

Предупреждение №03-08/2023

Индивидуальному
предпринимателю

<...>

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ №03-08/2023

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курской области выявлено 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: «**Лучший** ассортимент морепродуктов **высшего качества** в Курске!».

Данная информация отображена в следующих вкладках сайта: главная страница, вкладка «Главная».

<...>

ИП <...> осуществляет предпринимательскую деятельность на территории г. Курска – торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах (код ОКВЭД 47.11), торговля розничная рыбой, ракообразными и моллюсками в специализированных магазинах (код ОКВЭД 47.23).

Распространяемая ИП <...> информация: «**Лучший** ассортимент морепродуктов **высшего качества** в Курске!» создает впечатление превосходства товаров ИП <...>., а у потенциальных потребителей товаров данного предпринимателя создается впечатление, что товары 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 товарах, оказываемых ИП <...>, размещенные в информационно-телекоммуникационной сети Интернет на сайте магазина «<...>», в соответствии со ст. 2, 5 Федерального закона от 27.07.2006 №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и защите информации» являются общедоступной, свободно распространяемой информацией.

Таким образом, на основании акта осмотра и копирования материалов интернет-сайта <...> Курским УФАС России установлено, что ИП <...> распространяется общедоступная информация, адресованная неопределенному кругу лиц, о предоставлении товаров на условиях, лучших, чем у конкурентов: **«Лучший ассортимент морепродуктов высшего качества в Курске!».**

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 – торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах, торговля розничная рыбой, ракообразными и моллюсками в специализированных магазинах. Таким образом, согласно ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» ИП <...>является хозяйствующим субъектом.

На территории г.Курска деятельность розничной торговли рыбой, ракообразными и моллюсками в специализированных магазинах осуществляют более 10 хозяйствующих субъектов, являющихся конкурентами ИП <...>и состязающихся между собой и с ИП <...>за привлечение потребителей с целью получения прибыли на рынке деятельности розничной торговли рыбой, ракообразными и моллюсками в специализированных магазинах г. Курска.

Распространяя информацию «**Лучший** ассортимент морепродуктов **высшего качества** в Курске!» на сайте магазина <...> формирует у потребителей ложное впечатление о превосходстве условий, на которых товары предлагаются 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 товарам путем распространения недостоверной информации о товарах и привлечение большего числа клиентов, тогда как добросовестные конкуренты такой информации не распространяют.

Использование ИП <...>. при осуществлении предпринимательской деятельности информации «**Лучший** ассортимент морепродуктов **высшего качества** в Курске!» является некорректным сравнением товаров предпринимателя с аналогичными товарами других хозяйствующих субъектов-конкурентов.

Учитывая вышеизложенное **действия** <...> по распространению информации «**Лучший** ассортимент морепродуктов **высшего качества** в Курске!» **направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности.**

Действия ИП <...>по распространению информации «**Лучший** ассортимент морепродуктов **высшего качества** в Курске!» направлены на повышение спроса потребителей на свои товары 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 <...> адресованной неопределенному кругу лиц информации, о предоставлении товаров на условиях, лучших, чем у конкурентов («**Лучший ассортимент морепродуктов высшего качества в Курске!**»), содержит некорректное сравнение с товарами 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 <...> 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 <...>, а также любым другим способом информации: **«Лучший ассортимент морепродуктов высшего качества в Курске!»**.

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,
государственный советник РФ 2 класса

Ю.А. Комов

Исп. Колесников А.О.

тел.8 (4712)70-08-14

2023-3283

