РЕШЕНИЕ

по делу № 04-06-08/02-14-16

09 июня 2016 года г. Кызыл

Резолютивная часть решения оглашена 31 мая 2016 года

Решение в полном объеме изготовлено 09 июня 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела № 04-06-08/02-14-16 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

Хаджиев Ф.А. – руководитель Тывинского УФАС России;

Члены Комиссии:

Кыргыс А.В. - начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Орус-оол Е.А. - специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

в присутствии ИП А (далее – ИП А),

рассмотрев дело № 04-06-08/02-14-16, возбужденное в отношении Индивидуального предпринимателя А (ИНН ОГРН) по признакам нарушения требований статьи 14.5 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося во введении в товарооборот аудиовизуальной продукции (двд-диски) без соответствующего разрешения правообладателей,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Тывинского УФАС России 09.03.2016 года (вх. № 816) поступили материалы проверки Межмуниципального отдела Министерства внутренних дел Российской Федерации «Тандинский» (далее – МО МВД РФ «Тандинский»), зарегистрированные в КУСП № 81 от 03.02.2016 года, в отношении ИП А по факту реализации аудиовизуальной продукции (двд-диски) в торговом отделе № 6, расположенном в ТЦ «Универмаг» по адресу: Республика Тыва, с. Эрзин, ул. Комсомольская, д. 19, без соответствующего разрешения правообладателей.

В материалах проверки МО МВД «Тандинский» отражены следующие обстоятельства.

На основании поступившего сообщения, зарегистрированного в КУСП № 81 от 09.03.2016 года сотрудниками МО МВД «Тандинский» осуществлена проверка торгового отдела № 6, расположенного в ТЦ «Универмаг» по адресу: Республика Тыва, с. Эрзин, ул. Комсомольская, д. 19.

В ходе проверки установлено, что в указанном отделе предпринимательскую деятельность по реализации аудиовизуальной продукции (двд-диски) без соответствующего разрешения правообладателей осуществляет ИП А. Сотрудниками МО МВД «Тандинский» составлен протокол осмотра места происшествия от 03.02.2016 года, в ходе осмотра были изъяты двд-диски в количестве 11 штук, которые указаны в справке об исследовании ЭКЦ МВД РФ по РТ № 2/12 от 10.02.2016 года.

Сотрудниками МО МВД «Тандинский» отобрано объяснение у ИП А от 03.02.2016 года, которая пояснила, что двд-диски для продажи закупает в г. Новосибирске на рынке, расположенном на Гусинобродском шоссе и через таксистов, которые ездят в г. Новосибирск. Продает двд-диски с фильмами и мультфильмами. Документов на двд-диски не имеется.

Таким образом, по результатам проведенной проверки сотрудниками МО МВД РФ «Тандынский» установлен факт реализации ИП А аудиовизуальной продукции (двд-диски) без соответствующего разрешения правообладателей в торговом отделе № 6, расположенном в ТЦ «Универмаг» по адресу: Республика Тыва, с. Эрзин, ул. Комсомольская, д. 19.

В материалы проверки (КУСП № 81 от 03.02.2016 года) приложены следующие документы: рапорт от 03.02.2016 года, протокол изъятия от 03.02.2016 года, протокол опроса от 03.02.2016 года, акт приема-передачи нежилого помещения от 01.12.2015 года, договор аренды нежилого помещения № 6 от 01.12.2015 года, копия свидетельства о внесении записи в ЕГРИП на ИП А, копия свидетельства ИНН ИП А, копия паспорта ИП А, письмо МВД РТ от 26.11.2015 года № 67/102, отношение от 05.02.2013 года, постановление от 05.02.2016 года, справка об исследовании ЭКЦ МВД РФ по РТ № 2/12 от 10.02.2016 года, письмо МО МВД РФ «Тандинский» от 24.02.2016 года № 33/657.

По результатам рассмотрения материалов проверки МО МВД РФ «Тандинский» Тывинским УФАС России приказом № 105 от 28.03.2016 года возбуждено дело № 04-06-08/02-14-16 в отношении ИП А по признакам нарушения требований статьи 14.5 Закона о защите конкуренции.

Комиссия Тывинского УФАС России, изучив материалы дела № 04-06-08/02-14-16, приходит к следующим выводам.

На основании Федерального закона от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» деятельность юридических лиц и индивидуальных предпринимателей по изготовлению экземпляров аудиовизуальных произведений, программ для электронных вычислительных машин (программ для ЭВМ), баз данных и фонограмм на любых видах носителей на территории Российской Федерации, подлежит обязательному лицензированию в органах Федеральной

службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций.

В соответствии со справкой об исследовании ЭКЦ МВД РФ по РТ № 2/12 от 10.02.2016 года, двд-диски в количестве 11 штук, изъятые в ходе осмотра сотрудниками МО МВД «Тандинский», изготовлены следующими юридическими лицами: ООО «ДИСКПРО», ООО «Олимпий», ООО «Ди Ви Ди - Клуб», ЗАО «Лицензионные носители», ООО «Кинофильм».

Согласно реестра лицензий на деятельность по изготовлению экземпляров аудиовизуальных произведений, программ для электронных вычислительных машин (программ для ЭВМ), баз данных и фонограмм на любых видах носителей Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (далее – реестр лицензий Роскомнадзора), срок действия лицензий прекращен у следующих лицензиатов: ООО «ДИСКПРО» (лицензия № 77-226), ООО «Олимпий» (лицензия № 77-81), ООО «Ди Ви Ди - Клуб» (лицензия № 77-178), ЗАО «Лицензионные носители» (лицензия ВАФ № 77-238).

В реестре лицензий Роскомнадзора лицензиат ООО «Кинофильм» под № 77-15 отсутствует.

Согласно выписке из единого государственного реестра юридических лиц следующие юридические лица прекратили свою деятельность: ООО «ДИСКПРО» (ОГРН 1054002512992 ИНН 4003016133, дата прекращения 11.12.2013 года), ООО «Олимпий» (ОГРН 1026103720390 ИНН 6163032874 дата прекращения 30.12.2009 года), ООО «Ди Ви Ди - Клуб» (ИГРН 1067746251286 ИНН 7722568300 дата прекращения 14.08.2013 года), ЗАО «Лицензионные носители» (ОГРН 1057747750554 ИНН 7726525603 дата прекращения 03.07.2013 года), ООО «Кинофильм» (ОГРН 5137746118220 ИНН 7701378690 дата прекращения 06.04.2015 года).

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 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ)).

В силу пункта 90 «Правил продажи отдельных видов товаров» (далее - Правила) утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации 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 ГК РФ о

лицензионном договоре.

В соответствии с частью 4 статьи 1252 ГК РФ в случае, когда изготовление, распространение или иное использование, а также импорт, перевозка или хранение материальных носителей, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, приводят к нарушению исключительного права на такой результат или на такое средство, такие материальные носители считаются контрафактными.

В силу пункта 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции 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 другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно статье 14.5 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности, за исключением средств индивидуализации, принадлежащих хозяйствующему субъекту-конкуренту.

При этом при анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только вышеперечисленные законоположения, но и положения статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которых актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Определением о назначении дела № 04-06-08/02-14-16 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 26.04.2016 года ИП А надлежало представить в адрес Тывинского УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов: документы, подтверждающие согласие правообладателя на реализацию аудиовизуальной продукции (ДВД-дисков); договора на поставку аудиовизуальной продукции с приложением подтверждающих документов или иные документы, подтверждающие покупку аудиовизуальной продукции (ДВД-дисков) (платежные документы).

В ходе рассмотрения дела № 04-06-08/02-14-16 ИП А пояснила, что запрошенные документы не может представить по причине их отсутствия. Заказывала двд-диски через одноклассника, который учится в г. Новосибирске, о том, что диски лицензионные не знала.

Учитывая изложенное, Комиссия Тывинского УФАС России рассмотрев материалы дела № 04-06-08/02-14-16, приходит к выводу, что действия ИП А по введению в торговый оборот аудиовизуальной продукции (двд-диски) без соответствующего разрешения правообладателей, являются актом недобросовестной конкуренции и содержит нарушения статьи 14.5 Федерального закона от закона от 26.07.2006 №

135-ФЗ «О защите конкуренции».

Тывинским УФАС России в порядке статьи 48.1 Закона о защите конкуренции 04.05.2016 года было принято заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/02-14-16, направленное в адрес регистрации ИП А.

ИП А в соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции возражения на заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/02-14-16 в адрес Комиссии Тывинского УФАС России не представлены.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частями 1,2 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/02-14-16 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Индивидуального предпринимателя А нарушение требований стати 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся во введении в товарооборот (продажа) аудиовизуальной продукции (двд-диски) в торговом отделе № 6, расположенном в ТЦ «Универмаг» по адресу: Республика Тыва, с. Эрзин, ул. Комсомольская, д. 19, без соответствующего разрешения правообладателей.

2. Выдать Индивидуальному предпринимателю А предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному лицу Тывинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии Ф.А. Хаджиев

Члены Комиссии А.В. Кыргыс

Е.А. Орус-оол

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Республика Тыва.