

## РЕШЕНИЕ

« 15 » сентября 2010 г.

г. Калуга

Резолютивная часть решения объявлена « 08 » сентября 2010 года

Полный текст решения изготовлен « 15 » сентября 2010 года

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе: /.../,

рассмотрев дело № 04-23/2010 по признакам нарушения ООО «Рекламная Группа «Адвертис-регион» пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Калужского УФАС России поступило заявление ИП /.../ на действия ООО «Рекламная Группа «Адвертис-регион», выразившиеся в незаконном использовании ООО «Рекламная Группа «Адвертис-регион» результатов интеллектуальной деятельности /.../ - изображения «Гостиный Двор».

В ходе рассмотрения документов и материалов, поступивших в Калужское УФАС России, установлено следующее.

В 2003 году ИП /.../ было создано изображение – векторный рисунок, представляющий прорисовку фасада объекта культурного наследия федерального значения «Ансамбль Гостиного Двора» (далее – Произведение). Дата создания Произведения – 20 октября 2003 (дата создания файла на компьютере), также был записан диск с копией данного файла для хранения в архиве предприятия, дата записи диска – 14 августа 2004 г.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1259 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения, в том числе, произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства, произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов и т.д.

В пункте 3 данной статьи ГК РФ содержится положение, на основании которого авторские права распространяются как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме, в том числе в письменной, устной форме (в виде публичного произнесения, публичного исполнения и иной подобной форме), в форме изображения, в форме звуко- или видеозаписи, в объемно-пространственной форме.

Согласно пункта 4 данной статьи для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1268 ГК РФ автору принадлежит право на обнародование своего произведения, то есть право осуществить действие или дать согласие на осуществление действия, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю либо любым другим способом.

В материалах дела имеются подтверждения использования указанного Произведения ИП /.../ в квартальном календаре «Такси Кабриолет» на 2004г., в карманном календаре Банк «Калуга» на 2004г., в рекламно-информационном буклете Калужского областного драматического театра на 229

театральный сезон, в календаре «Калужская служба недвижимости» на 2006г. и т.д.

В октябре 2009 года ИП /.../ был обнаружен баннер, размещенный на фасаде объекта культурного наследия федерального значения «Ансамбль Гостиного Двора», для печати которого был использован макет, схожий с Произведением и принадлежащий ООО «Рекламная группа «Адвертис-Регион», что подтверждается договором на выполнение работ №09-048 от 22.07.2009г. и актами выполненных работ №295, №296 от 09.10.2009г.

В соответствии с пунктами 2,3 статьи 1300 ГК РФ не допускается без разрешения автора или иного правообладателя удаление или изменение информации об авторском праве; воспроизведение, распространение, импорт, доведение до всеобщего сведения произведений, в отношении которых была изменена информация об авторском праве.

20.11.2009г. ИП /.../ в адрес ООО «Рекламная группа «Адвертис-Регион» было направлено Претензионное письмо №091120-1 с предложением начать переговоры на предмет разрешения сложившейся ситуации. Ответа на данное письмо от ООО «Рекламная группа «Адвертис-Регион» в адрес ИП /.../ не поступало.

По заявлению ИП /.../ Евразийским патентным поверенным /.../, (запись о регистрации в качестве патентного поверенного внесена в государственный реестр патентных поверенных от 23.09.1993 № 28) был произведен сравнительный анализ двух изображений – Произведения, созданного ИП /.../, и изображения баннера, который изготовлен ООО «Рекламная группа «Адвертис-регион» и размещен на фасаде объекта культурного наследия федерального значения «Ансамбль Гостиного Двора».

Из заключения ЗАО «Патентная фирма «АРТЕЛЬ» исх. № 230 от 10.11.2009 г. сравниваемые изображения фасада здания «Гостиного Двора» тождественны. Макет полностью копирует Произведение ИП /.../.

С учетом изложенного, 23.03.2010г. Калужским УФАС России было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства №04-23/2010 по признакам нарушения ООО «Рекламная Группа «Адвертис-регион» пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании ООО «Рекламная Группа «Адвертис-регион» результатов интеллектуальной деятельности ИП /.../.

В ходе рассмотрения дела №04-23/2010 Калужским УФАС России установлено следующее.

Согласно пункту 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под недобросовестной конкуренцией понимается 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.

Исходя из представленных документов (выписка из ЕГРИП №86 от 16.03.2009г., выписка из ЕГРЮЛ №2402Р от 16.12.2008г., устав ООО «Рекламная Группа «Адвертис-регион») ИП /.../ и ООО «Рекламная Группа «Адвертис-регион» осуществляют рекламную деятельность, т.е. являются конкурентами.

В ходе рассмотрения дела, ИП /.../ было представлено заключение Тульского регионального отделения общественной организации «Союза Дизайнеров России» в соответствии с которым был проведен сравнительный анализ двух изображений — векторного рисунка, созданного ИП /.../, и изображения баннера, который изготовлен ООО «РГ «Адвертис-регион».

Из экспертного заключения Союза Дизайнеров России от 11.05.2010г. следует, что оба изображения идентичны, несмотря на некоторые различия, которые являются переработкой исходного изображения, созданного ИП /.../

Напротив, ответчиком доказательств, свидетельствующих об отличии двух изображений, представлено не было.

Согласно письма ООО «Рекламная Группа «Адвертис-регион» от 28.06.2010г №102 изображение

«Гостиный Двор» организацией в других проектах не использовалось.

В соответствии со статьей 1256 ГК РФ исключительное право на произведения науки, литературы и искусства распространяется на произведения, обнародованные на территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме на территории Российской Федерации, и признается за авторами (их правопреемниками) независимо от их гражданства.

Таким образом, исключительное право на произведение (векторный рисунок с изображением объекта культурного наследия федерального значения «Ансамбль Гостиного Двора»), являющееся в соответствии со статьей 1259 ГК РФ объектом авторского права, возникло в момент создания произведения, а именно 20.10.2003 года, т.е. дата создания файла на компьютере.

Таким образом, Комиссией Калужского УФАС России установлено, что ООО «Рекламная Группа «Адвертис-регион» незаконно использовало результат интеллектуальной деятельности ИП /.../ (изображение объекта культурного наследия федерального значения «Ансамбль Гостиного Двора»), причинив тем самым последнему убытки в виде упущенной выгоды от неполучения прибыли по авторским правам на данное изображение.

В соответствии со статьей 48 ФЗ «О защите конкуренции» оснований для прекращения производства по делу не усматривается.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49, 50 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Рекламная Группа «Адвертис-регион», выразившиеся в незаконном использовании результатов интеллектуальной деятельности ИП /.../, нарушающими пункт 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Оснований для прекращения производства по делу не усматривается.

3. Выдать в отношении ООО «Рекламная Группа «Адвертис-регион» обязательное для исполнения предписание о прекращении недобросовестной конкуренции путем:

- запрета использования изображения объекта культурного наследия федерального значения «Ансамбль Гостиного Двора», правообладателем которого является /.../, либо изображения, сходного до степени смешения с последним, без соответствующего разрешения автора.

Председатель Комиссии: /.../

Члены Комиссии: /.../

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6. статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ПРЕДПИСАНИЕ

О прекращении нарушения антимонопольного законодательства

« 15 » сентября 2010 г.

г. Калуга

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: /.../,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») и на основании решения от 15.09.2010г. по делу № 04-23/2010 о нарушении ООО «Рекламная Группа «Адвертис-регион» пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Рекламная Группа «Адвертис-регион» прекратить нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в незаконном использовании ООО «Рекламная Группа «Адвертис-регион» результатов интеллектуальной деятельности ИП /.../, путем запрета использования изображения объекта культурного наследия федерального значения «Ансамбль Гостиного Двора», правообладателем которого является ИП /.../, либо изображения, сходного до степени смешения с последним, без соответствующего разрешения автора.

2. О выполнении настоящего Предписания сообщить в срок до « 20 » октября 2010 года.

Председатель Комиссии:

/.../

Члены Комиссии:

/.../

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.6. статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.