина «Wildberries» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» средство для обработки и дезинфекции воздуха «Bioneat Стоп-вирус». Указанный товар позиционируется производителем как средство, обладающее высокой степенью антивирусной активности.

В частности, на сайте магазина «Wildberries» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и на контрэтикетке Средства заявлена его эффективность против ОРВИ, ОРЗ, гриппа H5N1, H1N1, «атипичной» пневмонии, туберкулеза, гепатита, герпеса, ротавируса, энтеровируса, аденовируса, чумы, сибирской язвы, кори, холеры, патогенных грибов, включая Candida, Trichophyton. По мнению физического лица, направившего обращение, Средство должно иметь заключение об эффективности в отношении всех перечисленных в его описании вирусов и грибов.

Помимо этого, в обращении указывается на то, что свидетельство о государственной регистрации, номер которого приведен на контрэтикетке Средства (RU.77.99.21.002.E.008667.06.12), выдано другому юридическому лицу, а именно ООО «МК Ольга», на другое средство под наименованием «Анолит-нейтральный».

Рассмотрев обращение в соответствии со статьей 44 Закона о защите конкуренции, Управление установило следующее.

Согласно пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимущества при осуществлении

предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности, справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести вред их деловой репутации, являются недобросовестной конкуренцией.

В соответствии с пунктом 1 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, в том числе 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.

Согласно абзацу второму пункта 9.2 письма ФАС России от 24.12.2015 № ИА/74666/15 «О применении «четвертого антимонопольного пакета» (далее — Письмо № ИА/74666/15) введение в заблуждение является следствием распространения не негативной информации, как в дискредитации, а позитивной, и ее содержание касается деятельности самого распространителя и (или) его товара. Однако как в том, так и в рассматриваемом случае, распространяемая информация для признания действий актом недобросовестной конкуренции должна не соответствовать действительности.

Согласно абзацам восьмому и девятому пункта 9.2 Письма № ИА/74666/15 под качеством товара следует понимать совокупность потребительских свойств товара, а под потребительским свойством товара, в свою очередь, — свойство товара, проявляющееся при его использовании потребителем в процессе удовлетворения потребностей (ГОСТ Р 51303-99. Государственный стандарт Российской Федерации. Торговля. Термины и определения, утвержденный постановлением Госстандарта России от 11.08.1999 № 242-ст).

Введение в заблуждение относительно этих свойств может выражаться как в создании ложного впечатления об их присутствии, так и ложного представления об их степени.

На сайте магазина «Wildberries», находящемся в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержалось следующее описание Средства: *«Инновационное средство для обработки воздуха. Используется в профилактических целях (5-6 впрыскиваний*

на 10 м²). Обладает высокой антимикробной активностью в отношении бактерий и вирусов (вкл ОРВИ, ОРЗ, грипп H5N1, H1N1, «атипичная» пневмония, туберкулез, гепатит, герпес, ротавирус, энтеровирус, аденовирус, др.) фунгицидным действием против патогенных грибков (вкл *Candida*, *Trichophyton*). Продукт электрохимии. В составе более 20 высоко-активированных оксидантов кислородного содержания, как-то: озон, атомарный кислород, пероксид водорода, хлорноватистая кислота, другие. Концентрация действующего вещества — 0,05%. После активации электроны соединений получают аномально высокую активность. Через 10 мин после применения средство разлагается практически до воды. Не содержит ароматизаторов и отдушек. Абсолютно безопасно для детей и животных. Не раздражает органы дыхания, не вызывает аллергии, не требует индивидуальных средств защиты. Кислотность нейтральная 6-8 рН. Товар сертифицирован» (ссылка на товар: <https://www.wildberries.ru/catalog/9038127/detail.aspx?targetUrl=BP>).

На контрэтикетке Средства оно было описано следующим образом: «Средство для дезинфекции воздуха от всех опасных бактерий, вирусов, спор и грибков, в том числе, передающихся воздушно-капельным путем. Препятствует заражению инфекцией. *Bioneat* используется в профилактических целях против гриппа, ОРВИ и ОРЗ. Обладает высокой антимикробной активностью в отношении полного спектра бактерий и вирусов (включая грипп H5N1, H1N1, ОРВИ, «атипичная» пневмония, туберкулез, чума, корь, холера, гепатит, герпес, ротавирус, энтеровирус, аденовирус, фунгицидным действием против патогенных грибков (включая *Candida*, *Trichophyton*)».

Помимо этого, на контрэтикетке Средства указано, что срок хранения Средства составляет 12 месяцев при температуре от 0 до +25 .

Согласно пункту 6 раздела 2 Единого перечня продукции (товаров), подлежащей государственному санитарно-эпидемиологическому надзору (контролю) на таможенной границе и таможенной территории Евразийского экономического союза, утвержденного Решением Комиссии Таможенного союза от 28.05.2010 № 299 «О применении санитарных мер в таможенном союзе», дезинфицирующие, дезинсекционные и дератизационные средства (для применения в быту, в лечебно-профилактических учреждениях и на других объектах (кроме применяемых в ветеринарии и репеллентных средств, относящихся к средствам индивидуальной

защиты дерматологическим от воздействия биологических факторов (насекомых), используемым в условиях промышленного производства) подлежат государственной регистрации.

Информация на контрэтикетке Средства свидетельствует, что оно изготовлено по технологии дезинфицирующего средства СГР № RU.77.99.21.002.E.008667.06.12. В соответствии с информацией из Реестра свидетельств о государственной регистрации (единая форма Таможенного союза, российская часть) (далее — Реестр), который ведется Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, свидетельство о государственной регистрации за номером RU.77.99.21.002.E.008667.06.12 от 01.06.2012 выдано ООО «МК Ольга», расположенному по адресу: 394029, г. Воронеж, ул. Героев Стратосферы, д. 24, корп. 1, оф. 1, на средство «Анолит-нейтральный». В разделе «Протоколы исследований» Реестра содержится указание на инструкцию по применению средства от 10.04.2012 № 01/2012.

Согласно абзацу первому пункта 1.2 Инструкции № 01/2012 по применению средства «Анолит нейтральный», вырабатываемого в системе модульной «Раскат» для целей дезинфекции, предстерилизационной очистки и стерилизации от 10.04.2012 (далее — Инструкция), утвержденной <...> и согласованной <...>, «средство обладает антимикробной активностью в отношении бактерий (включая возбудителей туберкулеза — тестировано на *Mycobacterium terrae*), вирусов (Коксаки, ЕСНО, полиомиелита, рота- и норовирусов, энтеральных и парентеральных гепатитов, ВИЧ, гриппа типа А, в т.ч. H5N1, H1N1, аденовирусов и др. возбудителей ОРВИ, герпеса, цитомегалии и др.), грибов (родов *Candida*, *Trichophyton*), а также спороцидной активностью и моющими свойствами».

Согласно абзацу четвертому пункта 1.2 Инструкции «срок годности средства составляет 7 суток при условии его хранения в закрытой пластмассовой или эмалированной (без повреждения эмали) емкости при комнатной температуре в местах, защищенных от прямых солнечных лучей».

В соответствии с информацией, указанной в сертификате соответствия № РОСС RU.AM05.H03459, выданном ООО «Тема» (ОГРН: 1187746825518, ИНН: 7713461783) (далее — Сертификат соответствия), средство дезинфицирующее «Анолит-нейтральный», марка «Probioneat» соответствует требованиям ГОСТ 12.1.007-76, Пп. 1.2, 1.3.

Сертификат соответствия выдан на основании декларации о соответствии № РОСС RU Д-RU.СП29.В.00146/18 от 28.12.2018, согласно которой средство дезинфицирующее «Анолит-нейтральный», марка «Probioneat» соответствует требованиям ГОСТ 12.1.007-76, Пп. 1.2, 1.3.

По результатам сравнения текста Инструкции и описаний Средства Управлением было установлено, что в описаниях Средства перечень возбудителей заболеваний, против которых его применение эффективно, шире, чем в Инструкции. Помимо этого, срок годности, указанный в Инструкции (7 суток) существенно меньше, чем срок хранения, указанный на контрэтикетке Средства (12 месяцев).

Таким образом, Управление пришло к выводу о том, что на контрэтикетке Средства указан номер свидетельства о государственной регистрации, выданного в отношении иного дезинфицирующего средства, производимого иным юридическим лицом и имеющего иные потребительские свойства, а именно перечень возбудителей заболеваний, против которых эффективно его применение, и срок годности. Данный факт свидетельствует о том, что производителем Средства распространяется не соответствующая действительности информация относительно качества и потребительских свойств, назначения, способов и условий изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования, пригодности Средства для определенных целей.

Ввиду изложенного в адрес ООО «Тема» было направлено предупреждение № 08-21/ПР10-20 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (далее — Предупреждение) (исх. № 08/10965/20 от 28.05.2020).

ООО «Тема» было предупреждено о необходимости прекратить действия (бездействие), выразившиеся во введении 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 при указании на контрэтикетке средства для обработки и дезинфекции воздуха «Bioneat Стоп-вирус» номера свидетельства о государственной регистрации, выданного в отношении иного дезинфицирующего средства, производимого иным юридическим лицом и имеющего иные потребительские свойства, а именно

перечень возбудителей заболеваний, против которых эффективно его применение, и срок годности, в десятидневный срок с даты получения Предупреждения, а именно:

1. Прекратить указание на контрэтикетке средства для обработки и дезинфекции воздуха «Bioneat Стоп-вирус» номера свидетельства о государственной регистрации RU.77.99.21.002.E.008667.06.12 от 01.06.2012, выданного ООО «МК Ольга» на средство «Анолит-нейтральный».

2. Произвести указание на контрэтикетке средства для обработки и дезинфекции воздуха «Bioneat Стоп-вирус» номера свидетельства о государственной регистрации, выданного в отношении средства для обработки и дезинфекции воздуха «Bioneat Стоп-вирус».

3. Привести описание средства для обработки и дезинфекции воздуха «Bioneat Стоп-вирус», размещенное в местах продажи (включая сайты в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») и на таре указанного средства, в соответствии с инструкцией по применению средства для обработки и дезинфекции воздуха «Bioneat Стоп-вирус».

Предупреждение было получено ООО «Тема» 08.10.2020. С учетом поступившего в адрес Управления ходатайства ООО «Тема» (вх. № 42510-ЭП/20 от 22.10.2020) срок исполнения Предупреждения был продлен до 19.11.2020.

Вместе с тем в установленный срок Предупреждение исполнено не было.

Согласно части 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции» предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. Срок выполнения предупреждения должен составлять не менее чем десять дней. По мотивированному ходатайству лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено, указанный срок может быть продлен антимонопольным органом.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не

превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Таким образом, в связи с неисполнением Предупреждения в отношении ООО «Тема» было возбуждено дело № 050/01/14.2-2316/2020 о нарушении антимонопольного законодательства.

Рассмотрев материалы дела и выслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смещение в отношении предприятия, продуктов или промышленной, или торговой деятельности конкурента.

Для решения вопроса о нарушении хозяйствующим субъектом антимонопольного законодательства необходимо, чтобы действия указанного субъекта содержали все необходимые признаки недобросовестной конкуренции, а именно:

1. Совершались хозяйствующим субъектом-конкурентом;
2. Были направлены на получение преимущества в предпринимательской деятельности;
3. Противоречили положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
4. Причинили или были способны причинить убытки другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанесли ущерб его деловой репутации.

Недоказанность хотя бы одного из вышеперечисленных признаков влечет невозможность признания действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции.

Предметом рассмотрения в настоящем деле являются действия ООО «Тема» по введению в заблуждение относительно качества и потребительских свойств, назначения, способов и условий изготовления или применения, результатов, ожидаемых от

использования, пригодности для определенных целей средства для обработки и дезинфекции воздуха «Bioneat Стоп-вирус».

Согласно ответу ООО «Тема» на Предупреждение (вх. № 41333-ЭП/20 от 14.10.2020) между Ответчиком и ООО «МК Ольга» заключен договор поставки оборудования, в том числе установки «Раскат-500А» по изготовлению нейтрального анолита. Нейтральный анолит является нерецептурным продуктом электрохимической активации, не требующим лицензии на изготовление. Качественные характеристики анолита зависят исключительно от оборудования, на котором он изготавливается. ООО «Тема» указало, что на запрос Ответчика о проведении испытаний средства и получения соответствующего свидетельства о государственной регистрации в НИИ Дезинфектологии Роспотребнадзора г. Москвы была дана справка, что установка «Раскат-500А» была многократно изучена, сделано множество экспертных заключений и дополнительное изучение средства, изготовленного на данной установке, не требуется. ООО «Тема» подписало с «МК Ольга» дополнительное соглашение о передаче неисключительных прав на результат интеллектуальной собственности. Также Ответчик сообщил, что каждый квартал в рамках договора на техническое обслуживание сотрудники ООО «МК Ольга» проверяют оборудование по всем параметрам.

В дополнение к данному ответу ООО «Тема» в письме вх. № 45036-ЭП/20 от 10.11.2020 указало, что анолит не является лекарственным препаратом направленного действия в отношении конкретного микроорганизма, вызывающего какую-либо конкретную болезнь. Анолит действует на микроорганизмы окислением, проникая сквозь белковую оболочку. Таким образом, действие анолита распространяется на широкий спектр микроорганизмов. Также ООО «Тема» провело ряд собственных испытаний, подтверждающих увеличенный срок годности рассматриваемого дезинфицирующего средства.

Согласно пункту 1 дополнительного соглашения к договору поставки № 33/п от 02.04.2020 *«принимая оборудование, Заказчик (ООО «Тема») приобретает право на использование технологии Исполнителя (ООО «МК Ольга») для диафрагменного электролиза водно-солевого раствора в соответствии с утвержденными в установленном порядке Исполнителем нормативными ... документами, ... позволяющими изготавливать средство «Анолит-нейтральный», соответствующее Единым санитарно-эпидемиологическим и гигиеническим*

требованиям в соответствии со свидетельством государственной регистрации № RU.77.99.21.002.E.008667.06.12 от 01.06.2012».

Согласно п. 2 того же соглашения «Заказчик вправе использовать иное наименование (товарный знак) для обозначения изготавливаемого средства и ссылаться (в том числе в инструкциях и на этикетке) на его соответствие установленным требованиям в соответствии с СГР № RU.77.99.21.002.E.008667.06.12 от 01.06.2012, при условии соблюдения соответствующих нормативных и (или) технических документов...».

ООО «Тема» в материалы дела в обоснование информации о годовом сроке годности Средства представлен протокол испытаний № 001/В-29/01/21 от 29.01.2021.

При этом справка НИИ Дезинфектологии Роспотребнадзора г. Москвы, на которую ссылается Ответчик в ответе вх. № 41333-ЭП/20 от 14.10.2020, в материалы настоящего дела не представлена.

Комиссия отмечает, что согласно письму Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека исх. № 02/5046-2021-31 от 16.03.2021 «Об использовании дезинфицирующего средства» (вх. № 10676/21 от 22.03.2021) наименование, указанное на этикетке продукции, должно соответствовать наименованию, указанному в технологических документах, в инструкции по применению и в свидетельстве о государственной регистрации. Дезинфицирующее средство, изготовленное по технологии другого дезинфицирующего средства, подлежит государственной регистрации. Указание на наличие эффективности средства в отношении определенного спектра микроорганизмов должно быть подтверждено экспериментально в аккредитованной лаборатории с отражением результатов в протоколе микробиологических испытаний. Для изменения срока годности средства необходимо проведение экспериментальных исследований, результат которых оформляется в форме протокола и справки о стабильности. На основании результатов данных исследований сведения о сроке годности средства наносятся на этикетку и вносятся в инструкцию по применению средства.

Таким образом, информация о характеристиках Средства, указанная в местах его продажи, а также на таре, не может рассматриваться как достоверная, несмотря на представленные Ответчиком документы, поскольку ООО «Тема» не произведена обязательная

государственная регистрация средства для обработки и дезинфекции воздуха «Bioneat Стоп-вирус». Рассматриваемое средство не производится ООО «МК Ольга» и не реализуется под наименованием «Анолит-нейтральный», следовательно, свидетельство о государственной регистрации № RU.77.99.21.002.E.008667.06.12 выдано не в отношении средства для обработки и дезинфекции воздуха «Bioneat Стоп-вирус» и указание номера такого свидетельства на таре Средства является неправомерным.

Довод ООО «Тема» о тождестве средства для обработки и дезинфекции воздуха «Bioneat Стоп-вирус» и дезинфицирующего средства «Анолит-нейтральный» не подтвержден документами (в частности, инструкцией по применению), необходимыми для государственной регистрации непосредственно средства для обработки и дезинфекции воздуха «Bioneat Стоп-вирус».

Помимо этого, в ходе рассмотрения дела № 050/01/14.2-2316/2020 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией установлены дополнительные признаки нарушения пункта 1 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции в действиях ООО «Тема», выразившиеся в следующем.

Комиссией при осмотре сайта магазина «Wildberries», расположенного в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://www.wildberries.ru>, установлено, что на указанном сайте на странице с предложением к продаже Средства представлена информация следующего содержания: «Эффективность подтверждена ФБУН «НИИ Дезинфектологии» (далее — Информация).

Помимо этого, как следует из фотоизображений предлагаемого к продаже товара, данная информация также указана на этикетке и контрэтикетке Средства.

Согласно правовой позиции ООО «Тема» (вх. № 22480-ЭП/21 от 07.06.2021) достоверность Информации подтверждается экспертным заключением ФБУН «НИИ Дезинфектологии» Роспотребнадзора от 10.04.2012 (далее — Экспертное заключение) в отношении анолита нейтрального — основного действующего вещества в составе средства, вырабатываемого на установке «Раскат» производства ООО «МК Ольга». ООО «Тема» имеет декларацию соответствия, подтверждающую идентичность Средства анолиту нейтральному.

Вместе с тем в Экспертном заключении указано, что «*Результаты выполненных исследований средства «Анолит нейтральный», вырабатываемого в системе модульной «Раскат» производства ООО «МК Ольга», Россия, свидетельствуют о необходимой эффективности ... для дезинфекции...».*

При этом в декларации о соответствии, принятой 28.12.2018, ООО «Тема» заявляет, что «*Средства дезинфицирующие «Анолит-нейтральный», марка «Probioneat» соответствуют требованиям ГОСТ 12.1.007-76, Пп. 1.2, 1.3».*

Комиссия отмечает, что указанные в декларации пункты ГОСТ 12.1.007-76. Государственный стандарт Союза ССР. Система стандартов безопасности труда. Вредные вещества. Классификация и общие требования безопасности, утвержденного Постановлением Госстандарта СССР от 10.03.1976 № 579, содержат показатели, позволяющие отнести вредное вещество к определенному классу опасности, а также правила такого отнесения. Следовательно, данная декларация не является документом, подтверждающим тождество средства для обработки и дезинфекции воздуха «Bioneat Стоп-вирус» и дезинфицирующего средства «Анолит-нейтральный».

Таким образом, ООО «Тема» не представлено документов, подтверждающих достоверность Информации непосредственно в отношении Средства, поскольку в Экспертном заключении не делается выводов относительно эффективности дезинфицирующего средства «Анолит-нейтральный» марки «Probioneat».

Также Комиссия полагает необходимым обратить внимание на позицию ФБУН «НИИ Дезинфектологии» Роспотребнадзора, изложенную в ответе на запрос Управления исх. № СМ/11527/21 от 02.07.2021.

В соответствии с указанной позицией, об идентичности двух средств в части их эффективности при обеззараживании объектов внешней среды, в том числе воздуха, можно судить только после проведения экспериментальных исследований (испытаний) в отношении конкретного объекта обеззараживания обоими средствами.

Исследования (испытания) средства для обработки и дезинфекции воздуха «Bioneat Стоп-вирус», производимого ООО «Тема», учреждением не проводились, и его эффективность учреждением не подтверждалась.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о наличии признаков введения в заблуждение в отношении качества товара, предлагаемого к продаже.

Частью 3 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что выдача предупреждения в период рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства осуществляется комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если при рассмотрении такого дела установлены признаки нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 указанного Федерального закона, которые не были известны на момент возбуждения такого дела.

В связи с изложенным ООО «Тема» было выдано предупреждение № 08-21/ПР22-21 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (исх. № 08/10129/21 от 09.06.2021, далее — Предупреждение № 2).

ООО «Тема» было предупреждено о необходимости прекратить указание информации «Эффективность подтверждена ФБУН «НИИ Дезинфектологии» на странице сайта магазина «Wildberries», страницах сайтов иных магазинов с предложением Средства к продаже, а также на этикетке и контрэтикетке Средства.

Согласно Предупреждению № 2 оно должно было быть исполнено в десятидневный срок с даты получения.

По информации АО «Почта России» Предупреждение № 2 (почтовый идентификатор: 12571260347129) было получено ООО «Тема» 24.06.2021.

ООО «Тема» направило в адрес Управления ходатайство о продлении срока исполнения Предупреждения № 2 на 180 дней (вх. № 25448-ЭП/21 от 28.06.2021), мотивировав его тем, что для исполнения Предупреждения № 2 требуется значительное количество времени.

Помимо этого, ООО «Тема» заявило ходатайство об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на 60 дней (вх. № 31581-ЭП/21 от 10.08.2021). Указанное ходатайство было мотивировано тем, что компания «Wildberries» затягивает совершение действий, направленных на снятие с продажи и возврат продукции, указанной в

Предупреждении № 2.

Вместе с тем к данным ходатайствам не были приложены документы, подтверждающие изложенные в них обстоятельства, в связи с чем Комиссия на заседании 11.08.2021 отклонила указанные ходатайства в связи с их немотивированностью.

Таким образом, ввиду неисполнения Предупреждения № 2 Комиссия полагает необходимым указать на дополнительные фактические обстоятельства настоящего дела, выразившиеся во введении в заблуждение в отношении качества товара, предлагаемого ООО «Тема» к продаже, посредством размещения информации «Эффективность подтверждена ФБУН «НИИ Дезинфектологии».

В адрес Управления поступила правовая позиция Ответчика (вх. № 36801-ЭП/21 от 16.09.2021), в которой ООО «Тема» сообщило об исполнении Предупреждения № 2 посредством снятия товара с нарушениями с продажи.

Дополнительно Ответчик указал, что им совершаются действия, направленные на получение свидетельства о государственной регистрации Средства, в частности, ООО «Тема» получены документы, подтверждающие эффективность Средства в отношении возбудителей заболеваний, ранее указанных в описаниях Средства, а также документы, подтверждающие срок годности Средства в 18 месяцев.

Также в своей правовой позиции Ответчик ссылается на то, что средство «Bioneat (анолит нейтральный)», ООО «ТЕМА» является полным рецептурным аналогом и производится по той же технологии и на том же оборудовании (в модульной системе «Раскат-500»), что и средство «Нейтральный анолит АНК», ООО «МК Ольга».

ООО «Тема» полагает, что, хотя формально свидетельство о государственной регистрации на Средство не было получено Ответчиком, информация относительно характеристик Средства, его эффективности, размещенная на таре, была достоверной и не вводила потребителей в заблуждение относительно качества Средства.

Комиссия отклоняет указанные доводы Ответчика по следующим причинам.

Согласно Экспертному заключению ФБУН «Государственный научный центр прикладной микробиологии и биотехнологии»

Роспотребнадзора по результатам исследований дезинфицирующего средства «Bioneat (анолит нейтральный)», ООО «ТЕМА», Россия № 265/21 от 16.08.2021 «средство «Bioneat (анолит нейтральный)», ООО «ТЕМА» является полным рецептурным аналогом и производится по той же технологии и на том же оборудовании (в модульной системе «Раскат-500»), что и средство «Нейтральный анолит АНК», ООО «МК Ольга» (зарегистрированное ранее установленным образом RU.77.99.21.002.E.008667.06.12 от 01.06.2012).

Вместе с тем Комиссия отмечает, что в соответствии с информацией из Реестра, в отношении средства «Нейтральный анолит АНК» выдано свидетельство о государственной регистрации RU.77.99.88.002.E.004393.12.20 от 22.12.2020, а не RU.77.99.21.002.E.008667.06.12 от 01.06.2012, указанное в рассматриваемом экспертном заключении и на контрэтикетке Средства.

Таким образом, представленные Ответчиком документы не опровергают факт размещения не соответствующей действительности информации относительно Средства (в частности, информации о его изготовлении по технологии средства СГР RU.77.99.21.002.E.008667.06.12).

Согласно пункту 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок — сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее — определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Признаки, позволяющие отнести деятельность хозяйствующих субъектов к одному товарному рынку, указаны в Порядке проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденном приказом Федеральной антимонопольной службы от 28.04.2010 № 220 (далее — Порядок анализа состояния конкуренции).

В соответствии с пунктом 10.6 Порядка анализа состояния конкуренции, по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1-14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

а) Определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) Определение продуктовых границ товарного рынка. Определение продуктовых границ товарного рынка может производиться исходя из предмета договоров, заключаемых хозяйствующим субъектом (в том числе в отношении которого поданы в антимонопольный орган заявление, материалы) по поводу товара, предлагаемого им к продаже;

в) Определение географических границ товарного рынка;

г) Определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, в объеме установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции, товар — объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Из материалов дела № 050/01/14.2-2316/2020 следует, что ООО «Тема» осуществляет производство дезинфицирующих средств, а также их реализацию в различных местах продажи на территории Российской Федерации, включая Интернет-магазины «Wildberries» и «OZON».

Таким образом, продуктовые границы товарного рынка определены следующим образом: «производство и продажа дезинфицирующих средств».

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция определяется как 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 рынке.

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект — коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное

физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

ООО «Тема» (место нахождения: 127411, г. Москва, Дмитровское ш., д. 111, кв. 13; ИНН: 7713461783; ОГРН: 1187746825518) является коммерческой организацией в организационно-правовой форме хозяйственного общества, следовательно, является хозяйствующим субъектом.

Согласно сведениям из Единого государственного реестра юридических лиц (далее — ЕГРЮЛ) основным видом деятельности ООО «Тема» является производство прочих основных неорганических химических веществ, идентифицированное кодом 20.13 ОКВЭД.

ООО «Тема» осуществляет указанный вид деятельности с 20.09.2018.

К дополнительным видам деятельности ООО «Тема» среди прочего относятся производство прочих химических продуктов, не включенных в другие группировки, идентифицированное кодом 20.59 ОКВЭД, торговля оптовая чистящими средствами, идентифицированная кодом 46.44.2 ОКВЭД, а также научные исследования и разработки в области естественных и технических наук прочие, идентифицированные кодом 72.19 ОКВЭД.

ООО «Тема» осуществляет указанные виды деятельности с 20.09.2018 года.

Помимо Ответчика на рынке производства и продажи дезинфицирующих средств на территории Российской Федерации свою деятельность осуществляют также иные хозяйствующие субъекты, в частности, ООО «Базовая дезинфекция» (адрес сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: <https://almadez.ru>).

ООО «Базовая дезинфекция» (место нахождения: 105264, г. Москва, ул. 9-я Парковая, д. 39, оф. 415; ИНН: 7722696238, ОГРН: 1097746574144) является коммерческой организацией в организационно-правовой форме хозяйственного общества, следовательно, является хозяйствующим субъектом.

Согласно сведениям из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО

«Базовая дезинфекция» является производством прочих химических продуктов, не включенных в другие группировки, идентифицированное кодом 20.59.5 ОКВЭД.

ООО «Базовая дезинфекция» осуществляет указанный вид деятельности с 28.09.2009.

К дополнительным видам деятельности ООО «Базовая дезинфекция» среди прочего относятся торговля оптовая чистящими средствами, идентифицированная кодом 46.44.2 ОКВЭД, а также научные исследования и разработки в области естественных и технических наук прочие, идентифицированные кодом 72.19 ОКВЭД.

ООО «Базовая дезинфекция» осуществляет указанные виды деятельности с 28.09.2009 года.

Географическими границами товарного рынка, на котором произошел рассматриваемый акт недобросовестной конкуренции, является Российская Федерация, поскольку как Ответчик, так и ООО «Базовая дезинфекция» осуществляют производство и продажу дезинфицирующих средств на ее территории.

Таким образом, ООО «Тема» и ООО «Базовая дезинфекция» осуществляют деятельность на одном товарном рынке производства и продажи дезинфицирующих средств в географических границах Российской Федерации с 20.09.2018 по настоящее время и являются конкурентами.

Комиссия приходит к выводу, что размещение в местах продажи, а также на таре не соответствующей действительности информации относительно характеристик Средства, его подтвержденной эффективности было способно ввести потребителей в заблуждение и сформировать у них впечатление о высоком качестве средства для обработки и дезинфекции воздуха «Bioneat Стоп-вирус».

Комиссия также отмечает, что действия ООО «Тема» по размещению данной информации были направлены на получение указанным юридическим лицом преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, поскольку они способны привести к перераспределению потребительского спроса.

Рассматриваемые действия не соответствуют положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и способны причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-

конкурентам на рассматриваемом товарном рынке (в частности, ООО «Базовая дезинфекция») в форме упущенной выгоды.

По смыслу нормы права, содержащейся в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, недобросовестной конкуренцией признаются и такие действия, направленные на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, которые потенциально могут причинить убытки конкурентам и могут причинить вред их деловой репутации.

Учитывая изложенное, доказывание возникновения конкретных убытков не является обязательным, так как достаточно вероятности их возникновения у конкурента.

Следовательно, в рассматриваемых действиях ООО «Тема» содержатся все признаки нарушения пункта 1 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции.

Согласно подпункту «г» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в данном Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания о прекращении недобросовестной конкуренции.

Ответчиком в Управление не представлено документального подтверждения устранения выявленных нарушений Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Комиссией установлено наличие оснований для выдачи ООО «Тема» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

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

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Тема» (место нахождения: 127411, г. Москва, Дмитровское ш., д. 111, кв. 13; ИНН: 7713461783; ОГРН: 1187746825518) нарушившим требования пункта 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем введения потребителей в заблуждение относительно качества и

потребительских свойств, назначения, способов и условий изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования, пригодности для определенных целей средства для обработки и дезинфекции воздуха «Bioneat Стоп-вирус».

2. Выдать ООО «Тема» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>