



АРБИТРАЖНЫЙ СУД ОМСКОЙ ОБЛАСТИ

644024 г. Омск, ул. Учебная, 51 информатор (3812) 31-56-51 сайт www.omskarbitr.ru e-mail sud@omskarbitr.ru

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ

г. Омск
14.04.2010 г.

№ дела
А46-24766/2009

Резолютивная часть решения объявлена 07.04.2010 г.
Полный текст решения изготовлен 14.04.2010 г.

**Арбитражный суд Омской области в составе:
судьи Целько Т.В.**

**при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Клюка Н.А.
рассмотрел в судебном заседании дело по иску ООО «Мистерия +», г. Москва
к ответчику Индивидуальному предпринимателю Василевскому Владимиру
Геннадьевичу, г. Омск
третье лицо: ООО «Стар Медиа Дистрибьюшн», г. Москва
о взыскании 50 000 руб.**

В заседании приняли участие:

от истца: Колесников И.В. по доверенности от 16.10.2009 г.

от ответчика: Василевский В.Г. (паспорт), Полит О.И. по доверенности от 13.03.2010 г. (в судебном заседании до перерыва)

от третьего лица: не явились

Сущность спора: Общество с ограниченной ответственностью «Мистерия +» обратилось в суд с иском к индивидуальному предпринимателю Василевскому В.Г. о взыскании 50 000 руб. компенсации за бездоговорное распространение оптического диска в формате DVD с записью аудиовизуального произведения «О, счастличик!».

Определением арбитражного суда Омской области от 25.01.2010 г. по делу № А46-24766/2009 к участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечено Общество с ограниченной ответственностью «Стар Медиа Дистрибьюшн».

До принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, истец в порядке ст. 49 АПК РФ изменил исковые требования - заявил о взыскании с ответчика за бездоговорное распространение аудиовизуального произведения под названием «О, счастличик!», записанного на оптический диск в формате DVD, компенсации в размере сороковой части от двукратной стоимости права, то есть 50 000 руб.

Руководствуясь ст. 49 АПК РФ, суд считает возможным принять изменение исковых требований, поскольку это не противоречит закону, а также не нарушает права других лиц.

Представитель истца в судебном заседании поддержал исковые требования в уточненном виде.

Представитель ответчика иск не признал.

Третье лицо в судебное заседание не явилось.

Учитывая, что ООО «Стар Медиа Дистрибьюшн» надлежащим образом извещено о месте и времени рассмотрения дела, суд, руководствуясь ст. ст. 123, 156 АПК РФ, считает возможным разрешить спор в его отсутствие.

В судебном заседании 31.03.2010 г. был объявлен перерыв до 13 час. 00 коп. 07.04.2010 г.

После перерыва судебное заседание продолжено при участии представителей сторон.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителей сторон, суд установил следующее.

Из материалов дела видно, что 14.09.2009 г. между ООО «Стар Медиа Дистрибьюшн» (лицензиар) и ООО «Мистерия +» (лицензиат) заключен лицензионный договор № 064/09_DVD-104 о предоставлении права использования Фильма, в соответствии с которым лицензиар предоставляет лицензиату права на исключительной основе и неисключительной основе в отношении соответствующих способов использования фильма течение срока, в пределах территории и за предусмотренное договором вознаграждение, а лицензиат принимает указанные права, обязуется выплатить лицензиару вознаграждение, а также выполнять иные обязанности, возложенные на него договором (п. 2.1. договора).

В силу п. 1.1 указанного договора под фильмом подразумевается аудиовизуальное произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой изображений, с сопровождением звуком и предназначенное для зрительного и слухового восприятия с помощью соответствующих технических устройств. Название Фильма: «О, счастличик!».

В соответствии с приложением № 1 к договору № 064/09_DVD-104 от 14.09.2009 г. ООО «Стар Медиа Дистрибьюшн» передало, а истец приобрел права на использование фильма под названием «О, счастличик!».

31.10.2009 г. представителем истца совместно с покупателем Агаповой Н.А. в торговой точке, принадлежащей ответчику, расположенной в магазине «Вега» по адресу: г. Омск, ул. 2-я Солнечная, д. 28, была осуществлена покупка оптического DVD-диска под названием «8 фильмов на 1 диске Русские хиты» с записью 8 аудиовизуальных произведений, среди которых аудиовизуальное произведение под названием «О, счастличик!».

ООО «Мистерия +», считая, что подобное распространение фильма нарушает его исключительные права на указанное аудиовизуальное произведение, обратилось в арбитражный суд с иском о привлечении правонарушителя к ответственности в виде взыскания компенсации.

В силу ст. 1259 ГК РФ аудиовизуальное произведение является объектом авторских прав.

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 (ст. 1285 и ст. 1286 ГК РФ).

Согласно п. 1 ст. 1229 ГК РФ другие лица не могут использовать результат интеллектуальной деятельности без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности (в том числе использование способами, предусмотренными Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами.

В силу п. 1 ст. 1270 ГК РФ 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 способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на произведение.

В случаях нарушения исключительного права на произведение автор или иной правообладатель наряду с использованием других применимых способов защиты и мер ответственности, установленных настоящим Кодексом (статьи 1250, 1252 и 1253), вправе в соответствии с пунктом 3 статьи 1252 настоящего Кодекса требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда; в двукратном размере стоимости экземпляров произведения или в двукратном размере стоимости права использования произведения, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведения (ст. 1301 ГК РФ).

Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта правонарушения. При этом правообладатель, обратившийся за защитой права, освобождается от доказывания размера причиненных ему убытков (п. 3 ст. 1252 ГК РФ).

В п. 14 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19.06.2006 г. № 15 «О вопросах, возникших у судов при рассмотрении гражданских дел, связанных с применением законодательства об авторском праве и смежных правах» разъяснено, что при разрешении вопроса о том, какой стороне надлежит доказывать обстоятельства, имеющие значение для дела о защите авторского права или смежных прав, суду необходимо учитывать, что ответчик обязан доказать выполнение им требований закона при использовании произведений и (или) объектов смежных прав. В противном случае физическое или юридическое лицо признаётся нарушителем авторского права и (или) смежных прав, и для него наступает гражданско-правовая ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации. Истец должен подтвердить факт принадлежности ему авторского права и (или) смежных прав или права на их защиту, а также факт использования данных прав ответчиком.

Как указано выше, истцу в соответствии с лицензионным договором № 064/09_DVD-104 о предоставлении права использования Фильма от 14.09.2009 г. предоставлено право использования фильма «О, счастливычик!» на исключительной основе (исключительная лицензия), в том числе право распространения экземпляров фильма на носителях путем продажи или иного отчуждения.

Факт продажи индивидуальным предпринимателем Василевским В.Г. DVD-диска с записью фильма «О, счастливычик!» представителю истца подтвержден представленными в материалы дела товарным чеком от 31.10.2009 г., содержащим дату продажи, фамилию и инициалы продавца и сведения о продаже диска, видеосъемкой формата DVD-R, а также самим DVD-диском.

Ст. 493 ГК РФ предусмотрено, что факт заключения договора розничной купли-продажи подтверждается выдачей продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара.

Представленный истцом в материалы дела кассовый чек, имеющий индивидуальный налоговый номер ответчика, в соответствии со ст. 68 АПК РФ принят судом в качестве доказательства, подтверждающего факт продажи ответчиком диска

На основании ч. 1 ст. 64, ст. 71, ст. 168 АПК РФ арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела, на основании представленных доказательств.

Ст. 65 АПК РФ установлена обязанность лиц, участвующих в деле, доказать те обстоятельства, на которые они ссылаются как на основание своих требований и возражений.

В нарушение требований указанной статьи индивидуальный предприниматель Василевский В.Г. не представил доказательств, подтверждающих наличие у него прав на использование названного объекта интеллектуальной собственности в предпринимательских целях.

Таким образом, ответчик осуществлял использование объекта авторского права без согласия правообладателя произведения, что в силу п. 3 ст. 1252 и ст. 1301 ГК РФ позволяет истцу требовать выплаты компенсации.

Довод ответчика о приобретении продавцом диска у третьего лица и невозможности в связи с этим нести ответственность оценен судом критически и приняты во внимание разъяснения, данные в п. 12 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 28.09.1999 г. № 47 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах"». В результате суд пришёл к выводу о том, что ответчик не принял всех зависящих от него мер, позволяющих предотвратить нарушение прав истца.

В пункте 43.4 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 26.03.2009 г. № 5/29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» разъяснено, что, если правообладателем заявлено требование о выплате компенсации в двукратном размере стоимости права использования произведения, объекта смежных прав или товарного знака, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное их использование, то при определении размера компенсации за основу следует принимать вознаграждение, обусловленное лицензионным договором, предусматривающим простую (неисключительную) лицензию, на момент совершения нарушения.

При расчете цены иска истцом за основу была взята общая стоимость права за аудиовизуальное произведение – фильма под названием «О, счастличик!», то есть 3 000 000 руб. (п/п 2.2.1 и п. 2.2.2 п. 2.2 Приложения № 2 к договору), поделенная на 3 права (п. 1.4.1 п. 1.4 договора), среди которых право на распространение, что составляет 1 000 000 руб. за право на распространение серии аудиовизуальное произведение – фильма «О, счастличик!» или в двукратном размере 2 000 000 руб. Цена иска в размере 50 000 руб. - это сороковая часть от двукратного размера стоимости права.

В соответствии со ст. 1301 ГК РФ истец обладает правом выбора способа защиты нарушенных исключительных прав, что исключает возможность для суда по своему усмотрению изменять размер взыскиваемой, согласно абзацу 3 ст. 1301 ГК РФ, компенсации, учитывая те или иные конкретные обстоятельства дела.

В связи с чем иск подлежит удовлетворению.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 110, 167-171 АПК РФ, суд

Р Е Ш И Л :

Взыскать с индивидуального предпринимателя Василевского Владимира Геннадьевича, 27.05.1982 года рождения, уроженца г. Омска, зарегистрированного по адресу: 644116, г. Омск, ул. Герцена, д. 250, кв. 38, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя Инспекцией Федеральной налоговой службы № 1 по Центральному административному округу г.Омска 15.02.2007 г. (государственный регистрационный номер записи 307550304600080) в пользу Общества с ограниченной ответственностью «Мистерия +» 50 000 руб. компенсации в размере сороковой части от

двукратной стоимости права за бездоговорное распространение аудиовизуального произведения под названием «О, счастливчик!», записанного на оптический диск в формате DVD, а также 2 000 руб. расходов по уплате государственной пошлины.

Решение вступает в законную силу по истечении месячного срока со дня его принятия и может быть обжаловано в этот же срок путем подачи апелляционной жалобы в Восьмой арбитражный апелляционный суд.

Судья

Т.В. Целько