

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 10

о назначении административного наказания по делу № 4-05/113
об административном правонарушении

15 марта 2017 г.

г. Хабаровск

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю ..., рассмотрев протокол об административном правонарушении от 15 марта 2017 года и материалы дела № 4-05/113 об административном правонарушении, в отношении индивидуального предпринимателя ... в связи с распространением ненадлежащей рекламы, в присутствии ИП,

УСТАНОВИЛА:

В адрес управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступили обращения индивидуального предпринимателя ... (вх. № 4/9297 от 17.08.2016 г.) и ООО «Габбиано» (вх. № 4/10606 от 26.09.2016 г.) о нарушении их исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности при продаже свадебных платьев в свадебных салонах г. Хабаровска «Принцесса» и «Париж».

При рассмотрении имеющихся материалов и на основе нормативно-правовой базы, регулирующей вопросы использования и охраны объектов интеллектуальной собственности, установлено следующее.

ООО «Габбиано» (Нижегородская область, г. Павлово) является производителем свадебных платьев под торговой маркой «Gabbiano» (далее ТМ «Gabbiano») и правообладателем данного обозначения по свидетельству о государственной регистрации товарного знака № 651577 от 12.01.2016 г., с приоритетом от 28 октября 2014 г.

ООО «Габбиано» реализует свадебные платья на территории России на основании договоров о сотрудничестве, заключаемых с хозяйствующими субъектами, и предусматривающих передачу эксклюзивного права продажи платьев ТМ «Gabbiano» партнерам.

На территории г. Хабаровска такое право обществом «Габбиано» передано индивидуальному предпринимателю ... (свадебный салон «Вивьен бутик») на основании договора о сотрудничестве № 53 от 30.03.2015 г. и сертификата на 2016 год (б/н), подтверждающего статус ИП, как эксклюзивного представителя ТМ «Gabbiano» в г. Хабаровске.

На основании указанных документов ИП ... предоставлено право использования в коммерческой деятельности фотографий из каталогов свадебных платьев. Как следует из материалов дела, ООО «Габбиано» (далее Общество) разработаны различные каталоги продукции (свадебных платьев), содержащие фотографии дизайна изделий, их название, красочное графическое изображение. Каталоги свадебных коллекций оформлены в виде полиграфических изданий, маркированных ТМ «Gabbiano» и содержащих ссылку на сайт компании «www.Gabbiano.ru».

Модели свадебных платьев в каталогах используются Обществом в качестве образцов производимой и реализуемой им продукции.

Каждая фотографии моделей свадебных платьев снабжена водяным знаком «Gabbiano».

Содержащиеся в каталогах фотоизображения дизайна свадебных платьев являются предметом договора на проведение фотосъемки (№ 1/2015 от 10.06.2015

г.) заключенного между Обществом и фотографом в лице ...

В соответствии с п. 5.1 названного договора исполнитель (фотограф) на весь срок действия авторского права передает Обществу все исключительные права на фотофайлы свадебной коллекции марки «Gabbiano».

По акту от 10.07.2015 г. Общество приняло работы по проведению фотосъемки, получив, таким образом, все исключительные права на фотографические произведения для использования в предпринимательской деятельности в качестве образцов производимой продукции.

В соответствии с частью 1 статьи 1259 Гражданского кодекса 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 фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии.

Российское законодательство не устанавливает никаких специальных условий, которые были бы необходимы для признания фотографического произведения объектом авторского права и для предоставления ему соответствующей охраны.

Следовательно, автор (фотограф) уже в силу создания произведения (любой фотографии) обладает авторскими правами на него вне зависимости от его художественного значения.

Пунктом 1 статьи 1270 Гражданского кодекса РФ установлено, что автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение в любой форме и любым не противоречащим закону способом (исключительное право на произведение).

Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на произведение.

В соответствии с частью 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом.

Материалами дела подтверждается, что Общество, являясь правообладателем фотографий свадебной коллекции «Фарлоу» и «Богемия» 2016 г. под ТМ «Gabbiano», представляющей собой изображение женщин (невест) в свадебных платьях, право на использование данных изображений не отчуждало и не передавало иным способом, фотографии не вводились Обществом в гражданский оборот на территории Российской Федерации путем их продажи или иного отчуждения.

Вместе с тем, установлено, что в социальной сети Инстаграм 24-29 августа 2016 г. (скриншот страницы имеется) под логином «princess_wedding_salon» выставлены фотографии свадебных платьев, которые взяты из каталогов Общества - модели «Шарлен» и «Фарлоу» (из коллекции «Богемия» 2016), «Фабаянн» и «Жаде» (из коллекции «Fairy Tale» 2016 г.), «Алэйна» (из коллекции «Энигма» 2015).

Вверху на фотографиях содержится изображение логотипа «Студия свадебной и вечерней моды «Princess».

В комментариях под каждой фотографией помимо описания потребительских характеристик и описания деталей платьев, содержится информации о том, что, что данная модель имеется в наличии и что салон ждет на примерку каждый день без перерывов и выходных по адресу : г. Хабаровск, ул. Калинина, 71-а.

Изображение водяного товарного знака «Gabbiano» удалено.

Установлено, что лицом, осуществляющим деятельность по продаже свадебных платьев по указанному адресу, является индивидуальный предприниматель Исходя из установленных обстоятельств, согласие на использование предпринимателем в своей предпринимательской деятельности фотографий, содержащих дизайн изделий ТМ «Gabbiano», общество не давало, следовательно, ИП ...нарушила исключительные авторские права Общества на фотографические произведения указанных свадебных коллекций.

Факт размещения в инстаграме под логином «princess_wedding_salon» фотографий свадебных платьев из различных коллекций «Gabbiano», ИП ... не отрицает, что подтверждается письмом (вх. № 4/10928 от 04.10.2016 г.), в котором предприниматель уведомляет Хабаровское УФАС России, что размещение моделей свадебных платьев в социальной сети «Instagram», в том числе и ТМ «Gabbiano», сделано с целью привлечения покупателей.

Таким образом, ИП ...без разрешения правообладателя довела до всеобщего сведения вышеуказанные фотопроизведения на своей социальной странице в сети Интернет, тем самым нарушив исключительные авторские права Общества. Действия ИП ...по размещению при осуществлении предпринимательской деятельности в Интернете фотоизображений с незаконным использованием результатов интеллектуальной собственности являются недопустимыми в силу требований Федерального закона «О рекламе» (далее Закон).

В соответствии со статьей 3 Закона "реклама" – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама;

В данном случае для привлечения внимания к объекту рекламирования – реализуемым свадебным платьям в свадебном салоне «Принцесса» и эффективного воздействия на потребителей, ИП ...использует фотоизображения из коллекций «Gabbiano», принадлежащих Обществу.

Использование рекламодателем фотографий в качестве иллюстрации к реализуемым свадебным платьям, нарушает авторские права, принадлежащие Обществу.

В соответствии с пунктом 7 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товара, признается недостоверной.

Таким образом, реклама свадебных платьев с использованием фотографий из свадебных коллекций «Gabbiano», размещенных ИП ...в социальной сети инстаграм под логином «princess_wedding_salon» без согласия правообладателя, является недостоверной в отношении прав на использование результатов интеллектуальной деятельности дизайна свадебных платьев и ТМ «Gabbiano». Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 7 части 3 статьи 5 названного закона, несет рекламодатель.

Установлено, что рекламодателем, определившим объект рекламирования и содержание рекламы, является ИП

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламодателем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) влечет наложение административного штрафа.

В соответствии с частью 3.5 статьи 4.1, статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения назначается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» ИП ... является субъектом малого предпринимательства.

Административное правонарушение, совершенное ИП, не входит в перечень административных правонарушений, указанных в ч. 2 ст. 4.1.1 КоАП РФ.

ИП ... ранее не привлекалась к административной ответственности за правонарушения, выявленные в ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе.

Учитывая наличие изложенных выше обстоятельств, руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать индивидуального предпринимателя ... виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП 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.