

РЕШЕНИЕ

по делу № 62А

« 30 » июля 2009 года

г.Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Анисимова М.А.

Яргина И.В.

Абрамова С.В.

Беликов Е.М.

Заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Начальник отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией, член Комиссии;

Ведущий специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией, член Комиссии;

Специалист 3 разряда отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией, член Комиссии;

рассматривая дело № 62А по признакам нарушения ООО «Управляющая организация «ТехноКомСервис» ч.1 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

УСТАНОВИЛА:

Дело № 62А по признакам нарушения антимонопольного законодательства в отношении ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» возбуждено на основании сведений, содержащихся в заявлении ООО «Управляющая компания «Наш дом» (вх. № 01- 3838 от 08.05.2009) о недобросовестной конкуренции со стороны ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» приказом от 29.06.2009 № 262. Определением от 29.06.2009 рассмотрение дела назначено на

30.07.2009

ООО «Управляющая компания «Наш дом» указывает:

На территории г. Краснотурьинска действуют 6-7 управляющих компаний, в том числе ООО «Управляющая компания «Наш дом», ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис».

ООО «Управляющая компания «Наш дом» и ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» одновременно действуют в разных частях города (центральная часть, окраины, поселки г. Краснотурьинска). Исторически ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» больше работает в центральной части города, ООО «Управляющая компания «Наш дом» больше работает на окраинах, однако обслуживаемые данными организациями дома зачастую соседствуют друг с другом.

В апреле 2009 года ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» распространило на домах листовки следующего содержания:

«Уважаемые собственники!

ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» обращается к Вам, чтобы предостеречь от неверного шага.

В настоящее время Управляющие компании, которые находятся на грани банкротства, под видом создания ТСЖ в Ваших домах, пытаются взять под свое управление крупные дома, в которых уже проведен или планируется в ближайшее время текущий или капитальный ремонт, для того чтобы поправить свое тяжелое финансовое положение, Вашими деньгами рассчитаться за накопленные долги перед поставщиками коммунальных ресурсов (отопление, вода, водоотведение электроэнергия). Все обещания, которые они сегодня Вам дают, не имеют финансовой основы и поэтому абсолютно невыполнимы

Управляющая организация «ТеплоКомСервис» при всех её возможных недостатках, является одной из самых крупных, стабильных и надежных. Наша управляющая организация своевременно рассчитывается с поставщиками коммунальных ресурсов, поэтому с нами не будет проблем с отоплением и другими коммунальными ресурсами.

Так же ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» ведет работу по созданию ТСЖ под управлением нашей организации.

По интересующим Вас вопросам обращаться по тел...»

Заявитель расценивает доведение указанной информации как акт недобросовестной конкуренции, указывая, что распространенная реклама ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» является некорректной, содержит ложные сведения, вводит в заблуждение своих потребителей, в том числе жителей обслуживаемых заявителем многоквартирных домов (о чем свидетельствуют обращения граждан, проживающих по адресу: ул. Ленина 90, о разъяснении распространенной информации). Представляя свою деятельность как единственную внушающую доверие, ответчик, по мнению заявителя, создает у потребителей услуг ложное впечатление, что другие компании недобросовестны,

находятся на стадии банкротства.

Указанное формирует ложное впечатление о деятельности и положении ООО «Управляющая компания «Наш дом».

ООО «Управляющая компания «Наш дом» не является ни находящимся на стадии банкротства, ни недобросовестным хоз. субъектом. Однако приведенная информация, распространяемая на домах жилого фонда г. Краснотурьинска, в том числе на домах, обслуживаемых ООО «Управляющая компания «Наш дом», фактически утверждает о том, что все остальные управляющие компании, в том числе ООО «Управляющая компания «Наш дом», находятся на стадии банкротства, содержит голословные обвинения.

Одновременно листовка указывает, что ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» лучше, сильнее, что его положение лучше.

Между тем, отмечает заявитель, все управляющие компании города находятся примерно в одинаковом положении. Разницы между финансовым положением у управляющих компаний нет.

Данная реклама, по мнению заявителя, противоречит законодательству РФ, подрывает доверие жителей к ООО «Управляющая компания «Наш дом», ставит под угрозу хозяйственную деятельность ООО «Управляющая компания «Наш дом» (хотя прямых убытков по состоянию на дату рассмотрения дела не выявлено), является проявлением недобросовестной конкуренции. Действия ответчика, полагает заявитель, направлены на принуждение граждан к отказу от услуг ООО «Управляющая компания «Наш дом» в качестве управляющей компании.

ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» не признает в своих действиях нарушения антимонопольного законодательства, указывая следующее:

До мая 2007г. функции по управлению многоквартирными домами во всем городском округе Краснотурьинск осуществляло МУП «ГУ «ЖКХ».

17 мая 2007г. Главой городского округа Краснотурьинск было принято решение о ликвидации МУП «ГУ «ЖКХ», после чего в многоквартирных домах города были проведены голосования по выбору управляющих организаций. Выбор производился общим собранием собственников помещений в многоквартирных домах.

В различных частях города выбраны разные управляющие организации.

С собственниками помещений заключены договоры управления многоквартирными домами сроком на пять лет.

Таким образом, уже к сентябрю 2008 года жителями г. Краснотурьинска выбраны способ управления и управляющие компании, оформлены соответствующие документы.

С этого времени ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» не предпринимает шагов, направленных на увеличение (расширение) рынка своих

услуг.

ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» осуществляет управление многоквартирными домами в той части города, где оно было выбрано собственниками в качестве управляющей организации (преимущественно центральная часть города, а также, в меньшей степени, окраины, поселки), а ООО «УК «Наш дом» управляет теми многоквартирными домами, где оно было выбрано собственниками в качестве управляющей организации (преимущественно окраины города, поселки, а также, в меньшей степени, центральная часть города).

Таким образом, рынок оказания услуг по управлению многоквартирными домами в г. Красноуральске в настоящее время естественным образом сегментирован, интересы (сферы рынка) ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» и ООО «Управляющая компания «Наш дом» не пересекаются.

Вследствие указанного, с учетом того, что договоры с собственниками были заключены в 2008 году и действуют в настоящее время, интересы двух управляющих организаций не пересекаются, ответчик полагает, что отсутствует конкуренция между ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» и ООО «Управляющая компания «Наш дом».

Конкурентные отношения между этими компаниями возникают и существуют, по мнению ответчика, лишь в то время, когда осуществляется выбор способа управления (управляющей компании), например, когда ликвидируется существующая компания, а ее потребители выбирают нового исполнителя услуг, то есть, когда происходит соперничество между компаниями.

Правительством РФ предусмотрена программа финансирования из федерального бюджета на цели осуществления капитального ремонта. В конкурсе на распределение денежных средств могут участвовать ТСЖ. Муниципалитетом было рекомендовано провести работу по созданию ТСЖ.

ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» указывает:

На рынке участились случаи агитации недобросовестными управляющими организациями, находящимися на грани банкротства, жителей домов о создании ТСЖ, которые в последующем принимали решение о заключении договоров на управление с указанными управляющими организациями при наличии действующих договоров на управление домами, заключенными с ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис».

ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» не имеет материалов, подтверждающих факты проведения агитации о создании ТСЖ неустановленными инициаторами - недобросовестными управляющими организациями, находящимися на грани банкротства.

ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» не может также указать на конкретные факты, где и когда в г. Красноуральске проводилась такая агитация, а также на факты принятия после агитации собственниками решений о заключении договора при наличии договора с ООО «Управляющая компания «ТеплоКомСервис».

ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» указывает, что в городе такие

факты не выявлялись, однако обращает внимание на подобные факты в иных городах Свердловской области.

С целью сохранения существующих отношений по управлению домами ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» были расклеены данные листовки (в количестве 30 экземпляров). Содержание листовок было утверждено директором компании Цуренковым Евгением Дмитриевичем.

Одновременно ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» указывает:

Распространяемые сведения не относятся к заявителю. В листовках не содержится названий управляющих компаний, ложных, неточных или искаженных сведений о них.

В листовке прямо очерчен круг лиц, о которых идет речь. Заявитель выпадает из этого очерченного в информационном сообщении круга.

ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» лишь предупреждало о возможности создания ТСЖ, обращало внимание собственников на возможность появления недобросовестных субъектов, проведения агитации недобросовестными лицами, то есть была описана гипотетическая ситуация, которая может возникнуть. В листовке происходит описание абстрактной ситуации.

Кроме того, ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» отмечает:

Необходимый элемент недобросовестной конкуренции - создание преимущества. Из пояснения заявителя следует, что преимуществ нет.

Для признания действий недобросовестной конкуренцией нужно также наличие последствий. Однако в данном случае последствия не могли наступить, так как заявитель не относится к кругу лиц, обозначенному в листовке (не относит себя к недобросовестным лицам, агитацию не проводил, пр.), выпадает из круга лиц, который был очерчен в информационном сообщении. Какие-либо наименования лиц -конкурентов ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» в листовках отсутствуют. В связи с этим данные листовки не могут причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации какому-либо хозяйствующему субъекту, в том числе заявителю.

Одновременно ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» сообщает:

Рассматриваемая листовка была распространена исключительно на домах, обслуживаемых ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис».

Данное подтверждается, в том числе непосредственно содержанием листовки.

Доказательства распространения листовки на домах, обслуживаемых ООО «Управляющая компания «Наш дом», отсутствуют. Приведенная заявителем ссылка на заявление жительницы дома по адресу: г. Краснотурьинск, ул. Ленина, 90, по мнению заявителя, не может явиться достаточным доказательством распространения ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» листовки по указанному адресу.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы и возражения сторон, Комиссия приходит к следующим выводам:

Территориальный орган Федеральной антимонопольной службы осуществляет функции по контролю и надзору за соблюдением законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках и защиты конкуренции на рынке финансовых услуг (далее антимонопольное законодательство), деятельности субъектов естественных монополий (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа), рекламы (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа).

Цель Федерального закона «О защите конкуренции» - предупреждение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции на товарных рынках в Российской Федерации, обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (ч.2 ст.1 ФЗ «О защите конкуренции»).

Конкуренция -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 (ст.4 ФЗ «О защите конкуренции»).

Согласно ст.10 bis «Конвенции по охране промышленной собственности» (Заключена в Париже 20.03.1883) (ред. от 02.10.1979) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах

Недобросовестная конкуренция - 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 нанести вред их деловой репутации (ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции»).

Недобросовестная конкуренция запрещена (ч.1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции»).

Исходя из определения недобросовестной конкуренции следует:

Для признания действий какого-либо субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо одновременное выполнение следующих условий:

1. наличие конкурентных отношений между субъектами, что предполагает осуществление ими фактической деятельности на одном товарном рынке и в пределах определенных географических границ (на определенной территории), а также наличие соперничества, состязательности между ними на данном рынке;
2. при наличии конкурентных отношений совершение одним из хозяйствующих субъектов каких-либо действий, которые:

- противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- направлены на приобретение преимуществ перед конкурентом;
- причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции» содержит открытый перечень форм недобросовестной конкуренции.

ООО «Управляющая компания «Наш дом» и ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» являются коммерческими организациями, осуществляющими приносящую доход деятельность на одном товарном рынке (управление многоквартирными домами) в пределах одних географических границ - территории г. Краснотурьинска Свердловской области.

Услуги ООО «Управляющая компания «Наш дом» и ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис», являются взаимозаменяемыми, поскольку могут быть сравнимы по функциональному назначению, применению, качественным характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить услуги одного из указанных лиц на услуги другого.

Таким образом, ООО «Управляющая компания «Наш дом» и ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» являются конкурентами, эффективно ограничивая своими самостоятельными действиями возможность каждого из них односторонне воздействовать на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке.

Довод ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» об отсутствии конкурентных отношений между указанными организациями не может быть признан обоснованным постольку, поскольку наличие существующего договора не исключает наличие у потребителя услуги возможности осуществить выбор управляющей компании, принять решение как о продолжении договорных отношений с действующей управляющей компанией, так и о переходе к иной управляющей компании (по истечении заключенного договора, а также досрочно – при соблюдении определенных процедур).

Распространенные листовки доводят до граждан - пользователей услугами управляющих компаний,- информацию о действии на указанной территории недобросовестных управляющих компаний, проводящих агитацию и дающих населению необоснованные обещания. В листовках отмечается, что проводящие агитацию управляющие компании находятся на грани банкротства, пытаются взять под свое управление крупные дома для того, чтобы поправить свое тяжелое финансовое положение, даваемые ими обещания невыполнимы.

Однако указанные факты на территории г. Краснотурьинска не выявлялись.

Под видом реально существующей ситуации ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» описана абстрактная ситуация, которая может возникнуть на рынке в пределах данного муниципального образования в будущем.

Таким образом, вышеприведенная информация, утверждающая о деятельности на рынке г. Красноуральска недобросовестных управляющих компаний, не соответствует действительности, является ложной.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации.

Листовки сообщают об ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» как о компании, являющейся одной из самых крупных, стабильных и надежных, своевременно рассчитывающейся с поставщиками. Листовки отмечают: «с нами не будет проблем с ...». В дальнейшем следует сообщение, что ООО ведет работу по созданию ТСЖ под своим управлением, указывается номер телефона, по которому можно получить подробную информацию

Таким образом, содержание рассматриваемой статьи в целом противопоставляет ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» (за счет характеристик указанной компании: «одна из самых крупных, стабильных и надежных», «своевременно рассчитывается с поставщиками»; «с нами не будет проблем») с управляющими компаниями, которые, как указано в листовках, ведут агитацию по созданию ТСЖ (за счет негативной информации о последних).

При этом содержащаяся в листовках информация об осуществляющих деятельность по созданию ТСЖ недобросовестных управляющих компаниях, фактически формирует мнение потребителей не о деятельности абстрактных, вымышленных, существующих где-то компаний, а о деятельности компаний, действующих в данном муниципальном образовании на рынке управления многоквартирными домами.

Таким образом, негативная информация фактически направлена на создание отрицательного имиджа иных управляющих компаний города (в том числе ООО «Управляющая компания «Наш дом»).

Распространение такой информации объективно оказывает влияние на формирование у неопределенного круга потребителей отношения к действующим на данном товарном рынке хозяйствующим субъектам и, соответственно, на выбор потребителями контрагента по договору.

Таким образом, в условиях конкуренции распространенная ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» информация влияет на структуру потребительского спроса, может повлечь уменьшение объема услуг, предоставляемых конкурентами (в том числе ООО «Управляющая компания «Наш дом»), и одновременно увеличить объем услуг, оказываемых ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис», стать причиной неполучения конкурентами новых потребителей, могущих стать таковыми (при нераспространении рассматриваемых листовок).

Таким образом, ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» получает необоснованные конкурентные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности в виде удержания или привлечения потребителей благодаря формированию у них ошибочного мнения о деятельности

ООО «Управляющая компания «Наш дом» и иных управляющих компаний города.

Актом недобросовестной конкуренции признается такое действие хозяйствующего субъекта, которое способно оказать влияние на конкуренцию, то есть повлиять на распределение спроса, предоставить лицу, распространившему информацию, преимущества над конкурентами и причинить им вред.

Вред может выражаться в убытках или ущербе деловой репутации, при этом для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления таких последствий и доказательств реального вреда не требуется.

Ущерб деловой репутации может наступить, во-первых, в результате распространения порочащих лицо сведений. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации №11 от 18.08.1992 (в ред. Постановлений Пленума ВС РФ №11 от 21.12.93 и №6 от 25.04.95) указывает, что порочащими являются такие не соответствующие действительности сведения, содержащие утверждения о нарушении действующего законодательства или моральных принципов, которые умаляют деловую репутацию юридического лица.

Во-вторых, на репутацию хозяйствующего субъекта могут оказать влияние сведения, хотя и не порочащие его репутацию, но содержащие негативную оценку его деятельности.

Под убытками ст.15 ГК РФ понимает расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также недополученные доходы, которое это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было бы нарушено (упущенная выгода).

В результате рассматриваемых действий ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» могут быть причинены убытки в виде упущенной выгоды ООО «Управляющая компания «Наш дом».

Таким образом, действия ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» по распространению рассматриваемой информации направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могли причинить убытки конкуренту - ООО «Управляющая компания «Наш дом».

При этом следует отметить:

Распространенная информация, доведенная до неопределенного круга лиц, по своему содержанию и структуре изложения привлекает внимание потребителей к ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» и его услугам, формирует, поддерживает интерес к нему, способствует, таким образом, его продвижению на рынке.

Реклама - 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 (ст.

3 ФЗ «О рекламе»).

Распространенная ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» листовка является рекламой данного лица и его услуг.

Согласно п. 4 ч. 2 ст. 5 ФЗ «О рекламе», недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Ст. 14.33 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за недобросовестную конкуренцию (за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса)

Ст. 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение законодательства о рекламе

На основании вышеизложенного, 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»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» нарушение ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в распространении в апреле 2009 года рекламных листовок, содержащих ложные сведения «В настоящее время Управляющие компании, которые находятся на грани банкротства, под видом создания ТСЖ в Ваших домах, пытаются взять под свое управление крупные дома... для того, чтобы поправить свое тяжелое финансовое положение...Все обещания, которые они сегодня Вам дают, не имеют финансовой основы и поэтому абсолютно невыполнимы», а также противопоставляющих ООО «Управляющая организация «ТеплоКомСервис» (как крупную, стабильную, надежную компанию) с иными управляющими компаниями (наименования которых не указаны), что может причинить убытки конкурентам - управляющим компаниям, действующим на территории г. Краснотурьинска (в том числе ООО «Управляющая компания «Наш дом»), направлено на приобретение преимущества перед ними, противоречит законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

2. Предписание не выдавать в связи с прекращением распространения листовок.

3. Передать материалы дела должностному лицу, уполномоченному осуществлять производство по делам об административных правонарушениях по ст. 14.3 КоАП РФ.

Резолютивная часть решения оглашена 30.07.2009. Решение в полном объеме изготовлено 10.08.2009.

Председатель комиссии

М.А. Анисимова

Члены комиссии:
Яргина

И.В.

С.В. Абрамова

Беликов

Е.Б.

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения 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 решение антимонопольного органа.