

Индивидуальному предпринимателю

«...»

«...»

(с уведомлением о вручении)

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 03-05/47-2017

**О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курской области (Курским УФАС России) установлено наличие в действиях Индивидуального предпринимателя «...» 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.

ИП «...» осуществляет свою предпринимательскую деятельность в г. Курске в помещении по адресу: «...»

При выезде сотрудников Курского УФАС России для фиксации распространения информации по адресу осуществления предпринимательской деятельности ИП «...» : «...» 30.08.2017 г. обнаружено следующее.

На первом этаже многоэтажного жилого дома, расположенного по адресу «...» со стороны проезжей части расположен магазин цветов «...» «...» , при входе в который справа от входной двери расположено электронное табло с текстом следующего содержания: **«Самые низкие цены здесь!»**.

30.08.2017 г. Курское УФАС России провело осмотр и копирование сайта в информационно-телекоммуникационной сети Интернет «...» и группы в социальной сети в «...» .

На главной странице группы в социальной сети в ВКонтakte «...» размещен заголовок «...» ниже размещен текст «...» **Самые низкие цены на цветы!**» Ниже размещена вкладка «Информация», на которой размещен следующий текст: «Самые низкие цены здесь!» Наш адрес: «...» , работаем 8-00 до 21-00, «...» . Ниже размещена ссылка на сайт «...» и страницу в ВК «...» . При переходе по ссылке «...» открывается главная страница сайта с заголовком «...» «...» , указаны контактные телефоны «...» , указан адрес «...» . Ниже размещено окно со слайдами, на одном из которых размещен текст: **«Лучшая цена!»**. В нижней части сайта размещен текст о салоне цветов «...» следующего содержания: **«самые низкие цены на цветы в Курске»**.

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 ИП «...» на электронном табло у входа в магазин цветов, на сайте «...» и в группе в социальной сети в ВКонтakte «...» информация является недостоверной, содержит некорректное сравнение с услугами конкурентов.

В распространяемой ИП «...» информации отсутствуют сведения о действующих ценах на предоставляемые товары, услуги. При этом распространяется текст: **«Самые низкие цены в Курске»**.

Курское УФАС России запросом «...» затребовало у ИП «...» доказательства, подтверждающие утверждение, что в магазине цветов «...» **«Самые низкие цены в Курске»**, а именно:

- сведения о минимальной, средней и максимальной цене на цветы в г. Курске;
- результаты исследований, опросов, статистические данные, иные материалы, подтверждающие информацию, размещенную на электронном табло при входе в магазин, на сайте «...» и в группе в социальной сети в ВКонтakte «...» о самой низкой цене в Курске (при наличии, при отсутствии – письменно указать);
- данные о лице (организации), которое проводило сравнительный анализ цен.

Доказательств, подтверждающих достоверность информации, распространяемой ИП «...»: **«Самые низкие цены в Курске»** ИП «...» предоставить не смогла.

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).

ИП «...» осуществляет предпринимательскую деятельность по торговле непродовольственными товарами (цветами) (код ОКВЭД 47.1 «Торговля розничная в неспециализированных магазинах», код ОКВЭД 47.78.9 «Торговля розничная непродовольственными товарами, не включенными в другие группировки, в специализированных магазинах»). Таким образом, согласно ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» **ИП «...» является хозяйствующим субъектом.**

На территории Курской области осуществляют предпринимательскую деятельность в сфере розничной продажи цветов такие хозяйствующие субъекты как ООО «...» , ИП «...» и др. Указанные хозяйствующие субъекты являются **конкурентами** ИП «...» и состязаются между собой и с «...» за привлечение потребителей предлагаемых товаров и услуг с целью получения прибыли на рынке цветов (код ОКВЭД 47.1 «Торговля розничная в неспециализированных магазинах», код ОКВЭД 47.78.9 «Торговля розничная непродовольственными товарами, не включенными в другие группировки, в специализированных магазинах»).

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.

Некорректное сравнение ИП «...» ее товаров, услуг с товарами, услугами других хозяйствующих субъектов путем использования слова: «**Самые** низкие цены в Курске», создающее впечатление о превосходстве хозяйствующего субъекта и (или) его товара, услуги, 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 товаров, услуг, направлено на привлечение внимания к своим товарам, услугам путем распространения недостоверной информации об предоставляемых товарах, оказываемых услугах и привлечение большего числа клиентов, тогда как добросовестные конкуренты такой информации не распространяют.

Такие действия направлены на повышение спроса потребителей на свои товары, 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, некорректное сравнение ИП «...» своих услуг с услугами конкурентов может 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 ИП «...» на электронном табло при входе в магазин, на сайте «...» и группы в социальной сети в ВКонтате «...» информации, адресованной неопределенному кругу лиц, о предоставлении услуг на условиях, лучших, чем у конкурентов (самых низких ценах), содержит некорректное сравнение с услугами 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 могут 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

Индивидуального предпринимателя «...» о необходимости прекращения нарушения ст. 14.3 Федерального закона от 26.07.06 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (недобросовестной конкуренции в форме некорректного сравнения) путем прекращения распространения на электронном табло при входе в магазин, в

информационно – телекоммуникационной сети Интернет на сайте «...» и в группе в социальной сети в ВКонтakte «...», а также любым иным способом информации: «Самые низкие цены в Курске», «Лучшие цены».

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

«...»