

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «20» августа 2015 года.

В полном объеме решение изготовлено «20» октября 2015 года.

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

председателя Комиссии: И.С. Гудковой,

членов Комиссии: П.В. Олейника, Н.М. Семеновой, А.В. Дерманца, К.С. Сучковой,

рассмотрев дело № 1 14 1174/77 15 по признакам нарушения ООО «Спортс.ру» пункта 3 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

в присутствии представителя ООО «Спортс.ру» в лице Жуковой А.А. (доверенности № 29 от 18.09.2015),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 1 14 1174/77 15 возбуждено в отношении ООО «Спортс.ру» относительно нарушения Обществом пункта 3 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, выразившегося в некорректном сравнении хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами, посредством распространения на сайте в сети «Интернет» по адресу sports.ru следующей информации: *«Коллекция лучших мобильных приложений о спорте для iOS и Android. Современные мобильные приложения по любой тематике — ваш клуб, топовые турниры, весь спорт, матч-центр и так далее. Качайте и советуйте друзьям!», «Sports.ru. Лучшее мобильное приложение для iOS и Android на русском».*

ООО «Спортс.ру» заявлено ходатайство о прекращении рассмотрения дела по следующим основаниям.

Дело № 1 14 1174/77 15 возбуждено Московским УФАС России на основании заявлений 2 физических лиц, поступивших в Московское УФАС России 04.07.2014 (далее — заявление 1) и 19.01.2015 (далее — заявление 2).

По мнению ООО «Спортс.ру», заявление 1 не может считаться достоверным источником информации о наличии признаков нарушения ООО «Спортс.ру» антимонопольного законодательства и не подлежит рассмотрению Московским УФАС России по причине того, что исходя из подчерковедческого исследования подписей заявителя 1 в заявлении 1 установлено, что подписи от имени заявителя выполнены в заявлении четырьмя разными лицами. Т.о., вышеназванное заявление не соответствует пункту 3.7 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339 (далее — Административный регламент).

В свою очередь, заявитель 2 в заявлении 2 не указал имя и отчество, а лишь инициалы, в связи с чем ООО «Спортс.ру» также считает недопустимым рассмотрение указанного заявления в связи с его несоответствием пункту 3.6 Административного регламента. Также, на приложенном заявителем 2 скриншоте отсутствует подпись заявителя, в связи с чем такой скриншот не может считаться достоверным доказательством.

Рассмотрев указанное ходатайство Комиссия Московского УФАС России установила следующее.

В соответствии с абзацем «1» приказа ФАС России от 25.05.2012 № 339 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации», данный административный регламент введен в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 16.05.2011 № 373 «О разработке и утверждении административных регламентов исполнения государственных функций и административных регламентов предоставления государственных услуг».

Согласно пункту 1 постановления Правительства Российской Федерации от 16.05.2011 № 373, регламентом является нормативный правовой акт федерального органа исполнительной власти или Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», устанавливающий сроки и последовательность административных процедур (действий) федерального органа исполнительной власти, Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» и органа государственного внебюджетного фонда при осуществлении государственного контроля (надзора).

Регламент также устанавливает порядок взаимодействия между структурными подразделениями федерального органа исполнительной власти, Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» и органа государственного внебюджетного фонда, их должностными лицами, взаимодействия федерального органа исполнительной власти, Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» и органа государственного внебюджетного фонда с физическими и юридическими лицами, иными органами государственной власти и органами местного самоуправления, учреждениями и организациями при исполнении государственной функции.

Таким образом, положения административного регламента в части требований к заявлению могут не являться обязательными для исполнения заявителями, а лишь описывают типовую административную процедуру.

В частности, в соответствии с частью 1 статьи 11 Федерального закона от 02.05.2006 № 59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации» указывается, что основанием для не направления ответа в адрес гражданина (т. е. не рассмотрения обращения) может являться отсутствие в заявлении фамилии гражданина, но не его имени и отчества.

При этом, законодательство Российской Федерации не наделяет антимонопольные органы правом проверки и проведения исследования подписей заявителей.

В силу части 4 статьи 44 Закона о защите конкуренции, в случае недостаточности или отсутствия доказательств, позволяющих антимонопольному органу сделать вывод о наличии или об отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства, антимонопольный орган может осуществлять сбор и анализ дополнительных доказательств.

В соответствии с частью 5 статьи 44 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении заявления или материалов антимонопольный орган, в том числе, устанавливает наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Таким образом, Московским УФАС России была проведена работа по заявлению в соответствии с имеющимися полномочиями. В свою очередь, ООО «Спортс.ру» распространение спорных сведений, указанных в заявлении 1 и в заявлении 2, не отрицало, подтверждает их письменными пояснениями, имеющимися в материалах дела.

При этом, часть 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции не содержит в себе такого основания для прекращения рассмотрения дела как отсутствие в заявлении, послужившем основанием для возбуждения дела, сведений об имени отчестве физического лица-заявителя либо некорректных (отсутствующих) подписях заявителя.

Московским УФАС России в рамках настоящего дела исследуется информация, факт распространения которой является объективным, не оспариваемым заявителем обстоятельством, в то время как заявителем оспаривается способ сообщения в антимонопольный орган физическими лицами сведений о распространении данной информации, но не отрицается событие такого распространения.

В рассматриваемом ходатайстве ООО «Спортс.ру» не приведены ссылки на какие либо правовые нормы, устанавливающие безусловную обязанность Комиссии Московского УФАС России по прекращению рассмотрения настоящего дела на основании изложенных сомнений в верности оформления заявлений в антимонопольный орган.

На основании изложенного, не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, исследовав материалы дела, оценив доказательства, выслушав доводы представителя ООО «Спортс.ру», Комиссия Московского УФАС России установила следующее.

ООО «Спортс.ру» (115035, г. Москва, Космодамианская набережная, д. 52, стр. 3) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 17.11.2010 за основным государственным

регистрационным номером 1107746938232, ИНН 7705933383, КПП 770501001.

ООО «Спортс.ру», осуществляет деятельность идентифицированную, в том числе, кодами Общероссийского классификатора видов экономической деятельности (ОКВЭД) ОК 029-2001 КДЕС:

- деятельность информационных агентов;
- рекламная деятельность;
- прочая деятельность, связанная с использованием вычислительной техники и информационных технологий;
- деятельность в области спорта;
- издательская деятельность;

Осуществление указанной деятельности подтверждается уставом Общества, информационным письмом об учете в Статрегистре Росстата, выпиской из ЕГРЮЛ, агентским договором, заключенным между ООО «Спортс.ру» и ЗАО «ИМХО Ви Ай», представленными в материалы дела.

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

Согласно пункту 3 статьи 4 Закона о защите конкуренции, под взаимозаменяемыми товарами понимаются товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель (как физическое, так и юридическое лицо) действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении.

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

ООО «Спортс.ру» использует сайт в сети «Интернет» по адресу sports.ru и его мобильную версию в виде приложения для осуществления хозяйственной деятельности, связанной с размещением информации о спорте и спортивных событиях, а также рекламной информации. Аналогичную деятельность осуществляют такие юридические лица как ФГУП «ВТРГ» (сайт в сети «Интернет» sportbox.ru; адрес для скачивания мобильного приложения news.sportbox.ru/mobile); ЗАО «СПОРТ-ЭКСПРЕСС» (сайт в сети «Интернет» sport-express.ru; адрес для скачивания мобильного приложения sport-express.ru/advertwww/iphone/) и др.

В рассматриваемом случае, товарным рынком, на котором осуществляют деятельность вышеуказанные хозяйствующие субъекты, является территория всей Российской Федерации в связи с тем, что информация, распространенная сети «Интернет», а равно и реализуемый товар (мобильные приложения), является общедоступной на территории всей страны.

Резюмируя изложенное, ООО «Спортс.ру» осуществляет конкурентную деятельность хозяйствующего субъекта на рынке оказания информационных услуг спортивной направленности с использованием сети «Интернет», в том числе через мобильные приложения, а также деятельность по оказанию рекламных услуг.

В информационно-коммуникационной сети «Интернет» на сайте по адресу sports.ru в виде обособленного блока распространялась информация следующего содержания: *«Коллекция лучших мобильных приложений о спорте для IOS и Android»*.

Согласно материалам дела, а также письменным пояснениям ООО «Спортс.ру», рассматриваемая информация размещалась ООО «Спортс.ру».

По мнению Комиссии Московского УФАС России, для значительного количества людей сеть «Интернет» является одним из основных источников информации. Каждый посетитель, зашедший на официальный сайт лица, реализующего товар, является потенциальным клиентом владельца сайта.

Как было установлено выше, деятельность спортивных информационных агентств, осуществляющих свою деятельность через сеть «Интернет», образует конкурентный рынок. Является очевидным, что потребитель стремится приобрести лучший товар, позволяющий получить наиболее полную и актуальную информацию, из числа товаров, представленных на соответствующем рынке. Оценивая продукцию, потребитель опирается на информацию, размещенную, в том числе, на официальных сайтах производителей. Так, информация о превосходстве приложения, распространяемого ООО «Спортс.ру», являющегося мобильной копией сайта в сети «Интернет» по адресу sports.ru, над приложениями иных компаниями, склоняет потребителя выбрать товар, который заявлен как «лучший».

В настоящем случае, целью размещения рассматриваемой информации *«Коллекция лучших мобильных приложений о спорте для IOS и Android»* является не информирование посетителей сайта об ассортименте товаров (услуг, работ), условиях их приобретения, а привлечение потребителей к товару, распространяемому ООО «Спортс.ру» путем указания на превосходство такого товара над товарами конкурентов.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 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 добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, не допускается некорректное сравнение хозяйствующим субъектом

производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами.

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

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

Некорректным может быть признано сравнение, которое основано на малозначительных или несопоставимых фактах, когда создается общее вводящее в заблуждение впечатление, при сравнении необъективных характеристик. В частности, такое сравнение имеет место тогда, когда делается вывод о сходстве либо превосходстве одного товара над другим, однако конкретные характеристики товаров не упоминаются.

В рассматриваемом случае информация не содержит прямого сравнения с товарами, реализуемыми иными хозяйствующими субъектами, между тем, используемое утверждение «*Коллекция лучших мобильных приложений о спорте для iOS и Android*» позволяют сделать вывод о том, что сравнение производится со всеми аналогичными товарами, реализуемыми иными участниками рынка.

В информации «*Коллекция лучших мобильных приложений о спорте для iOS и Android*» отсутствуют параметры по которым можно было бы объективно проверить достоверность указанного сравнения, а именно определить на основании какого критерия мобильное приложение, распространяемое ООО «Спортс.ру», являются лучшими.

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

Таким образом, вследствие распространения рассматриваемой информации, приложение ООО «Спортс.ру» воспринимается потребителем как лучшее по всем показателям, имеющим для него значение.

Такая информация определяет выбор, используемой услуги, и как следствие указанные действия ООО «Спортс.ру» вводят потребителя в заблуждение в отношении качества товара и при этом допускают некорректное сравнение мобильного приложения, распространяемого ООО «Спортс.ру» с приложениями, распространяемыми другими производителями.

Данное введение в заблуждение относительно самого высокого качества товара влечет изменение спроса на продукт, в результате чего ООО «Спортс.ру» получает преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности.

Московским УФАС России представлена возможность ООО «Спортс.ру» подтвердить достоверности рассматриваемой информации.

В подтверждение своей позиции ООО «Спортс.ру» представлены данные о статистике скачиваний мобильного приложения ООО «Спортс.ру» за 2013-2014 года, согласно которой приложение ООО «Спортс.ру» по количеству скачиваний занимает первое место в России.

Между тем, показатель количества скачиваний приложения, никаким образом не подтверждает превосходство приложения ООО «Спортс.ру» над приложениями, распространяемыми иными хозяйствующими субъектами, в частности по таким критериям как полнота размещаемого контента, актуальность информации, иным показателям, и может являться следствием действий ООО «Спортс.ру» не связанных с качеством самого приложения, например, обширной рекламной компанией.

ООО «Спортс.ру» в материалы дела также представлено заключение специалиста № 043/15 от 19.08.2015, проведенное АНО «Столичный центр юридической диагностики и судебной экспертизы», согласно выводу которого, словосочетание «*Коллекция лучших мобильных приложений о спорте для IOS и Android*» не содержит признаков недобросовестной конкуренции, а именно некорректного сравнения товара, производимого ООО «Спортс.ру», с аналогичными товарами, реализуемыми другими хозяйствующими субъектами.

Между тем, результаты указанной экспертизы Комиссией Московского УФАС России во внимание не принимаются, в связи с тем, что в соответствии со статьями 40, 41 Закона о защите конкуренции, признание действий лица актом недобросовестной конкуренции является исключительным полномочием антимонопольного органа, а не сторонней некоммерческой организации.

Кроме того, позиция ООО «Спортс.ру» и приведенной «экспертизы» не согласуется с общими правовым пониманием «некорректного сравнения» и информации о «преимуществах», описанными в пунктах 9, 29 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58.

В частности, информация должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

Иных доказательств, подтверждающих достоверность утверждения «*Коллекция лучших мобильных приложений о спорте для IOS и Android*» ООО «Спортс.ру» не представлено.

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

В рассматриваемом случае, вред, причиняемый ООО «Спортс.ру» иными хозяйствующим субъектам-конкурентам, выражается в упущенной выгоде, выразившийся в оттоке потребителей в результате воздействия рассматриваемой информации.

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

соответствуют действительности.

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

Резюмируя изложенное, на основании материалов дела [№ 1 14 1174/77 15](#), Комиссией Московского УФАС России действия ООО «Спортс.ру» признаны актом недобросовестной конкуренции, установлены все признаки такого деяния, сформулированные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

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

Документально подтвержденной информации, свидетельствующей о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, Обществом не представлено. Таким образом, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи предписания ООО «Спортс.ру».

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

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Спортс.ру», распространившее на сайте в сети «Интернет» по адресу sports.ru сведения, содержащие некорректное сравнение товара (мобильные приложения), реализуемого ООО «Спортс.ру», с аналогичными товарами, реализуемыми иными хозяйствующими субъектами, нарушившим пункт 3 часть 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

2. Выдать ООО «Спортс.ру» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его

принятия в Арбитражный суд г. Москвы.