

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курской области установлено наличие в действиях индивидуального предпринимателя «...» (ИНН «...», ОГРНИП«...») 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.

В результате исследования сайта магазина «...» установлено, что на данном сайте размещена информация следующего содержания: «Стройбаза №1».

Данная надпись отображена в следующих вкладках сайта: главная страница, вкладка «Главная», вкладка «Главная» в разделе «О компании».

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

Со стороны проезжей части, справа от входа на территорию строительной базы размещен баннер с текстом: «**СТРОЙ БАЗА №1**».

Как установлено Курским УФАС России, наименование строительного магазина, расположенного по адресу «...», не является фирменным наименованием юридического лица, зарегистрированным товарным знаком, средством индивидуализации.

Предпринимательскую деятельность в магазине «...» осуществляет ИП «...» ИНН «...», ОГРНИП «...», адрес «...» ИП «...» осуществляет предпринимательскую деятельность на территории «...»– торговля оптовая прочими строительными материалами и изделиями (код ОКВЭД 46.73.6), торговля розничная скобяными изделиями, лакокрасочными материалами и стеклом в специализированных магазинах (код ОКВЭД 47.52), торговля розничная строительными материалами, не включенными в другие группировки, в специализированных магазинах (код ОКВЭД 47.52.7).

Сочетание слов «номер один» (№1) в русском языке является устойчивым словосочетанием. Синонимами указанного словосочетания являются: главный, первый, основной, лучший и т.д.

Потребитель, обращая внимание на распространяемую ИП «...» информацию делает вывод о превосходстве товаров и услуг предпринимателя над другими, однако конкретные характеристики сравниваемых товаров и услуг не указываются.

В отсутствие указания критерия такого сравнения создается впечатление, что товары и услуги ИП «...» обладают заявленным преимуществом по всем критериям над товарами и услугами иных хозяйственных субъектов.

Распространяемая «...» информация: «Стройбаза №1» создает впечатление превосходства услуг ИП «...», а у потенциальных потребителей услуг данного предпринимателя создается впечатление, что услуги ИП «...» являются лучшими по сравнению с другими, без указания конкретных параметров и характеристик сравнения.

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 в информационно-телекоммуникационной сети Интернет на сайте магазина «...», на баннере, расположенном со стороны проезжей части, справа от входа на территорию строительной базы с текстом: «**СТРОЙ БАЗА №1**» в соответствии со ст. 2, 5 ФЗ «Об информации» являются общедоступной, свободно распространяемой информацией.

Таким образом, на основании акта осмотра и копирования материалов интернет-сайта «...», акта выезда

для фиксации распространения информации, Курским УФАС России установлено, что ИП «...» распространяется общедоступная информация, адресованная неопределенному кругу лиц, о предоставлении услуг на условиях, лучших, чем у конкурентов: «Стройбаза №1».

Указанная информация содержит некорректное сравнение с товарами, 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 строительных материалов. Таким образом, согласно ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» ИП «...» является хозяйствующим субъектом.

На территории «...» деятельность магазинов осуществляют более 30 хозяйствующих субъектов, являющихся конкурентами ИП «...» и состоящих между собой и с ИП «...» за привлечение потребителей с целью получения прибыли на рынке деятельности магазинов г. «...»

Распространяя информацию «Стройбаза №1» на сайте «...», на баннере, расположенном со стороны

проезжей части, справа от входа на территорию строительной базы, ИП «...» формирует у потребителей ложное впечатление о превосходстве условий, на которых услуги предлагается к продаже, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, использует сравнение, основанное исключительно на несопоставимых фактах и содержащее негативную оценку деятельности хозяйствующих субъектов-конкурентов и их товаров и услуг.

Такие действия направлены на привлечение внимания к своим услугам путем распространения недостоверной информации об услугах и привлечение большего числа клиентов, тогда как добросовестные конкуренты такой информации не распространяют.

Использование ИП «...» при осуществлении предпринимательской деятельности информации «Стройбаза №1» является некорректным сравнением услуг предпринимателя с аналогичными услугами других хозяйствующих субъектов-конкурентов.

Учитывая вышеизложенное действия ИП «...» по распространению информации «Стройбаза №1» направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности.

Действия ИП «...» по распространению информации «Стройбаза №1» направлены на повышение спроса потребителей на свои 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).

Из определения недобросовестной конкуренции следует, что данная норма не указывает на обязательное причинение убытков как на обстоятельство, устанавливающее факт недобросовестной конкуренции. Для признания указанного факта достаточно наличия доказательств возможности причинения убытков.

Такое некорректное сравнение ИП «...» может причинить убытки добросовестным конкурентам в виде неполученных доходов (упущенной выгоды).

Противоречие законодательству выражается в противоречии статье 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883г., ч.2 ст.34 Конституции РФ, ч.1 ст.10 Гражданского Кодекса РФ, п.6 ст.3, п.1 ч.4 ст.6 Федерального закона от 27.07.2006 №149-ФЗ «Об информации», в нарушении ст.14.3 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», что в свою очередь противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости при осуществлении предпринимательской деятельности.

Установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что распространение ИП «...» на сайте магазина «Стройбаза №1» «...», на баннере, расположенном со стороны проезжей части, справа от входа на территорию строительной базы, информации, адресованной неопределенному кругу лиц, о предоставлении услуг на условиях, лучших, чем у конкурентов («Стройбаза №1»), содержит некорректное сравнение с 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 может 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 «...» (ИНН «...», ОГРНИП «...») **о необходимости прекращения нарушения ст. 14.3 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»** (недобросовестной конкуренции в форме некорректного сравнения) **путем прекращения распространения** на сайте «...», баннере расположенном со стороны проезжей части, справа от входа на территорию строительной базы, а также любым другим способом информации: «Стройбаза №1»

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

По мотивированному ходатайству лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено, указанный срок может быть продлен антимонопольным органом.

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.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция влечет наложение административного штрафа на должностных лиц, в том числе ИП, в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Руководитель

Курского УФАС России «...»