

РЕШЕНИЕ

«13» апреля 2016г.

г. Калуга

Резолютивная часть решения оглашена «13» апреля 2016 года.
В полном объеме решение изготовлено «13» апреля 2016 года.

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации в составе: ////,

рассмотрев дело №04-03к/2016 по признакам нарушения ИП //.....// статьи 14.8 ФЗ «О защите конкуренции», в части осуществления недобросовестной конкуренции, выразившегося в получении необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, путем размещения рекламных конструкций, расположенных по адресу: ул. Центральная, д. 61, д. Каравай, Дзержинский район, Калужская область, без соответствующего разрешения Городской Управы города Калуги,

в отсутствии ИП //.....//, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела,

**в присутствии представителя Управления
административно-технического контроля
Калужской области Зегоновой Н.Е. по**

Доверенности от 28.03.2016 № ПК-299-16,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Калужского УФАС России поступило обращение от Управления административно-технического контроля Калужской области (вх. 5984 от 02.11.2015) о выявленных нарушениях законодательства РФ, в части размещения рекламных конструкций без соответствующего предусмотренного законодательством разрешения на установку указанных конструкций.

В результате проверки представленных сведений было установлено, что указанные конструкции размещаются по адресу: ул. Центральная, д. 61, д. Каравай, Дзержинский район, Калужская область. Указанные конструкции содержат следующий текст: «Пейнтбол площадка, здесь, 8-920-893-21-54, 8-920-893-21-55», «Гостиница Товарково, банкетный зал, 5 км, 2,5 км, 8 (48434)4-33-55, 8 (910)60000109, п. Товарково, ул. Ленина, д. 26», «Кольца, кровля, блоки, металл, плитка, здесь!!!».

Информация на вышеуказанных конструкциях является рекламой, поскольку из статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее также ФЗ «О рекламе») следует, что рекламой признается 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.

В соответствии с ч. 1 ст. 19 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»), распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек и иных технических средств стабильного территориального размещения (то есть - рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламораспространителем, с соблюдением требований настоящей статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

Согласно ч. 9 ст. 19 ФЗ «О рекламе» установка рекламной конструкции допускается при наличии разрешения на установку рекламной конструкции (далее также - разрешение), выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в [частях 5 - 7](#) настоящей статьи законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или

органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществить установку рекламной конструкции.

Из представленных Управлением административно-технического контроля Калужской области сведений следует, что рекламные конструкции, расположенные по адресу: ул. Центральная, д. 61, д. Каравай, Дзержинский район, Калужская область и содержащие следующий текст: «Пейнтбол площадка, здесь, 8-920-893-21-54, 8-920-893-21-55», «Гостиница Товарково, банкетный зал, 5 км, 2,5 км, 8 (48434)4-33-55, 8 (910)60000109, п. Товарково, ул. Ленина, д. 26», «Кольца, кровля, блоки, металл, плитка, здесь!!!» принадлежат и установлены ИП //.....//.

Кроме того, факт принадлежности ИП //.....// рекламных конструкций, расположенных по адресу: ул. Центральная, д. 61, дер. Каравай, Дзержинского района, Калужской области установлен решением Арбитражного суда Калужской области от 22.05.2015 по делу № А23-//.....//, а также решением Арбитражного суда Калужской области от 26.05.2015 по делу № А23-//.....//.

ИП //.....// зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 24.11.2009 за ОГРНИП //.....//.

Как следует из материалов ИП //.....// разрешение на установку рекламных конструкций, расположенных по адресу: ул. Центральная, д. 61, д. Каравай, Дзержинский район, Калужская область и содержащих следующую рекламную информацию: «Пейнтбол площадка, здесь, 8-920-893-21-54, 8-920-893-21-55», «Гостиница Товарково, банкетный зал, 5 км, 2,5 км, 8 (48434)4-33-55, 8 (910)60000109, п. Товарково, ул. Ленина, д. 26», «Кольца, кровля, блоки, металл, плитка, здесь!!!» не выдавалось.

Согласно части 1, 2 статьи 39.1 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, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

Предупреждение выдается лицам, указанным в [части 1](#) вышеуказанной статьи, в случае выявления признаков нарушения [пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15](#) настоящего ФЗ «О защите конкуренции».

Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении [пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15](#) настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

На основании изложенного ИП //.....// 01.02.2016 было выдано предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

О выполнении, выданного Калужским УФАС России предупреждения ИП //.....// необходимо было сообщить в срок до 26.02.2016.

Однако сведений от ИП //.....// о выполнении предупреждения в адрес Калужского УФАС России не поступало.

Согласно части 8 статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» 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 связи с чем, Приказом Калужского УФАС России от 01.03.2016 № 63 возбуждено дело № 04-03к/2016 по признакам нарушения ИП //.....// статьи 14.8 ФЗ «О защите конкуренции».

В силу пункта 1 части 1 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции», целью настоящего Закона является предупреждение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

Статьей 14.8 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

Согласно п.9 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» под 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.

Из указанного определения следует, что для признания действий недобросовестной конкуренцией одновременно должны выполняться несколько условий, а именно:

- действия должны совершаться хозяйствующим субъектом;
- действия должны быть направленными на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- действия должны противоречить положениям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- действия причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимущества в предпринимательской деятельности понимается их объективная способность получить субъекту такие преимущества. При этом сами преимущества означают такое превосходство над конкурентами, которое позволяет увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий, то есть действия хозяйствующего субъекта могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующему субъекту увеличить получаемую прибыль либо предотвратить ее неизбежное снижение.

Термины «добропорядочность», «разумность», «справедливость» действующим законодательством не определены, в связи с чем указанные термины применяют в связи с их общим значением в русском языке. Так, термин «добропорядочный» обычно толкуется как приличный, достойный одобрения, порядочный, а термин «порядочный», в свою очередь - как честный и соответствующий принятым правилам поведения. Категории «разумность» и «справедливость» отражают различные моральные принципы.

Последним признаком недобросовестной конкуренции, указанным в ее определении, является причинение вреда другому хозяйствующему субъекту — конкуренту. Такой вред может выражаться в убытках, которые терпит конкурент, или в ущербе его деловой репутации. В соответствии со статьей 15 Гражданского кодекса РФ под убытками кроме реального ущерба понимаются также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). При этом в обоих случаях для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно лишь возможности наступления таких последствий, и доказательств реального вреда не требуется.

Согласно «Конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года» (ратифицирована Указом Президиума ВС СССР от 19 сентября 1968 г. № 3104- VII) следует:

(1) Страны Союза обязаны обеспечить гражданам стран, участвующих в Союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции.

(2) Актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

(3) В частности, подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности

конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) 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.

Часть 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации прямо запрещает экономическую деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Статья 37 ФЗ «О защите конкуренции» гласит, что за нарушение антимонопольного законодательства физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность предусмотренную законодательством Российской Федерации.

В данном случае ИП //.....// получает преимущество перед другими хозяйствующими субъектами-конкурентами, которые осуществляют свою деятельность на рынке размещения рекламных конструкций Дзержинского района Калужской области, поскольку не несет затрат на получение разрешения на размещение рекламной конструкции от органа местного самоуправления, нарушая процедуру получения разрешения на установку рекламной конструкции, установленную ст. 19 ФЗ № 38-ФЗ «О рекламе».

Своими действиями по размещению рекламных конструкций, расположенных по адресу: ул. Центральная, д. 61, д. Каравай, Дзержинский район, Калужская область и содержащих следующую рекламную информацию: «Пейнтбол площадка, здесь, 8-920-893-21-54, 8-920-893-21-55», «Гостиница Товарково, банкетный зал, 5 км, 2,5 км, 8 (48434)4-33-55, 8 (910)60000109, п. Товарково, ул. Ленина, д. 26», «Кольца, кровля, блоки, металл, плитка, здесь!!!», без получения соответствующего разрешения органа местного самоуправления, ИП //.....// причинил или мог причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам, которые соблюдают требования действующего законодательства, в виде упущенной ими выгоды, а именно: заключая договора на размещение рекламы ИП //.....// фактически не мог осуществить ее размещение, не нарушив действующее законодательство, следовательно, рекламодатели, заключившие с ним договор могли обратиться для размещения рекламы к другим хозяйствующим субъектам конкурентам, имеющим соответствующее разрешение на размещение рекламных конструкций, и соответственно принести тем прибыль.

Рынок по размещению рекламных конструкций на территории Дзержинского района Калужской области является конкурентным, о чем свидетельствуют сведения, запрошенные у Администрации Муниципального района «Дзержинский район», о хозяйствующих субъектах, осуществляющих размещение рекламных конструкций на территории Дзержинского района Калужской области.

Учитывая вышеизложенное, действия ИП //.....// по размещению рекламных конструкций, расположенных по адресу: ул. Центральная, д. 61, д. Каравай,

Дзержинский район, Калужская область и содержащих следующую рекламную информацию: «Пейнтбол площадка, здесь, 8-920-893-21-54, 8-920-893-21-55», «Гостиница Товарково, банкетный зал, 5 км, 2,5 км, 8 (48434)4-33-55, 8 (910)60000109, п. Товарково, ул. Ленина, д. 26», «Кольца, кровля, блоки, металл, плитка, здесь!!!», без соответствующего разрешения органа местного самоуправления, предоставляют указанному индивидуальному предпринимателю преимущества по сравнению с другими конкурентами, поскольку ИП //.....// не несет затрат на получение разрешения на размещение рекламных конструкций от органа местного самоуправления, что также противоречит обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и может причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам, в том числе в виде упущенной выгоды. При этом возможность причинения ущерба конкурентам сама по себе является правонарушением без необходимости доказывания его фактического причинения.

Таким образом, действия ИП //.....// по размещению рекламных конструкций по адресу: ул. Центральная, д. 61, д. Каравай, Дзержинский район, Калужская область и содержащих следующую рекламную информацию: «Пейнтбол площадка, здесь, 8-920-893-21-54, 8-920-893-21-55», «Гостиница Товарково, банкетный зал, 5 км, 2,5 км, 8 (48434)4-33-55, 8 (910)60000109, п. Товарково, ул. Ленина, д. 26», «Кольца, кровля, блоки, металл, плитка, здесь!!!», без соответствующего разрешения органа местного самоуправления, признаются Комиссией Калужского УФАС России недобросовестной конкуренцией, то есть нарушением статьи 14.8 ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», статьей 10.bis «Конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ИП //.....// нарушающими статью 14.8 ФЗ «О защите конкуренции», а также нарушающими статью 10.bis «Конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года».

2. Выдать ИП //.....// предписание о прекращении недобросовестной конкуренции, путём прекращения размещения рекламных конструкций расположенных по адресу: /.../ и содержащих следующий текст: «Пейнтбол площадка, здесь, 8-920-893-21-54, 8-920-893-21-55», «Гостиница Товарково, банкетный зал, 5 км, 2,5 км, 8 (48434)4-33-55, 8 (910)60000109, п. Товарково, ул. Ленина, д. 26», «Кольца, кровля, блоки, металл, плитка, здесь!!!», без получения соответствующего разрешения органа местного самоуправления.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» решение или предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи

предписания.

Председатель Комиссии

//.....//

Члены Комиссии

//.....//

//.....//