

Генеральному директору

«...»

«...»

(с уведомлением о вручении)

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 03-05/62-2017

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, ст. 14.3 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») - недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, некорректного сравнения.

05.10.2017 г. Курское УФАС России провело осмотр и копирование сайта в

информационно-телекоммуникационной сети Интернет «...».

На главной странице сайта «...» размещен заголовок «...»«...».

Ниже размещено окно с заголовком «О компании». Ниже размещен текст: «...» работает на рынке металлолома с 1923 года, компания входит в состав группы компаний «...» и является **уполномоченным поставщиком** металлолома для АО «ОЭМК».

Ниже размещен текст: «Покупаем у физических и юридических лиц по **максимально высоким ценам в регионе** лома черных и цветных металлов, а также их отходы, неликвиды и сплавы».

Ниже размещен текст: «**Самые высокие цены** и расчет на месте». Ниже размещен текст: «Мы осуществляем прием металлолома **по самым выгодным тарифам...**».

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.6 ст.3 ФЗ «Об информации» одним из принципов правового регулирования отношений в сфере информации, информационных технологий и защиты информации является достоверность информации.

Согласно п.1 ч.4 ст.6 ФЗ «Об информации» обладатель информации при осуществлении своих прав обязан соблюдать права и законные интересы иных лиц.

Распространяемая «...» на Интернет-сайте «...» информация является недостоверной и способна ввести потребителей (потенциальных потребителей) в заблуждение относительно лица, предоставляющего услугу, содержит некорректное сравнение с услугами конкурентов.

Курское УФАС России запросом (исх.№3112 от 15.09.2017г.) затребовало у «...» доказательства, подтверждающие утверждение, что «...» является «**уполномоченным поставщиком металлолома для АО «ОЭМК»**», а также, что у «...» «**Максимально высокие цены**», «**Самые низкие цены в Курске**», «**По самым выгодным тарифам**», а именно:

- имеющиеся сведения о минимальной, максимальной, средней цене приема металлолома в Курской области (при наличии, при отсутствии – письменно

указать);

- результаты исследований, опросов, статистические данные, подтверждающие информацию, размещенную на сайте «...» в сети Интернет «...», о самых высоких ценах и самых выгодных тарифах, максимально высоких ценах (при наличии, при отсутствии – письменно указать);

- данные о лице (организации), которое проводило исследования.

Доказательств, подтверждающих достоверность информации, распространяемой «...»: **«является уполномоченным поставщиком металлолома для АО «ОЭМК», «По максимально высоким ценам», «Самые высокие цены в Курске», «По самым выгодным тарифам»** «...» предоставить не смогло.

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, 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.

В силу ч. 1 ст. 5 ГК РФ **обычаем** признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

Справедливость - распространение на экономические отношения принципов морали, чести, права, закона, соблюдения общечеловеческих ценностей (Современный экономический словарь).

Добропорядочный - приличный, достойный одобрения, порядочный - честный, [соответствующий](#) принятым правилам поведения (Толковый словарь Ожегова).

Добросовестность, разумность и справедливость - общий принцип, помогающий установить пределы осуществления субъектами принадлежащих им гражданских прав, а также восполнить пробелы в законодательстве. Введен в гражданское законодательство РФ в 1995 г. с принятием ГК РФ. Содержание принципа конкретизируется в ходе применения норм гражданского права судебными органами. Позволяет определить содержание прав и обязанностей сторон обязательства в отсутствие прямой регламентации отношений законом, соглашением сторон, обычаями делового оборота при невозможности использовать закон и право по аналогии (Большой юридический словарь).

«...» осуществляет предпринимательскую деятельность по заготовке, переработке и реализации металлолома (код ОКВЭД 38.32.3 «Обработка отходов и лома черных металлов», код ОКВЭД 46.77 «Торговля оптовая отходами и ломом»). Таким образом, согласно ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» «...» **является хозяйствующим субъектом.**

На территории Курской области согласно Перечню хозяйствующих субъектов, имеющих лицензию на заготовку, хранение, переработку и реализацию черных металлов, цветных металлов, более 70 хозяйствующих субъектов осуществляют деятельность в области обработки отходов и лома. Указанные хозяйствующие субъекты являются **конкурентами** «...» и состязаются между собой и с «...» за привлечение потребителей предлагаемых услуг с целью получения прибыли на рынке отходов и лома металлов.

В силу ст. 14.2 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, в том числе в отношении:

- **качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей;**
- **количества товара, предлагаемого к продаже, наличия такого товара на рынке, возможности его приобретения на определенных условиях, фактического размера спроса на такой товар;**

- места производства товара, предлагаемого к продаже, изготовителя такого товара, гарантийных обязательств продавца или изготовителя;

- условий, на которых товар предлагается к продаже, в частности цены такого товара.

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.

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.

Размещенная на сайте в сети Интернет «...» «...» информация формирует у контрагентов/поставщиков ложное убеждение, что «...» **является уполномоченным поставщиком для АО «ОЭМК»**, является недостоверной и вводит неограниченный круг лиц в заблуждение относительно условий поставки металлолома и лица, приобретающего металлолом.

Введение в заблуждение имеет своей целью привлечение внимания к своей предпринимательской деятельности путем распространения недостоверной информации и привлечение большего числа контрагентов/поставщиков, тогда как добросовестные конкуренты таким способом поставщиков привлечь не могут.

Некорректное сравнение «...» с ценами и условиями закупки металлолома других

хозяйствующих субъектов путем использования слов: **«По максимально высоким ценам»**, **«Самые высокие цены в Курске»**, **«По самым выгодным тарифам»** создающих впечатление о превосходстве хозяйствующего субъекта, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, **имеющих объективное подтверждение**, сравнение, основанное исключительно на **несопоставимых фактах** и содержащее негативную оценку деятельности хозяйствующих субъектов-конкурентов и их расценок, направлено на привлечение внимания к своей деятельности путем распространения недостоверной информации и привлечение большего числа поставщиков, тогда как добросовестные конкуренты такой информации не распространяют.

Такие действия направлены на привлечение поставщиков металлолома и, соответственно, могут привести к оттоку поставщиков 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, введение «...» поставщиков и покупателей металлолома в заблуждение и некорректное сравнение с ценами и условиями приобретения металлолома конкурентов могут причинить убытки добросовестным конкурентам в виде неполученных доходов (упущенной выгоды).

Кроме того, вышеуказанные действия противоречат требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

Установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что распространение «...» в информационно – телекоммуникационной сети Интернет на сайте «...» информации, адресованной неопределенному кругу лиц, о том, что «...» является **«уполномоченным поставщиком металлолома для АО «ОЭМК»**; закупает металлолом **«По максимально высоким ценам»**, **«Самые высокие цены в Курске»**, **«По самым выгодным тарифам»** вводит поставщиков (потенциальных поставщиков) в заблуждение относительно условий поставки товара, содержит некорректное сравнение с конкурентами, направлено на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности «...», противоречит п.6 ст.3, п1.ч.4 ст.6, ч.2 ст.10, ФЗ «Об информации», требованиям справедливости, добропорядочности и разумности и могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам в виде неполученных доходов (упущенной выгоды).

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, 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. [14.2](#), 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)**, 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

«...» о необходимости прекращения нарушения ст.14.2, ст. 14.3 Федерального закона от 26.07.06 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (недобросовестной конкуренции путем введения в заблуждение, в форме некорректного сравнения) путем прекращения распространения в информационно – телекоммуникационной сети Интернет на сайте «...», а также любым иным способом информации: «Является уполномоченным поставщиком металлолома для АО «ОЭМК», «По максимально высоким ценам», «Самые высокие цены в Курске», «По самым выгодным тарифам».

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 «...»

«...»