

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 06-142/15

об административном правонарушении

«01» декабря 2015 г. г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев протокол № 06-142/15 от 17 ноября 2015 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении директора Общества с ограниченной ответственностью «Лидер Групп» «...», руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП РФ,

в отсутствии: «...»,

УСТАНОВИЛ:

13.10.2014 г. в адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление (вх. № 11122) индивидуального предпринимателя Шешковой Н.А. по факту недобросовестной конкуренции со стороны ООО «Лидер Групп».

Согласно обращению, на стр. 2 газеты «Первая» № 33 (47) от 24.09.2014 г. размещена рекламная информация, в которой на голубом фоне изображен человек, который в правой руке держит газету «Первая» с надписью (даже в воде не растворяется), а в левой руке держит газету «Иня» (как указывает заявитель, отсканированный выпуск № 33 (463) от 15.09.2014 г.), опущенную в ведро с разъедающей жидкостью, что по мнению заявителя, является нарушением законодательства РФ.

Комиссией Новосибирского УФАС России в ходе рассмотрения дела установлено следующее.

В соответствии с п.7 ст. 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.

Товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами (п.4 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции»).

Заявитель - индивидуальный предприниматель Шешкова Наталья Александровна (ОГРН 304544504100114; адрес: «...»), в соответствии со Свидетельством о государственной регистрации, зарегистрирована 10.02.2004 г. и осуществляет на

территории г. Новосибирска и Новосибирской области выпуск средства массовой информации – Рекламно-информационный еженедельник «Иня» (Свидетельство о регистрации СМИ ПИ № ФС12-0039 от 26.11.2004 г., рекламное издание, реклама более 40%).

Согласно информации, указанной на первой полосе, данное СМИ распространяется бесплатно по почтовым ящикам и предприятиям Первомайского и Октябрьского районов, Н.Ельцовки и п. Кольцово.

Общество с ограниченной ответственностью «Лидер Групп» (ОГРН 1135476122429 от 07.08.2013 г.; ИНН 54099239502; юридический адрес: 630030, г. Новосибирск, ул. Первомайская, д. 198, ю оф. 405), осуществляет деятельность на территории г. Новосибирска путем выпуска средства массовой информации – газета «Первая» (Свидетельство о регистрации СМИ ПИ № ТУ54-00602 от 09.12.2013 г., рекламное издание, информационное).

Согласно информации, указанной на первой полосе, данное СМИ распространяется бесплатно в Первомайском, Октябрьском и Советском районе, и Наукограде Кольцово.

Таким образом, указанные лица – ИП Шешкова Н.А. и ООО «Лидер Групп» – являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность по выпуску средств массовой информации аналогичной тематики в пределах одних географических границ – на территории г. Новосибирска и Новосибирского района Новосибирской области.

Как установлено Комиссией антимонопольного органа, на стр. 2 газеты «Первая» № 33 (47) от 24.09.2014 г. размещена информация следующего содержания:

«Удачный рекламный ход \_ (на голубом фоне изображен человек в белом халате, который в одной руке держит газету, визуальную схожую с газетой «Иня», с наименованием «ИН-ЯН», опущенную в емкость с надписью «H<sub>2</sub>SO<sub>4</sub> кислота»), в другой руке человек держит газету «Первая» над емкостью с надписью «H<sub>2</sub>O вода»). Обе газеты изображены с символическими каплями, указывающими на их окунание в указанные емкости\_ Даже в воде не растворяется \_ тел. 286-30-91».

Согласно п.9 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции», 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, признаются недобросовестной конкуренцией.

Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" (далее - Закон о рекламе), рекламой является информация, распространяемая 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;

объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемая информация направлена на привлечения внимания неопределенного круга лиц (потенциальным потребителям и рекламодателям), к объектам рекламирования – двум газетам «Иня» (в том числе, посредством намеренного незначительного изменения наименования издания) и «Первая» (указывается телефон редакции 286-30-91, согласно выходным данным газеты), что в полной мере соответствует понятию «реклама».

В соответствии с ч. 3 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами.

Согласно представленным пояснениям ООО «Лидер Групп» (вх. № 2371э от 25.03.2015 г.), рассматриваемая рекламная информация была создана по аналогии с рекламой журнала «ТВ-парк» 1990-х годов.

Указание в рекламе газета «Ин-Ян» является выдумкой автора, руководство газеты «Первая» не преследовало цель оскорбить или понизить авторитет конкурирующей газеты «ИНЯ».

Комиссия Новосибирского УФАС России, рассмотрев материалы дела, считает, что размещенная ООО «Лидер Групп» рекламная информация отражает его собственную субъективную оценку относительно свойств товара (печатного издания) конкурента (ИП Шешковой Н.А), основанную на форме сравнения, предполагающей принижение издание конкурента, и превозношении своего. Такое сравнение построено по формуле "мой товар лучше, чем аналогичный у конкурента", в связи с чем ООО «Лидер Групп» получает необоснованные преимущества за счет использования репутации другого лица.

Согласно ст. 10 bis Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 г., актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В частности, подлежат запрету, в том числе ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента.

В данном случае нарушение выразилось в распространении на стр. 2 газеты «Первая» № 33 (47) от 24.09.2014 г. рекламной информации, в которой товар (издание) конкурента – ИП Шешковой Н.А., погруженный в кислоту, представлен в неприглядном виде, дискредитирующим потребительские свойства газеты «Иня» (бумагу, на которой производилась печать издания, краски, используемые при печати издания), чему ООО «Лидер Групп» не представлено достоверных документальных подтверждений.

Действия ООО «Лидер Групп» по распространению указанной рекламной информации, с учетом ее визуальной и смысловой нагрузки, вводящей потребителя в заблуждение относительно, в том числе, полиграфического качества издания заявителя, направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности над конкурентом в форме сравнения своего товара с товаром конкурирующего субъекта, которые позволяют увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий путем оттока потенциальных рекламодателей.

Законом о защите конкуренции не проводится легальное толкование понятия "некорректное сравнение", не предусматриваются способы осуществления такого сравнения, при этом, в данном случае, информация подается путем прямого сопоставления конкретных характеристик, свойств, параметров изданий.

По смыслу норм Закона о защите конкуренции для квалификации совершенного деяния в качестве недобросовестной конкуренции необходимо, чтобы лицо, совершившее данные действия, обладало признаком хозяйствующего субъекта; его действия противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, заключались в распространении сведений (характеризующихся как ложные, неточные либо искаженные), которые были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; совершенные действия могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта.

В силу 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).

Согласно пояснениям ИП Шешковой Н.А., издание «Иня» несет убытки в вид упущенной выгоды. Клиенты, с которыми работает издание нередко говорят о том, что сотрудники ООО «Лидер Групп» говорят им, что издание «Иня» обанкротилось, больше не осуществляет деятельность и недобросовестно ведет работу с клиентами.

Таким образом, наличие данных фактов доказано выше, следовательно, рассматриваемые действия ООО «Лидер Групп», являются актом недобросовестной конкуренции, нарушающими ч. 3 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 16.06.2015 г. ООО «Лидер Групп» признано нарушившим требования:

- ч. 3 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами.

Указанное нарушение выразилось в распространении на стр. 2 газеты «Первая» № 33 (47) от 24.09.2014 г. рекламной информации следующего содержания:

«Удачный рекламный ход \_ (на голубом фоне изображен человек в белом халате, который в одной руке держит газету, визуально схожую с газетой «Иня», с наименованием «ИН-ЯН», опущенную в емкость с надписью «H<sub>2</sub>SO<sub>4</sub> кислота»), в другой руке человек держит газету «Первая» над емкостью с надписью «H<sub>2</sub>O вода»). Обе газеты изображены с символическими каплями\_ Даже в воде не растворяется \_ тел. 286-30-91», в которой товар (издание) конкурента – ИП Шешковой Н.А., представлен в неприглядном виде, дискредитирующим потребительские свойства газеты «Иня».

Время совершения административного правонарушения – сентябрь 2014 г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Директором ООО «Лидер Групп» на основании материалов дела является «...», следовательно, ответственным за данное правонарушение является именно указанное должностное лицо.

Согласно ч. 1 ст. 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях, недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса и частью 2 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей.

В соответствии с пояснениями директора ООО «Лидер Групп» «...». к Протоколу № 06-141/15 об административном правонарушении от 17.11.2015 г., он не согласен с протоколом.

Письменных пояснений данной позиции не представил.

В соответствии со ст. 2.4. Кодекса РФ об административных правонарушениях, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ, назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Согласно ч. 6 ст. 4.5. Кодекса РФ об административных правонарушениях, срок давности для привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное ст. 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях начинается со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Поскольку Решение Комиссии Новосибирского УФАС России в отношении ООО «Лидер Групп» вступило в силу 16.06.2015 г., срок давности для привлечения к административной ответственности директора ООО «Лидер Групп» «...». не истек.

Учитывая характер правонарушения, материальное положение, наличие смягчающих обстоятельств (нарушение совершено впервые), при отсутствии отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь статьями 14.33, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать директора Общества с ограниченной ответственностью «Лидер Групп» «...» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. Применить к «...» меру ответственности в виде административного штрафа в размере 12000 (Двенадцать тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на р/с 40101810900000010001 в Сибирское ГУ Банка России, БИК 045004001, получатель: УФК по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России), ИНН 5405116098 / КПП 540501001, код БК 161 1 16 02010 01 6000 140, ОКТМО 50701000 назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1-30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса РФ об административных правонарушениях, неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.