

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

### о наложении штрафа по делу

### об административном правонарушении № 05-21/61-14

«26» сентября 2014 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Московское областное УФАС России) А.А. Азаренко, в присутствии представителя (защитника) ООО «Торговая компания 103» <.....>, рассмотрев протокол № 05-21/61-14 об административном правонарушении от 10 сентября 2014 г. и материалы дела № 05-21/61-14 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «Торговая компания 103» <.....> за совершение административного правонарушения, выразившегося в нарушении п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», ответственность за которое предусмотрена ч. 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Московское областное УФАС России) возбуждено дело № 05-15/54-13 о нарушении ч. 1 ст. 14 Закона «О защите конкуренции (далее – Дело № 05-15/54-13) в отношении ООО «Торговая компания 103» в части введения в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг, выразившегося в осуществлении деятельности, связанной с показом фильмов, в отсутствие заключенного с правообладателем или организацией по управлению правами на коллективной основе договора о предоставлении права на публичное исполнение произведения.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав доводы и возражения сторон по делу, Комиссией установлено следующее.

ООО «Торговая компания 103» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного Решением Учредителей Протокол собрания № 07/07 от 09.07.2007.

ООО «Торговая компания 103» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной инспекцией МНС РФ № 5 по Московской области за основным государственным регистрационным номером 1045011450329.

В соответствии с материалами Дела № 05-15/54-13, одним из видов деятельности ООО «Торговая компания 103» является деятельность, связанная с показом фильмов.

РАО является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на

основании Устава, принятого 12.08.1993. РАО внесено в Единый государственный реестр юридических лиц МИМНС РФ № 39 по г. Москве за № 1027739102654.

РАО является основанной на членстве некоммерческой организацией по управлению правами на коллективной основе, получившей государственную аккредитацию в следующих сферах коллективного управления:

- управление исключительными правами на обнародованные музыкальные произведения (с текстом или без текста) и отрывки музыкально-драматических произведений в отношении их публичного исполнения, сообщения в эфир или по кабелю, в том числе путем ретрансляции;
- осуществление прав композиторов, являющихся авторами музыкальных произведений (с текстом или без текста), использованных в аудиовизуальном произведении, на получение вознаграждения за публичное исполнение или сообщение в эфир или по кабелю такого аудиовизуального произведения.

В соответствии с п. 3 ст. 1244 ГК РФ, организация по управлению правами на коллективной основе, получившая государственную аккредитацию, вправе наряду с управлением правами тех правообладателей, с которыми она заключила договоры о передаче полномочий по управлению правами, осуществлять управление правами и сбор вознаграждения для тех правообладателей, с которыми у нее такие договоры не заключены.

Реализуя имеющиеся полномочия, РАО, в соответствии с п. 1 ст. 1243 ГК РФ, заключает лицензионные договоры (договоры о выплате вознаграждения), в том числе, с организациями, осуществляющими деятельность, связанную с показом фильмов.

В соответствии со ст.ст. 1229 и 1270 ГК РФ, автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение в любой форме и любым не противоречащим закону способом (исключительное право на произведение), в том числе путем публичного исполнения произведения. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на произведение: разрешать или запрещать другим лицам использование произведения. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Постановлениями Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 5 и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» установлено, что лицом, осуществляющим публичное исполнение произведения, является юридическое или физическое лицо, организующее публичное исполнение в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, то есть лицо, которое берет на себя инициативу и ответственность за проведение соответствующего мероприятия. Именно это лицо должно заключить договор о предоставлении ему права на публичное исполнение произведения с правообладателем или организацией по управлению правами на коллективной основе и выплачивать полагающееся вознаграждение.

В соответствии со ст. 1225 ГК РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются, в том числе, произведения науки, литературы и искусства.

В соответствии с материалами дела № 05-15/54-13 ООО «Торговая компания 103» осуществляет деятельность, связанную с показом фильмов в ТРЦ «ЩЕЛКОВО» (кинотеатр «Щелково»).

На территории Московской области, деятельность, связанную с показом фильмов осуществляет ряд хозяйствующих субъектов, в том числе ООО «СпецИнвестПроект» (кинотеатр «Б-класс») и ООО «Торговая компания 103» (ТРЦ «ЩЕЛКОВО» (кинотеатр «Щелково»)).

ООО «СпецИнвестПроект» и ООО «Торговая компания 103» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке, в связи с чем являются конкурентами.

Между ООО «СпецИнвестПроект» и РАО заключен Договор № 0150/2617KM от 01.08.2012 о выплате авторского вознаграждения за публичное исполнение музыкальных произведений (с текстом или без текста) при публичном исполнении (демонстрации, показе) аудиовизуальных произведений, на основании которого ООО «СпецИнвестПроект», при осуществлении публичного исполнения аудиовизуальных произведений, обязуется перечислять РАО авторское вознаграждение за публичное исполнение произведений.

ООО «Торговая компания 103» аналогичного договора с РАО не заключало.

Таким образом, действия ООО «Торговая компания 103» по показу (демонстрации) аудиовизуальных произведений, включающих в себя музыкальные произведения, без выплаты авторского вознаграждения и заключения соответствующего договора о выплате вознаграждения, нарушают исключительные права авторов (композиторов) и противоречат ГК Российской Федерации.

В соответствии с п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности, справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанести вред их деловой репутации являются недобросовестной конкуренцией.

Таким образом, действия ООО «Торговая компания 103», выразившиеся в осуществлении деятельности, связанной с показом фильмов, в отсутствие заключенного с правообладателем или организацией по управлению правами на коллективной основе договора о предоставлении права на публичное исполнение произведения, являются актом недобросовестной конкуренции, так как направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности перед конкурентами путем снижения затрат при осуществлении предпринимательской деятельности на рынке оказания услуг по показу фильмов,

противоречат Гражданскому Кодексу Российской Федерации и способны нанести убытки хозяйствующим субъектам – конкурентам путем перераспределения спроса на товарном рынке оказания услуг по показу фильмов.

В соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 14 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

На основании изложенного, Комиссия установила в действиях ООО «Торговая компания 103» нарушение п. 4 ч. 1 ст. 14 Закона «О защите конкуренции» в части введения в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг, выразившегося в осуществлении деятельности, связанной с показом фильмов, в отсутствие заключенного с правообладателем или организацией по управлению правами на коллективной основе договора о предоставлении права на публичное исполнение произведения.

Статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность за осуществление недобросовестной конкуренции.

Согласно ч. 2 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при определении размера административного штрафа сумма выручки правонарушителя от реализации товара, на рынке которого совершено правонарушение, определяется за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено правонарушение.

Учитывая, что нарушение антимонопольного законодательства выявлено в 2013 году, то сумма выручки из которой подлежит исчислению административный штраф берется за 2012 год.

Сумма выручки ООО «Торговая компания 103» за 2012 год от использования аудиовизуальных произведений составила 20 551 565 (двадцать миллионов пятьсот пятьдесят одна тысяча пятьсот шестьдесят пять) рублей.

Учитывая изложенное, размер подлежащего наложению административного

штрафа при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, будет равен 1 644 125 (один миллион шестьсот сорок четыре сто двадцать пять) рублей 20 копеек.

В соответствии с пунктом 4 примечания к статье 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Сумма, на которую размер административного штрафа подлежит уменьшению или увеличению за каждое смягчающее или отягчающее обстоятельство, составляет 359 652 (триста пятьдесят девять тысяч шестьсот пятьдесят два) рубля 40 копеек.

В ходе рассмотрения дела, представителем (защитником) ООО «Торговая компания 103» приведены следующие обстоятельства, которые, по мнению представителя, могут быть расценены как обстоятельства, смягчающие административную ответственность:

1. Оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении;
2. Добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор).

Учитывая изложенное, считаю возможным признать перечисленные обстоятельства смягчающими административную ответственность и учесть их при наложении административного штрафа по настоящему делу.

Таким образом, с учетом 2 (двух) смягчающих обстоятельств, размер подлежащего наложению административного штрафа подлежит уменьшению на 719 304 (семьсот девятнадцать тысяч триста четыре) рубля 80 копеек.

В процессе рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении дела не установлено обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

Причин для освобождения ООО «Торговая компания 103» от административной ответственности, по основаниям, предусмотренным статьей 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нет.

Законный представитель ООО «Торговая компания 103», надлежащим образом извещен о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за нарушение антимонопольного законодательства на момент вынесения постановления не истек.

На основании изложенного, учитывая обстоятельства совершенного административного правонарушения, руководствуясь статьями 23.48, 29.1, 29.7, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Торговая компания 103» <.....> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 924 820 (девятьсот двадцать четыре тысячи восемьсот двадцать) рублей 40 копеек, с учетом 2 (двух) смягчающих обстоятельств.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно Федеральному закону от 24.11.2008 № 204-ФЗ «О федеральном бюджете на 2009 год и на плановый период 2010 и 2011 годов» денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти оплачиваются в федеральный бюджет по реквизитам:

ИНН 7703671069 КПП 770301001

Получатель:

УФК по Московской области (для Московского  
областного УФАС России)

Банк получателя:

Отделение 1 Главного управления Центрального  
банка Российской Федерации по Центральному  
федеральному округу г. Москва

р/с 40101810600000010102

БИК 044583001

ОКТМО 46000000

КБК 161 1 16 02010 01 0000 140

Назначение платежа:

**Административный штраф,  
зачисляемый за нарушение  
антимонопольного  
законодательства Российской  
Федерации**

Согласно ч. 1 ст. 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 (десяти) дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя

А.А. Азаренко