

ООО «ТД Айсберри»

121087, г. Москва,
Багратионовский пр-д, д. 5, стр. 21

119270, г. Москва,
Лужнецкая набережная, д. 2/4, стр. 8

ООО «Айс-Фили»

121087, г. Москва,
Багратионовский пр-д, д. 5

ООО «Юнилевер Русь»

123022, г. Москва,
ул. Сергея Макеева, д. 13

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «27» октября 2015 года.
В полном объеме решение изготовлено «10» ноября 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, А.В. Дерманца, А.Е. Большаковой,
К.С. Сучковой,

рассмотрев дело № 1-14-1175/77-15 по признакам нарушения ООО «ТД Айсберри», ООО «Айс-Фили» 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 «ТД Айсберри», ООО «Айс-Фили» Тарнаева Д.П. по доверенности б/н от 04.04.2015,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 1-14-1175/77-15 возбуждено на основании заявления ООО «Юнилевер Русь» о наличии в действиях ООО «ТД Айсберри» признаков

нарушения 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 размещения на сайте iceberry.ru следующей информации: *«Лучшее антикризисное мороженое! Самое вкусное из доступных! Самое недорогое из натуральных!!!»*.

В рамках рассмотрения дела № 1-14-1175/77-15 Комиссией Московского УФАС России также установлено распространение на сайте iceberry.ru следующей информации: *«Айсберри - №1 на рынке мороженого Москвы и Московской области»*.

Рассмотрев представленные материалы и доказательства, оценив все сведения и материалы в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «Юнилевер Русь» (адрес: 123022, г. Москва, ул. Сергея Макеева, д. 13) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 02.08.2002 за основным государственным регистрационным номером 1027739039240, ИНН 7705183476.

ООО «ТД Айсберри» (адрес: 121087, г. Москва, Багратионовский пр-д, д. 5, стр. 21) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 06.12.2005 за основным государственным регистрационным номером 1057749400147, ИНН 7730533854.

ООО «Айс-Фили» (адрес: 121087, г. Москва, Багратионовский пр-д, д. 5, стр. 5) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 06.12.2005 за основным государственным регистрационным номером 5087746048957, ИНН 7730589328.

Согласно сведениям, содержащимся в Едином государственном реестре юридических лиц, ООО «Вологодское мороженое» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 08.08.2003 за основным государственным регистрационным номером 1033500071505, ИНН 3525130125. Основным видом деятельности ООО «Вологодское мороженое» является производство мороженого, идентифицированным кодом Общероссийского классификатора видов экономической деятельности (ОКВЭД) 15.52.

Помимо производства мороженого ООО «Вологодское мороженое» осуществляет розничную торговлю замороженными пищевыми продуктами, мороженым, замороженными десертами, незамороженными продуктами, включая напитки и табачные изделия.

ООО «Вологодское мороженое» является владельцем 100% долей уставного капитала ООО «ТД Айсберри» и 100% долей уставного капитала ООО «Айс-Фили».

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, группой лиц признается хозяйственное общество и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества.

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, группой лиц признаются лица, каждое из которых по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 7 части 1 настоящей статьи признаку входит в группу с одним и тем же лицом, а также другие лица, входящие с любым из таких лиц в группу по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 7 настоящей части признаку.

Таким образом, ООО «Вологодское мороженое», ООО «ТД Айсберри», ООО «Айс-Фили» образуют группу лиц в понимании положений 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции.

Действия каждого из субъектов, входящих в группу лиц, рассматриваются антимонопольным органом как действия всей группы лиц в целом, в связи с тем, что деятельность таких субъектов поставлена в зависимость от решения одних и тех же лиц.

Согласно сведениям, содержащимся в Едином государственном реестре юридических лиц, ООО «Юнилевер Русь», ООО «Айс-Фили», ООО «ТД Айсберри» осуществляют на территории г. Москвы деятельность по производству мороженого, идентифицированную кодом Общероссийского классификатора видов экономической деятельности (ОКВЭД) 15.52, деятельность по розничной и оптовой торговле замороженными пищевыми продуктами, мороженым, замороженными десертами, незамороженными продуктами, включая напитки и табачные изделия, идентифицированную 52.24.3, 51.36.22 и т. д.

Осуществление указанной деятельности ООО «Юнилевер Русь», ООО «Айс-Фили», ООО «ТД Айсберри» подтверждается выпиской из единого государственного реестра юридических лиц, материалами дела. Сторонами по делу не оспаривается.

Таким образом, установлено, что ООО «Айс-Фили» и ООО «Юнилевер Русь», ООО «ТД Айсберри» являются конкурентами, осуществляющими аналогичную деятельность в рамках одного товарного рынка, в том числе на территории г. Москвы.

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.

Согласно общедоступной информации, установлено, что помимо ООО «Айс-Фили», ООО «Юнилевер Русь», ООО «ТД Айсберри», деятельность

по производству мороженого, розничной и оптовой торговле замороженными пищевыми продуктами, мороженым, замороженными десертами, незамороженными продуктами, включая мороженое, осуществляет также ООО «Фабрика Фрост» (адрес: 454091, г. Челябинск, ул. Российская, д. 167А, офис 14), ООО «Колибри» (адрес: 606460, Нижегородская обл., г. Бор, рабочий поселок Неклюдово, квартал Дружба, д. 20Б), и иные лица.

Резюмируя изложенное, ООО «Айс-Фили» осуществляет конкурентную деятельность хозяйствующего субъекта на товарном рынке по производству мороженого и торговле пищевыми продуктами (мороженым) на территории всей Российской Федерации.

В информационно-коммуникационной сети «Интернет» на сайте iceberry.ru распространялась информация в виде баннера следующего содержания: *«Лучшее антикризисное мороженое! Самое вкусное из доступных! Самое недорогое из натуральных!!!», «Айсберри - №1 на рынке мороженого Москвы и Московской области».*

Согласно представленным ООО «Регистратор доменов» сведениям, ООО «Айс-Фили» является администратором (владельцем) домена iceberry.ru.

Положения статьи 2 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» устанавливают, что сайтом в сети «Интернет» является совокупность программ для электронных вычислительных машин и иной информации, содержащейся в информационной системе, доступ к которой обеспечивается через сеть «Интернет» по доменным именам и (или) по сетевым адресам, позволяющим идентифицировать сайты в сети «Интернет». Доменным именем является обозначение символами, предназначенное для адресации сайтов в сети «Интернет» в целях обеспечения доступа к информации, размещенной в сети «Интернет». Владелец сайта в сети «Интернет» — это лицо, самостоятельно и по своему усмотрению определяющее порядок использования сайта в сети «Интернет», в том числе порядок размещения информации на таком сайте.

Таким образом, установлено, что ООО «Айс-Фили» является лицом, ответственным за факт размещения на сайте в сети Интернет по адресу iceberry.ru информации в виде баннера следующего содержания: *«Лучшее антикризисное мороженое! Самое вкусное из доступных! Самое недорогое из натуральных!!!», «Айсберри - №1 на рынке мороженого Москвы и Московской области».* Данный факт ООО «Айс-Фили» не оспаривается.

По мнению Комиссии Московского УФАС России, для большого количества людей сеть Интернет является одним из основных источников информации. Каждый посетитель, зашедший на официальный сайт производителя, является потенциальным клиентом владельца сайта.

Как было установлено выше, производство и реализация мороженого образует конкурентный рынок. При выборе мороженого потребитель стремится приобрести лучший для него товар (вкусное, недорогое, натуральное). Оценивая продукцию, потребитель опирается на информацию, размещенную, в том числе, на официальных сайтах производителей.

Действия ООО «Айс-Фили», ООО «ТД Айсберри», ООО «Вологодское мороженое» рассматриваются в целом, поэтому информация о превосходстве мороженого, произведенного ООО «ТД Айсберри», ООО «Вологодское мороженое» распространенная на сайте, принадлежащем ООО «Айс-Фили», над мороженым, произведенным иными компаниями, склоняет потребителя выбрать товар, который заявлен как «лучший», «самый вкусный», «самые недорогой», «№1».

В рассматриваемом случае, целью размещения баннера *«Лучшее антикризисное мороженое! Самое вкусное из доступных! Самое недорогое из натуральных!!!»*, *«Айсберри - №1 на рынке мороженого Москвы и Московской области»* является не информирование посетителей сайта об ассортименте товаров, а привлечение потребителей к продукции путем указания на превосходство Общества по отношению к конкурентам.

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, используемые утверждения *«Лучшее антикризисное мороженое! Самое вкусное из доступных! Самое недорогое из натуральных!!!»*, *«Айсберри - №1 на рынке мороженого Москвы и Московской области»* позволяют сделать вывод о том, что сравнение производится со всеми аналогичными товарами,

реализуемыми иными участниками рынка.

В информации *«Лучшее антикризисное мороженое! Самое вкусное из доступных! Самое недорогое из натуральных!!!»*, *«Айсберри - №1 на рынке мороженого Москвы и Московской области»* отсутствуют параметры, по которым можно было бы объективно проверить достоверность указанного сравнения, а именно определить на основании какого критерия мороженое, реализуемое ответчиком, является лучшим.

Содержание параметра или параметров в данном материале не конкретизируется. Предполагается, что существует субъект, который присваивает рекламируемой продукции максимальное значение. Семантика слова *«Лучший»*, *«Самый»*, *«№1 на рынке»* 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, утверждение воспринимается как «лучшие» по всем возможным показателям, в том числе по стоимости и качеству, которые важны для потребителя, и определяют его выбор при приобретении мороженого, и как следствие, указанные действия ООО «Айс-Фили» вводят потребителя в заблуждение в отношении качества товара и при этом допускают некорректное сравнение мороженого, реализуемого ООО «ТД Айсберри», с мороженым других производителей, тем самым данное введение в заблуждение относительно самого высокого качества товара влечет изменение спроса на продукт и Общество получает преимущества в предпринимательской деятельности.

Способность причинения убытков конкурентам выражается в том, что действия ООО «Айс-Фили» могут повлечь отток потребителей от аналогичного товара хозяйствующих субъектов-конкурентов.

В рассматриваемом случае, при распространении на сайте ООО «Айс-Фили» утверждения о том, что мороженое, реализуемое ООО «ТД Айсберри», *«Лучшее антикризисное мороженое! Самое вкусное из доступных! Самое недорогое из натуральных!!!»*, а также *«Айсберри - №1 на рынке мороженого Москвы и Московской области»* причиняет вред хозяйствующим субъектам-конкурентам, выразившийся в упущенной выгоде, в оттоке потребителей в результате воздействия рассматриваемой информации.

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

Как было установлено выше, дело № 1-14-1175/77-15 было возбуждено по факту распространения на сайте iceberry.ru информации: *«Лучшее антикризисное мороженое! Самое вкусное из доступных! Самое недорогое из натуральных!!!»*.

Таким образом, Московским УФАС России была представлена возможность Обществу подтвердить факты и сведения, изложенные в баннере *«Лучшее антикризисное мороженое! Самое вкусное из доступных! Самое*

недорогое из натуральных!!!».

ООО «ТД Айсберри» представлен мониторинг цен на аналогичную продукцию и сравнительный анализ цен. Вместе с этим, Обществу представлены распечатки с интернет-ресурса www.irecommend.ru о качествах продукции ООО «ТД Айсберри».

Комиссией Московского УФАС России критически оценивается полнота и достоверность представленных данных, в связи с тем, что сбор информации проводился в сети «Интернет» сотрудниками заинтересованного лица — ООО «ТД Айсберри», которые не обладают необходимой квалификацией для проведения такого рода исследований.

Также, употребление сравнения *«Лучшее», «Самое вкусное», «Самое недорогое»* без указания конкретного критерия, предполагает проведения сравнения без ограничений по временному или географическому признаку, а следовательно представленные доказательства не являются подтверждением распространенных сведений.

Так, 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.

Резюмируя изложенное, на сайте ООО «Айс-Фили» распространено утверждение о том, что мороженое, реализуемое ООО «ТД Айсберри» *«Лучшее антикризисное мороженое! Самое вкусное из доступных! Самое недорогое из натуральных!!!».* Такая информация направлена на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности над конкурентами путем указания на превосходство своих товаров над товарами конкурентов, что привлекает потребителей при осуществлении выбора мороженого.

Противоречие требованиям добропорядочности, разумности и справедливости выражается в указании сведений, которые не соответствуют действительности.

Также установлено, что утверждение *«Айсберри - №1 на рынке мороженого Москвы и Московской области»*, размещенное на сайте iceberry.ru, содержит признаки некорректного сравнения, в связи с отсутствием параметров по которым можно было бы объективно проверить достоверность указанного сравнения, а именно определить на основании какого критерия, компания ООО «Айсберри» является *«№ 1 в Москве и Московской области»*.

Таким образом, на основании материалов дела № 1-14-1175/77-15, Комиссией Московского УФАС России действия ООО «Айс-Фили» признаны актом недобросовестной конкуренции, установлены все признаки такого деяния, сформулированные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Нарушение ООО «Айс-Фили» пункта 3 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции непосредственно выразилось в некорректном сравнении хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых ООО «Айсберри» товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими

хозяйствующими субъектами.

При этом, в адрес Московского УФАС России поступили дополнительные пояснения ООО «Юнилевер Русь». В своих пояснениях ООО «Юнилевер Русь» отзывает свое обращение и поясняет, что больше не имеет претензий к ООО «ТД Айсберии» и просит принять решение об отказе в возбуждении дела, а также ходатайствует о прекращении дела, в связи с тем, что на сайте ООО «Айс-Фили» информация *«Лучшее антикризисное мороженое! Самое вкусное из доступных! Самое недорогое из натуральных!!!»* была обновлена и более не содержит спорных утверждений.

Между тем, представителем ООО «Айс-Фили» был представлен фотоснимок с сайта iceberry.ru от 26.10.2015 и письменные пояснения о прекращении распространения спорной информации. Комиссией Московского УФАС России был произведен осмотр сайта iceberry.ru 27.10.2015. Согласно информации, размещенной на сайте iceberry.ru, на главной странице указано следующее утверждение: *«Попробуйте настоящее мороженое! Вкусное и доступное! Недорогое и натуральное! Айсберри - №1 на рынке мороженого Москвы и Московской области»*.

При устранении нарушения, выразившегося в распространении утверждений *«Лучшее антикризисное мороженое! Самое вкусное из доступных! Самое недорогое из натуральных!!!»*, ООО «Айс-Фили» изменило вышеуказанную формулировку на *«Попробуйте настоящее мороженое! Вкусное и доступное! Недорогое и натуральное!»*, однако, утверждение *«Айсберри - №1 на рынке мороженого Москвы и Московской области»* оставила без изменений.

Кроме того, статья 48 Закона о защите конкуренции не содержит такого основания для прекращения дела, как отзыв заявления, обращения, поступившего основанием для возбуждения дела.

Таким образом, Комиссией Московского УФАС России в действиях ООО «Айс-Фили» установлено нарушение 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 размещения на сайте iceberry.ru следующей информации: *«Лучшее антикризисное мороженое! Самое вкусное из доступных! Самое недорогое из натуральных!!!»*, а также информации: *«Айсберри - №1 на рынке мороженого Москвы и Московской области»*.

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 «Айс-Фили».

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 «Айс-Фили» нарушившим пункт 3 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции в части распространения некорректного сравнения хозяйствующим субъектом производимым и реализуемым им товаров с товарами, производимыми и реализуемыми другими хозяйствующими субъектами.

2. Выдать ООО «Айс-Фили» 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, предусмотренном частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд г. Москвы.

Председатель Комиссии

И.С. Гудкова

Члены Комиссии

П.В. Олейник

А.В. Дерманец

А.Е. Большакова

К.С. Сучкова

Исполнитель: Сучкова К.С. (495) 784-75-05 (доб. 154)