

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

<...>

рассмотрев дело № 08-438/2014 возбужденное по признакам п. 2 ч.1 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства – <...> ООО «Журнал о людях. Ру» (420012, РТ, г. Казань, ул. Маяковского, д. 20, ИНН: 1658128812) <...>, а также представителя ООО «Журнал о людях. Ру» по доверенности <...> ,

установила:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее - Управление) осуществляет в пределах своих полномочий государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства.

В рамках указанных полномочий Управлением установлены признаки совершения ООО «Журнал о людях. Ру» (420012, РТ, г. Казань, ул. Маяковского, д. 20, ИНН: 1658128812) акта недобросовестной конкуренции, которое выразилось в следующем.

В Управление поступило обращение гражданина (вх. №350/ж от 18.02.2014г.) на действия ООО «Журнал о людях. Ру» по факту указания в журнале «КЗН.Собака. ru» выпуск №10/2013(24) недостоверных сведений о количестве тиража, что является признаком нарушения п. 2 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно пункту 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

По итогам рассмотрения обращения было возбуждено дело № 08-438/2014 по признакам нарушения антимонопольного законодательства в отношении ООО «Журнал о людях. Ру», а именно пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела № 08-438/2014 комиссией Татарстанского УФАС России установлено следующее.

В выходных данных информационно-развлекательного издания «КЗН. Собака. ru» (свидетельство о регистрации средства массовой информации ПИ №ТУ 16-00618 от 23.09.2011г.) в выпуске №10/2013(24) указывался тираж в количестве 8000 (восемь тысяч) экземпляров. Однако согласно сведениям, ставшим известным Управлению в ходе рассмотрения дела №08-135/2014 по признакам нарушения законодательства российской Федерации о рекламе, фактический тираж составлял 6700 (шесть тысяч семьсот) экземпляров.

Так, Управлению были представлены: Агентский договор № 2708/11 от 27 августа 2011 г. (далее также – Договор) и Приложение-спецификация № 2.8 от 23 сентябрь

2013 г. (далее также – Спецификация от 23.09.2013 г.). Согласно договору ООО «ФиннПринт» (далее также – Агент) за вознаграждение совершает по поручению ООО «Журнал о людях.Ру» юридические и фактические действия по обеспечению выполнения для Общества полиграфических работ в типографиях. Согласно пункту 1.3 Договора технические характеристики продукции, ее качество и количество, стоимость полиграфических и сопутствующих работ, необходимых для выполнения Агентом обязательств по оказанию Услуг, а также прочие согласовываются сторонами путем оформления Спецификации на каждый заказ по форме, приведенной в Приложении 1, которое является неотъемлемой частью Договора в соответствии с пунктом 1.6 Договора. Так, согласно Спецификации от 23.09.2013 г. Общество и Агент согласовали для журнала «КЗН.Собака.Ру», октябрь 2013 г. наименование издания, формат, объем, бумагу, цвет/лак, брошюровку, стандарт упаковки, исходные материалы, тираж, стоимость тиража, условия доставки, перевозчика, условия платежа, график сдачи материалов, дату прибытия на склад. Исходя из указанной спецификации, тираж составил 6700 экз. (Договор и Спецификация от 23.09.2013 г. в приложении к докладной записке).

Учредителем информационно-развлекательного издания «КЗН. Собака. ru» является ООО «Журнал о людях. Ру» (420012, РТ, г. Казань, ул. Маяковского, д. 20, ИНН: 1658128812).

В соответствии со статьей 2 Закона РФ от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации» (далее – Закон РФ «О средствах массовой информации»), под периодическим печатным изданием понимается газета, журнал, альманах, бюллетень, иное издание, имеющее постоянное название, текущий номер и выходящее в свет не реже одного раза в год.

Каждое периодическое печатное издание в соответствии со статьей 27 Закона РФ «О средствах массовой информации» должно содержать: название издания; учредитель (соучредители); фамилия, инициалы главного редактора; порядковый номер выпуска и дата его выхода в свет, а для газет - также время подписания в печать (установленное по графику и фактическое); индекс - для изданий, распространяемых через предприятия связи; тираж; цена, либо пометка «Свободная цена», либо пометка «Бесплатно»; адреса редакции, издателя, типографии; знак информационной продукции в случаях, предусмотренных Федеральным законом от 29 декабря 2010 года №436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию».

Таким образом, указание тиража в периодическом печатном издании является обязательным условием при его выпуске.

Введение в заблуждение рекламодателей относительно реального тиража журнала «КЗН. Собака. ru» выпуск №10/2013(24) может привести к тому, что большая часть из них выбирают ее из-за большего тиража. Для рекламодателей важно, чтобы их рекламу увидело максимальное число читателей, потенциальных покупателей и клиентов их продукции. По этой причине, к такому печатному изданию будут обращаться большинство лиц, намеревающихся разместить свою рекламу. Однако, те печатные издания, у которых указаны верные сведения о тираже будут соответственно терять своих потенциальных клиентов - рекламодателей, что скажется на недополученных этими изданиями доходов, а также, на несении определенных расходов.

Таким образом, ООО «Журнал о людях. Ру» в журнале «КЗН. Собака. ru» выпуск №10/2013(24) указало несоответствующие действительности сведения о тираже издания, тем самым ввело в заблуждение потребителей (рекламодателей) в отношении количества товара (тиража), с целью получения преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»), под недобросовестной конкуренцией следует понимать любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе, введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

В ходе рассмотрения дела № 08-438/2014 ООО «Журнал о людях. Ру» представило свои пояснения о том, что указание в журнале «КЗН. Собака. ru» (октябрь 2013г.) тиража в количестве 8000 экземпляров, послужило ошибкой верстки вследствие действий сотрудника, который не изменил количество тиража с предыдущего номера.

Также ООО «Журнал о людях. Ру» пояснило, что каждый выпуска журнала сертифицирован, в подтверждении чего были представлены копии приложений спецификации, на все выпуски журнала «КЗН. Собака. ru» за 2013 год, предусмотренные Агентским договором, где прописывается количество экземпляров каждого тиража. Согласно данной спецификации количество тиража выпускаемого журнала варьировалось от 6000 экземпляров до 8000 экземпляров, но не менее 6000 экземпляров.

Вместе с тем, ООО «Журнал о людях. Ру» представило копии договоров на оказание рекламных услуг, заключенных с рекламодателями: ООО «ЕвроЭкоДом, ИП <...>, ООО «Пластическая хирургия» и ООО «Грац»».

Из анализа договоров следует что, в пунктах «Характеристика издания» прописано, что тираж ООО «Журнал о людях. Ру» составляет не менее 6000 экземпляров.

Комиссия пришла к выводу что, рекламодатели, заключая договор на оказание рекламных услуг с ООО «Журнал о людях. Ру», обладали информацией о фактическом тираже журнала и принимали решение исходя из достоверных сведений.

Таким образом, факт введения ООО «Журнал о людях. Ру» в заблуждение рекламодателей не подтверждается материалами дела.

В соответствии с частью 2 статьи 1 Закона «О защите конкуренции» его целями являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Согласно положениям статьи 4 данного Закона для целей соответствующего правового регулирования значимы, в частности, следующие правовые понятия:

товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

взаимозаменяемые товары - товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях);

товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами;

конкуренция - 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;

недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, 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 (пункты 1, 3, 4, 7, 9).

В силу требований статьи 14 Закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, в том числе, на распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации (пункт 1 части 1), введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей (пункт 2 части 1), некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами (пункт 3 части 1).

Системный анализ приведенных нормативных положений и официального толкования закона позволяет признать, что сфера применения Закона «О защите

конкуренции» ограничена определенным кругом общественных отношений. Нарушением антимонопольного законодательства являются не любые действия хозяйствующего субъекта, а только те, которые направлены на сохранение или укрепление своего положения на соответствующем товарном рынке с использованием запрещенных методов, наносящих ущерб конкурентам и (или) иным лицам.

В частности, для квалификации действий хозяйствующего субъекта как акта недобросовестной конкуренции необходимо установить совокупность квалифицирующих признаков, предусмотренных пунктом 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции», в частности: наличие конкурентных отношений между субъектами; при наличии конкурентных отношений совершение одним из хозяйствующих субъектов каких-либо действий, которые противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, направлены на приобретение преимуществ перед конкурентом, причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Кроме того, в пункте 16.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.02.2011 №11 «О некоторых вопросах применения Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» разъяснено, что при анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные законоположения (пункт 9 статьи 4, статья 14 Закона «О защите конкуренции»), но и положения статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которых актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Таким образом, то или иное деяние в качестве акта недобросовестной конкуренции может быть квалифицировано в соответствии с пунктом 9 статьи 4, частью 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции», если оно противоречит законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, нарушает один из запретов, перечисленных в части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции», направлено на получение преимуществ перед другими лицами, стремящимися к тому же результату и может причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта, стремящегося к тому же результату.

При отсутствии доказательств совершения действий, прямо не предусмотренных статьей 14 Закона «О защите конкуренции», квалификация деяния в качестве акта недобросовестной конкуренции возможна лишь при наличии всех признаков таковой, сформулированных в пункте 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции».

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации.

Учитывая, что клиенты, заключившие договор на оказание рекламных услуг с ООО

«Журнал о людях. Ру», обладали информацией о фактическом тираже журнала и принимали решение исходя из достоверных сведений, соответственно действия ООО «Журнал о людях. Ру» не могут рассматриваться в качестве недобросовестной конкуренции, так как они не подпадают под запреты установленные ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно постановлению Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (п.5) антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

решила:

Прекратить рассмотрение дела, возбужденного по признакам нарушения ООО «Журнал о людях. Ру» (420012, РТ, г. Казань, ул. Маяковского, д. 20, ИНН: 1658128812) пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с отсутствием состава правонарушения.