

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 03-05/53-2018

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курской области (Курским УФАС России) установлено наличие в действиях Индивидуального предпринимателя «...» признаков нарушения ст.14.3 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») – недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения.

ИП «...» осуществляет свою предпринимательскую деятельность в г. Курске в помещениях по адресам: «...».

При выезде сотрудников Курского УФАС России 28.11.2018 г. для фиксации распространения информации по адресу г. Курск, «...», обнаружено следующее.

По адресу г. Курск, «...» со стороны проезжей части, над входной дверью в помещение размещен текст: **БАЗА ЦВЕТОВ № 1**. На входной двери находится текст: **БАЗА ЦВЕТОВ № 1**.

При выезде сотрудников Курского УФАС России 28.11.2018 г. для фиксации распространения информации по адресу г. Курск, «...», обнаружено следующее.

По адресу г. Курск, «...», дом 73 со стороны проезжей части, над входной дверью в помещение размещен текст: **БАЗА ЦВЕТОВ № 1**. На входной двери находится текст: **БАЗА ЦВЕТОВ № 1**. С левой стороны от входной двери размещен текст: **БАЗА ЦВЕТОВ № 1**.

03.12.2018 г. Курское УФАС России провело осмотр группы в социальной сети в информационно-телекоммуникационной сети Интернет в ВКонтakte «...».

На главной странице группы в социальной сети в ВКонтakte «...» размещен заголовок с текстом: «**БАЗА ЦВЕТОВ №1**».

Согласно ст. 2, 5 Федерального закона от 27.07.2006 №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и защите информации» (ФЗ «Об информации») информация - сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления; распространение информации - действия, направленные на получение информации неопределенным кругом лиц или передачу информации

неопределенному кругу лиц; информация может свободно использоваться любым лицом и передаваться одним лицом другому, если федеральным законом не установлено ограничение доступа.

Согласно п.1 ч.4 ст.6 ФЗ «Об информации» обладатель информации при осуществлении своих прав **обязан соблюдать права и законные интересы иных лиц.**

Согласно п.6 ст.3 ФЗ «Об информации» одним из принципов правового регулирования отношений в сфере информации, информационных технологий и защиты информации является **достоверность информации.**

Сведения об услугах, оказываемых ИП «...», размещенные на главной странице группы в социальной сети в ВКонтакте «...» в сети Интернет, а также на рекламных вывесках, в соответствии со ст. 2, 5 ФЗ «Об информации» являются общедоступной, свободно распространяемой информацией.

Таким образом, на основании акта осмотра материалов группы в социальной сети в ВКонтакте «...» от 03.12.2018 г., акта выезда для фиксации распространения информации от 28.11.2018 г. специалистами Курского УФАС России установлено, что на главной странице группы в социальной сети в ВКонтакте «...» в сети «Интернет», по адресу г. «...» распространяется общедоступная информация, адресованная неопределенному кругу лиц, о предоставлении товаров на условиях, лучших, чем у конкурентов: **«БАЗА ЦВЕТОВ №1».**

Указанная информация содержит некорректное сравнение с услугами конкурентов.

Данный вывод основан на следующих положениях законодательства.

В силу ст. 14.3 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и (или) его товара с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в том числе:

- сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром путем использования слов "лучший", "первый", "**номер один**", "самый", "только", "единственный", иных слов или обозначений, создающих впечатление о превосходстве товара и (или) хозяйствующего субъекта, без указания конкретных

характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, либо в случае, если утверждения, содержащие указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными;

- сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в котором **отсутствует указание конкретных сравниваемых характеристик или параметров либо результаты сравнения не могут быть объективно проверены;**

- сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, основанное исключительно на незначительных или несопоставимых фактах и содержащее негативную оценку деятельности хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товара.

В соответствии с ч. 2 ст. 34 Конституции РФ не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Согласно ч.1 ст.10 Гражданского Кодекса РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом), не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Согласно ст. 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

В соответствии со статьей 4 ФЗ «О защите конкуренции»:

- **конкуренция** – это 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;

- **товар** - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

- **недобросовестная конкуренция** - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении

предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, 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;

- **хозяйствующий субъект** - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель.

- **потребитель** - юридическое лицо или физическое лицо, приобретающие товар.

ИП «...» осуществляет предпринимательскую деятельность по продаже живых цветов. Таким образом, согласно ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» ИП «...» является хозяйствующим субъектом.

На территории г. Курска и Курской области продажу живых цветов осуществляют более 20 хозяйствующих субъектов, являющихся конкурентами ИП «...» и состязаящихся между собой и с ИП «...» за привлечение потребителей с целью получения прибыли на рынке продажи цветов г. Курска.

Некорректное сравнение ИП «...» её товаров (услуг) с товарами (услугами) хозяйствующих субъектов путем использования слов: **«БАЗА ЦВЕТОВ №1»**, создающих впечатление о превосходстве условий, на которых товар предлагается к продаже, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, сравнение, основанное исключительно на несопоставимых фактах и содержащее негативную оценку деятельности хозяйствующих субъектов-конкурентов и их товаров и услуг, направлено на привлечение внимания к своим товарам и услугам путем распространения недостоверной информации о товарах и услугах и привлечение большего числа клиентов, тогда как добросовестные конкуренты такой информации не распространяют.

Такие действия направлены на повышение спроса потребителей на свои товары (услуги) и, соответственно, могут привести к оттоку потребителей от добросовестных конкурентов.

Следовательно, такие действия могут причинить убытки указанным добросовестным конкурентам.

Согласно ч.2 ст.15 ГК РФ под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье

право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

При этом, в силу прямого указания нормы п.9 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции», для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления перечисленных в законе последствий и доказательств реального ущерба не требуется.

Таким образом, такое некорректное сравнение ИП «...» может причинить убытки добросовестным конкурентам в виде неполученных доходов (упущенной выгоды).

Кроме того, вышеуказанные действия противоречат требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

Установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что распространение ИП «...» на главной странице группы в социальной сети в ВКонтате «...» в сети «Интернет», по адресу г. Курск, «...» и по г. Курск, «...», адресованной неопределенному кругу лиц, о предоставлении товаров и услуг на условиях, лучших, чем у конкурентов (БАЗА ЦВЕТОВ №1) содержит некорректное сравнение с товарами и услугами конкурентов, направлено на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности ИП «...», противоречит п.6 ст.3, п.1 ч.4 ст.6 ФЗ «Об информации», требованиям справедливости, добропорядочности и разумности и могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам в виде неполученных доходов (упущенной выгоды).

Таким образом, антимонопольным органом установлены в действиях ИП «...» все квалифицирующие признаки недобросовестной конкуренции в форме некорректного сравнения, предусмотренные п. 9 ст. 4, ст. 14.3 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с ч. 1 и 2 ст. 39.1 ФЗ «О защите конкуренции», в случае выявления признаков нарушения ст 14.3 ФЗ «О защите конкуренции», в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, **антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия)**, либо об устранении причин и условий,

способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В этой связи Курское УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДУПРЕЖДАЕТ

ИП «...» о необходимости прекращения нарушения ст. 14.3 Федерального закона от 26.07.06 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (недобросовестной конкуренции в форме некорректного сравнения) **путем прекращения распространения** на главной странице группы в социальной сети в ВКонтakte «...» в сети «Интернет», по адресу г. Курск, «...» и по г. Курск, «...», а также любым другим способом информации: **«БАЗА ЦВЕТОВ №1».**

Срок выполнения настоящего предупреждения – 30 дней со дня получения ИП «...» настоящего предупреждения.

В соответствии с ч. 6 ст. 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» **копии документов, подтверждающих выполнение предупреждения, в течение трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения, должны быть представлены в Курское УФАС России.

Отсутствие в Курском УФАС России документов, подтверждающих исполнение предупреждения в установленный срок, будет считаться неисполнением предупреждения.

Согласно ч. 7 и ч. 8 ст. 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» **при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.**

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.