

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 03-05/37-2018

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»), выразившегося в распространении информации об осуществлении деятельности по скупке, продаже и обмену ювелирных изделий, при отсутствии у ломбарда права на осуществление такой деятельности, а также в распространении информации о предоставлении займов на условиях, лучших, чем у конкурентов («минимальный процент», «Ломбард №1») - **недобросовестная конкуренция** в форме введения в заблуждение, некорректного сравнения.

В Курское УФАС России 08.08.2018 г. и 16.08.2018 г. поступила информация и документы отделения Курск Главного управления по ЦФО Банка России, в том числе отчет о проведении мероприятия визуального контроля с приложением фотоматериалов от 20.07.2018 г., из которых установлено следующее.

<...>осуществляет свою предпринимательскую деятельность в г. Курске в помещении по адресу: <...>на первом этаже.

Над входом в помещение ломбарда размещена надпись **«ЛОМБАРД №1»**.

Слева от входа в помещение размещен текст:

«Скупка золотых изделий

Продажа золотых изделий

Обмен старых золотых

изделий на новые

Чистка ювелирных изделий».

Справа от входа в помещение размещен текст:

«Деньги под залог

ювелирных изделий

Мобильных телефонов

- Минимальный % по ссуде

Продажа ювелирных изделий

Скупка золота

Обменный фонд».

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 ч.2 ст.10 ФЗ «Об информации» **информация, распространяемая без использования средств массовой информации, должна включать в себя достоверные сведения о ее обладателе.** Согласно ст. 3 указанного закона одним из основных **принципов** распространения информации является ее **достоверность.** В соответствии с ч. 4 ст. 6 ФЗ «Об информации» обладатель информации **обязан соблюдать права и законные интересы иных лиц.**

Сведения (текст), размещенные на входе в помещение<...>, являются общедоступной, свободно распространяемой информацией.

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 предлагаемой услуги, товара, возможности их приобретения на определенных условиях,
- способов, условий приобретения, цены финансовой услуги, товара, условий, на которых товар и услуга предлагается к продаже.

В силу ст. 14.3 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения, в том числе:

- сравнение с другими хозяйствующими субъектами-конкурентами и их услугами путем использования слов "лучший", "**первый**", "**номер один**", создающих

впечатление о превосходстве хозяйствующего субъекта и его услуг, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение;

- сравнение с конкурентами, их услугами, в котором отсутствует указание конкретных сравниваемых характеристик или результаты сравнения не могут быть объективно проверены;

- сравнение с конкурентами, их услугами, основанное на несопоставимых фактах.

Установлено, что на входе в помещение <...> по адресу <...> распространяется общедоступная информация, адресованная неопределенному кругу лиц:

- о предоставлении услуг на условиях, **заведомо лучших**, чем у конкурентов: «**Минимальный % по ссуде**», «**ЛОМБАРД №1**»;

- о скупке золотых изделий, обмене старых золотых изделий на новые, услугах по чистке ювелирных изделий, что **запрещено** ломбардам.

Указанная информация является недостоверной и способна ввести потребителей (потенциальных потребителей) услуг ломбардов в заблуждение относительно оказываемых услуг, условий приобретения займа, содержит некорректное сравнение с услугами конкурентов.

Данный вывод основан на следующих положениях законодательства.

В соответствии с ч.1 ст.2 Федерального закона от 19.07.2007 №196-ФЗ «О ломбардах» (ФЗ «О ломбардах») **ломбардом** является юридическое лицо - специализированная коммерческая организация, основными видами деятельности которой являются предоставление краткосрочных займов гражданам и хранение вещей.

Согласно ч. 1.1. ст. 2 указанного закона ломбарды вправе осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в порядке, установленном Федеральным [законом](#) от 21.12.2013 №353-ФЗ "О потребительском кредите (займе)".

Согласно ч. 4 ст. 2 ФЗ «О ломбардах» ломбарду запрещается заниматься какой-либо иной предпринимательской деятельностью, кроме предоставления краткосрочных займов гражданам, хранения вещей, а также оказания консультационных и информационных услуг.

Таким образом, ФЗ «О ломбардах» **не предусматривает права ломбарда** осуществлять скупку золотых изделий, обмен старых золотых изделий на новые, услуги по чистке ювелирных изделий.

Распространение <...> информации об оказании данных услуг создает у потенциальных потребителей впечатление, что данная деятельность может осуществляться ломбардом, что данные услуги они могут получить легально, что указанная деятельность <...> не противоречит законодательству, следовательно, вводит их в заблуждение.

Утверждения: «**Минимальный % по ссуде**», «**ЛОМБАРД №1**» создают впечатление о превосходстве <...> и его услуг, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение; в данном сравнении отсутствует указание конкретных сравниваемых характеристик, результаты сравнения не могут быть объективно проверены, сравнение с конкурентами, их услугами основано на несопоставимых фактах.

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.

<...> является коммерческой организацией – хозяйственным обществом, осуществляющим предпринимательскую деятельность по предоставлению займов под залог движимого имущества (код ОКВЭД 64.92.6 «Деятельность по предоставлению ломбардами краткосрочных займов под залог движимого имущества»). Таким образом, согласно ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» <...> **является хозяйствующим субъектом.**

На территории Курской области по данным Единого государственного реестра юридических лиц, кроме <...> зарегистрированы и осуществляют деятельность 31 ломбард, в том числе 24 в г. Курске. Указанные ломбарды являются **конкурентами** <...> и состязаются между собой и с <...> за привлечение потребителей услуг ломбардов - заемщиков с целью получения прибыли (процентов по займу) на рынке услуг ломбардов г. Курска.

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.

Введение в заблуждение имеет своей целью привлечение внимания к своим услугам путем распространения недостоверной информации об оказываемых услугах и привлечение большего числа потребителей, заемщиков, тогда как добросовестные ломбарды – конкуренты таких клиентов привлечь не могут. Некорректное сравнение формирует у потребителя (потенциального потребителя) ложное убеждение о том, что ему будут предоставлены лучшие условия предоставления займа, залога его имущества, направлено на получение преимуществ при осуществлении деятельности по предоставлению займов перед конкурентами, которые при распространении информации о своей деятельности действуют добросовестно.

Распространение такой информации о направлено на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности <...> перед конкурентами-ломбардами, действующими добросовестно, направлено 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-ломбардам.

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 <...> потребителей в заблуждение и некорректное сравнение с конкурентами может причинить убытки добросовестным конкурентам в виде неполученных доходов (упущенной выгоды).

Кроме того, вышеуказанные действия противоречат требованиям справедливости и добросовестности.

Установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что распространение <...> в помещении по адресу: <...>, информации, адресованной неопределенному кругу лиц, о предоставлении услуг на условиях, **заведомо лучших**, чем у конкурентов: **«Минимальный % по ссуде», «ЛОМБАРД №1»; о скупке золотых изделий, обмене старых золотых изделий на новые, услугах по чистке ювелирных изделий**, что **запрещено** ломбардам, вводит потребителей (потенциальных потребителей) в заблуждение относительно условий приобретения финансовых и других услуг, содержит некорректное сравнение с услугами конкурентов, направлено на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности <...>, противоречит ч. 4 ст. 2 ФЗ «О ломбардах», ст. 3, ч.4 ст. 6, ч.2 ст.10 ФЗ «Об информации», требованиям справедливости и добросовестности и могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам (ломбардам) 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, которые 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**, 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 в форме введения в заблуждение, некорректного сравнения) путем прекращения распространения в помещении по адресу<...>, а также любым иным способом информации о предоставлении услуг на условиях, заведомо лучших, чем у конкурентов: «Минимальный % по ссуде», «ЛОМБАРД №1»; о покупке золотых изделий, обмене старых золотых изделий на новые, услугах по чистке ювелирных изделий.

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.