

АУК ДиКЦ «Костино»

<.....>

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ  
О НАЛОЖЕНИИ ШТРАФА ПО ДЕЛУ  
ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ № 05-21/60-14**

«17» 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 представителя (защитника) АУК ДиКЦ «Костино», рассмотрев протокол № 05-21/60-14 об административном правонарушении от 01 октября 2014 г. и материалы дела № 05-21/60-14 об административном правонарушении, возбужденного в отношении АУК ДиКЦ «Костино» <.....> 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 заявление (вх. от 27.06.2013 № 5937) Общероссийской общественной организации «Российское Авторское Общество» (далее - РАО) о нарушении ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» со стороны АУК ДиКЦ «Костино» <.....> 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 № 05-15/55-13 о нарушении ч. 1 ст. 14 Закона «О защите конкуренции (далее – Дело № 05-15/55-13) в отношении АУК ДиКЦ «Костино» 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 фильмов, в отсутствие заключенного с правообладателем или организацией по управлению правами на коллективной основе договора о предоставлении права на публичное исполнение произведения.

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

АУК ДиКЦ «Костино» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного приказом Комитета по культуре Администрации города королева Московской области № 38 от 16 сентября 2009 года. АУК ДиКЦ «Костино» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной инспекцией № 2 по Московской области за основным государственным регистрационным номером 1035003357290.

В соответствии с материалами Дела № 05-15/55-13, одним из видов деятельности АУК ДиКЦ «Костино» 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 № 05-15/55-13 на территории Московской области, деятельность, связанную с показом фильмов осуществляет ряд хозяйствующих субъектов, в том числе ООО «СпецИнвестПроект» (кинотеатр «Б-класс») и АУК ДиКЦ «Костино» (кинотеатр «Костино»).

ООО «СпецИнвестПроект» и АУК ДиКЦ «Костино» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке, в связи с чем являются конкурентами.

Между ООО «СпецИнвестПроект» и РАО заключен Договор № 0150/2617КМ от 01.08.2012 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 «СпецИнвестПроект», при осуществлении публичного исполнения аудиовизуальных произведений, обязуется перечислять РАО авторское вознаграждение за публичное исполнение произведений.

АУК ДиКЦ «Костино» аналогичного договора с РАО не заключало.

В соответствии с материалами дела № 05-15/54-12 о нарушении антимонопольного законодательства, АУК ДиКЦ «Костино» не отрицает факт оказания услуг по показу фильмов в отсутствие заключенного с авторами музыкальных произведений или организацией по управлению правами на коллективной основе договора о выплате авторского вознаграждения.

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 АУК ДиКЦ «Костино», 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 указанном рынке, 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 АУК ДиКЦ «Костино» 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, и в отсутствие заключенного с авторами музыкальных произведений или организацией по управлению правами на коллективной основе договора о выплате авторского вознаграждения.

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 недобросовестная конкуренция, 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 соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 3.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при определении размера административного штрафа сумма выручки правонарушителя от реализации товара, на рынке которого совершено правонарушение, определяется за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено правонарушение.

Учитывая, что нарушение антимонопольного законодательства выявлено в 2013 году, то сумма выручки из которой подлежит исчислению административный штраф берется за 2012 год.

Сумма выручки АУК ДиКЦ «Костино», полученной за 2012 год от деятельности, связанной с показом кинофильмов без выплаты авторского вознаграждения, составила <.....> рублей.

В соответствии с п. 4 примечания к ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности

максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Учитывая изложенное, размер подлежащего наложению административного штрафа при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, будет равен 5 745 360 (пять миллионов семьсот сорок пять тысяч триста шестьдесят) рублей.

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

Причин для освобождения АУК ДиКЦ «Костино» от административной ответственности, по основаниям, предусмотренным ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нет.

Законный представитель АУК ДиКЦ «Костино», надлежащим образом извещен 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 АУК ДиКЦ «Костино» <.....> виновным 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 5 745 360 (пять миллионов семьсот сорок пять тысяч триста шестьдесят) рублей.

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:

Получатель:	ИНН 7703671069 КПП 770301001 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
Назначение платежа:	КБК 161 1 16 02010 01 0000 140 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 пп. 5 п. 1 и пп. 4 п. 2 ст. 14 Закона Российской Федерации от 21.07.1997 № 119 - ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение 3 месяцев со дня его вынесения.

В соответствии с ч. 3 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 арбитражный

суд 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