

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 055/01/14.1-311/2019

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

16 апреля 2019 года

г. Омск

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России, Управление) приняты к рассмотрению материалы о недобросовестной конкуренции со стороны общества с ограниченной ответственностью ООО «Лотос» (ОГРН 1055501083021, ИНН 5501088982, зарегистрировано по адресу: 644050, Омская область, г. Омск ул. 2-я Поселковая, 53 «Б», офис 23) по отношению к ООО Компания «Динамика» (ОГРН 1125476151217, ИНН 5404469693, зарегистрировано по адресу: г. Новосибирск, ул. Станиславского, 3/1, этаж 3) путем размещения в сети «Интернет» на сайте по адресу: <http://lotos-frolov.ru> информации об ООО Компания «Динамика» как производителе товара – медицинского изделия Ингалятор – тренажер индивидуальный (ИТИ) и данном товаре производства ООО Компания «Динамика», что может причинить убытки ООО Компания «Динамика» и нанести вред его деловой репутации.

Омским УФАС России, с учетом результатов осмотра специалистами Омского УФАС России сайта ООО «Лотос», представленных ООО Компания «Динамика» по запросу антимонопольного органа сведений (информации), документов (вх. № 3707 от 11.04.2019), а также сведений (информации), документов, имеющих в распоряжении антимонопольного органа, установлено следующее.

ООО Компания «Динамика» и ООО «Лотос» являются производителями медицинских изделий, зарегистрированных в установленном порядке и допущенных к обороту на территории Российской Федерации:

- ООО Компания «Динамика» - производитель товара: Ингалятор – тренажер индивидуальный (Дыхательный тренажер Фролова) по ТУ 9444-004-39151933-2004, который зарегистрирован как медицинское изделие, регистрационное удостоверение от 23.08.2018 № ФСР 2007/00544, выдано Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения (Росздравнадзор) на основании приказа Росздравнадзора от 23.08.2018 № 5601, допущено к обращению на территории Российской Федерации;

- ООО «Лотос» - производитель товара: Тренажера дыхательного индивидуального ТДИ-01 (ингалятор Фролова) по ТУ 9444-001-11598199-95,

который зарегистрирован как изделие медицинского назначения (медицинской техники), регистрационное удостоверение от 20.07.2010 ФСР № 2010/08197, выдано Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения и социального развития.

ООО Компания «Динамика» представлена копия лицензии № ФС-99-04-004993 от 01.09.2017, выданной Федеральной службой в сфере здравоохранения на осуществление деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники.

ООО Компания «Динамика» и ООО «Лотос» осуществляют реализацию указанного товара собственного производства на территории Российской Федерации, в том числе предлагая свой товар потребителю посредством размещения информации в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет»:

- ООО Компания «Динамика» – на сайте по адресу: <http://breathing.ru>;

- ООО «Лотос» – на сайте по адресу: <http://lotos-frolov.ru>.

На сайте <http://breathing.ru> ООО Компания «Динамика» также размещена информация о проводимых акциях, образовательном и оздоровительном проектах, в том числе на радио «Маяк», по вопросам оздоровления и профилактики с применением Ингалятора – тренажера индивидуального (Дыхательный тренажер Фролова) по ТУ 9444-004-39151933-2004 и другая информация о данном товаре собственного производства, что свидетельствует об известности товара среди потребителей и контрагентов.

Тренажер дыхательный по ТУ 9444-004-39151933-2004 производства ООО Компания «Динамика» предназначен для дыхательных тренировок с целью профилактики и лечения заболеваний органов дыхания, кровообращения, нервной системы и нарушений обмена веществ.

По результатам осмотра специалистами Омского УФАС России сайта ООО «Лотос» по адресу: <http://lotos-frolov.ru> оформлен Акт осмотра сайта № 1 от 19.03.2019.

Из акта осмотра сайта № 1 от 19.03.2019 следует, что на страницах указанного сайта ООО «Лотос» размещена информация о товаре собственного производства: Тренажере дыхательном индивидуальном ТДИ-01 (ингалятор Фролова) (на сайте он упоминается и как ТДИ-01), а также о товаре производства ООО Компания «Динамика»: Ингаляторе – тренажере индивидуальном (Дыхательный тренажер Фролова) по ТУ 9444-004-39151933-2004 (на сайте он именуется как Ингалятор – тренажер индивидуальный (ИТИ)).

Так, на интернет - странице <http://lotos-frolov.ru> при переходе в раздел **«Фальсифицированные тренажеры Фролова»** <https://lotos-frolov.ru/baza-znanij/otlichiya-trenazhera-frolova-tdi-01-ot-analogov/chem-otlichaetsya-trenazher-frolova-tdi-01-ot-dругих-dыхательных-tренажеров/> под заголовком: «Чем отличается тренажер Фролова ТДИ-01 от других дыхательных тренажеров» с разделе «Какие бывают дыхательные аппараты и в чем их отличия» размещены снимки дыхательных тренажеров, в том числе производства ООО «Лотос» и ООО Компания «Динамика», под которыми размещена информация:

- «Тренажер дыхательный индивидуальный (ТДИ-01). Выпускает ООО «Лотос»

г. Омск по патенту ученых Фролова В.Ф. и Кустова Е.Ф.»;

- «Ингалятор – тренажер индивидуальный (ИТИ). Выпускает ООО «Динамика» г. Новосибирск, по патенту на полезную модель Супруна А.Е.».

Ниже опубликована информация о товаре производства ООО «Лотос», в которой он характеризуется позитивно, с применением слова **«Легендарный»**, а относительно дыхательных тренажеров других производителей, товар которых назван «клонами» товара производства ООО «Лотос», указана информация негативного содержания, а именно: «Чем известнее и востребованнее продукт, тем больше возникает соблазнов **для изготовления** коммерсантами **его подделок** и дыхательный тренажер Фролова не является исключением».

Далее под заголовком «Тренажер - аппарат Фролова и подделки» размещена информация о дыхательных тренажерах других производителей, товар которых назван подделкой тренажера Фролова ТДИ-01, и многие люди **«имеют высокие шансы приобрести подделку, тем самым не только не улучшив свое здоровье, но и значительно нанеся ему ущерб»**, после которой потребителю предлагают разобраться «в том, чем все-таки отличаются другие виды ингаляторов, дыхательных тренажеров – аппаратов от исходного ингалятора аппарата - тренажера Фролова». О данном товаре других производителей размещена недостоверная информация негативного содержания о том, что аналоги тренажера Фролова **«не проверены медицинскими испытаниями, вследствие чего могут привести к нежелательным последствиям. Все аналоги зарегистрированы как устройства для тренировок дыхательных мышц, легких или накопители углекислого газа»**,... **«нет документов, подтверждающих полезность для здоровья такого аналога»**.

Характеризуя деятельность продавцов аналогов тренажера – аппарата Фролова, ООО «Лотос» разместило информацию негативного содержания: «Для использования обмана... они заявляют, что на аналогах можно дышать как вздумается», «несложно догадаться, каковы будут последствия».

В разделе «Итак, главными аналогами тренажера Фролова ТДИ-01 «Лотос» являются следующие аппараты» под порядковым номером 1 размещена информация о Тренажере ИТИ-01 компании «Динамика», в которой, отмечая внешнее сходство данного товара с товаром собственного производства, ООО «Лотос» указывает информацию о неусовершенствованной внутренней системе аппаратов – аналогов тренажера Фролова ТДИ-01, которая ничем не подтверждена, соответственно, является ложной, недостоверной информацией негативного содержания. И, характеризуя свой товар как совершенный, не нуждающийся в модификациях, об аналогах ООО «Лотос» указывает, что «По мнению ученых, все аналоги – это морально устаревшие методологии, действующие по принципу газовых таблеток и неспособные изменить неправильно дыхание на правильное» (ссылки на какие-либо публикации, содержащие именно такое «мнение ученых», на результаты клинических исследований, испытаний не приведены).

Сразу же после такой информации размещены сведения:

- о наличии **лицензии**, выданной Минздравом, **на применение ТДИ-01 для лечения хронических болезней**;

- о том, что методика эндогенного дыхания на тренажере ТДИ-01 зарегистрирована как способ лечения **всех** хронических болезней,

а также информация о том, что **тренажеры (аналоги) не прошли медицинские испытания**, что это – **обман доверчивых покупателей, «преступление против человека, массовое и изощренное»** и сделан вывод: «Итак, в лучшем случае аналоги тренажера Фролова **не окажут никакого влияния на здоровье, а в худшем – могут нанести большой ущерб** легким и всему организму в целом, несмотря на то, что они **не зарегистрированы** в качестве аппаратов для тренировки легких» и размещено пожелание, адресованное потребителям: «очень важно остерегаться **подделок** аппарата – тренажера Фролова».

В разделе «Тренажер Фролова: уведомление патентодержателей» опубликована информация о том, что в сети «Интернет» можно найти «множество предложений по тренажеру Фролова», далее – в утвердительной форме размещена информация о том, что дыхательные тренажеры других производителей **«выполнены с нарушениями», «с отсутствием практики применения и клинических испытаний и не способны поэтому оказать лечебный эффект»** (данная информация ничем не подтверждена).

Оценив вышеизложенную информацию, Омское УФАС России отмечает следующее.

Относительно лицензии, выданной Минздравом, Омское УФАС России учитывает, что в силу положений Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ

«О лицензировании отдельных видов деятельности», лицензия выдается на виды работ (услуг), выполняемых (оказываемых) в составе лицензируемого вида деятельности. ООО «Лотос» выдана лицензия на осуществление деятельности по производству и техническому обслуживанию медицинской техники, а не на «применение ТДИ-01 для лечения хронических болезней».

Кроме того, ООО «Лотос» известно о наличии противопоказаний для применения медицинских изделий – тренажеров дыхательных, в том числе производства ООО «Лотос», и информация о том, что ТДИ-01 можно использовать для лечения всех хронических болезней, размещена с целью создать у потребителей впечатление о превосходстве своего товара.

Выводы ООО «Лотос» о том, что товар других производителей – подделка с целью обмана потребителей, преступление, и применение других дыхательных тренажеров может ухудшить здоровье потребителя, нанести «большой ущерб» организму, а также ложные сведения в форме утверждения, что аналоги тренажера ТДИ-01 не зарегистрированы, не прошли клинических испытаний, выполнены с нарушениями, не способны оказать лечебный эффект, в совокупности с вышеизложенной ложной, недостоверной информацией негативного содержания о товаре производства ООО Компания «Динамика», в сочетании с информацией позитивного содержания о товаре собственного производства:

- направлены на получение ООО «Лотос» преимуществ в своей предпринимательской деятельности, противоречат действующему законодательству, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, могут нанести вред деловой репутации ООО Компания «Динамика» и обладают объективной способностью создать у потребителей отрицательное (негативное) впечатление о товаре производства ООО Компания «Динамика», в пользу выбора товара производства ООО «Лотос», причинить убытки ООО Компания «Динамика» – конкуренту ООО «Лотос» на рынке по реализации медицинских изделий – тренажеров дыхательных.

Опубликованная на сайте ООО «Лотос» вышеуказанная информация, предназначенная для широкого круга потребителей, является информацией, дискредитирующей деятельность ООО Компания «Динамика» и его товар путем размещения в сети «Интернет» ложных, неточных искаженных, сведений, не подтвержденных какими-либо официальными источниками (научными публикациями, клиническими исследованиями и т.д.).

Кроме этого, размещенная на вышеупомянутом сайте в сети «Интернет» информация содержит некорректное сравнение производителя товара – ООО Компания «Динамика» и его товара: Ингалятора – тренажера индивидуального (Дыхательный тренажер Фролова) по ТУ 9444-004-39151933-2004 с деятельностью ООО «Лотос» и производимым им товаром – Тренажером дыхательным индивидуальным ТДИ-01 (ингалятор Фролова) по ТУ

9444-001-11598199-95.

В понятии пункта 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции ООО «Лотос» и ООО Компания «Динамика», как *коммерческие организации, осуществляющие деятельность, приносящую каждой доход*, являются хозяйствующими субъектами.

Как установлено антимонопольным органом, ООО «Лотос» и ООО Компания «Динамика» являются хозяйствующими субъектами – конкурентами по отношению друг к другу на товарном рынке реализации медицинских изделий на территории Российской Федерации.

Вышеуказанная продукция – дыхательный тренажер производства ООО Компания «Динамика» и дыхательный тренажер производства ООО «Лотос», как уже было отмечено выше, являются медицинскими изделиями, каждое из которых зарегистрировано в установленном порядке и разрешено к обращению на территории Российской Федерации. Будучи конкурентами, оба хозяйствующих субъекта реализуют медицинские изделия - дыхательные тренажеры собственного производства на территории Российской Федерации, размещая информацию на своих сайтах в сети «Интернет» о деятельности своего предприятия, а также о производимом и предлагаемом к продаже товаре.

Закон о защите конкуренции определяет понятие недобросовестной конкуренции и содержит нормы, предусматривающие запрет на различные формы недобросовестной конкуренции.

П о д 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 (пункт 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Не допускается недобросовестная конкуренция **путем дискредитации**, то есть распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту и (или) нанести ущерб его деловой репутации, в том числе в отношении качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, назначения такого товара, способа и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей (пункт 1 статья 14.1 Закона о защите конкуренции).

Из пункта 1 статьи 14.3 Закона о защите конкуренции следует, что запрещена недобросовестная конкуренция **путем некорректного сравнения**

хозяйствующего субъекта и (или) его товара с другим хозяйствующим субъектом- конкурентом и (или) его товаром, в том числе: путем использования 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 такие слова и обозначения, являются ложными, неточными или искаженными.

Оценивая вышеизложенное в своей совокупности, Управление считает, что в рассматриваемых действиях ООО «Лотос» содержатся признаки недобросовестной конкуренции, запрет на которую установлен пунктом 1 статьи 14.1, пункт 1 статьи 14.3 Закона о защите конкуренции.

В силу пункта 3 статьи 22 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» к основным функциям антимонопольного органа отнесены предупреждения недобросовестной конкуренции, других нарушений антимонопольного законодательства со стороны хозяйствующих субъектов.

В соответствии с частью 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае выявления признаков нарушения статьи 14.1, статьи 14.3 Закона о защите конкуренции хозяйствующему субъекту выдается предупреждение в целях пресечения действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Учитывая, что в означенных действиях ООО «Лотос» содержатся признаки недобросовестной конкуренции, запрет на которую предусмотрен пунктом 1 статьи 14.1, пунктом 1 статьи 14.3 Закона о защите конкуренции, Омское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции **предупреждает** общество с ограниченной ответственностью «ООО «Лотос»» (ИНН 5501088982, ОГРН 1055501083021) о необходимости:

1) прекращения недобросовестной конкуренции путем дискредитации, запрет на которую установлен пунктом 1 статьи 14.1 Закона о защите конкуренции, для чего необходимо удалить с сайта по адресу: <http://lotos-frolov.ru> все вышеуказанные в настоящем Предупреждении ложные, искаженные или неточные сведения относительно тренажера дыхательного Ингалятора – тренажера индивидуального (Дыхательный тренажер Фролова) производства ООО Компания «Динамика» и производителя данного товара – ООО Компания «Динамика», а также не подтвержденные, следовательно, недостоверные сведения негативного содержания в отношении качества и потребительских свойств данного товара, его назначения, способа и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей;

2) прекращения недобросовестной конкуренции путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и (или) его товара с другим

хозяйствующим субъектом и (или) его товаром, запрет на которую установлен пунктом 1 статьи 14.3 Закона о защите конкуренции, для чего необходимо удалить с сайта по адресу: <http://lotos-frolov.ru> в сети «Интернет» всю вышеуказанную в настоящем Предупреждении информацию:

- в которой ООО «Лотос», сравнивая свой товар с товаром производства ООО Компания «Динамика» и деятельность ООО «Лотос» как производителя товара с деятельностью ООО Компания «Динамика» как производителя товара, называет данный товар клоном и подделкой ТДИ-01, указывая применительно к собственному товару слова, создающие впечатление о превосходстве товара производства ООО «Лотос», без указания конкретных сравнительных характеристик или параметров, имеющих объективное подтверждение.

Настоящее предупреждение подлежит исполнению **в течение десяти дней** со дня его получения.

О выполнении настоящего предупреждения необходимо письменно сообщить в Омское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Руководитель

управления

В.А. Кабаненко