

Решение
по делу № 23А

12 апреля 2012 года

г. Екатеринбург

Комиссия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области, рассмотрев дело № 23А по признакам нарушения ООО «Лайн -Медиа» ч.1 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 23А возбуждено приказом от 13.03.2012 № 95, Определением от 13.03.2012 назначено к рассмотрению на 05.04.2012.

Основанием для возбуждения дела согласно п.2 ч.2 ст.39 Закона «О защите конкуренции» явилось перенаправленное из Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Свердловской области для рассмотрения на предмет соответствия антимонопольному законодательству заявление ООО «Издательство «Медиа - Стратегия» с жалобой на несоответствие действительности тиража печатного издания «Топ энергопром» (ООО «Лайн -Медиа») за ноябрь-декабрь 2011 года.

Заявитель указал: в выходных данных печатного издания «Топ энергопром» за ноябрь-декабрь 2011 года указан тираж в 10 000 экземпляров, в то время как в действительности тираж данного издания составил 500 экземпляров, что подтверждается информацией типографии ООО «Полипринт».

В дальнейшем в управление также поступило заявление ООО «Издательство «Медиа -Стратегия» о повторном указании ООО «Лайн -Медиа» завышенного тиража печатного издания «Топ энергопром».

Управление Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Свердловской области сообщило: сам заявитель является учредителем журнала «Транспортная стратегия – 2030». Согласно п.2 ч.1 ст. 14 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.

В письменном объяснении и при рассмотрении дела ООО «Лайн-Медиа» признало факт нарушения антимонопольного законодательства, указав:

Журнал «Топ энергопром» выходит 1 раз в 2 месяца. Номер печатного издания за ноябрь-декабрь 2011 года был первым, «пилотным» выпуском.

Изначально обществом, действительно, планировалось издание журнала тиражом в 10000 экз., однако, поскольку печатное издание является новым и еще не знакомо ни читателям, ни рекламодателям, обществу не удалось заключить необходимое количество договоров для информационного наполнения «пилотного» номера журнала, в связи с чем было принято решение об уменьшении тиража первого номера издания.

Однако была допущена техническая ошибка, вызванная опечаткой сотрудника ООО «Лайн-Медиа» при верстке первого номера журнала.

При этом ответчик отметил: члены коллектива ООО «Лайн-Медиа» являлись ранее сотрудниками заявителя, выпускающего ряд печатных изданий (в том числе журнал «Энергетическая стратегия», конкурентом которого и является журнал «Топ энергопром»). После ухода сотрудников из ООО «Издательство «Медиа - Стратегия» и начала их работы по выпуску нового журнала в ООО «Лайн-Медиа», заявитель, по мнению ответчика, сам препятствует осуществлению деятельности ООО «Лайн-Медиа», направляя жалобы на общество в органы государственной власти.

Также ответчик указал на несоответствие действительности информации заявителя о повторном завышении обществом тиража журнала «Топ энергопром»: Ошибка, допущенная в первом номере печатного издания, была незамедлительно устранена, а тиражи двух последующих выпусков журнала были отпечатаны без нарушений: номера журнала за январь-февраль, а также за март-апрель 2012 года вышли тиражом в 5000. В подтверждение достоверности указанного тиража в материалы дела представлены соответствующие товарные накладные, счета-фактуры.

При рассмотрении дела ООО «Полипринт» подтвердило всю представленную ответчиком информацию.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы и возражения сторон, комиссия приходит к следующим выводам:

Целями ФЗ «О защите конкуренции» являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков. ФЗ «О защите конкуренции» определяет: 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.

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)

Функциональное назначение, применение, характеристики, тематика выпускаемых заявителем и ответчиком журналов сходны, данные товары являются взаимозаменяемыми, фактически покупатель может или готов заменить один товар другим в процессе потребления.

ООО «Лайн-Медиа» и ООО «Издательство «Медиа -Стратегия», выпуская взаимозаменяемые журналы, являются конкурентами на соответствующем рынке печатных изданий.

Недобросовестная конкуренция (ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции») запрещена. Согласно Парижской Конвенции «Об охране промышленной собственности», актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, в качестве недобросовестной конкуренции, подлежащей запрету, указываются ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности.

Недобросовестная конкуренция (ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции») - 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 нанести вред их деловой репутации.

Для признания действий какого-либо субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо одновременное выполнение следующих условий:

1) наличие конкурентных отношений между субъектами, что предполагает соперничество между ними за потребителями на каком-либо товарном рынке и в пределах определенных географических границ (на определенной территории),
2) при наличии состязательности 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.

Ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции» содержит открытый перечень форм недобросовестной конкуренции.

Пункт 2 части 1 ст. 14 Закона «О защите конкуренции» не допускает введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Вводя в заблуждение рекламодателей о фактическом тираже журнала «Топ энергопром», ООО «Лайн-Медиа» получает преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности в виде привлечения клиентов конкурентов, благодаря формированию у них ошибочного мнения о том, что в связи с большим тиражом журнала охватывается наибольшее количество потенциальных потребителей их рекламы.

В связи с тем, что доходы печатных изданий напрямую зависят от количества размещенных в них публикаций и рекламы, ООО «Лайн Медиа» и ООО «Издательство «Медиа -Стратегия» заинтересованы в привлечении наибольшего количества заказчиков публикаций, в том числе рекламодателей. Заказчики же, в том числе рекламодатели, в свою очередь заинтересованы в том, чтобы их публикации и реклама, размещенная, в том числе, в печатных изданиях, формировала интерес к объектам у наибольшего числа потребителей, для чего они ищут печатное издание с потенциально наибольшим числом читателей, которое зависит и от тиража печатного издания.

Вследствие указания ООО «Лайн -Медиа» в выходных данных журнала тиража, превышающего фактический, оно становится более экономически привлекательным для заказчиков, в том числе рекламодателей, однако, при размещении публикаций и рекламы в данном журнале последние неверно оценивают охват аудитории и ими не достигается цель по формированию интереса у наибольшего количества потребителей, вместе с тем это обеспечивает ООО «Лайн -Медиа» необоснованные преимущества в предпринимательской деятельности по сравнению с другими конкурентами на данном товарном рынке.

Актом недобросовестной конкуренции признается такое действие хозяйствующего субъекта, которое способно оказать влияние на конкуренцию, то есть повлиять на распределение спроса, предоставить лицу, распространившему информацию, преимущества над конкурентами и причинить им вред.

Вред может выражаться в убытках или ущербе деловой репутации, при этом для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления таких последствий и доказательств реального вреда не требуется.

Под убытками ст. 15 ГК РФ понимает расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно произвести для восстановления нарушения права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также недополученные расходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было бы нарушено (упущенная выгода).

В результате рассматриваемых действий ООО «Лайн -Медиа» могут быть причинены убытки в виде упущенной выгоды конкурентам, в том числе ООО «Издательство «Медиа -Стратегия».

Таким образом, действия ООО «Лайн -Медиа», связанные с указанием в выходных данных журнала «Топ энергопром» (за ноябрь-декабрь 2011 года) недостоверных (завышенных) сведений о тираже печатного издания, вводящих в заблуждение потребителей относительно количества товара, являются актом недобросовестной конкуренции по отношению к другим хозяйствующим субъектам.

При этом материалами дела подтверждается достоверность сведений о тираже, указанных в последующих номерах данного печатного издания, что подтверждает прекращение ООО «Лайн -Медиа» допущенного нарушения.

При принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия согласно п.5 ч.1 ст.49 Закона о защите конкуренции разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления. При этом Комиссия учитывает следующие обстоятельства.

В соответствии с ч.5 ст.39 Закона о защите конкуренции если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ юридические лица несут административную

ответственность за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями особенной части КоАП РФ.

За нарушение ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции» ст. 14.33 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность юридических лиц.

Защиту прав и законных интересов юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении согласно ч. 1 и ч. 2 ст. 25.4 КоАП РФ осуществляют его законные представители. При этом законными представителями юридического лица в соответствии с настоящим Кодексом являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение.

В соответствии с ч. 1.2 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.33, 14.31.1 - 14.33 настоящего Кодекса, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Закон о защите конкуренции не устанавливает, что датой вступления в силу решения антимонопольного органа является иная дата нежели дата принятия этого решения (то есть дата его изготовления в полном объеме). С учетом этого, следует исходить из того, что с момента изготовления решения антимонопольного органа в полном объеме антимонопольный орган вправе возбудить дело об административном правонарушении независимо от того, обжаловано ли соответствующее решение в судебном порядке (п. 10.1. Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30).

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «Лайн -Медиа» факт нарушения п.2 ч.1 ст. 14 ФЗ от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся во введении в заблуждение потребителей в отношении количества товара, путем указания в выходных данных журнала «Топ энергопром» (за ноябрь-декабрь 2011 года) завышенного тиража издания, что противоречит законодательству РФ, требованиям добросовестности, разумности, справедливости, направлено на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности и может причинить убытки конкурентам.

2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства ООО «Лайн -Медиа» не выдавать в связи с прекращением нарушения антимонопольного законодательства.

3. Законному представителю ООО «Лайн -Медиа» надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) «02» мая 2012 года в 14 час. 00 мин. для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность.

