

Индивидуальному
предпринимателю
«...»

«...»

Индивидуальному
предпринимателю
«...»

«...»

(с уведомлением о вручении)

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 03-05/52-2018

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. 14.1, ст.14.3 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») – недобросовестная конкуренция путем дискредитации и недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения.

22.11.2018 г. специалистами Курского УФАС России проведен осмотр и копирование сайта в информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу: «...».

Актом осмотра установлено, что на главной странице сайта «...» размещен текст:

1. «ассортимент продукции у нас самый широкий в Курске, а цены – ниже, чем в других магазинах города»; «получите кондиционер по самой низкой цене в Курске»; «лучшие цены в городе»;
2. «Где лучше купить кондиционер в Курске, в каких магазинах: зачастую крупные сети и интернет магазины не специализируются на продаже одного типа оборудования, и торгуют по принципу – чем больше товара, и чем он дешевле тем лучше, при этом не важно какого он качества. Цены на кондиционеры в таких магазинах ниже, если сравнивать с ценами в специализированных климатических компаниях. Оно и понятно, ведь торговая сеть или интернет-магазин не несет никакой ответственности за проданные товары, а уж тем более за монтаж или установку. Монтажные бригады в крупных сетях и интернет магазинах продающие товар по всей стране работают по договорам заключенным на один сезон в лучшем случае. Из-за большого объема продаж монтажники не успевают, работу делают в спешке, что напрямую влияет на качество монтажа, от которого во многом зависит работа кондиционера и срок его эксплуатации. («...»)».

В разделе «Посмотреть адрес магазина» размещен текст: «У нас самый большой выбор сплит-систем в Курске».

На сайте «...» указан номер телефона: «...».

Согласно информации, предоставленной ПАО «...», абонентский номер «...» выделен ИП «...». Согласно сведениям оператора указанный абонент зарегистрирован по адресу: «...».

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

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.**

Сведения о товарах и услугах ИП «...», размещенные на сайте «...» в сети Интернет, в соответствии со ст. 2, 5 ФЗ «Об информации» являются общедоступной, свободно распространяемой информацией.

В силу ст. 14.1 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем **дискредитации, то есть распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту и (или) нанести ущерб его деловой репутации,** в том числе в отношении:

- **качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже другим хозяйствующим субъектом-конкурентом,** 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 другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, наличия такого товара на рынке, **возможности его приобретения на определенных условиях,** фактического размера спроса на такой товар;
- **условий, на которых предлагается к продаже товар другим хозяйствующим субъектом-конкурентом,** в частности цены товара.

Распространяемая ИП «...» информация:

«Где лучше купить кондиционер в Курске, в каких магазинах: зачастую крупные сети и интернет магазины не специализируются на продаже одного типа оборудования, и торгуют по принципу – чем больше товара, и чем он дешевле тем лучше, при этом не важно какого он качества. Цены на кондиционеры в таких магазинах ниже, если сравнивать с ценами в специализированных климатических компаниях. Оно и понятно, ведь торговая сеть или интернет-магазин не несет никакой ответственности за проданные товары, а уж тем более за монтаж или установку. Монтажные бригады в крупных сетях и интернет магазинах продающие товар по всей стране работают по договорам заключенным на один сезон в лучшем случае. Из-за большого объема продаж монтажники не успевают, работу делают в спешке, что напрямую влияет на качество монтажа, от которого во многом зависит работа кондиционера и срок его эксплуатации. («...»)

способна подорвать доверие клиентов (потребителей или иных контрагентов) к конкурентам, их продукции и привлекает потребителей к собственной продукции, может причинить вред деловой репутации конкурентов.

В тексте выражена явная негативная оценка деятельности конкретных компаний, продающих и монтирующих кондиционеры, выражено сомнение в качестве их услуг, в добросовестности их специалистов. В тексте содержится недостоверная информация об отсутствии ответственности розничного продавца за качество проданного товара, что прямо противоречит нормам действующего законодательства о защите прав потребителей.

Содержание текста направленно на создание у потенциального потребителя негативного мнения о деятельности конкурентов путем противопоставления их товаров и услуг собственным товарам и услугам. При этом негативное высказывание основано на оценочных суждениях в отсутствие подтвержденных фактов.

Результатом данного проявления недобросовестной конкуренции может стать уход потребителей от «опороченного» конкурента к другим хозяйствующим субъектам, в том числе к лицу, распространяющему порочащую информацию. Следовательно, в данном случае преимущества выражаются в притоке новых потребителей.

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.**

Распространяемая ИП «...» информация:

«ассортимент продукции у нас самый широкий в Курске, а цены – ниже, чем в других магазинах города»; «получите кондиционер по самой низкой цене в Курске»; «лучшие цены в городе»; «У нас самый большой выбор сплит-систем в Курске»

создаёт впечатление о превосходстве товаров и услуг ИП «...», 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.

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.

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.
- **потребитель** - юридическое лицо или физическое лицо, приобретающие товар.

ИП «...» осуществляет предпринимательскую деятельность по продаже, монтажу, сервису систем кондиционирования и сплит-систем. Таким образом, согласно ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» ИП «...» является хозяйствующим субъектом.

На территории г. Курска и Курской области продажу, монтаж и сервис систем кондиционирования и сплит-систем осуществляют более 10 хозяйствующих субъектов, в том числе «...». Указанные хозяйствующие субъекты являются конкурентами ИП «...» и состязаются между собой с ИП «...» за привлечение потребителей с целью получения прибыли на рынке розничной продажи, монтажу и сервису систем кондиционирования и сплит-систем г. Курска.

Дискредитация субъектов-конкурентов и некорректное сравнение ИП «...» его товаров (услуг) с товарами (услугами) хозяйствующих субъектов путем размещения на сайте «...» информации, дискредитирующей конкурентов, создающей впечатление о превосходстве условий, на которых товар предлагается к продаже, в частности цены такого товара, без

указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, сравнение, основанное исключительно на несопоставимых фактах и содержащее ложные, неточные или искаженные сведения о деятельности хозяйствующих субъектов-конкурентов и их товаров и услуг, направлены на привлечение внимания к своим товарам и услугам 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 причинить вред деловой репутации конкурентов и 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 некорректное сравнение и дискредитация субъектов-конкурентов ИП «...» 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 сайте «...» в сети «Интернет» информации, адресованной неопределенному кругу лиц, о предоставлении товаров и услуг на условиях, лучших, чем у конкурентов, подрывает доверие клиентуры (потребителей или иных контрагентов) к конкуренту или его продукции, дискредитирует конкурентов, содержит некорректное сравнение с товарами и 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 дискредитации и некорректного сравнения, предусмотренные п. 9 ст. 4, ст. 14.1, 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

ИП «...» о необходимости прекращения нарушений ст. 14.1, ст. 14.3 Федерального закона от 26.07.06 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (недобросовестной конкуренции в форме дискредитации, недобросовестной конкуренции в форме некорректного сравнения) **путем прекращения распространения** в информационно-телекоммуникационной сети Интернет на сайте «...», а также любым другим способом информации:

1. «ассортимент продукции у нас самый широкий в Курске, а цены – ниже, чем в других магазинах города», «получите кондиционер по самой низкой цене в Курске», «лучшие цены в городе», «У нас самый большой выбор сплит-систем в Курске»;
2. «Где лучше купить кондиционер в Курске, в каких магазинах: зачастую крупные сети и интернет магазины не специализируются на продаже одного типа оборудования, и торгуют по принципу – чем больше товара, и чем он дешевле тем лучше, при этом не важно какого он качества. Цены на кондиционеры в таких магазинах ниже, если сравнивать с ценами в специализированных климатических компаниях. Оно и понятно, ведь торговая сеть или интернет-магазин не несет никакой ответственности за проданные товары, а уж тем более за монтаж или установку. Монтажные бригады в крупных сетях и интернет магазинах продающие товар по всей стране работают по договорам заключенным на один сезон в лучшем случае. Из-за большого объема продаж монтажники не успевают, работу делают в спешке, что напрямую влияет на качество монтажа, от которого во многом зависит работа кондиционера и срок его эксплуатации. («...»).

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,

Государственный советник РФ 2 класса

«...»

«...»