

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-14-102/00-08-14

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «22» апреля 2015 г.

В полном объеме решение изготовлено «20» мая 2015 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>,

рассмотрев в присутствии представителей Коммандитного товарищества «ООО «Бауэр СНГ» и компания» <...> и <...> (доверенности от 16.03.2015) и ООО «АЙНЬЮС» <...> (доверенность от 01.09.2014),

дело № 1-14-102/00-08-14 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «АЙНЬЮС» (127015, г. Москва, Бумажный проезд, д. 14, стр. 2) части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление Коммандитного товарищества «ООО Бауэр СНГ» и компания» (далее Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «АЙНЬЮС» (далее – Общество), выразившемся в недобросовестной конкуренции, связанной с приобретением и использованием товарного знака «Вот это жизнь!» по свидетельству № 384447.

Заявитель осуществляет предпринимательскую деятельность на рынке печатных изданий, вводя в гражданский оборот целый спектр различных печатных изданий развлекательного характера, в том числе журнал «Вот это жизнь!». Указанный журнал был зарегистрирован Роскомнадзором 28.10.2011 (свидетельство о регистрации ПИ № ФС77-47121), однако издаваться Заявителем начал с 12 марта 2012 г. Одновременно с началом издания журнала Заявителем была проведена рекламная кампания, направленная на информирование потребителей о выходе в свет нового периодического печатного издания (наружная реклама, радио, телевидение).

Обществом на основании договора об отчуждении исключительного права, зарегистрированного Роспатентом 31 августа 2012 г. № РД0106430, был приобретен словесный товарный знак «Вот это жизнь!» по свидетельству № 384447,

зарегистрированный в отношении товаров и/или услуг 09, 16 (печатная продукция), 35 (реклама), 37, 41 и 42 классов МКТУ (прежний правообладатель ЗАО «КОМСТАР-Регионы»).

В конце 2012 года Общество направило письмо распространителям печатной продукции, в котором сообщило о нарушении своего исключительного права на товарный знак со стороны Заявителя и предложило прекратить продажи журнала «Вот это жизнь!», а также увеличить продаваемый тираж газеты «Жизнь» путем продажи ее читателям журнала «Вот это жизнь!».

Кроме того, Общество обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском к Заявителю о запрете использования товарного знака и взыскании 64,5 млн. рублей. В дальнейшем сумма иска была увеличена до 311,75 млн. рублей.

Кроме того, Общество подало в Арбитражный суд города Москвы 30.03.2014 заявление о признании Заявителя несостоятельным (банкротом).

В связи с изложенным Заявитель считает, что в действиях Общества содержатся признаки недобросовестной конкуренции, запрещенной частью 2 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

Общество, представившее письменные возражения, не согласилось с правовой позицией Заявителя по следующим основаниям.

Общество является редакцией газеты «ЖИЗНЬ», издающейся с 2006 года, имеющей тираж более одного миллиона экземпляров и являющейся популярнейшей в своем сегменте. На основании зарегистрированного в установленном порядке лицензионного договора Общество с 2011 года использует товарный знак «Жизнь». В 2012 году издательский холдинг Ньюс медиа, в который входит Общество, решил начать новый «глянцевый» проект со словом «жизнь» в названии. В связи с этим между ЗАО «КОМСТАР-Регионы» и Обществом 21.06.2012 был заключен договор об отчуждении исключительного права на товарный знак «Вот это жизнь!» по свидетельству № 384447.

Обществом была проделана подготовительная работа по выводу на рынок нового журнала «Вот это жизнь!»: начат выпуск полноцветного тематического приложения «Вот это жизнь!», который вышел в июле, августе и сентябре 2012 года и вкладывался в газету «Жизнь», зарегистрированы доменные имена votetozhizn.rf, votetozhizn.ru и votetozhizn.com; подано заявление в Роскомнадзор о регистрации СМИ «Вот это жизнь!», на которое был получен отказ в регистрации в связи с регистрацией ранее СМИ с тем же названием и формой распространения, учредителем которого является Заявитель.

В связи с этим Общество 26.12.2012 обратилось к Заявителю с требованием об устранении нарушения его исключительных прав и возмещении убытков, на которое ответа не последовало. Заявитель обратился в Роспатент с заявкой на регистрацию товарного знака «Вот это жизнь!», а также обратился в суд с иском о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству № 384447 в отношении ряда товаров. В требованиях Заявителя было отказано.

В свою очередь Общество обратилось в суд с иском к Заявителю о запрете

использования товарного знака и взыскании компенсации, что было вызвано тем фактом, что Заявитель не прекратил нарушение исключительного права Общества на товарный знак.

Общество уведомило распространителей, что Заявитель фактически распространяет контрафактную продукцию.

Общество полагает, что в его действиях отсутствуют признаки недобросовестной конкуренции, в связи с чем, по мнению Общества, дело подлежит прекращению.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1-14-102/00-08-14 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев все приложенные к материалам дела доказательства, выслушав представителей сторон, установила следующие обстоятельства.

Заявитель входит в международную группу Bauer Media Group, одного из ведущих издателей в мире, выпускающего более 570 периодических изданий в 16 странах Европы, Соединенных Штатов и Азии. На территории Российской Федерации Заявитель осуществляет предпринимательскую деятельность на рынке печатных изданий, вводя в гражданский оборот целый спектр различных печатных изданий развлекательного характера, в том числе журнал «Вот это жизнь!».

Обществом на территории Российской Федерации издается газета «Жизнь», имеющая одинаковую с журналом «Вот это жизнь!» направленность и аудиторию.

Заявителем представлены материалы, характеризующие оба издания (журнал «Вот это жизнь!» и газета «Жизнь») с точки зрения их взаимозаменяемости: сходство содержания (аналогичные рубрикатор, тематика и подача материалов), периодичности, цены, мест распространения, а также аудитории обоих изданий, что подтверждается также извлечениями из независимого исследования читательской аудитории журнала «Вот это жизнь!», проведенного ООО «ИнДепс» по заказу Заявителя.

Таким образом, Заявитель и Общество являются хозяйствующими субъектами – конкурентами, осуществляющими деятельность на товарном рынке периодических печатных изданий Российской Федерации и вводящими в гражданский оборот взаимозаменяемые товары.

Как следует из представленных письменных объяснений Заявителя, в 1995 году головным офисом Bauer Media Group было принято решение о запуске проекта «So ist das Leben!» (в переводе с немецкого – «Вот это жизнь!»). Тематикой журнала являлась частная жизнь звезд и реальные истории из жизни обычных граждан. Первым изданием указанного проекта было издание «That's life!» с июня 1995 года в Великобритании. В 2001 году польский офис Bauer Media Group начал выпуск в Польше журнала «Takie jest życie!». В 2011 году Bauer Media Group принял решение о выходе проекта «So ist das Leben!» в России. Российский журнал «Вот это жизнь!» оформлен в соответствии с традициями и стандартами Bauer Media Group, включая цветочное сочетание, дизайн, шрифты и прочие элементы, в том числе оформление наименования издания.

Журнал «Вот это жизнь!» был зарегистрирован Роскомнадзором 28.10.2011

(свидетельство о регистрации ПИ № ФС77-47121), однако издаваться Заявителем начал с 12 марта 2012 г. Одновременно с началом издания журнала Заявителем была проведена рекламная кампания, направленная на информирование потребителей о выходе в свет нового периодического печатного издания (наружная реклама, радио, телевидение).

Как следует из справки о промо расходах на издание «Вот это жизнь!» за март 2012 г. – октябрь 2013 г., представленной Заявителем, промо-расходы составили 4 929 232,23 рублей. Однако в данную справку включены расходы, не относящиеся непосредственно к рекламированию данного издания, а также расходы, которые не представляется возможным идентифицировать.

При этом, как следует из письма ЗАО «КОМСТАР-регионы» от 01.10.2014 № У01/0275и, полученному по запросу ФАС России, Заявитель в апреле-мае 2012 года через адвокатское бюро «Городисский и партнеры» обращался к ЗАО «КОМСТАР-регионы» с предложением о приобретении товарного знака «Вот это жизнь!» по свидетельству № 384447, однако переговоры не проводились и переписка по данному вопросу не велась.

Общество входит в издательский холдинг Ньюс медиа, его учредителем является ОАО «Ньюс медиа». С 2006 года холдинг Ньюс медиа на территории Российской Федерации издает газету «Жизнь» (свидетельство о регистрации СМИ ПИ № ФС77-55614 от 09.10.2013) с тиражом более миллиона экземпляров. ОАО «Ньюс медиа» с 2006 года принадлежит товарный знак «Жизнь» по свидетельству № 202209 с датой приоритета от 16.01.2001. Общество использует указанный товарный знак в соответствии с зарегистрированным в установленном порядке лицензионным договором и является редакцией газеты «Жизнь».

Холдингу Ньюс медиа принадлежат также свидетельства о регистрации следующих СМИ: «Мир и жизнь» (ПИ № ФС77-24073 от 11.04.2006), «ТЕЛЕСЕТЬ ЖИЗНЬ» (ПИ № ФС77-2394 от 11.04.2006), «Неделя жизни» (ПИ № ФС77-24093 от 11.04.2006), «ТЕЛЕ-ЖИЗНЬ» (ПИ № ФС77-23939 от 11.04.2006), «Теледом. Жизнь» (ПИ № ФС77-24085 от 11.04.2006), «ТЕЛЕ ДЕНЬ» (ПИ № ФС77-24042 от 10.04.2006), «Жизнь как она есть» (ПИ № ФС77-24983 от 28.06.2006), «Жизнь за всю неделю» (ПИ № ФС77-24984 от 28.06.2006), «Жизнь за всю неделю Беларусь» (ПИ № ФС77-25799 от 22.09.2006), «Жизнь за всю неделю Казахстан» (ПИ № ФС77-25800 от 22.09.2006). Холдингу принадлежат товарные знаки: «ЖИЗНЬ за всю неделю» по свидетельству № 330296 (приоритет от 28.06.2006), «ЖИЗНЬ как она есть» по свидетельству № 330295 (приоритет от 28.06.2006), «Жизнь» по свидетельству № 260985 (приоритет от 30.10.2002), а также товарный знак «Жизнь» по свидетельству № 18389, «Большая жизнь» по свидетельству № 18390, «Жизнь как она есть» по свидетельству № 18391 в Республике Казахстан и товарные знаки «Жизнь как она есть» по свидетельству № 41926 и «Большая жизнь» по свидетельству № 41927 в Украине.

Между ЗАО «КОМСТАР-Регионы» и Обществом 21.06.2012 был заключен договор об отчуждении исключительного права на товарный знак, зарегистрированный Роспатентом 31.08.2012. С указанного времени Общество является правообладателем товарного знака «Вот это жизнь!» по свидетельству № 384447, зарегистрированного в отношении товаров и/или услуг 09, 16, 35, 37, 38, 41 и 42 классов МКТУ с датой приоритета 30.05.2008.

Обществом представлены в материалы дела доказательства подготовительной работы перед началом введения в гражданский оборот нового печатного издания «глянцевого» формата с наименованием «Вот это жизнь!»: тематические выпуски «Вот это жизнь!» № 1 от 06.07.2012, № 2 от 06.08.2012, № 3 от 06.09.2012, договор № 15 от 29.07.2012 на изготовление печатной продукции, заключенный между Обществом и ООО «Бюро рабочее название» на изготовление указанных тематических выпусков; акты выполненных работ к нему № 1 от 02.07.2012, № 2 от 01.08.2012, № 3 от 03.09.2012; договор между Обществом и Сычевой К.А. от 01.10.2012 № 378/12-вд, в рамках выполнения которого подрядчик обязался провести работу по раздаче глянцевого приложения «Вот это жизнь!»; договор между Обществом и ООО «ХОСТЕРОВ» от 26.06.2012 № 31 на выполнение работ по созданию и продвижению web-сайтов VOTETOZHIZN.RU, VOTETOZHIZN.COM, вотэтожизнь.рф; письма ЗАО «РСИЦ» от 01.02.2013 о том, что администратором доменов VOTETOZHIZN.RU, VOTETOZHIZN.COM, вотэтожизнь.рф является ОАО «Ньюс медиа» и пр.

13.09.2012 Обществом было направлено в Роскомнадзор заявление о регистрации СМИ «Вот это жизнь!». Письмом от 06.11.2012 № 04-25206 Роскомнадзор отказал Обществу в регистрации заявленного СМИ в связи с ранее зарегистрированным средством массовой информации с теми же названием и формой распространения массовой информации.

В связи с этим Обществом 26.12.2012 было направлено Заявителю требование об устранении нарушения его исключительных прав и возмещении убытков в размере 12 900 000 рублей.

Также Обществом были направлены информационные письма распространителям печатной продукции о недопустимости реализации по сути контрафактного журнала «Вот это жизнь!», в которых предлагалось увеличить продаваемый тираж газеты «Жизнь» путем продажи ее читателям журнала «Вот это жизнь!».

Однако Заявитель оставил претензию без ответа. Далее Заявитель подал в Роспатент заявку на регистрацию товарного знака «Вот это жизнь!» и, опираясь на свою заинтересованность в связи с подачей заявки, 17.01.2013 подал в Арбитражный суд г. Москвы иск к Обществу о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака «Вот это жизнь!» по свидетельству № 384447 в связи с неиспользованием. Вступившим в законную силу решением Арбитражного суда г. Москвы от 02.04.2013 по делу № А40-3554/13 в удовлетворении исковых требований отказано полностью.

Общество 05.02.2013 обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с иском к Заявителю о запрете использования товарного знака и взыскании компенсации.

Решением Арбитражного суда г. Москвы по делу № А40-11509/13 Заявителю запрещено использование товарного знака «Вот это жизнь!» по свидетельству № 384447. При этом апелляционной инстанцией в рамках обжалования решения первой инстанции установлено, что несмотря на получение Заявителем 26.12.2012 требования об устранении нарушений и возмещении убытков, Заявитель продолжил выпускать и реализовывать журнал вплоть до 10.11.2013, в связи с чем суд апелляционной инстанции отклонил довод Заявителя о наличии в действиях Общества злоупотребления правом и извлечении преимуществ из своего незаконного поведения (п. 4 ст. 1, ст. 10 ГК РФ, ст. 10.bis Парижской конвенции).

В настоящее время журнал издается Заявителем под наименованием «Вот это истории!».

Исследовав все представленные доказательства и установленные по делу обстоятельства, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что в материалах дела не имеется достаточного объема доказательств, позволяющих сделать однозначный и безусловный вывод о нарушении Обществом антимонопольного законодательства в связи с приобретением и использованием исключительного права на товарный знак «Вот это жизнь!» по свидетельству № 384447.

Комиссия ФАС России не может принять довод Заявителей о том, что Общество имело целью воспользоваться известностью на рынке журнала «Вот это жизнь!» и присвоить себе занимаемую Заявителем рыночную нишу, не неся при этом никаких расходов по продвижению товарного знака.

С учетом того, что Заявитель начал издавать журнал «Вот это жизнь!» 12 марта 2012 г., к моменту заключения договора об отчуждении указанного товарного знака между Обществом и ЗАО «КОМСТАР-Регионы» 21.06.2012 журнал не мог приобрести широкую известность.

Более того, согласно представленному Заявителем маркетинговому исследованию ООО «ИнДепс», проведенному в феврале 2013 г. (то есть через год после начала выпуска) журнал «Вот это жизнь!» знаком только его регулярным читателям. Остальные респонденты (за редким исключением) ничего не знают о нем. При этом среди изданий, которые отмечались в качестве тех, где можно найти интересующие аудиторию тематики (жизнь обычных людей, личная жизнь звезд и пр.) назывались – «Жизнь», «Экспресс-газета», «СПИД-инфо», и только своими читателями – журнал «Вот это жизнь!» (остальным издание не знакомо).

Таким образом, газета «Жизнь» является гораздо более популярным изданием, что с большей вероятностью помогло бы в продвижении принадлежащего Обществу товарного знака и индивидуализируемого им «глянцевого» издания.

При этом Комиссия ФАС России не усматривает в представленных Заявителем доказательствах достаточного обоснования для опровержения довода Общества о том, что целью приобретения им исключительных прав на товарный знак «Вот это жизнь!» по свидетельству № 384447 является вывод и продвижение на рынке нового печатного продукта иного чем газета «Жизнь» формата, но с названием, созвучным и ассоциирующимся с уже получившим широкую известность и популярность изданием.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции 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.

Согласно части 2 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Оценив в совокупности собранные в рамках рассмотрения дела № 1-14-102/00-08-14 о нарушении антимонопольного законодательства доказательства и письменные и устные пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия ФАС России приходит к выводу о недоказанности наличия признаков недобросовестной конкуренции в действиях Общества по приобретению и использованию исключительного права на товарный знак «Вот это жизнь!» по свидетельству № 384447.

В силу пункта 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства и руководствуясь статьей 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

Рассмотрение дела № 1-14-102/00-08-14 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «АЙНЬЮС» прекратить в связи с отсутствием в действиях ООО «АЙНЬЮС» нарушения антимонопольного законодательства.