

Резолютивная часть решения оглашена 31 мая 2013 года.

В полном объеме решение изготовлено 13 июня 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, 31 мая 2013 года, рассмотрев дело № 18 от 17.04.2013г., возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Золотые пески» ОГРН: 1075402010397, ИНН: 5402483068, юридический адрес: Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Галушцака, 4, по признакам нарушения пунктов 1, 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствие заявителя – республиканского общественного объединения туроператоров Алтая «Алтайское туристическое соглашение», о месте и времени рассмотрения дела № 18 от 17.04.2013г. заявитель уведомлен надлежащим образом (отчет об отправке корреспонденции посредством факсимильной связи от 16.05.2013г. имеется в материалах дела),

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства – ООО «Золотые пески», в лице Ждановой О.В., действующей на основании доверенности от 21.03.2013 № 29/03-2013д,

#### **УСТАНОВИЛА:**

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление республиканского общественного объединения туроператоров Алтая «Алтайское туристическое соглашение» (вх. от 14.01.2013 № 39) о факте распространения недостоверной рекламы базы отдыха «Золотые пески», расположенной по адресу: Республика Алтай, Майминский р-н, с. Усть-Муны, 489-й километр автомобильной дороги Федерального значения М-52 «Чуйский тракт», в части присвоения базе отдыха классификации «четыре звезды».

Выражая сомнение по поводу отнесения базы отдыха «Золотые пески» к категории «четыре звезды» заявитель просит дать правовую оценку данному обстоятельству.

В рамках рассмотрения заявления УФАС по РА была проведена внеплановая документарная проверка Общества с ограниченной ответственностью «Золотые пески» ОГРН: 1075402010397, ИНН: 5402483068, юридический адрес: Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Галушцака, 4, которому принадлежит база отдыха «Золотые пески» (приказ о проведении проверки от 18.01.2013 № 7), на предмет соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В ходе проверки в действиях ООО «Золотые пески» были выявлены признаки нарушения пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и признаки нарушения части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (акт проверки № 1 от 20.02.2013г.).

Приказом заместителя руководителя УФАС по РА от 17.04.2013 № 70 возбуждено дело № 18. Определением от 17.04.2013г. о назначении дела № 18 от 17.04.2013г. о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, дело было назначено на 15 мая 2013 года, на 11 часов 30 минут. В связи с неявкой представителя ООО «Золотые пески» к назначенному определением от 17.04.2013г. времени рассмотрения дела № 18 и отсутствием в материалах дела документальных доказательства надлежащего уведомления ООО «Золотые пески» о месте и времени рассмотрения данного дела, 15 мая 2013 года Комиссия, руководствуясь статьей 47 Закона «О защите конкуренции», вынесла определение об отложении рассмотрения дела № 18 от 17.04.2013г. на 31 мая 2013 года, на 12.00 часов.

В процессе рассмотрения дела представитель ООО «Золотые пески» признал факт использования Обществом графического изображения «Четыре звезды», но не согласился с квалификацией вышеуказанных действий Общества как недобросовестная конкуренция, мотивируя свою позицию тем, что в материалах дела отсутствуют факты, подтверждающие наличие у конкурентов Общества материального ущерба, понесенного в связи с распространением информации о соответствии базы отдыха «Золотые пески» категории «четыре звезды». Вместе с тем представитель Общества обратил внимание Комиссии, что хозяйствующий субъект добровольно прекратил использование маркировки «Четыре звезды» до возбуждения УФАС по РА дела № 18 от 17.04.2013г.

Комиссия, рассмотрев материалы дела, заслушав доводы ответчика, установила: дело № 18 назначено к рассмотрению на 15.05.2013г., на 11 часов 30 минут.

В сети Интернет распространялась информация о деятельности базы отдыха «Золотые пески», где база отдыха позиционируется как комфортабельный четырехзвездочный отель. Об этом свидетельствовали такие выражения в информации, раскрывающей условия проживания и качество предоставляемых услуг как: **«четырёхзвездочный отель»** и графические изображения , например: **« отель «Золотые пески» проводит новогодние и рождественские праздники», «банкет в ресторане отеля »;** **«Среди соснового бора, на берегу Катуня в комфортабельном отеле  из кедрового бруса»** (акт осмотра Интернет-сайта Общества с ограниченной ответственностью «Независимые Городские Сайты» от 16.01.2013г. принт скрин: [http://turizm.ngs.ru/local/object\\*/3737/](http://turizm.ngs.ru/local/object*/3737/), акт осмотра Интернет-сайта Общества с ограниченной ответственностью «Олимп» от 16.01.2013г. принт скрин: <http://olimp-k19.ru/goldensand>).

В рамках проверки ООО «Золотые пески» Обществом был представлен договор оказания услуг по производству и размещению рекламы на Интернет сайте от 12.11.2012г. (с приложением платежных документов), заключенный ООО «Золотые пески» с ООО «Независимые Городские Сайты» ОГРН: 1115476085031, ИНН: 5407466838, юридический адрес: 630099, г. Новосибирск, ул. Ленина, 12 (вх. от 14.02.2013 № 393). Из существа договора следует, что заказчиком услуги по производству и размещению рекламной информации в Интернет-сайтах является ООО «Золотые пески».

Графическое изображение «четыре звезды» также использовано в информации о

базе отдыха «Золотые пески», распространяемой на конструкции, установленной вблизи с базой, на придорожной полосе автомобильной дороги Федерального значения М-52 «Чуйский тракт», 489-й километр, а именно: «**База отдыха «Золотые пески»**. Ресторан. +7 913 38 222 28. Отель      **SPA, бассейн, ланч»** (акт фиксации распространения объекта наружной рекламы от 23.01.2013г.).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона «О рекламе» реклама – это 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.

Исходя из вышеприведенного определения рекламы, Комиссия пришла к выводу что информация: «**База отдыха «Золотые пески»**. Ресторан. +7 913 38 222 28. Отель.      **SPA, бассейн, ланч»**, распространяемая на прилегающей к базе отдыха «Золотые пески» территории, полностью соответствует определению реклама, поскольку она публична, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – базе отдыха, ресторану, отелю, что способствует продвижению предоставляемых ООО «Золотые пески» услуг на рынке.

Вместе с тем Комиссия решила, что информация о базе отдыха «Золотые пески», распространяемая в сети «Интернет», не является рекламой.

В соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 2 Закона «О рекламе» данный Федеральный [закон](#) не распространяется на справочно-информационные и аналитические материалы (обзоры внутреннего и внешнего рынков, результаты научных исследований и испытаний), не имеющие в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой.

Согласно разъяснениям ФАС России от 02.05.2012 № АК/13623, от 03.08.2012 № АК/24981 не является рекламой информация о производимых или реализуемых товарах, размещенная на официальном сайте производителя или продавца данных товаров, если указанные сведения предназначены для информирования посетителей сайта об ассортименте товаров, условиях их приобретения, ценах и скидках, правилах пользования. Также не является рекламой информация о хозяйственной деятельности компании, акциях и мероприятиях, проводимых данной компанией и т.п. Следовательно, на такую информацию положения Федерального закона «О рекламе» не распространяется.

Сайт ООО «Олимп» содержит информацию, которая свидетельствует, что ООО «Олимп» является продавцом услуг, оказываемых базой отдыха «Золотые пески», а именно: «**По бронированию и приобретению путевок обращаться: 630082, г. Новосибирск, ул. Вавилова, 3, офис 3, ООО «Олимп» (383) 3-104-103»**.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что информация в сети Интернет, на сайте ООО «Олимп» о базе отдыха «Золотые пески», не может быть отнесена к рекламе, так как она размещена на официальном сайте продавца услуг базы отдыха «Золотые пески» и предназначена для информирования посетителей сайта об ассортименте, потребительских свойствах этих услуг и условиях их приобретения.

В соответствии со статьей 5 Федерального закона от 24.11.1996 № 132-ФЗ «Об основах туристической деятельности в Российской Федерации» стандартизация и классификация объектов туристской индустрии осуществляются в соответствии с законодательством 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.

В соответствии с частью 3 статьи 22 Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» объекты, соответствие которых не подтверждено в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, не могут быть маркированы знаком соответствия.

При проведении проверки УФАС по РА было установлено, что база отдыха «Золотые пески» не проверялась на предмет соответствия предусмотренной законом классификации (акт проверки № 1 от 20.02.2013г.). Данный факт подтверждается представленной ООО «Золотые пески» в рамках проверки информацией (вх. от 14.02.2013 № 393). Согласно письму директора ООО «Золотые пески» Коноваловой В.К. Обществом ведется подготовительная работа и планируется подача заявки для классификации базы отдыха «Золотые пески» в соответствии с требованиями закона.

При таких обстоятельствах следует вывод, что информация, позиционирующая базу отдыха «Золотые пески» как комфортабельный четырехзвездочный отель является недостоверной, и использование Обществом маркировки  является незаконным.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Таким образом, наружная реклама: **«База отдыха «Золотые пески». Ресторан. +7 913 38 222 28. Отель.  SPA, бассейн, ланч»**, распространяемая на 489-м километре придорожной полосы автомобильной дороги Федерального значения (трасса М-52 «Чуйский тракт») является недостоверной в части сведений о том, что база отдыха «Золотые пески» соответствует категории «четыре звезды».

В соответствии со статьей 3 Закона «О рекламе», **рекламодатель** – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; **рекламопроизводитель** – это лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в

готовую для распространения в виде рекламы форму; **рекламораспространитель** – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Информация, представленная ООО «Золотые пески» в адрес УФАС по РА (вх. от 14.02.2013 № 393) свидетельствует, что рекламодателем и рекламораспространителем вышеуказанной рекламы является ООО «Золотые пески». Данный вывод следует из письма директора ООО «Золотые пески» Коноваловой В.К., где она не рассматривает вышеуказанную рекламу таковой, а считает ее информацией, обязательной к размещению в силу закона и обычая делового оборота, но одновременно сообщает, что с ее стороны были даны указания о запрете дальнейшего графического использования звезд в баннерах организации с 31.01.2013г.

При таких обстоятельствах следует вывод, что вышеуказанные нарушения рекламного законодательства допущены ООО «Золотые пески».

На основании вышеизложенных доводов Комиссия признала недостоверной и информацию, распространяемую в сети «Интернет» на страницах сайтов ООО «Независимые Городские Сайты» и ООО «Олимп», позиционирующую базу отдыха «Золотые пески» как «четырёхзвездочный отель».

Рассматриваемые действия ООО «Золотые пески» свидетельствуют о недобросовестной конкуренции на рынке туристических услуг Республики Алтай.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция – это любые действия хозяйствующих субъектов (групп лиц), которые направлены на получение преимуществ 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 нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Исходя из положения пункта 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» следует, что для квалификации действий хозяйствующих субъектов как недобросовестная конкуренция, необходимо наличие трех квалифицирующих признаков. Такие действия:

- должны быть направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- должны противоречить законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Преимущества ООО «Золотые пески» на рынке туристических услуг Республики Алтай состоят в привлечении потребителей к комплексу услуг базы отдыха «Золотые пески», сопоставляя их как тождественные классу «Четыре звезды» без

прохождения предусмотренной Законом процедуры по классификации объектов туристической индустрии, притом, что добросовестные конкуренты Общества, так же непрошедшие процедуру по классификации, воздерживаются от таких действий.

Вышеуказанные действия ООО «Золотые пески» противоречат требованиям части 3 статьи 22 Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании», в соответствии с которой не могут быть маркированы знаком соответствия объекты, соответствие которых не подтверждено в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, противоречат требованиям пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», запрещающим распространение недостоверной рекламы.

Безосновательное позиционирование базы отдыха «Золотые пески» как комфортабельного четырехзвездочного отеля, противоречит требованиям добропорядочности и справедливости, способствует необоснованному перераспределению потребительского спроса на туристическом рынке Республики Алтай, вследствие чего, может причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам, в виде недополученной прибыли, которую они могли бы получить в условиях добросовестной конкуренции.

Таким образом, действия ООО «Золотые пески» связанные с введением в заблуждение относительно потребительских свойств и качества товара (услуг базы отдыха «Золотые пески»), посредством распространения рекламы и информации нерекламного характера в сети Интернет о соответствии базы отдыха «Золотые пески» категории «отель четыре звезды» образуют состав нарушения статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

Согласно пункту 1 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» одной из форм недобросовестной конкуренции является распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации.

Проявление данной формы недобросовестной конкуренции как правило выражается в распространении недостоверных сведений о конкуренте или его продукции. Целью данного проявления недобросовестной конкуренции является дискредитация конкурента или его продукции и подрыв доверия его потребителей или иных контрагентов, для привлечения потребителей к собственной продукции, путем распространения ложной, неточной или искаженной информации о конкуренте.

Другой формой недобросовестной конкуренции (пункт 2 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции») также являются действия хозяйствующего субъекта, связанные с введением в заблуждение относительно характера, способа и места изготовления, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его изготовителей.

В данном случае недобросовестная конкуренция, как правило, выражается в распространении позитивной информации, содержание которой касается деятельности самого распространителя и (или) его товара (формирует ложное впечатление о потребительских свойствах, качестве товара, его цене и др.). Целью данного проявления недобросовестной конкуренции так же является получение

безосновательных преимуществ перед конкурентами путем привлечения потребителей к собственной продукции.

В процессе рассмотрения дела Комиссия пришла к выводу, что рассматриваемые действия ООО «Золотые пески» образуют форму недобросовестной конкуренции, предусмотренную пунктом 2 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» и не содержат признаков нарушения пункта 1 части 1 данной статьи, поскольку в данном случае недобросовестные действия выражены в распространении ложной информации о потребительских свойствах и качестве товара ООО «Золотые пески».

Согласно методическим рекомендациям ФАС России вх. от 18.07.2011 № 1910, в случаях, когда действия хозяйствующего субъекта могут одновременно содержать признаки нарушения рекламного и антимонопольного законодательства, необходимо определить подлежащий применению закон и конкретные правовые нормы, которые позволяют наиболее эффективно пресечь нарушение.

В частности если распространенная информация не подпадает под действие закона «О рекламе» (информация распространяется в том числе на официальном сайте производителя или продавца товара), то такую информацию следует оценивать на наличие или отсутствие признаков недобросовестной конкуренции. При ситуации, когда такая информация распространяется и в рекламе и в других информационных носителях при введении товара в гражданский оборот, то рекомендуется возбуждать только дело о нарушении антимонопольного законодательства по признакам соответствующего пункта части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» и уже в рамках данного дела пресекать распространение такой информации, распространяемой всеми способами.

На основании вышеизложенных доводов Комиссия пришла к выводу, что действия ООО «Золотые пески», связанные с введением в заблуждение относительно потребительских свойств услуг базы отдыха «Золотые пески», посредством распространения рекламы: **«База отдыха «Золотые пески». Ресторан. +7 913 38 222 28. Отель.     SPA, бассейн, ланч»**, на 489-м километре придорожной полосы автомобильной дороги Федерального значения (трасса М-52 «Чуйский тракт»), и информации нерекламного характера в сети Интернет (принт скрин страниц сайтов: [http://turizm.ngs.ru/local/object\\*/3737/](http://turizm.ngs.ru/local/object*/3737/), <http://olimp-k19.ru/goldensand/>) о соответствии базы отдыха «Золотые пески» категории «отель четыре звезды», образуют состав нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции», то есть являются актом недобросовестной конкуренции.

Комиссия находит необоснованными доводы представителя ООО «Золотые пески» об отсутствии наступления негативных последствий для конкретных конкурентов от незаконного использования Обществом классификации «отель четыре звезды», так как факт обращения в антимонопольный орган республиканского общественного объединения туроператоров Алтай «Алтайское туристическое соглашение», участниками которого являются турпредприятия Республики Алтай, прямо указывает на негативное влияние рассматриваемых действий ООО «Золотые пески» на конкурентную среду рынка туристических услуг Республики Алтай.

Вместе с тем Комиссия принимает во внимание факт добровольного прекращения ООО «Золотые пески» нарушения антимонопольного законодательства. Согласно информационному письму ООО «Золотые пески», поступившему в адрес УФАС по РА (вх. от 02.04.2013 № 807), Обществом скорректирована информация о базе отдыха «Золотые пески», распространяемая в сети Интернет (удалена информация, позиционирующая базу отдыха «Золотые пески» как «четырёхзвездочный отель»). Представителем ООО «Золотые пески» представлены Комиссии макеты рекламы базы отдыха «Золотые пески», свидетельствующие об исключении из ее содержания графического изображения 

--	--	--	--	--

.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьей 48 Закона «О защите конкуренции» Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение.

На основании вышеизложенного, и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Золотые пески» ОГРН: 1075402010397, ИНН: 5402483068, юридический адрес: Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Галуцака, 4, нарушившим пункт 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с совершением действий, связанных с введением в заблуждение относительно потребительских свойств и качества товара (услуг базы отдыха «Золотые пески»), путем распространения рекламы и информации, содержащей сведения о соответствии базы отдыха «Золотые пески» категории «отель четыре звезды», без прохождения предусмотренной законом процедуры по классификации объектов туристской индустрии, что причиняет или может причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам, следовательно, являются актом недобросовестной конкуренции;

2. Прекратить производство по делу в связи с добровольным устранением ООО «Золотые пески» нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», путем исключения из содержания распространяемой информации и рекламы базы отдыха «Золотые пески» графического изображения «Отель четыре звезды», то есть недостоверной информации о потребительских свойствах и качестве товара, без выдачи предписания;

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения административного производства по статье 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении лица, виновного в нарушении антимонопольного законодательства.