

РЕШЕНИЕ

по делу № А-110/14-13 о нарушении антимонопольного законодательства

«30» декабря 2013г.

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), в составе:

Председатель Комиссии:

<...>

рассмотрев дело №А-110/14-13 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Федеральный закон "О защите конкуренции") со стороны ООО «Аллея медиа» (450103, РБ, г. Уфа, ул. С. Перовской, 11/1, кв.51),

при участии представителя гр. <...>– <...>, по доверенности от 09.01.2013г., представителя ООО «Аллея медиа» - <...>, по доверенности от 01.07.2013г.,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан рассмотрено заявление гражданина (вх.№7472 от 28.05.2013г.) по вопросу использования в деятельности журнала фотографии президента РБ, недостоверной информации, о том, что «бизнес-журнал в Республике Башкортостан» - «самый массовый деловой журнал в РБ», «лидер среди печатных СМИ», «самый большой тираж среди деловых журналов России».

По мнению заявителя: «29.04.2013г. он получил рекламное электронное письмо от руководителя «Бизнес-журнала РБ» <...> с приглашением принять участие в июньском номере. Указанное письмо противоречит положениям антимонопольного законодательства РФ. В частности, без разрешения Администрации Президента РБ в теле рекламного письма размещено изображение действующего президента РБ <...> Кроме того, в тексте письма имеются следующие положения - «самый массовый деловой журнал в РБ», «лидер среди печатных СМИ», «самый большой тираж среди деловых журналов России». Также вызывает сомнение реальный тираж данного издания (указанный в письме тираж – 10000 экз.)».

Таким образом, данные действия ООО «Аллея медиа» содержат признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135 "О

защите конкуренции", в части того что: 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.

ООО «Аллея медиа» представило пояснения (вх.№11558 от 14.08.2013г.), экземпляры «Бизнес-журнала РБ» №1 (147) 2013г., №2 (148) 2013г., №3 (149) 2013г., №4(150) 2013г., №5 (151) 2013г., №6 (152) 2013г., №7 (153) 2013г., №8 (154) 2013г., коммерческое предложение на сентябрь 2013г.. диплом «Тираж-рекорд года 2012» в номинации «Деловой журнал», агентский договор №16р/12 от 15.12.2011г., договор №16у/12 между учредителем и издателем СМИ от 15.12.2011г.

В ходе заседания Комиссии исполнительный директор ООО «Аллея медиа» пояснил, что: «национальная тиражная служба подтвердила, что «Бизнес-журнал РБ» самый массовый деловой журнал в России», является федеральной сетью и выпускается в 26 регионах России».

В связи с необходимостью получения дополнительных материалов, дело было отложено на другой срок.

ООО «Аллея медиа» представило переписку между исполнительным директором <...> и пресс-службой президента РБ (вх.№12558 от 11.09.2013г.), экземпляр «Бизнес-журнала РБ» №9 (155) 2013г., реестр предприятий по доставке «Бизнес журнала РБ» за июль 2013г.

В связи с необходимостью получения дополнительных материалов (информации) рассмотрение дела было отложено на другой срок.

Управление Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Республике Башкортостан направлен ответ на запрос (вх.№13546 от 24.09.2013г.), в котором указано, что: «по состоянию на 20.09.2013г. в реестре зарегистрированных СМИ, распространяющихся на территории Республики Башкортостан, периодических печатных изданий с наименованием (названием) и тематикой «Деловой (ая)...» не значится».

09.10.2013г. исполнительным директором <...> ООО «Аллея медиа» представлены приказ от 12.09.2012г. и письменные пояснения (вх. № 14434 от 09.10.2013г.) о том, что уполномоченными лицами ООО «Аллея медиа» информация, указанная в обращении заявителя в форме электронного документа не отправлялась.

В связи с необходимостью получения дополнительных материалов (информации) рассмотрение дела было отложено на другой срок.

25.10.2013г. ответ Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Республике Башкортостан на повторный запрос Управления не поступал. В связи с этим, рассмотрение дела было отложено на другой срок.

Представитель заявителя <...> направил заявление (вх. № 16410 от 14.11.2013г.).

Управление Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных

технологий и массовых коммуникаций по Республике Башкортостан направило ответ на запрос (вх.№16436 от 15.11.2013г.).

18.11.2013г. ООО «Аллея медиа», уведомленное надлежащим образом, на рассмотрение дела не явились.

В ходе заседания комиссии представитель заявителя заявил ходатайство (вх. №16410 от 14.11.2013г.) о направлении в Администрацию Президента РБ запроса с целью получения подтверждения или опровержения согласия на размещение фотографии президента РБ <...> В связи с удовлетворением ходатайства, дело было отложено на другой срок.

16.12.2013г. ООО «Аллея медиа», уведомленное надлежащим образом, на рассмотрение дела не явилось.

Администрация Президента Республики Башкортостан направила ответ на запрос (вх.№17741 от 06.12.2013г.).

В ходе заседания Комиссии представитель ООО «Аллея медиа» еще раз подтвердил, что письменного согласия от Администрации Президента РБ у них не было, согласование производилось посредством электронной переписки.

Анализ представленных материалов по делу и пояснений представителей ответчика показал следующее.

29.04.2013г. <...> получил электронное письмо от <...>, содержащее коммерческое предложение с приглашением принять участие в июньском номере «Бизнес-журнала РБ» 2013г. У заявителя возникли некоторые сомнения в объективности отраженных в письме сведений. В частности, по мнению заявителя, без разрешения Администрации Президента РБ в рекламном письме размещено изображение действующего президента РБ <...> Кроме того, в тексте письма имеются следующие положения - «самый массовый деловой журнал в РБ», «лидер среди печатных СМИ», «самый большой тираж среди деловых журналов России». Также у заявителя вызвали сомнения сведения о реальном тираже данного издания (указанный в письме тираж – 10000 экз.).

В соответствии со свидетельством о регистрации СМИ ПИН№77-16110 от 11.08.2003г., журнал с тематикой «Практические и информационные материалы для малого и среднего бизнеса» «Бизнес-журнал Республики Башкортостан» был зарегистрирован Министерством РФ по делам печати, телерадиовещания и средств массовой информации (учредитель – <...>).

Управление Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Республике Башкортостан направлен ответ на запрос (вх.№13546 от 24.09.2013г.), в котором указано, что: «по состоянию на 20.09.2013г. в реестре зарегистрированных СМИ, распространяющихся на территории Республики Башкортостан, периодических печатных изданий с наименованием (названием) и тематикой «деловой (ая)...» не значится».

Издателем журнала является ЗАО «Бизнес журнал».

Между ЗАО «Бизнес журнал» в лице генерального директора <...> и ООО «Аллея медиа» заключен агентский договор №16р/12 от 15.12.2011г., в соответствии с

которым Принципал получает, а Агент принимает на себя вознаграждение обязательства по совершению юридических и иных действий, связанных с поиском рекламодателей, планированием рекламных компаний, а также заключением сделок, направленных на размещение рекламной информации, материалов продуктов и/или торговых марок третьих лиц – рекламодателей в печатных СМИ, выпускаемых Принципалом («Бизнес-журнал Республики Башкортостан»).

Предметом договора №16у/12 между учредителем <...> и издателем СМИ (журнала) «Бизнес-журнал Республики Башкортостан» ООО «Аллея медиа» от 15.12.2011г. является регуляция отношений сторон по осуществлению материально-технического обеспечения производства и выпуска журнала «Бизнес-журнал Республики Башкортостан», зарегистрированного в установленном порядке.

Согласно пояснения <...>(вх.№11558 от 14.08.2013г.), на протяжении последних 5 лет Бизнес журнал завоевывает 1 место (самый большой тираж среди деловой прессы, что доказывает информация на сайте Национальной тиражной службы (<http://pressaudit.ru>) и дипломом НТС.

Материалами дела подтверждается, что в номинации «Деловой журнал» премии «Тираж – рекорд года 2012», состоявшейся 15.02.2013г. лидировал «Бизнес-журнал» - со средним тиражом 76 408 экземпляров.

Согласно пояснения <...>(вх.№8940 от 25.06.2013г.), «Бизнес-журнал – федеральное издание, но в каждом регионе есть внутренняя вставка, которую готовят региональные редакции. Каждый регион делает допечатанную подготовку только своих региональных полос в общий объем журнала и отправляет в Москву для дальнейшей подготовки pdf-файлов. Весь тираж печатается в Финляндии и договора с типографией заключаются с московской редакцией. Фотографии действующего Президента РБ используются в редакционных статьях по договоренности с пресс-службой президента и только после прохождения согласования».

В обосновании своих доводов ООО «Аллея медиа» представило электронную переписку между исполнительным директором <...> и пресс-службой президента РБ в лице <...> за декабрь 2012г., в которой указано, что «...размещение комментария Президента без фотографии недопустимо... в рассылку можно ставить любой текст президента, если он взят с сайта www.presidentrb.ru».

Администрация Президента Республики Башкортостан направила ответ на запрос (вх.№17741 от 06.12.2013г.), в котором указало, что «Управлением пресс-службы и информации Президента РБ не давалось согласие ООО «Аллея медиа» на размещение фотографии Президента РБ <...> в коммерческих предложениях.

Согласно части 1 статьи 152.1 ГК РФ, обнародование и дальнейшее использование изображения гражданина (в том числе его фотографии, а также видеозаписи или произведения изобразительного искусства, в которых он изображен) допускаются только с согласия этого гражданина.

В соответствии с приказом директора ООО «Аллея медиа»<...> от 12.09.2012г., на исполнительного директора <...> возложена обязанность по составлению маркетинговых планов и определению маркетинговых целей, составление текстов рекламных модулей и коммерческих предложений, направляемых от имени ООО

«Аллея медиа» третьим лицам - потенциальным клиентам.

Указание на общий тираж выпускаемой федеральной сетью изданий, а также размещение фотографии действующего Президента РБ свидетельствует об одобрении деятельности издания высшим должностным лицом страны, говорит о востребованности журнала, формирует положительный имидж издания, тем самым увеличивая привлекательность издания для потенциальных рекламодателей и т.д. Следовательно, действия по доведению до читателей и рекламодателей указанной информации могут привести к тому, что организации, размещающие рекламу в других изданиях, либо только планирующие разместить информацию о себе, ознакомившись с содержанием журнала и его коммерческим предложением, примут решение использовать именно «Бизнес-журнал Республики Башкортостан» для распространения рекламы. Кроме того, такие действия могут привести к оттоку клиентов, размещающих рекламу в других газетах и журналах.

Согласно пункту 6 статьи 27 Федерального закона от 27 декабря 1991 г. N 2124-I «О средствах массовой информации», каждый выпуск периодического печатного издания должен содержать сведения о тираже.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона «О средствах массовой информации», под продукцией средства массовой информации понимается тираж или часть тиража отдельного номера периодического печатного издания, отдельный выпуск радио-, теле-, кинохроникальной программы, тираж или часть тиража аудио- или видеозаписи программы.

Таким образом, при выпуске в свет каждого номера средства массовой информации в выходных данных должен указываться его тираж, при этом размещение дополнительной информации в виде недельного тиража не запрещается.

В выходных данных «Бизнес-журнал Республики Башкортостан», а именно в номерах №1(147) за январь 2013г. - 9(155) за сентябрь 2013г. включительно указан общий тираж федерального издания, а информации о тираже конкретного номера «Бизнес-журнал Республики Башкортостан» не имеется.

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.

Таким образом, все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона "О защите конкуренции", присутствуют в действиях ООО «Аллея медиа»:

1. факт распространения информации, либо совершения иных действий, которые вводят потребителей в заблуждение, лицом, в отношении которого подано заявление (причастность к недобросовестной конкуренции);

2. возможность создания этими действиями ложного впечатления у потребителя о характере, способе и месте изготовления, потребительских свойств, качестве и количестве товара, его производителях;
3. возможность получения хозяйствующим субъектом, совершившим указанные действия, преимуществ перед конкурентами;
4. способность указанных действий вызвать уход потребителей от конкурентов, то есть способность причинить убытки хозяйствующим субъектам – конкурентам.

ООО «Аллея медиа» совершило действия по размещению в коммерческом предложении фотографии Президента Республики Башкортостан в отсутствие согласия его Пресс-службы, а также неуказанию в выходных данных «Бизнес-журнал Республики Башкортостан» информации о тираже конкретного номера, чем нарушил пункт 2 части 1 статьи 14 Закона "О защите конкуренции".

Таким образом, Комиссия Башкортостанского УФАС России, рассмотрев все приложенные к материалам дела документы, пришла к выводу, что действия ООО «Аллея медиа», выразившиеся в указании на общий тираж выпускаемой федеральной сетью изданий и размещение фотографии действующего Президента РБ, являются действиями по недобросовестной конкуренции, направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, способны ввести в заблуждение участников гражданского оборота и потребителей продукции в отношении количества товара/услуги, а также рекламодателей - относительно объемов распространения своей рекламы среди потребителей рекламы вследствие завышения фактического тиража журнала.

Учитывая вышеизложенное, по результатам рассмотрения дела Комиссия пришла к выводу, что факт нарушения ООО «Аллея медиа» пункта 2 части 1 статьи 14 Закона "О защите конкуренции" подтверждается в полном объеме.

Необходимо учесть, что Комиссией по рассмотрению настоящего дела установлен факт однократного направления ООО «Аллея медиа» электронного письма, содержащего коммерческое предложение в адрес гр. <...>

Руководствуясь статьей 23, статьей 36, частью 1 статьи 39, частями, 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия Башкортостанского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Аллея медиа» (450103, РБ, г. Уфа, ул. С. Перовской, 11/1, кв.51) нарушившим требования пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции".
2. В связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий ООО «Аллея медиа» (450103, РБ, г. Уфа, ул. С. Перовской, 11/1, кв.51), совершившей нарушение требований пункта 2

части 1 статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции", рассмотрение дела №А-110/14-13 о нарушении антимонопольного законодательства прекратить.

3. Направить материалы дела должностному лицу Башкортостанского УФАС России для принятия мер административной ответственности в соответствии со статьей 14.33 КоАП РФ.

Решение изготовлено в полном объеме «31» декабря 2013 года.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.1 статьи 19.5 КоАП РФ установлена административная ответственность

В соответствии с частью 1 статьи 51.2 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции", решение и (или) выданное на его основании предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства могут быть пересмотрены по новым и (или) вновь открывшимся обстоятельствам комиссией, принявшей такое решение и (или) выдавшей такое предписание, по заявлению лица, участвующего в деле, а также в случае установления комиссией предусмотренных настоящей статьей оснований для пересмотра решения и (или) предписания.