

РЕШЕНИЕ

по делу № 1 14/61-11

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «26» сентября 2011 г.

В полном объеме решение изготовлено «05» октября 2011 г.

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

председатель Комиссии:

Кашеваров А.Б. – заместитель руководителя ФАС России,

члены Комиссии:

Никитина Т.Е. – заместитель начальника Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Осипова Е.В. – начальник отдела обобщения практики правоприменения и методического сопровождения Аналитического управления,

Гаврилов Д.А. – главный специалист-эксперт отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Кононова Н.В. – ведущий специалист-эксперт отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

рассмотрев в присутствии представителей ООО «Издательский Дом «АФС» Исаковой А.А. и Ципилевой Ю.В. (доверенность от 13.05.2011)

дело № 1 14/61-11 по признакам нарушения ООО «Издательский Дом «АФС» (Ашет Филипаки Шкулев) (ИНН/ОГРН/КПП 7708183322/1027739654986/772501001, адрес: 115162 Москва, ул. Шаболовка, д. 31, стр. Б) пункта 2 части 1 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 Национальной тиражной службы о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Издательский Дом «АФС» (далее – Ответчик), выраженного во введении в заблуждение относительно тиража журнала «ELLE», из которого следует, что Ответчик в журнале «ELLE» указывает тираж, не соответствующий действительности.

Ответчик, не согласившись с заявлением Национальной тиражной службы, представил объяснения, в которых указал следующее.

Ответчик является учредителем и издателем журнала «ELLE» (свидетельство о регистрации ПИ № ФС77-30697 от 14.12.2007). При регистрации журнала «ELLE» в заявлении о регистрации Ответчиком был указан максимальный предполагаемый тираж журнала формата А4 – 300 000 экземпляров, формата А5 – 120 000 экземпляров.

Печать журнала осуществляется в типографии Quad/Winkowski Sp. z o.o. (Польша). Ввиду особенностей производства журнала, печать которого производится в Польше, полоса журнала, содержащая данные о тираже, направляется в

типографию до принятия окончательного решения о точном тираже каждого конкретного номера журнала. В связи с этим информация о тираже, указанная в выходных данных журнала, может отличаться от количества отпечатанных в типографии экземпляров как в большую, так и в меньшую сторону.

Так, тираж журналов «ELLE», вышедших в 2010 году в виде двухтомных изданий, составлял:

№ 161 (март 2010 г.) – 325 060 экземпляров;

№ 168 (октябрь 2010 г.) – 361 820 экземпляров;

№ 169 (декабрь 2010 г.) – 324 680 экземпляров.

Таким образом, информация о тираже, указанная в выходных данных, представляет собой усредненную величину – 330 000 экземпляров. Полоса журнала, содержащая выходные данные, содержит информацию, которая является стандартной, повторяется из номера в номер <...> как правило, не изменяется в течение года.

Поскольку своими действиями Ответчик не нанес никакого ущерба хозяйствующим субъектам – конкурентам, отсутствуют формальные претензии со стороны третьих лиц, кому мог бы быть нанесен ущерб действиями Ответчика, а также отсутствуют данные о том, что точное указание тиража в выходных данных влияет на принятие третьими лицами (дистрибьюторами, рекламодателями, потребителями, иными издателями) бизнес- и иных решений, Ответчик полагает, что не нарушил антимонопольного законодательства.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1 14/61-11 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев все приложенные к материалам дела доказательства, заслушав представителей Ответчика, установила следующие обстоятельства.

В соответствии со свидетельством о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС77-30697 от 14.12.2007 Ответчик является учредителем журнала «ELLE» («Эль»), реализуемого на территории Российской Федерации и зарубежных стран.

В выходных данных, размещенных в журнале «ELLE», указано, что печать журнала осуществляется Quad/Winkowski Sp. z o.o. (Польша).

Как следует из представленных в материалы дела экземпляров журналов «ELLE» за период с января по октябрь 2010 г. (выпуски №№ 159-168) в выходных данных журнала указывалось: «Тираж: 330 000» (совокупное количество журналов формата А4 и А5).

Согласно аудиторскому отчету ООО «Аудиторская фирма Триленд» от 02.12.2010 по итогам аудиторской проверки тиража журнала «ELLE» в период с января по ноябрь 2010 г. средний отпечатанный тираж одного номера журнала «ELLE» составлял 330 000 экз. ежемесячно.

Однако представленные Ответчиком документы, содержащие сведения о количестве заказанных, оплаченных и ввезенных на территорию Российской Федерации экземпляров журнала «ELLE», не подтверждают выводы указанного аудиторского отчета.

Так, согласно представленным спецификациям от 27.11.09 журнал «ELLE» № 159 (январь 2010 г.) был заказан в типографии в количестве 136 050 экземпляров (здесь и далее указывается совокупное количество журналов формата А4 и А5). Счета №№ 09-SEO-00533, 09-SEO-00532, 09-SEO-00538 на оплату изготовленного тиража выставлены типографией за указанное количество экземпляров.

В соответствии со спецификациями от 23.12.09 журнал «ELLE» № 160 (февраль 2010

г.) был заказан в типографии в количестве 132 280 экземпляров. Счета №№ 10-SEO-00039, 10-SEO-00009, 10-SEO-00008, 10-SEO-00010, 10-SEO-00011, 10-SEO-00015, 10-SEO-00017 на оплату изготовленного тиража выставлены типографией за указанное количество экземпляров. Согласно грузовым таможенным декларациям №№ 10113100/110110/0000027, 10113100/120110/0000049 на территорию Российской Федерации журнал «ELLE» № 160 (февраль 2010 г.) был ввезен в количестве 132 280 экз.

В соответствии со спецификациями от 29.01.10 журнал «ELLE» № 161 (март 2010 г.) был заказан в типографии в количестве 162 530 экземпляров. Счета №№ 10-SEO-00101, 10-SEO-00084, 10-SEO-00080, 10-SEO-00078, 10-SEO-00086, 10-SEO-00100, 10-SEO-00092, 10-SEO-00081, 10-SEO-00099, 10-SEO-00091, 10-SEO-00098, 10-SEO-00090, 10-SEO-00076, 10-SEO-00088 на оплату изготовленного тиража выставлены типографией за указанное количество экземпляров. Согласно грузовым таможенным декларациям №№ 10113100/150210/П000608, 10113100/150210/П000610, 10113100/150210/0000616 на территорию Российской Федерации журнал «ELLE» № 161 (март 2010 г.) был ввезен в количестве 162 530 экз.

В соответствии со спецификациями от 01.03.10 и 02.03.10 журнал «ELLE» № 162 (апрель 2010 г.) был заказан в типографии в количестве 136 450 экземпляров. Счета №№ 10-SEO-00140, 10-SEO-00135, 10-SEO-00151, 10-SEO-00152, 10-SEO-00138, 10-SEO-00137 на оплату изготовленного тиража выставлены типографией за указанное количество экземпляров. Согласно грузовым таможенным декларациям №№ 10113100/150310/0001078, 10113100/150310/0001097, 10113100/150310/0001085 на территорию Российской Федерации журнал «ELLE» № 162 (апрель 2010 г.) был ввезен в количестве 136 450 экз.

В соответствии со спецификациями от 29.03.10 и 07.04.10 журнал «ELLE» № 163 (май 2010 г.) был заказан в типографии в количестве 135 620 экземпляров. Счета №№ 10-SEO-00194, 10-SEO-00195, 10-SEO-00192, 10-SEO-00193, 10-SEO-00196, 10-SEO-00199, 10-SEO-00201 на оплату изготовленного тиража выставлены типографией за указанное количество экземпляров. Согласно грузовым таможенным декларациям №№ 10113100/120410/0001737, 10113100/120410/0001745 на территорию Российской Федерации журнал «ELLE» № 163 (май 2010 г.) был ввезен в количестве 135 620 экз.

В соответствии со спецификациями от 30.04.10 журнал «ELLE» № 164 (июнь 2010 г.) был заказан в типографии в количестве 136 790 экземпляров. Счета №№ 10-SEO-00259, 10-SEO-00257, 10-SEO-00261, 10-SEO-00263, 10-SEO-00260, 10-SEO-00262 на оплату изготовленного тиража выставлены типографией за указанное количество экземпляров. Согласно грузовым таможенным декларациям №№ 10113100/170510/0002795, 10113100/170510/0002796, 10113100/170510/0002802, 10113100/170510/0002804 на территорию Российской Федерации журнал «ELLE» № 164 (июнь 2010 г.) был ввезен в количестве 136 790 экз.

В соответствии со спецификациями от 31.05.10 журнал «ELLE» № 165 (июль 2010 г.) был заказан в типографии в количестве 134 100 экземпляров. Счета №№ 10-SEO-00321, 10-SEO-00325, 10-SEO-00324, 10-SEO-00319, 10-SEO-00316 на оплату изготовленного тиража выставлены типографией за указанное количество экземпляров. Согласно грузовым таможенным декларациям №№ 10113100/160610/0003709, 10113100/160610/0003743, 10113100/150610/0003658, 10113100/150610/0003646 на территорию Российской Федерации журнал «ELLE» № 165 (июль 2010 г.) был ввезен в количестве 134 100 экз.

В соответствии со спецификациями от 24.06.10 и 25.06.10 журнал «ELLE» № 166 (август 2010 г.) был заказан в типографии в количестве 136 960 экземпляров. Счета №№ 10-SEO-00366, 10-SEO-00367, 10-SEO-00365, 10-SEO-00364 на оплату изготовленного тиража выставлены типографией за указанное количество

экземпляров. Согласно грузовой таможенной декларации № 10113100/120710/0004417 на территорию Российской Федерации журнал «ELLE» № 166 (август 2010 г.) был ввезен в количестве 136 960 экз.

В соответствии со спецификациями от 02.08.10 журнал «ELLE» № 167 (сентябрь 2010 г.) был заказан в типографии в количестве 144 340 экземпляров. Счета №№ 10-SEO-00412, 10-SEO-00416, 10-SEO-00418, 10-SEO-00410, 10-SEO-00411, 10-SEO-00417, 10-SEO-00409, 10-SEO-00414, 10-SEO-00413, 10-SEO-00420, 10-SEO-00419, 10-SEO-00415 на оплату изготовленного тиража выставлены типографией за указанное количество экземпляров. Согласно грузовым таможенными декларациями №№ 10113100/180810/0005494, 10113100/160810/0005385, 10113100/160810/0005400, 10113100/160810/0005416, 10113100/170810/0005454 на территорию Российской Федерации журнал «ELLE» № 167 (сентябрь 2010 г.) был ввезен в количестве 144 340 экз.

В соответствии со спецификациями от 30.08.10 журнал «ELLE» № 168 (октябрь 2010 г.) был заказан в типографии в количестве 180 910 экземпляров. Счета №№ 10-SEO-00501, 10-SEO-00495, 10-SEO-00487, 10-SEO-00489, 10-SEO-00485, 10-SEO-00486, 10-SEO-00488, 10-SEO-00494, 10-SEO-00492, 10-SEO-00502, 10-SEO-00505, 10-SEO-00490, 10-SEO-00497, 10-SEO-00504, 10-SEO-00503 на оплату изготовленного тиража выставлены типографией за указанное количество экземпляров. Согласно грузовым таможенными декларациями №№ 10113100/150910/0006640, 10113100/150910/0006635, 10113100/130910/0006517, 10113100/130910/0006549 на территорию Российской Федерации журнал «ELLE» № 168 (октябрь 2010 г.) был ввезен в количестве 180 910 экз.

Каких-либо документов, подтверждающих изготовление и распространение части тиража, превышающей количество заказанных, оплаченных и ввезенных на территорию Российской Федерации экземпляров журнала, за пределами Российской Федерации, Ответчиком не представлено.

Соответственно, представленные Ответчиком документы не подтверждают сведения о тираже, содержащиеся в образцах журнала «ELLE» с № 159 по № 168 за 2010 г.

Комиссией ФАС России по рассмотрению дела № 1 14/61-11 о нарушении антимонопольного законодательства не принимается довод Ответчика о том, что информация о тираже, указанная в выходных данных, представляет собой усредненную величину и может отличаться от количества отпечатанных в типографии экземпляров как в большую, так и в меньшую сторону, подтверждением чего служат двухтомные издания журнала «ELLE» № 161 (март 2010 г.) и № 168 (октябрь 2010 г.), выпущенные тиражом 325 060 экземпляров и 361 820 экземпляров соответственно.

Данный довод не может быть принят в связи с тем, что он опровергается материалами дела, так как представленные образцы указанных двухтомных выпусков журнала «ELLE» вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации в виде одного номера журнала: оба тома расположены рядом на картонной подложке и упакованы в полиэтиленовую пленку, что исключает возможность приобретения каждого тома по отдельности. Также размещение на каждом томе двухтомных изданий журнала «ELLE» совпадающих выходных данных (номер выпуска, месяц и год выпуска) свидетельствует о том, что оба тома являются одним изданием журнала «ELLE» за определенный месяц. Соответственно, тираж журнала «ELLE» за месяц не может рассматриваться как сумма тиражей двух томов одного журнала.

Кроме того, как показывает анализ грузовых таможенных деклараций, журнал «ELLE» № 161 (март 2010 г.) и № 168 (октябрь 2010 г.) был ввезен на таможенную

территорию Российской Федерации в количестве 162 530 экземпляров и 180 910 экземпляров соответственно. То есть указанные выпуски журнала «ELLE» учитывались по количеству номеров, а не по общему количеству томов каждого номера.

Таким образом, тираж двухтомных изданий журнала «ELLE» № 161 (март 2010 г.) и № 168 (октябрь 2010 г.) составлял 162 530 экземпляров и 180 910 экземпляров, а не 325 060 экземпляров и 361 820 экземпляров соответственно.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1 14/61-11 о нарушении антимонопольного законодательства установила факт указания несоответствующих действительности сведений о тираже журнала «ELLE» в период с января по октябрь 2010 г. путем завышения по сравнению с фактическим количеством заказанных, оплаченных и ввезенных на территорию Российской Федерации экземпляров указанного журнала. Следовательно, данными действиями Ответчик вводит в заблуждение в отношении количества издаваемого им журнала «ELLE».

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 пункту 2 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, выраженная во введении в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Таким образом, признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях ООО «Издательский Дом «АФС»:

1. Направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности над конкурентом выразилась в том, что Ответчик путем указания несоответствующих действительности сведений о тираже издаваемого им и реализуемого на территории Российской Федерации и зарубежных стран журнала «ELLE» привлекает рекламодателей, поскольку данные о тираже являются существенным критерием для рекламодателя, заинтересованного осведомить наибольшее количество потенциальных потребителей о реализуемых им товарах или оказываемых услугах.

2. Противоречие требованиям добропорядочности, разумности и справедливости выразилось в указании данных о тираже, которые не соответствуют сведениям о количестве ввезенных в Российскую Федерацию экземпляров журнала.

3. Способность причинения убытков конкурентам выразилась в том, что действия Ответчика могут повлечь отток рекламодателей от печатных изданий хозяйствующих субъектов – конкурентов, указывающих достоверные сведения о тиражах своих изданий, что может повлечь уменьшение прибыли конкурентов от распространения рекламы.

Таким образом, действия Ответчика, выраженные в указании несоответствующих действительности сведений о тираже журнала «ELLE», направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности,

противоречат требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, а также способны причинить убытки хозяйствующим субъектам – конкурентам. Принимая во внимание упомянутые обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Издательский Дом «АФС» на товарном рынке периодических печатных изданий Российской Федерации, выраженные во введении в заблуждение относительно тиража журнала «ELLE», актом недобросовестной конкуренции в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Издательский Дом «АФС» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу №1 14/61-11

о нарушении антимонопольного законодательства

«05» октября 2011 г. г. Москва

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

председатель Комиссии:

Кашеваров А.Б. – заместитель руководителя ФАС России,

члены Комиссии:

Никитина Т.Е. – заместитель начальника Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Осипова Е.В. – начальник отдела обобщения практики правоприменения и методического сопровождения Аналитического управления;

Гаврилов Д.А. – главный специалист-эксперт отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Кононова Н.В. – ведущий специалист-эксперт отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 05 октября 2011 г. по делу № 1 14/61-11 о нарушении ООО «Издательский Дом «АФС» (Ашет Филипаки Шкулев) пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»)

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «Издательский Дом «АФС» (Ашет Филипаки Шкулев) в срок до 05 декабря 2011 года прекратить нарушение пункта 2 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции», выраженное во введении в заблуждение относительно тиража

журнала «ELLE», а именно не указывать несоответствующие действительности сведения о тираже издаваемого и реализуемого на территории Российской Федерации журнала «ELLE» путем завышения по сравнению с фактическим количеством изготовленных экземпляров указанного журнала.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Примечания:

- предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения;

- за уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение предписания коммерческие организации и их руководители несут ответственность, предусмотренную, соответственно, пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.