

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

**О НАЛОЖЕНИИ ШТРАФА ПО ДЕЛУ**

**ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ № 05-21/73-14**

«28» октября 2014 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Московское областное УФАС России) А.А. Азаренко, в отсутствие законного представителя (защитника) генерального директора ООО

«Киноцентр «Сенеж», рассмотрев протокол № 05-21/73-14 об административном правонарушении от 14 октября 2014 года и материалы дела № 05-21/73-14 об административном правонарушении, возбужденного в отношении генерального директора ООО «Киноцентр «Сенеж» <.....> 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 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Московского областного УФАС России поступило обращение (вх. № 10442 от 23.10.2012) Общероссийской общественной организации «Российское Авторское Общество» (далее - РАО) о нарушении ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» со стороны ООО «Киноцентр «Сенеж» (место нахождения: 141503, Московская обл., Солнечногорский р-н, г. Солнечногорск, ул. Почтовая, д.17/8) в части продажи, обмена или иного 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.

По результатам рассмотрения указанного обращения Московским областным УФАС России возбуждено дело № 05-15/79-13 о нарушении ч. 1 ст. 14 Закона «О защите конкуренции» (далее – Дело № 05-15/79-13) в отношении ООО «Киноцентр «Сенеж» 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 кинофильмов, без выплаты авторского вознаграждения композиторам, являющимися авторами музыкальных произведений, использовавшихся в показанных кинофильмах.

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

ООО «Киноцентр «Сенеж» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного Протоколом Общего собрания участников Протокол № 1 от 17.12.2010.

ООО «Киноцентр «Сенеж» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц Инспекцией Федеральной налоговой службы России по г. Солнечногорску Московской области за основным государственным регистрационным номером 1095044003340.

В соответствии с материалами Дела № 05-15/79-13, одним из видов деятельности ООО «Киноцентр «Сенеж» 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 Российской Федерации, 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 Российской Федерации, 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 Российской Федерации, 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 Российской Федерации 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 № 05-15/79-13 ООО «Киноцентр «Сенеж» осуществляет деятельность, связанную с показом фильмов в кинотеатре «Сенеж».

На территории Московской области, деятельность, связанную с показом фильмов осуществляет ряд хозяйствующих субъектов, в том числе ООО «ДЕФ-2000» (кинотеатр ПЛАНЕТА) и ООО «Киноцентр «Сенеж» (кинотеатр «Сенеж»).

ООО «ДЕФ-2000» и ООО «Киноцентр «Сенеж» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке, в связи с чем являются конкурентами.

Между ООО «ДЕФ-2000» и РАО заключен Договор № 0150/3090КН от 28.12.2012 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 «ДЕФ-2000», при осуществлении публичного исполнения аудиовизуальных произведений, обязуется перечислять РАО авторское вознаграждение за публичное исполнение произведений.

ООО «Киноцентр «Сенеж» аналогичного договора с РАО не заключало.

Таким образом, действия ООО «Киноцентр «Сенеж» 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 «Киноцентр «Сенеж», 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 «Киноцентр «Сенеж» 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 кинофильмов, без выплаты авторского вознаграждения композиторам, являющимися авторами музыкальных произведений, использовавшихся в показанных кинофильмах.

Согласно Протоколу общего собрания учредителей ООО «Киноцентр «Сенеж» № 2 от 09.12.2011 генеральным директором ООО «Киноцентр «Сенеж» назначена <.....>.

В соответствии с п. 2.1 Трудового Договора № 1/т с Генеральным директором ООО «Киноцентр «Сенеж» на время действия настоящего договора генеральный директор принимает на себя руководство текущей деятельностью Общества.

Следовательно, должностным лицом ООО «Киноцентр «Сенеж» ответственным за 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 кинофильмов, без выплаты авторского вознаграждения композиторам, являющимися авторами музыкальных произведений, использовавшихся в показанных кинофильмах, является генеральный директор ООО «Киноцентр «Сенеж» <.....>.

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

Генеральный директор ООО «Киноцентр «Сенеж» <.....>, надлежащим образом извещена о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный ч. 1 ст. 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 ст.ст. 23.48, 29.1, 29.7, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### ПОСТАНОВИЛ:

Признать генерального директора ООО «Киноцентр «Сенеж» <.....> виновной 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 20 000 (двадцать тысяч) рублей, что является минимальным размером штрафа за данное правонарушение.

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, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 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 районный суд по месту рассмотрения 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