

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена «01» июня 2015 г.

Решение в полном объеме изготовлено «16» июня 2015 г.
Новосибирск

г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе «...», рассмотрев дело № 06-01-68-14-14 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Лидер Групп» (ОГРН 1135476122429 от 07.08.2013 г.; ИНН 54099239502; юридический адрес: 630030, г. Новосибирск, ул. Первомайская, д. 198, оф. 405) п.3 ч.1 ст.14 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившегося в размещении на стр. 2 газеты «Первая» № 33 (47) от 24.09.2014 г. рекламной информации следующего содержания: «Удачный рекламный ход _ (на голубом фоне изображен человек, который в одной руке держит газету, визуально похожую на газету «Иня», с наименованием «ИН-ЯН», опущенную в ведро с надписью «H2SO4 кислота») (в другой руке человек держит газету «Первая» над ведром с надписью «H2O вода») _ Даже в воде не растворяется _ тел. 286-30-91»,

в отсутствии представителей:

заявителя - ИП Шешковой Н.А. – не явилась (уведомлена надлежащим образом),

ответчика - ООО "Лидер Групп" - представитель не явился (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

13.10.2014 г. в адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление (вх. № 11122) индивидуального предпринимателя Шешковой Н.А. по факту недобросовестной конкуренции со стороны ООО «Лидер Групп».

Согласно обращению, на стр. 2 газеты «Первая» № 33 (47) от 24.09.2014 г. размещена рекламная информация, в которой на голубом фоне изображен человек, который в правой руке держит газету «Первая» с надписью (даже в воде не растворяется), а в левой руке держит газету «Иня» (как указывает заявитель, отсканированный выпуск № 33 (463) от 15.09.2014 г.), опущенную в ведро с разъедающей жидкостью, что по мнению заявителя, является нарушением законодательства РФ.

Комиссией Новосибирского УФАС России в ходе рассмотрения дела установлено следующее.

В соответствии с п.7 ст. 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.

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 (п.4 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции»).

Заявитель - индивидуальный предприниматель Шешкова Н.А. (ОГРН «...»; адрес: «...»), в соответствии со Свидетельством о государственной регистрации, зарегистрирована 10.02.2004 г. и осуществляет на территории г. Новосибирска и Новосибирской области выпуск средства массовой информации – Рекламно-информационный еженедельник «Иня» (Свидетельство о регистрации СМИ ПИ № ФС12-0039 от 26.11.2004 г., рекламное издание, реклама более 40%).

Согласно информации, указанной на первой полосе, данное СМИ распространяется бесплатно по почтовым ящикам и предприятиям Первомайского и Октябрьского районов, Н.Ельцовки и п. Кольцово.

Общество с ограниченной ответственностью «Лидер Групп» (ОГРН 1135476122429 от 07.08.2013 г.; ИНН 54099239502; юридический адрес: 630030, г. Новосибирск, ул. Первомайская, д. 198, ю оф. 405), осуществляет деятельность на территории г. Новосибирска путем выпуска средства массовой информации – газета «Первая» (Свидетельство о регистрации СМИ ПИ № ТУ54-00602 от 09.12.2013 г., рекламное издание, информационное).

Согласно информации, указанной на первой полосе, данное СМИ распространяется бесплатно в Первомайском, Октябрьском и Советском районе, и Наукограде Кольцово.

Таким образом, указанные лица – ИП Шешкова Н.А. и ООО «Лидер Групп» – являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность по выпуску средств массовой информации аналогичной тематики в пределах одних географических границ – на территории г. Новосибирска и Новосибирского района Новосибирской области.

Как установлено Комиссией антимонопольного органа, на стр. 2 газеты «Первая» № 33 (47) от 24.09.2014 г. размещена информация следующего содержания:

«Удачный рекламный ход _ (на голубом фоне изображен человек в белом халате, который в одной руке держит газету, визуально схожую с газетой «Иня», с наименованием «ИН-ЯН», опущенную в емкость с надписью «H₂SO₄ кислота»), в другой руке человек держит газету «Первая» над емкостью с надписью «H₂O вода»). Обе газеты изображены с символическими каплями, указывающими на их окунание в указанные емкости_ Даже в воде не растворяется _ тел. 286-30-91».

Согласно п.9 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции», любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота,

требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации, признаются недобросовестной конкуренцией.

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" (далее - Закон о рекламе), рекламой является информация, распространяемая 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;

объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемая информация направлена на привлечения внимания неопределенного круга лиц (потенциальным потребителям и рекламодателям), к объектам рекламирования – двум газетам: «Иня» (в том числе, посредством намеренного незначительного изменения наименования издания) и «Первая» (указывается телефон редакции 286-30-91, согласно выходным данным газеты), что в полной мере соответствует понятию «реклама».

В соответствии с ч. 3 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами.

Согласно представленным пояснениям ООО «Лидер Групп» (вх. № 2371э от 25.03.2015 г.), рассматриваемая рекламная информация была создана по аналогии с рекламой журнала «ТВ-парк» 1990-х годов.

Указание в рекламе газета «Ин-Ян» является выдумкой автора, руководство газеты «Первая» не преследовало цель оскорбить или понизить авторитет конкурирующей газеты «ИНЯ».

Комиссия Новосибирского УФАС России, рассмотрев материалы дела, считает, что размещенная ООО «Лидер Групп» рекламная информация отражает его собственную субъективную оценку относительно свойств товара (печатного издания) конкурента (ИП Шешковой Н.А), основанную на форме сравнения, предполагающей принижение издание конкурента, и превозношении своего. Такое сравнение построено по формуле "мой товар лучше, чем аналогичный у конкурента", в связи с чем ООО «Лидер Групп» получает необоснованные преимущества за счет принижения репутации другого лица.

Согласно ст. 10 bis Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 г., актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В частности, подлежат запрету, в том числе ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента.

В данном случае нарушение выразилось в распространении на стр. 2 газеты «Первая» № 33 (47) от 24.09.2014 г. рекламной информации, в которой товар (издание) конкурента – ИП Шешковой Н.А., погруженный в кислоту, представлен в неприглядном, непривлекательном виде, непригодном для использования, дискредитирующем потребительские свойства газеты «Иня» (бумагу, на которой производилась печать издания, краски, используемые при печати издания), чему ООО «Лидер Групп» не представлено достоверных документальных подтверждений.

Действия ООО «Лидер Групп» по распространению указанной рекламной информации, с учетом ее визуальной и смысловой нагрузки, вводящей потребителя в заблуждение относительно, в том числе, полиграфического качества издания заявителя, направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности над конкурентом в форме сравнения своего товара с товаром конкурирующего субъекта, которые позволяют увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий путем оттока потенциальных рекламодателей.

Законом о защите конкуренции не проводится легальное толкование понятия "некорректное сравнение", не предусматриваются способы осуществления такого сравнения, при этом, в данном случае, информация подается путем прямого сопоставления характеристик, свойств, параметров изданий.

В силу 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).

Согласно пояснениям ИП Шешковой Н.А., издание «Иня» несет убытки в виде упущенной выгоды. Клиенты, с которыми работает издание нередко говорят о том, что, по словам сотрудников ООО «Лидер Групп», издание «Иня» обанкротилось, больше не осуществляет деятельность и недобросовестно ведет работу с клиентами.

По смыслу норм Закона о защите конкуренции для квалификации совершенного деяния в качестве недобросовестной конкуренции необходимо, чтобы лицо, совершившее данные действия, обладало признаком хозяйствующего субъекта; его действия противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, заключались в распространении сведений (характеризующихся как ложные, неточные либо искаженные), которые были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; совершенные действия могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта.

Наличие данных фактов доказано выше, следовательно, рассматриваемые действия ООО «Лидер Групп», являются актом недобросовестной конкуренции,

нарушающими ч. 3 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Учитывая вышеизложенное и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Лидер Групп» (ОГРН 1135476122429 от 07.08.2013 г.; ИНН 54099239502; юридический адрес: 630030, г. Новосибирск, ул. Первомайская, д. 198, оф. 405) нарушившим требования ч.3 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции»: не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами.

Указанное нарушение выразилось в распространении на стр. 2 газеты «Первая» № 33 (47) от 24.09.2014 г. информации следующего содержания:

«Удачный рекламный ход _ (на голубом фоне изображен человек в белом халате, который в одной руке держит газету, визуальную схожую с газетой «Иня», с наименованием «ИН-ЯН», опущенную в емкость с надписью «H2SO4 кислота»), в другой руке человек держит газету «Первая» над емкостью с надписью «H2O вода»). Обе газеты изображены с символическими каплями_ Даже в воде не растворяется _ тел. 286-30-91», в которой товар (издание) конкурента – ИП Шешковой Н.А., представлен в неприглядном виде, дискредитирующем потребительские свойства газеты «Иня».

2. Выдать «Лидер Групп» предписание о прекращении нарушения п. 3 ч.1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции» .

3. Признать, что оснований для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

16 июня 2015 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе «...»,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 4 статьи 41, статьей 50

Федерального закону «О защите конкуренции» № 135-ФЗ (далее - Закон о защите конкуренции), на основании своего решения от 16 июня 2015 г. по делу № 06-01-68-14-14 о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью «Лидер Групп» (ОГРН 1135476122429 от 07.08.2013 г.; ИНН 54099239502; юридический адрес: 630030, г. Новосибирск, ул. Первомайская, д. 198, оф. 405) ч. 3 ст. 14 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Лидер Групп» в срок до 30 июля 2015 г. прекратить нарушение ч. 3 ст. 14 Закона о защите конкуренции, выразившееся в распространении на стр. 2 газеты «Первая» № 33 (47) от 24.09.2014 г. рекламной информации следующего содержания:

«Удачный рекламный ход _ (на голубом фоне изображен человек в белом халате, который в одной руке держит газету, визуальную схожую с газетой «Иня», с наименованием «ИН-ЯН», опущенную в емкость с надписью «H₂SO₄ кислота»), в другой руке человек держит газету «Первая» над емкостью с надписью «H₂O вода»). Обе газеты изображены с символическими каплями_ Даже в воде не растворяется _ тел. 286-30-91», в которой товар (издание) конкурента – ИП Шешковой Н.А., представлен в неприглядном виде, дискредитирующем потребительские свойства газеты «Иня».

2. О выполнении настоящего предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.