

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 04-04/48-2016

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

29 ноября 2016 года

г. Омск

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России, Уравление) принято к рассмотрению заявление общества с ограниченной ответственностью «Лотос» (ОГРН 1055501083021, ИНН 5501088982, зарегистрировано по адресу: 644050, Омская область, г. Омск ул. 2-я Поселковая, 53 «Б», офис 23) о недобросовестной конкуренции со стороны общества с ограниченной ответственностью Научно-производственное предприятие «Самоздрав» (ОГРН 1046300913724, ИНН 6319109765, зарегистрировано по адресу: 443023, Самарская область, г. Самара, проезд 9 Мая, офисы 1-16, 54) (далее – ООО НПП «Самоздрав») путем размещения в сети «Интернет» на сайте по адресу: <http://samozdrav1.ru> некорректных сведений о Тренажере дыхательном индивидуальном ТДИ-01 (ингалятор Фролова) производства ООО «Лотос», а также недостоверных сведений о товаре производства ООО НПП «Самоздрав» – дыхательном комплексе «Самоздрав», что вводит потребителей в заблуждение, направлено на получение ООО НПП «Самоздрав» преимуществ в своей предпринимательской деятельности, может нанести вред деловой репутации ООО «Лотос».

Из представленных заявителем документов и пояснений следует, что ООО «Лотос» является правообладателем товарного знака (знака обслуживания) № 379387 «ТРЕТЬЕ ДЫХАНИЕ» по свидетельству о государственной регистрации, с приоритетом товарного знака с 12.10.2007, срок действия регистрации истекает 12.10.2017. Под торговой маркой «ТРЕТЬЕ ДЫХАНИЕ» ООО «Лотос» производит Тренажер дыхательный индивидуальный ТДИ-01 (ингалятор Фролова) по ТУ 9444-001-11598199-95, данная продукция как изделие медицинского назначения (изделие медицинской техники) разрешено к производству, продаже и применению на территории Российской Федерации (регистрационное удостоверение № ФСР 2010/08197 от 20.07.2010, срок действия не ограничен).

В процессе рассмотрения заявления Омским УФАС России установлено следующее.

ООО НПП «Самоздрав» является производителем сертифицированной продукции: Тренажера дыхательного по ТУ 9444-001-75160460-2013, предназначенного для дыхательных тренировок с целью профилактики и лечения

различных бронхо -легочных и сердечно - сосудистых заболеваний и повышения адаптационных возможностей организма.

После проведения клинических испытаний Тренажер дыхательный по ТУ 94444-001-75160460-2013, производитель: ООО НПП «Самоздрав» (г.Самара) был зарегистрирован в установленном порядке как медицинское изделие, что подтверждено регистрационным удостоверением от 07.05.2014 № РЗН 2014/1595, выданным Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения (Росздравнадзор) на основании приказа Росздравнадзора от 07.05.2014 № 3300.

Декларация о соответствии означенной продукции ООО НПП «Самоздрав» требованиям ГОСТ зарегистрирована 17.06.2014 ООО «Проксим» (г.Москва), регистрационный номер РОСС RU.АГ88.Д08368, срок действия: до 16.06.2017.

ООО НПП «Самоздрав» является не только производителем означенного медицинского изделия, но и осуществляет его реализацию на территории Российской Федерации, в том числе предлагая свой товар потребителю посредством размещения информации в сети «Интернет» на сайте <http://samozdraw.ru/>.

В письменных пояснениях, представленных в связи с обращением ООО «Лотос» в Омское УФАС России», ООО НПП «Самоздрав» отрицает размещение информации о своей предпринимательской деятельности и о производимом им товаре на сайте <http://samozdrav1.ru>.

Из ответа АО «Региональный Сетевой Информационный Центр» (г.Москва) следует, что по состоянию на 20.10.2016 ООО НПП «Самоздрав» является администратором доменного имени SAMOZDRAW.RU, дата окончания срока регистрации 02.09.2017.

ООО НПП «Самоздрав», представив копию данного письма, в письменных пояснениях указал, что официальным сайтом ООО НПП «Самоздрав» является сайт по адресу: <http://samozdraw.ru>.

Специалистами Омского УФАС России в октябре 2016 года были осмотрены оба сайта в сети «Интернет», расположенные по адресам: <http://samozdraw.ru> и <http://samozdrav1.ru>, по результатам которых составлены Акты осмотра сайта № 1 и № 2, соответственно. На данных сайтах опубликованы сведения (информация) о деятельности ООО НПП «Самоздрав» и производимом им товаре – Тренажере дыхательном «Самоздрав», а также о товаре производства ООО «Лотос» – Тренажере дыхательном индивидуальном ТДИ-01 (ингалятор Фролова). При этом на указанных сайтах размещена информация, в которой приведено сравнение потребительских свойств и качества (условий применения) товара – дыхательного тренажера производства ООО НПП «Самоздрав» с дыхательным тренажером Фролова производства ООО «Лотос».

Как уже было отмечено выше, в антимонопольный орган представлены доказательства размещения ООО НПП «Самоздрав» сведений (информации) в сети «Интернет» на сайте по адресу <http://samozdraw.ru>. Для подтверждения наличия на данном сайте вышеуказанных сведений (информации), сайт <http://samozdraw.ru> был повторно осмотрен специалистами Омского УФАС России, по результатам которого составлен Акт осмотра сайта № 3 от 29.11.2016.

Из Актов осмотра № 1 и № 3 сайта по адресу: <http://samozdraw.ru> следует, что на странице <http://www.samozdraw.ru> при переходе в раздел «О комплексе» <http://www.samozdraw.ru/production/> о **противопоказаниях к использованию дыхательного тренажера «Самоздрав»**: после инфаркта/инсульта – через 2-3 месяца, во время химиотерапии и после - через 2-3 месяца, не заниматься на стадии обострения инфекционных и хронических заболеваний.

На интернет - странице <http://www.samozdraw.ru> при переходе в раздел <http://www.samozdraw.ru/production/> и далее – при переходе в раздел «Вопросы и ответы» <http://www.samozdraw.ru/production/question/> по ссылке: «Чем комплекс «Самоздрав» отличается от аппарата Фролова?» под цифрой «7» опубликован ответ на данный вопрос, содержащий сравнительную информацию о применении дыхательного тренажера «Самоздрав» и «аппарата Фролова», а именно:

«Аппарат Фролова – это тоже один из видов дыхательной гимнастики. Существенное различие заключается в методике тренировок. Аппарат Фролова предполагает диафрагментальное дыхание с дополнительными нюансами в рекомендациях, поэтому методика является достаточно трудоемкой в усвоении. Имеются противопоказания в использовании. Занятия необходимо проводить с добавлением воды. Тренажер «Самоздрав» имеет простую методику, не требует дополнительных упражнений и контроля врача, так как тренировка с ним предполагает обычное, ровное дыхание без добавления воды. **Противопоказаний не имеет.** Поэтому прибор «Самоздрав» более доступен в использовании».

Омское УФАС России отмечает, что в ответе на указанный вопрос «Чем комплекс «Самоздрав» отличается от аппарата Фролова?» сравнительная информация о дыхательных тренажерах производства ООО НПП «Самоздрав» и ООО «Лотос» изложена таким образом, что у потребителя при её прочтении может сложиться негативное впечатление об «Аппарате Фролова» (как он назван на сайте ООО НПП «Самоздрав»), поскольку на сайте размещена информация:

- о трудоемкости в усвоении методики применения аппарата Фролова, о наличии противопоказаний к его применению, о необходимости проводить занятия с добавлением воды;

- о простой методике по применению дыхательного тренажера «Самоздрав», отсутствии противопоказаний к его применению, отсутствии необходимости контроля врача, об удобстве использования, о применении тренажера без добавления воды,

а также учитывая вывод, сделанный после сравнения товара (тренажеров дыхательных) производства ООО НПП «Самоздрав» и производства ООО «Лотос», в пользу продукции ООО НПП «Самоздрав», а именно: «Поэтому прибор «Самоздрав» более доступен в использовании».

В части «трудоемкости в усвоения» методики применения Аппарата Фролова Управление отмечает, что данная информация является недостоверной, неточной, поскольку не подтверждена ссылками на какие-либо научные исследования, публикации о медининских исследованиях, испытаниях, официальные статистические данные об опросах потребителей и т.д..

По запросу Омского УФАС России ООО НПП «Самоздрав» был представлен

экземпляр Методических рекомендаций по применению Тренажера дыхательного по ТУ 94444-001-75160460-2013 (далее - Методические рекомендации), на обложке которого и на последней странице – гарантийном талоне имеется наименование ООО НПП «Самоздрав», телефон горячей линии и адрес сайта www.samozdraw.ru в сети «Интернет» (вх. №9192 от 21.11.2016).

На странице 1 Методических рекомендаций имеется информация о показаниях для применения (перечень заболеваний), в которой указано, что *показания для применения должны быть определены лечащим врачом*. Тренажер рекомендован для домашнего применения, *строго индивидуально* (раздел 2 «Тренировка на ДТ»).

Также в Методических рекомендациях есть перечень противопоказаний по применению данного дыхательного тренажера (страница 2 Методических рекомендаций).

При сравнении данного перечня с информацией, опубликованной на вышеуказанном сайте на странице <http://www.samozdraw.ru>, в разделе «О комплексе» <http://www.samozdraw.ru/production/>, установлено, что на сайте размещена неточная информация: неполный перечень противопоказаний к использованию дыхательного тренажера «Самоздрав». При этом в разделе «Вопросы и ответы» <http://www.samozdraw.ru/production/question/> ООО НПП «Самоздрав», при сравнении производимого им товара с продукцией другого производителя – «аппаратом Фролова», опубликовало недостоверную (неточную, искаженную) информацию о своем товаре, а именно **об отсутствии противопоказаний** по применению дыхательного тренажера собственного производства.

Также на сайте <http://www.samozdraw.ru> размещена неточная информация в части применения воды при пользовании дыхательным тренажером. Так, указано, что «Тренажер «Самоздрав» имеет простую методику, не требует дополнительных упражнений и контроля врача, так как тренировка с ним предполагает обычное, ровное дыхание **без добавления воды**».

Согласно Методических рекомендаций, применение Тренажера дыхательного «Самоздрав» предполагает четыре этапа, при этом четвертый этап имеет специальные ограничения (по возрасту и состоянию здоровья) и на этом этапе пользование данным тренажером осуществляется с добавлением воды, в отличие от первых трех этапов применения (страница 6 Методических рекомендаций).

По мнению Омского УФАС России, опубликованная в сети «Интернет» вышеуказанная информация о том, что применение тренажера «Самоздрав» *не требует контроля врача* также является неточной, поскольку:

- имеются противопоказания к применению данного медицинского изделия, ограничения в пользовании на четвертом этапе его применения;
- необходима консультация с лечащим врачом, который определяет показания к применению, а также учитывая, что тренажер рекомендован для домашнего применения, *строго индивидуально*.

Омским УФАС России установлено, что ООО «Лотос», как уже было отмечено выше, осуществляет производство и реализацию Тренажера дыхательного

индивидуального (ингалятор Фролова) по ТУ 9444-001-11598199-95 (тренажер Фролова ТДИ-01), который зарегистрирован в установленном порядке как изделие медицинского назначения (изделие медицинской техники), которое разрешено к производству, продаже и применению на территории Российской Федерации (декларация о соответствии данного товара требованиям ГОСТ и регистрационное удостоверение, выданное Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения и социального развития (срок действия не ограничен), представлены в антимонопольный орган). Информацию о своей предпринимательской деятельности и производимом товаре (о свойствах, характеристиках, условиях применения дыхательного тренажера Фролова ТДИ – 01) ООО «Лотос» размещает в сети «Интернет» на сайте по адресу <http://lotos-frolov.ru>.

Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) определяет понятие хозяйствующего субъекта. Так, 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 (пункт 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Как установлено антимонопольным органом, ООО «Лотос» и ООО НПП «Самоздрав» являются коммерческими организациями, хозяйствующими субъектами - конкурентами на рынке реализации медицинских изделий – дыхательных тренажеров, предназначенных для профилактики и лечения различных заболеваний, в том числе бронхо - легочных и сердечно - сосудистых заболеваний.

Вышеуказанная продукция – дыхательный тренажер производства ООО НПП «Самоздрав» и дыхательный тренажер производства ООО «Лотос» являются медицинскими изделиями, каждое из которых зарегистрировано в установленном порядке.

Будучи конкурентами, оба хозяйствующих субъекта производят и реализуют медицинские изделия - дыхательные тренажеры собственного производства на территории Российской Федерации, размещая информацию на сайтах в сети «Интернет» о деятельности своего предприятия, а также о производимом и предлагаемом к продаже товаре.

Закон о защите конкуренции содержит нормы, предусматривающие запрет на различные формы недобросовестной конкуренции.

Под *недобросовестной конкуренцией* понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации (пункт 9 статьи 4 Закона о

защите конкуренции).

Согласно статьи 14.3 Закона о защите конкуренции, не допускается недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта - конкурента и (или) его товара с другим хозяйствующим субъектом - конкурентом и (или) его товаром. Управление отмечает, что *перечень действий, которые могут быть признаны такой формой недобросовестной конкуренции, не ограничен.*

Оценив в совокупности доказательства, полученные антимонопольным органом в процессе рассмотрения заявления ООО «Лотос», Омское УФАС России отмечает, что **действия ООО НПП «Самоздрав» по распространению путем опубликования на сайте по адресу: <http://samozdraw.ru> в сети «Интернет» информации, содержащей некорректное сравнение** условий к применению **товара** – Тренажера дыхательного «Самоздрав» (Тренажер дыхательный по ТУ 9444-001-75160460-2013) производства ООО НПП «Самоздрав» и «Аппарата Фролова» (Тренажера дыхательного индивидуального (ингалятор Фролова) по ТУ 9444-001-11598199-95) производства ООО «Лотос», хозяйствующего субъекта - конкурента ООО НПП «Самоздрав», размещение недостоверной, неточной, искаженной информации:

- об отсутствии противопоказаний к применению Тренажера дыхательного «Самоздрав», отсутствии необходимости контроля врача при его применении;
- о применении Тренажера дыхательного «Самоздрав» без добавления воды;
- о трудоемкости в усвоении методики применения аппарата Фролова,

может нанести вред деловой репутации ООО «Лотос», содержит признаки нарушения запрета на недобросовестную конкуренцию, установленного статьей 14.3 Закона о защите конкуренции.

Действия ООО НПП «Самоздрав», содержащие признаки нарушения статьи 14.3 Закона о защите конкуренции:

- направлены на получение ООО НПП «Самоздрав» преимуществ в своей предпринимательской деятельности, обладают объективной способностью предоставить ООО НПП «Самоздрав» необоснованные преимущества в его предпринимательской деятельности, поскольку позволяют рассчитывать на увеличение прибыли за счет притока потребителей из числа Интернет – пользователей, которые являются потенциальными покупателями товара, производимого ООО «Лотос» и у которых при прочтении вышеуказанной информации о товаре производства ООО НПП «Самоздрав» и товаре производства ООО «Лотос» *может сложиться ошибочное мнение* о том, что дыхательный тренажер «Самоздрав», в отличие от «Аппарата Фролова», не имеет противопоказаний к применению, не требует консультации врача, может использоваться без добавления воды, то есть, более прост и удобен в применении, что может повлиять на выбор (в пользу товара ООО НПП «Самоздрав») потенциального потребителя – покупателя товара при осуществлении намерения его приобрести;
- противоречат действующему законодательству, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, могут нанести

вред деловой репутации ООО «Лотос», которая для юридических лиц – одно из условий их успешной деятельности.

В силу пункта 3 статьи 22 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» к основным функциям антимонопольного органа отнесены предупреждения недобросовестной конкуренции, других нарушений антимонопольного законодательства со стороны хозяйствующих субъектов.

В соответствии с частью 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае выявления признаков нарушения статьи 14.3 Закона о защите конкуренции хозяйствующему субъекту выдается предупреждение в целях пресечения действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Учитывая, что в означенных действиях ООО НПП «Самоздрав» содержатся признаки недобросовестной конкуренции, запрет на которую предусмотрен статьей 14.3 Закона о защите конкуренции, Омское УФАС России на основании [статьи 39.1](#) Закона о защите конкуренции **предупреждает** общество с ограниченной ответственностью Научно-производственное предприятие «Самоздрав» (ОГРН 1046300913724, ИНН 6319109765) о необходимости прекращения недобросовестной конкуренции путем удаления с сайта по адресу <http://samozdraw.ru> в сети «Интернет» вышеуказанной информации - некорректного сравнения Тренажера дыхательного «Самоздрав» (Тренажер дыхательный по ТУ 9444-001-75160460-2013) производства ООО НПП «Самоздрав» и «Аппарата Фролова» (Тренажера дыхательного индивидуального (ингалятор Фролова) по ТУ 9444-001-11598199-95) производства ООО «Лотос», содержащего, в том числе, неточные, искаженные сведения относительно тренажера дыхательного производства ООО НПП «Самоздрав».

Настоящее предупреждение подлежит исполнению **в течение десяти дней** со дня его получения.

О выполнении настоящего предупреждения необходимо письменно сообщить в Омское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Руководитель управления

В.А. Кабаненко