

«...»

«...»

(с уведомлением о вручении)

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 03-05/49-2016

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курской области (Курским УФАС России) установлено наличие в действиях «...» признаков нарушения ст. 14.2, 14.3 Федерального закона от.26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившегося в распространении информации о том, что «...» является **ЭКСКЛЮЗИВНЫМ** распространителем рекламных вложений в конверты с квитанциями на оплату жилищно - коммунальных услуг (недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, некорректного сравнения).

В конвертах с квитанциями на оплату жилищно – коммунальных услуг для жильцов многоквартирных домов, управляемых «...», распространяются рекламные вложения (листочки, вкладыши). Указанные рекламные материалы, изготовленные «...», распространяются «...» по договору от «...».

На рекламных листовках с рекламой услуг компании «...» в нижней части листовки размещен текст: «...» - **ЭКСКЛЮЗИВНЫЙ** рекламораспространитель рекламных вложений в конверты на оплату ЖКУ. Тел: «...».

На территории Курской области согласно общедоступной информации, размещенной на официальном сайте Государственной жилищной инспекции Курской области, а также на официальном интернет – портале государственных услуг в разделе Государственная информационная система жилищно-

коммунального хозяйства (реестр лицензий субъекта: Курская область) зарегистрировано и осуществляет деятельность более 100 управляющих компаний. Кроме того, по данным ФНС России, на территории Курской области осуществляет деятельность более 30 хозяйствующих субъектов, предоставляющих различные услуги в области рекламы (код ОКВЭД 73.11 деятельность рекламных агентств).

На запрос Курского УФАС России «...» представило договоры на распространение своих рекламных материалов в конвертах с квитанциями на оплату ЖКУ только с двумя контрагентами: «...» (договор «...») и «...» (договор «...»). Договоры на распространение рекламных вложений (листовок, вкладышей и др.) в конвертах с квитанциями на оплату жилищно – коммунальных услуг с иными управляющими организациями Курской области «...» не заключались.

Из анализа положений указанных договоров с «...» и «...» следует, что они не носят характера эксклюзивности (исключительности) и не ограничивают стороны договоров в возможности заключения аналогичных договоров с иными контрагентами.

При этом утверждение «...» о том, что оно является **«ЭКСКЛЮЗИВНЫМ** рекламораспространителем рекламных вложений в конверты на оплату ЖКУ» не содержит какого-либо территориального ограничения и по смыслу может распространяться на всю территорию РФ.

Таким образом, информация о том, что «...» является **«ЭКСКЛЮЗИВНЫМ** рекламораспространителем рекламных вложений в конверты на оплату ЖКУ», не имеет объективного подтверждения.

Указанная информация является недостоверной, неточной и способна ввести потребителей (потенциальных потребителей) рекламных услуг в заблуждение относительно условий предлагаемых услуг, лица, оказывающего рекламные услуги; содержит некорректное сравнение с хозяйствующими субъектами-конкурентами и их услугами путем использования слова «эксклюзивный» (синонима "только", "единственный"), создающего впечатление о превосходстве услуги и хозяйствующего субъекта, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение.

Так, «эксклюзивный – единственный в своем роде, неповторимый. Эксклюзивность подразумевает собой наличие эксклюзивного права - исключительного права, предоставляемого только одному лицу или организации и не предоставляемое никому другому». (Райзберг Б.А., Лозовский Л.Ш., Стародубцева Е.Б. Современный экономический словарь. — 2-е изд., испр. М.: ИНФРА-М. 479 с. 1999).

«...» не смогло представить доказательства, объективные подтверждения того, что является эксклюзивным (то есть единственным) рекламораспространителем рекламных вложений в конверты с квитанциями на оплату ЖКУ.

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](#).

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**), 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, 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.

«...» является хозяйственным обществом, осуществляющим предпринимательскую деятельность по изготовлению и распространению рекламы (код ОКВЭД 73.11 «Деятельность рекламных агентств»). Таким образом, согласно ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» «...» **является хозяйствующим субъектом**.

Согласно ст.14.2 ФЗ «О защите конкуренции» **не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение**, в том числе в отношении качества и потребительских свойств, предлагаемых услуг, лица, оказывающего услуги.

В силу ст. 14.3 ФЗ «О защите конкуренции» **не допускается недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и его**

услуг с другими хозяйствующими субъектами – конкурентами и их услугами, в том числе 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 конкурентами и их услугами, в котором отсутствует указание конкретных сравниваемых характеристик или параметров и результаты сравнения не могут быть объективно проверены.

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 (услуг).

Размещенная на рекламных материалах, изготовленных «...», информация формирует у потенциальных заказчиков, потребителей рекламных услуг ложное убеждение, что данная организация является **ЭКСКЛЮЗИВНОЙ, то есть единственной** компанией, которая может распространять рекламные материалы в конвертах с квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг, является недостоверной и вводит неограниченный круг потребителей, заказчиков рекламных услуг в заблуждение относительно условий приобретения услуги и лица, оказывающего услугу, данная информация не подтверждена объективными данными и содержит некорректное сравнение с деятельностью конкурентов.

Введение в заблуждение, некорректное сравнение имеет своей целью привлечение внимания к своим услугам путем распространения недостоверной информации об оказываемых услугах, лице, оказывающим услугу и привлечение большего числа клиентов, тогда как добросовестные конкуренты такой информации не распространяют.

Распространение указанной информации «...» направлено на получение преимуществ при осуществлении рекламной деятельности перед конкурентами, не распространяющими такой информации, т.е. действующими добросовестно, поскольку такие действия 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**).

При этом, в силу прямого указания нормы п.9 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции», для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления перечисленных в законе последствий и доказательств реального ущерба не требуется.

Таким образом, такое введение «...» потребителей в заблуждение, некорректное сравнение может причинить убытки добросовестным конкурентам в виде неполученных доходов (упущенной выгоды).

Кроме того, вышеуказанные действия противоречат требованиям справедливости. Справедливость – распространение на экономические отношения принципов морали, чести, права, закона, соблюдения общечеловеческих ценностей (Райзберг Б.А., Лозовский Л.Ш., Стародубцева Е.Б. «Современный экономический словарь»).

Таким образом, антимонопольным органом установлены в действиях «...» все квалифицирующие признаки недобросовестной конкуренции в форме введения в заблуждение, некорректного сравнения, предусмотренные п.9 ст.4, ст. 14.2, 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. 14.2, 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)**, 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

«...» о необходимости прекращения нарушения ст.14.2, 14.3 Федерального закона от 26.07.06 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (недобросовестной конкуренции в форме введения в заблуждение, некорректного сравнения) **путем прекращения распространения на рекламных материалах (листовках, вкладышах, иных вложениях), а также любым иным способом информации о том, что «...» является эксклюзивным рекламодателем/распространителем рекламных вложений в конверты с**

квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг.

Срок выполнения настоящего предупреждения – 10 дней со дня получения «...» настоящего предупреждения.

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.

Руководитель Курского УФАС России,

Государственный советник РФ 2 класса

«...»

«...»