

662315, г. Шарыпово,

мкр. 3, дом 3, кв. 135

РЕШЕНИЕ

«30» сентября 2011 года
Красноярск

г.

Резолютивная часть решения оглашена по делу на заседании Комиссии 19 сентября 2011 года. В полном объеме решение изготовлено 30 сентября 2011 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – Лужбин Е.Л., заместитель руководителя управления, члены Комиссии – Корнилова Т.С., ведущий специалист-эксперт правового отдела, Амосова Е.В., государственный инспектор контрольного отдела, рассмотрела дело № 273-14-11, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> (662315, г. Шарыпово, мкр.3, дом 3, кв. 135) (далее – ИП <...>).

До объявления перерыва дело рассмотрено с участием ИП <...>

После перерыва дело рассмотрено без участия ИП <...>.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено следующее:

16 мая 2011 года в Красноярское УФАС России из межмуниципального отдела внутренних дел «Шарыповский» поступили материалы, указывающие на факт незаконного использования объектов интеллектуальной собственности без

законных оснований со стороны ИП <...>.

По результатам рассмотрения вышеуказанных материалов приказом Красноярского УФАС России № 489 от 15.07.2011 в отношении ИП <...> было возбуждено дело № 273-14-11.

Определением о назначении к рассмотрению дела № 273-14-11 от 18 июля 2011 года дело было назначено на 05 сентября 2011 года. В заседании Комиссии был объявлен перерыв до 12 сентября 2011 год. В заседании Комиссии, состоявшемся 12 сентября 2011 года был объявлен второй последовательный перерыв до 19 сентября 2011 года.

В ходе рассмотрения дела было установлено, что 7 апреля 2010 года в торговой точке № 33, расположенной по адресу: г. Шарыпово, Пионерный микрорайон, дом 46 в ходе проведения проверочной закупки был закуплен DVD-диск с фильмами: «Трамвай желаний», «Мост Ватерлоо», «По ком звонят колокола», «Триумфальная арка».

Кроме того, как следует из протокола осмотра места происшествия от 7 апреля 2010 года в ходе осмотра в вышеуказанной торговой точке были изъяты 726 DVD-дисков. В переданных материалах имеется справка об исследовании № 0306 от 15.05.2010, подписанная старшим экспертом ЭКО Ачинского МРО ЭКЦ ГУВД по Красноярскому краю с дислокацией в г. Шарыпово, майором милиции <...>. Как указано в справке об исследовании результаты исследования сведены в таблицу. Однако из переданных материалах невозможно достоверно установить, что имеющиеся в них таблицы являются приложением к справке об исследовании, во-первых, из-за того, что на таблицах не указано, что они являются приложением к вышеуказанной справке, во-вторых, не совпадает нумерация дисков, и в третьих, отсутствует возможность прочтения ряда документов, ввиду плохого качества копий.

Также в переданных материалах имеется определение о назначении судебной технико-криминалистической экспертизы от 18 октября 2010 года, вынесенное судьей Шарыповского городского суда Красноярского рая <...>. Как следует из указанного определения при рассмотрении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 7.12 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ИП <...> для проведения технико-криминалистической экспертизы были переданы 18 DVD-дисков, содержащих 50 произведений.

Однако в заключении эксперта № 901 от 28 октября 2010 года указано, что для проведения экспертизы было представлено 17 DVD-дисков. Кроме того, как следует из приложения № 1 к заключению эксперта № 901 от 28.10.2010 на 17 DVD-дисках содержится 89 произведений, не 50, как указано в определении от 18 октября 2010 года.

ИП <...> на заседание Комиссии были представлены договоры и товарные накладные, подтверждающие, что изъятые DVD-диски были приобретены у общества с ограниченной ответственностью «Энджин» и общества с ограниченной ответственностью «1С:Мультимедия Сибирь». От указанных обществ ИП <...> были представлены гарантийные письма и прокатные удостоверения.

Как следует из пункта 1 постановления «О регистрации кино- и видеофильмов и регулировании их публичной демонстрации» от 28 апреля 1993 года № 396 Совета Министров – Правительства Российской Федерации (далее – Постановление), юридические и физические лица, являющиеся в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации собственниками или владельцами прав на указанные кино- и видеофильмы, могут в установленном порядке на договорной основе реализовывать эту продукцию кинозрелищным предприятиям, культурно-просветительным учреждениям, организациям телевидения, другим коммерческим и некоммерческим организациям в целях публичной демонстрации, в том числе по кабельному телевидению, а также самостоятельно осуществлять тиражирование в целях продажи или проката и распространения через видеотеки и прокатные пункты принадлежащих им кино- и видеофильмов только после их регистрации и получения прокатного удостоверения.

В соответствии с Положением о регистрации кино- и видеофильмов, утвержденного вышеуказанным Постановлением регистрации подлежат все кино- и видеофильмы российского, зарубежного и совместного производства, используемые в целях:

тиражирования и распространения;

сдачи в прокат и аренду;

публичной коммерческой и некоммерческой демонстрации (пункт 1 Положения о регистрации кино- и видеофильмов)

трансляции по кабельному телевидению на территории Российской Федерации.

Регистрацию кино- и видеофильмов осуществляет Министерство культуры Российской Федерации. Данные о регистрации кино- и видеофильмов включаются Министерством культуры Российской Федерации в Государственный реестр кино- и видеофильмов (пункт 2 Положения о регистрации кино- и видеофильмов).

(в ред. [Постановления](#) Правительства РФ от 17.11.2000 N 859)

На кино- и видеофильм, прошедший регистрацию, выдается прокатное удостоверение единого [образца](#).

В прокатное удостоверение вносятся рекомендации по [возрастному ограничению](#) зрительской аудитории.

Органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, исходя из традиций, обычаев и национального состава региона, могут уточнять рекомендации по возрастному ограничению зрительской аудитории и определять порядок публичной демонстрации кино- и видеофильма на территории региона (пункт 3 Положения о регистрации кино- и видеофильмов).

Из пункта 5 Положения о регистрации кино- и видеофильмов следует, что при передаче прав владения, пользования и (или) распоряжения кино- и видеофильмом владелец прокатного удостоверения передает юридическому или физическому лицу нотариально удостоверенную копию прокатного удостоверения, о чем письменно уведомляет Министерство культуры Российской Федерации не позднее трех дней со дня совершения сделки.

Рассмотрев имеющиеся в материалах дела доказательства и заслушав пояснения сторон Комиссия установила следующие обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела.

В соответствии с [частью 1 статьи 1229](#) Гражданского кодекса Российской Федерации гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности, вправе использовать такой результат по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности, если настоящим [Кодексом](#) не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать результаты интеллектуальной деятельности без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим [Кодексом](#). Использование результата интеллектуальной деятельности (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим [Кодексом](#)), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим [Кодексом](#), другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим [Кодексом](#).

[Пунктом 90](#) Правил продажи отдельных видов товаров, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 19.01.1998 N 55, предусмотрено, что не допускается продажа экземпляров аудиовизуальных произведений, фонограмм, программ для электронных вычислительных машин и баз данных при осуществлении розничной торговли с использованием лотков и палаток.

При продаже экземпляров аудиовизуальных произведений, фонограмм, программ для электронных вычислительных машин и баз данных продавец обязан предоставить покупателю помимо сведений, указанных в [пункте 11](#) настоящих Правил, следующую информацию о предлагаемом к продаже товаре, наличие которой на каждом экземпляре (упаковке) является обязательным:

наименование, место нахождения изготовителя экземпляра аудиовизуального произведения, фонограммы, программы для электронных вычислительных машин и базы данных, а также номер лицензии на осуществление деятельности по изготовлению экземпляров аудиовизуальных произведений, программ для электронных вычислительных машин, баз данных и фонограмм на любых видах носителей (за исключением случаев, если указанная деятельность самостоятельно осуществляется лицами, обладающими правами на использование указанных объектов авторских и смежных прав в силу федерального закона или договора);

технические характеристики носителя, а также записи аудиовизуального произведения, фонограммы, программы для электронных вычислительных машин и

базы данных;

сведения об обладателе авторского права и (или) смежных прав на аудиовизуальное произведение, фонограмму, программу для электронных вычислительных машин и базу данных;

номер регистрации программы для электронных вычислительных машин или базы данных, если они были зарегистрированы.

В отношении экземпляров фильмов продавец обязан предоставить покупателю также следующую информацию:

номер и дата выданного в установленном законодательством Российской Федерации [порядке](#) прокатного удостоверения;

наименования фильма, страны и студии, на которой снят фильм, год его выпуска;

основные фильмографические данные (жанр, аннотация, сведения об авторе сценария, режиссере, композиторе, исполнителях главных ролей и др.);

продолжительность фильма (в минутах);

рекомендации по возрастному ограничению зрительской аудитории в соответствии с прокатным удостоверением (при их наличии).

Согласно пункту 91 указанных Правил, экземпляры аудиовизуальных произведений, фонограмм, программ для электронных вычислительных машин и баз данных до подачи в торговый зал (размещения в месте продажи) должны пройти предпродажную подготовку, включая осмотр и проверку целостности упаковки каждой единицы товара, а также наличия необходимой информации о товаре и его изготовителе, отсутствие которой препятствует продавцу в полном объеме выполнять требования, предусмотренные [пунктом 90](#) настоящих Правил.

Целями Федерального закона «О защите конкуренции» являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков ([часть 2 статьи 1](#)).

Согласно положениям [статьи 4](#) Федерального закона «О защите конкуренции» для целей соответствующего правового регулирования значимы, в частности, следующие правовые дефиниции: товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; взаимозаменяемые товары - товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях); товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и

такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами;
конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке;
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 ([пункты 1, 3, 4, 7, 9](#)).

В силу требований [статьи 14](#) Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

Согласно статье 14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция. Как следует из пункта 9 статьи 4 под недобросовестной конкуренцией понимаются 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.

Из приведенных норм следует, что для квалификации совершенного деяния в качестве указанного правонарушения необходимо наличие следующих фактов:

1. лицо, совершившее данное деяние, обладает признаком хозяйствующего субъекта;
2. его действия противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
3. направленность действий на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
4. совершенные действия могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта.

Для квалификации действий в качестве акта недобросовестной конкуренции необходимо наличие всех перечисленных фактов в совокупности.

Как следует из пункта 5 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» хозяйствующим субъектом признается индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящая ей доход.

ИП <...> является индивидуальным предпринимателем, зарегистрированным за основным государственным регистрационным номером 309245901900022.

Справка об исследовании от 15.05.2010 № 0306 не отвечает признакам достоверности, поскольку отсутствует указание на то, что таблицы, в которых

содержатся результаты исследования, являются приложением к справке. Кроме того, имеет место несоответствие нумерации дисков.

По причине противоречивой информации заключение эксперта № 901 от 28.10.2010 также не может служить доказательством несоответствия дисков требованиям законодательства.

Кроме того, предъявленные ИП <...> прокатные удостоверения свидетельствуют о том, что у хозяйствующих субъектов, с которыми у нее были заключены договоры поставки изъятых DVD-диски, имели право реализовывать их на законных основаниях.

С учетом данных обстоятельств Комиссия пришла к выводу, о невозможности принятия в качестве доказательств по делу содержащиеся в переданных материалах справку об исследовании № 0306 от 15.0.2010 и заключение эксперта № 901 от 28.10.2010 по вышеизложенным обстоятельствам.

Таким образом, действия ИП <...> не могут быть признаны противоречащими законодательству Российской Федерации обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

На основании изложенного, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 48 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 273-14-11 в отношении индивидуального предпринимателя <...> в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

Председатель Комиссии

Е.Л. Лужбин

Члены Комиссии

Т.С. Корнилова

Е.В. Амосова

- [reshenie_rozhenceva.doc](#)