

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

27 декабря 2010 года

№ АМЗ-61/2010

г. Калининград

Резолютивная часть решения оглашена 17 декабря 2010 года.

В полном объеме решение изготовлено 27 декабря 2010 года.

Комиссия Калининградского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя комиссии:	О.А. Бобровой	ИО руководителя Калининградского УФАС России;
Членов комиссии:	О.А. Бессоновой	начальника отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,
	Н.С. Егоровой	главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,
	Ю.А.Сидоровой	главного государственного инспектора правового отдела Калининградского УФАС России

при участии представителя ООО «Тысяча и одна ночь» Решина С.В. по доверенности от 12.07.2010 ,

рассмотрев дело № АМЗ-61/2010 по признакам нарушения ООО «Тысяча и одна ночь» (236000, г. Калининград, ул. Космонавта Леонова, д. 49-А, ИНН 3904073209, ОГРН 1063905003360) ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

19 апреля 2010 года в адрес Калининградского УФАС России поступило заявление представителя Общероссийской общественной организации «Всероссийской организации интеллектуальной собственности» по доверенности ООО «Калининградский Фонографический Союз» (далее — Заявитель, ВОИС) на действия ООО «Тысяча и одна ночь» в части недобросовестной конкуренции, связанной с введением в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности.

Приказом Калининградского УФАС России № 154 от 22.06.2010 было возбуждено дело № АМЗ-61/2010 по признакам нарушения ООО «Тысяча и одна ночь» части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Существо дела в изложении Заявителя

ВОИС создано в апреле 2008 года по инициативе известных российских музыкантов и звукозаписывающих компаний и в настоящее время объединяет более трех тысяч артистов исполнителей всех музыкальных жанров и сотни изготовителей фонограмм. В 2009 году ВОИС была уполномочена государством на осуществление, от имени неограниченного круга исполнителей и изготовителей фонограмм, деятельности по сбору предусмотренного законом вознаграждения за использование созданных ими музыкальных фонограмм вещательными организациями, развлекательными центрами, гостиницами, ресторанами, магазинами и другими категориями пользователей. Для правомерного использования фонограмм и исполнений пользователь обязан заключить с ВОИС договор о выплате вознаграждения за использование фонограмм, опубликованных в коммерческих целях, и исполнений, записанных на таких фонограммах,

принадлежащих правообладателям. Размер вознаграждения определяется на основании Положения о минимальных ставках вознаграждения для изготовителей фонограмм и исполнителей за публичное исполнение, трансляции в эфир и по кабелю фонограмм, опубликованных в коммерческих целях.

Кафе «Тысяча и одна ночь», используя в своей деятельности незаконное воспроизведение фонограмм, нарушает антимонопольное законодательство, а именно ч. 1 ст. 14 Закона о защите конкуренции, так как имеет преимущество в организации и деятельности своего бизнеса, перед другим заведениями, которые либо не воспроизводят фонограммы в коммерческих целях, либо платят вознаграждения за право воспроизведения.

Существо дела в изложении Ответчика

Музыкальное сопровождение в кафе «Тысяча и одна ночь» осуществляется с компакт-дисков, приобретенных в Республике Узбекистан, на которых записаны произведения узбекских исполнителей. Произведения российских исполнителей в кафе «Тысяча и одна ночь» не воспроизводятся. Доказательств, что ВОИС представляет интересы узбекских исполнителей нам не было представлено. ООО «Тысяча и одна ночь» в коммерческих целях воспроизведение фонограмм не осуществляется. Вход в кафе является бесплатным, музыкальное сопровождение не является обязательным и плата за прослушивание с посетителей кафе не взимается. Таким образом, в действиях ООО «Тысяча и одна ночь» отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия, рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, и установила следующее

1. Общероссийская общественная организация ВОИС призвана обеспечить реализацию законного права исполнителей и изготовителей фонограмм на получение вознаграждения за использование фонограмм, опубликованных в коммерческих целях. 06 августа 2009 года в соответствии с п. 5 и 6 ч. 1 ст. 1244 ГК РФ ВОИС получила государственную аккредитацию на осуществление деятельности в указанных сферах коллективного управления. В соответствии с ч. 3 ст. 1244 ГК РФ организация по управлению правами на коллективной основе, получившая государственную аккредитацию (аккредитованная организация), вправе наряду с управлением правами тех правообладателей, с которыми она заключила договоры в порядке, предусмотренном пунктом 3 статьи 1242 ГК РФ, осуществлять управление правами и сбор вознаграждения для тех правообладателей, с которыми у нее такие договоры не заключены.

В соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 1324 ГК РФ публичное исполнение фонограмм - это сообщение фонограммы с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащее к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается фонограмма в месте ее сообщения или в другом месте одновременно с ее сообщением или в другом месте одновременно с ее сообщением.

В соответствии со ст. 1303 ГК РФ интеллектуальные права на результаты исполнительской деятельности (исполнения), на фонограммы, на сообщение в эфир или по кабелю радио- и телепередач (вещание организаций эфирного и кабельного вещания), на содержание баз данных, а также на произведения науки, литературы и искусства, впервые обнародованные после их перехода в общественное достояние, являются смежными с авторскими правами (смежными правами). К смежным правам относится исключительное право, а в случаях, предусмотренных ГК РФ, относятся также личные неимущественные права.

Действующее в Российской Федерации законодательство устанавливает, что изготовителю фонограмм, исполнителю или иному обладателю исключительных смежных прав на фонограмму и /или исполнение принадлежит исключительное право использовать фонограмму и /или исполнение (ст. 1229, 1317, 1324 ГК РФ) любым не противоречащим закону способом , в том числе публично исполнять фонограмму и /или исполнение, либо разрешать такое исполнение третьим лицам. Публичное исполнение фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, допускается без разрешения обладателей исключительного права на фонограмму и обладателя исключительного права на зафиксированное в этой фонограмме исполнение, но только с выплатой вознаграждения (ст. 1326 ГК РФ).

В соответствии с п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «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.

Пункт 4 части 1 статьи 14 Закона Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещает недобросовестную конкуренцию в части: продажи, обмена и иного введения в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности.

Из приведенных норм следует, что для квалификации совершенного деяния в качестве указанного правонарушения необходимо доказать, что действия хозяйствующего субъекта противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, заключаются в незаконном использовании результата интеллектуальной деятельности, эти действия направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, причинили или могут причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации хозяйствующему субъекту.

При установлении недобросовестной конкуренции необходимо учитывать наличие на соответствующем рынке конкурентных отношений (конкурентной ситуации), т.е. когда имеются другие реальные или потенциальные конкуренты, производящие или реализующие аналогичные (взаимозаменяемые) товары (работы, услуги).

ООО «Тысяча и одна ночь» осуществляет свою деятельность на рынке услуг общественного питания, к которому относятся бары, рестораны, кафе, столовые при предприятиях и учреждениях, а так же организации, осуществляющие поставку продукции общественного питания. Согласно интернет-справочникам компаний, товаров, услуг, например «Деловая сеть — Калининград» адрес: www.ds39.ru, на рынке услуг общественного питания Калининградской области, только ресторанов, кафе и баров более 300 хозяйствующих субъектов. Таким образом, на товарном рынке на котором ООО «Тысяча и одна ночь» осуществляет свою деятельность имеются реальные или потенциальные конкуренты, оказывающие аналогичные услуги.

В заседаниях комиссий антимонопольного органа представитель ООО «Тысяча и одна ночь» сообщил, что в кафе «Тысяча и одна ночь» в коммерческих целях воспроизведение фонограмм не осуществляется. Музыкальное сопровождение в кафе «Тысяча и одна ночь» осуществляется с компакт-дисков, приобретенных в Республике Узбекистан, на которых записаны произведения узбекских исполнителей. Документ, подтверждающий заключение договора на территории республики Узбекистан (Закон республики Узбекистан «Об авторском праве и смежных правах» от 23.03.2006) на выплату вознаграждения правообладателям смежных прав за воспроизведение фонограмм, или исполнение ли прямой договор с автором, исполнителем и обладателем смежных прав на фонограммы, либо договор отчуждения исключительного права на музыкальные произведения, ООО «Тысяча и одна ночь» не предоставило, указав, что фонограммы, используемые в кафе в качестве музыкального сопровождения относятся к народному творчеству. Согласно ч. 6 ст. 1259 ГК РФ не являются объектами авторских прав произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов. 18.10.2010 Калининградским УФАС России представителю ВОИС был передан диск № 07114101 с записью аудио файлов, представленных ООО «Тысяча и одна ночь» для установления правообладателей авторских и смежных прав на записанные на диске фонограммы музыкальных произведений и представления доказательств, что данные фонограммы музыкальных произведений не являются народным творчеством. На заседание комиссии 17.12.2010 года представители ВОИС не явились и ими не представлены доказательства того, что фонограммы, записанные на диске № 07114101, не являются народным творчеством.

Таким образом, у Комиссии Калининградского УФАС России отсутствуют основания полагать, что ООО «Тысяча и одна ночь» в своей деятельности использовало результаты интеллектуальной деятельности и нарушило запрет на недобросовестную конкуренцию.

2. 17.12.2010 в адрес Калининградского УФАС России от представителя ВОИС поступило заявление о прекращении производства по делу № АМЗ-61/2010 в отношении ООО «Тысяча и одна ночь» в связи с тем, что ООО «Тысяча и одна ночь» заключило договор с ВОИС о выплате вознаграждения за публичное исполнение фонограмм, опубликованных в коммерческих целях. Таким образом, Комиссия Калининградского УФАС России приходит к выводу, что ООО «Тысяча и одна ночь», добровольно заключив договор с ВОИС, исключило возможность в дальнейшем нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, пунктом 5 части 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № АМЗ-61/2010 о нарушении ООО «Тысяча и одна ночь» антимонопольного законодательства в связи с отсутствием нарушения в рассматриваемых комиссией действиях.

Председатель комиссии:

О.А. Боброва

Члены комиссии:

О.А. Бессонова

Н.С. Егорова

Ю.А. Сидорова

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

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