РЕШЕНИЕ

по делу № 04-06-08/53-14-11

28 февраля 2012 года г. Кызыл

Резолютивная часть решения оглашена 15.02.2012 г.

В полном объеме решение изготовлено 28.02.2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела № 04-06-08/53-14-11 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии: Хаджиева Ф.А. – заместителя руководителя - начальника отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России;

Членов Комиссии: Сорвачевой В.А. – начальника отдела антимонопольного контроля и рекламы, Хитаришвили А.Т. – ведущего специалиста - эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы, Ваньковой Е.С. - старшего специалиста 2 разряда отдела антимонопольного контроля и рекламы,

рассмотрев дело № 04-06-08/53-14-11 по признакам нарушения Индивидуальным предпринимателем <…>, (далее – ИП <…>.) (ОГРН/ИНН: <…>, адрес регистрации места жительства: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. <…>) требований пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в отсутствии ИП <…> (ходатайство о рассмотрении в её отсутствие от 13.02.2012г.),

УСТАНОВИЛА:

23.12.2011г. в адрес Тывинского УФАС России за вх. № 6732 от Управления МВД по г.Кызылу поступили материалы проверки КУСП № 53965 по факту реализации дисков с признаками контрафактного изготовления в магазине «Фанат», расположенным по адресу: ул.<…>, принадлежащему ИП <…>. для рассмотрения в соответствии с ч. 1 ст. 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) на предмет наличия в действиях ИП <…> признаков административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ, в части недобросовестной конкуренции, выразившейся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной

деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг.

В материалах проверки КУСП № 53965 отражены следующие обстоятельства.

Управлением ОРЧ ЭБ и ПК Управления МВД РФ по г.Кызылу проведена доследственная проверка в отношении ИП <...> в порядке ст.ст. 144-145 УПК РФ по сообщению о преступлении, зарегистрированному в КУСП № 53965 от 19.10.2011 года по факту реализации DVD-дисков с внешними признаками контрафактного изготовления.

На основании поступившего сообщения о том, что в магазине «Фанат», расположенном по адресу г.Кызыл, ул. <…> осуществляется продажа DVD-дисков, содержащих записи аудиовизуальных произведений без согласия правообладателей 19 октября 2011 года сотрудником ОРЧ БЭП при МВД по РТ проведена предварительная проверка магазина «Фанат». По результатам проведенных мероприятий установлен факт реализации DVD-дисков в магазине «Фанат», расположенном по адресу: г. Кызыл, ул. <…> с признаками контрафактного изготовления и изъято 520 DVD-дисков, принадлежащих ИП <...> Сопроводительным письмом исполняющего обязанности дознавателя Управления МВД РФ по г.Кызылу лейтенанта полиции (№2/1277 от 19.10.2011) <…> изъятые в ходе предварительной проверки DVD-диски в количестве 520 штук направлены в ЭКЦ МВД по РТ на исследование.

Согласно справке № 2/1227 от 28.11.2011г. об исследовании ЭКЦ МВД по РТ следует, что полиграфические вкладыши футляров представленных DVD-дисков выполнены способом плоской офсетной печати. На внутренних кольцах представленных (не всех), оптических дисков имеются наименования лицензиатов и номера лицензии. На полиграфических вкладышах представленных футляров (не всех), имеются наименования лицензиатов и номера лицензий. Соответствие данных о заводе-изготовителе на представленных носителях и их полиграфической упаковке не представляется возможным, в связи с отсутствием информации в имеющейся базе РАПО.

На основании вышеизложенного оперуполномоченным ОРЧ БЭП МВД по РТ 20.12.2011г. вынесено постановление об отказе в возбуждении уголовного дела по сообщению о совершении преступлений, предусмотренных ст.146 УК РФ по основаниям п. 2 ч.1 ст. 24 УПК РФ за отсутствием в деяниях гр. <…> и <…> состава преступления, поскольку в их действиях отсутствует объективная и субъективная сторона, а именно отсутствие в деяниях прямого умысла.

Пунктом 3 указанного постановления от 20.12.2011г. решено направить материалы проверки КУСП № 53965 в Тывинское УФАС России для рассмотрения в порядке ст.23.28 КоАП РФ.

По результатам рассмотрения материалов проверки КУСП № 53965 Тывинским УФАС России приказом № 415 возбуждено дело № 04-06-08/53- 14-11 по признакам нарушения ИП <...> требований пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135 –ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в реализации (продажи) дисков формата DVD (далее –DVD-диски), содержащих записи аудиовизуальных произведений, без согласия правообладателей.

До заседания Комиссии, 13.02.2012г. ИП <...> была представлена информация об отсутствии договоров, лицензионных соглашений, подтверждающих согласие правообладателя на реализацию дисков ИП <...>

Комиссия, изучив материалы дела, письменные пояснения ИП <...> приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 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.

Согласно части 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

В соответствии с пунктом 9 части 1 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.

ИП <...> осуществляет предпринимательскую деятельность в магазине «Фанат» на основании договора о предоставлении места под установку временного мобильного сооружения № 890076 от 01.01.2008г., заключенного с Комитетом по управлению муниципальным имуществом Мэрии г. Кызыла со сроком действия до 01.12.2008г. с последующим продлением на следующий срок.

ИП <...> в письменном пояснении сообщает о том, что ею не нарушены права правообладателей медиапродукции, поскольку поставщик ООО «DVD Region» гарантирует, что поставляемый товар (медиапродукция) отвечает всем нормам и требованиям «Закона об авторском праве» и при этом не нарушаются ничьи авторские, смежные и любые другие права третьих лиц, в связи с чем представлено Гарантийное письмо от 07.12.2006г. о том, что поставщик гарантирует, что поставляемый товар (медиапродукция) отвечает всем нормам и требованиям Законодательства Российской Федерации об «Авторском праве и смежных правах».

Исключительные имущественные авторские права на аудиовизуальное произведение, в том числе право на его воспроизведение и распространение, принадлежат автору произведения и могут передаваться по договору об отчуждении исключительного права на произведение или по лицензионному договору (статьи 1233, 1285 и 1286 ГК РФ).

В приложении к справке № 2/1227 от 28.11.2011г. об исследовании ЭКЦ МВД по РТ указаны наименования произведений, количество DVD-дисков и произведений на DVD-дисках, наименование лицензиата и номер лицензии (не всех), способ печати

упаковки футляров, вкладыша. Всего 130 шт. DVD-дисков в футлярах, на которых 1074 аудиопроизведений.

Согласно вышеуказанной справке на внутреннем кольце оптического диска вокруг установочного отверстия со стороны считывания отсутствует информация о лицензии на следующих DVD-дисках: «Любимые актеры. Дженнифер Лопез. 9 в 1.», «FANTASY COLLECTION 4. Коллекционное издание», «Вечная память героям Великой Отечественной войны 1941-1945 гг. №5», «Ваша честь. 16 серий», «Плюс бесконечность. 8 серий. Женщины в игре без правил. 5 серий. Влюбленный агент. 4 серии», «Мир фэнтези 3», «Только фэнтези 19», «Fantasy №9», «Вечная память героям Великой Отечественной войны 1941-1945 гг. 6. 14 в 1», «Вечная память героям Великой Отечественной войны 1941-1945 гг. 12. 14 в 1», «Коллекция Брюса Уиллиса», «Мир фэнтези и приключений», «Только фэнтези 2», «Мутанты и прочая нечисть. Выпуск 109. Домашняя коллекция», «Специальное коллекционное издание. Звезды кино художественных фильмов. Джулия Робертс», «Специальное издание. 7 в 1», «Коллекция Дженнифер Энистон», «Мультяшки 11», «Золотая коллекция любимых мультфильмов. Выпуск 10», «SUPERHIT», «Домашняя коллекция. Серия мультфильмов №59», «Мультгородок. Выпуск 3», «Сокровища анимации. Коллекционное издание. Выпуск 4», «Звезды кино №14. Константин Хабенский», «Для семейного просмотра. Выпуск 5», а также аудиовизуальные произведения принадлежат разным правообладателям, что свидетельствует о контрафактном изготовлении указанных дисков.

Представленный ИП <...> договор поставки № 749 от 07.12.2006г., заключенный с ООО «DVD Region», с приложенным Гарантийным письмом со ссылкой на то, что поставщик гарантирует, что поставляемый товар (медиапродукция) отвечает всем нормам и требованиям «Закона об авторском праве» и при этом не нарушаются ничьи авторские, смежные и любые другие права третьих лиц, не являются доказательствами соблюдения ИП <...> требования пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, поскольку не является лицензионным и сублицензионным договором, а также договором об отчуждении исключительного права на произведение.

Кроме того в указанном договоре отсутствуют сведения, указанные в п.90 Постановления Правительства РФ от 19.01.1998г. № 55, в том числе сроки действия лицензионных договоров, предусмотренные ч. 4 ст.1235 ГК РФ.

В силу п. 90 «Правил продажи отдельных видов товаров» (далее - Правила) утвержденных Постановлением Правительства РФ от 19.01.1998г. № 55, при продаже экземпляров аудиовизуальных произведений, фонограмм, программ для электронных вычислительных машин продавец обязан предоставить покупателю информацию о наименовании, месте нахождения изготовителя экземпляра аудиовизуального произведения, фонограммы, программы для электронных вычислительных машин и базы данных, а также номер лицензии на осуществление деятельности по воспроизведению (изготовлению экземпляров) аудиовизуальных произведений и фонограмм; сведения об обладателе авторского права и (или) смежных прав на указанные произведения.

В силу статьи 1238 ГК РФ при письменном согласии лицензиара лицензиат может по договору предоставить право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации другому лицу (сублицензионный договор). К сублицензионному договору применяются правила настоящего

Кодекса о лицензионном договоре.

С учетом изложенного, представленный ИП <...> договор поставки с ООО «DVD Region» не относится к авторским договорам (соглашениям) с правообладателями о передаче исключительных имущественных прав на использование аудиовизуальной продукции, лицензионным соглашениям с правообладателями аудиовизуальной продукции, а также сублицензионному договору.

Таким образом, введение в торговый товарооборот ИП <...> аудиовизуальных произведений указанных в справке № 2/1227 от 28.11.2011г. об исследовании ЭКЦ МФД по РТ, без согласия правообладателя признается недобросовестной конкуренцией, под которой понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, и нарушает требования пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частями 1,2 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/53-14-11 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать Индивидуального предпринимателя <…> (ОГРН/ИНН: <…>, адрес регистрации места жительства: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. <…>) нарушившей пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Индивидуальному предпринимателю <…> предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, в части прекращения осуществления реализации, обмена или иного ведения в оборот аудиовизуальных произведений контрафактного производства и в отсутствии заключенных лицензионных договоров, договоров об отчуждении исключительного права, заключенные с правообладателем, сублицензионных договоров и иными документами, подтверждающими ее право введения в торговый оборот результатов интеллектуальной деятельности.

3. Передать материалы дела № 04-06-08/53-14-11 уполномоченному лицу Тывинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного дела по части 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О

защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд Республика Тыва.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Председатель Комиссии Ф.А. Хаджиев

Члены Комиссии В.А. Сорвачева

А.Т. Хитаришвили

Е.С. Ванькова