

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>**Именем Российской Федерации****Р Е Ш Е Н И Е**

город Москва

Дело № А40-310172/18-5-1869

11 апреля 2019 года

Резолютивная часть решения объявлена 28 февраля 2019 г.

Решение в полном объеме изготовлено 11 апреля 2019 г.

Арбитражный суд города Москвы в составе судьи Киселевой Е.Н.  
при ведении протокола судебного заседания секретарем Грачевой Ю.А.,

рассмотрев в открытом судебном заседании дело по иску

истца: ИП Липецких Владимира Михайловича (ОГРНИП 318505000029527)

к ответчику: ИП Волощенко Елене Вячеславовне (ОГРНИП 309502203300030)

о взыскании компенсации за нарушение авторских прав в размере 640 000 руб.

в заседании приняли участие:

от истца: Дурогян В.Г., дов. от 17.12.2018;

от ответчика: не явился, извещен.

**УСТАНОВИЛ:**

ИП Липецких Владимир Михайлович (далее- Истец) обратился с иском заявлением к ИП Волощенко Елене Вячеславовне (далее- Ответчик) о взыскании компенсации за нарушение авторских прав в размере 640 000 руб.

Истец в судебное заседание явился, исковые требования поддержал по доводам, изложенным в исковом заявлении.

Ответчик в судебное заседание не явился, о дате, времени и месте судебного заседания извещен надлежащим образом. Отзыв на иск не представил, исковые требования не оспорил. Дело рассмотрено судом в порядке ст. 121, 156 АПК РФ, в отсутствие Ответчика.

В соответствии со ст. 137 АПК РФ, п. 27 Постановления Пленума ВАС от 20.12.06 № 65, дело рассмотрено по существу.

Изучив представленные в материалы дела документы, заслушав пояснения представителя Истца, суд пришел к следующим выводам.

Как следует из материалов дела, Истец является автором и обладателем исключительных прав на тридцать два фотографических изображения, выполненных им лично, с использованием цифровой фотоаппаратуры - Canon EOS 6D № 183020002064. Указанные фотографические произведения были созданы творческим трудом Истца.

Авторство Истца подтверждается наличием у него необработанных электронных оригиналов изображений в формате RAW.

Согласно нотариальным протоколам осмотра доказательств от 29.05.2018 № 50 АБ 1008714 и от 30.10.2018 № 50 АБ 2410680, составленных нотариусом Барышниковым А.В., на интернет-сайте [salon-oboev.ru](http://salon-oboev.ru) по следующим адресам:

1. <https://salon-oboev.ru/oboi/estro-santino>
2. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192293/estro/santino>
3. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192294/estro/santino>
4. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192295/estro/santino>
5. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192296/estro/santino>
6. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192297/estro/santino>

7. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192298/estro/santino>
8. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192299/estro/santino>
9. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192300/estro/santino>
10. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192301/estro/santino>
11. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192302/estro/santino>
12. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192303/estro/santino>
13. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192304/estro/santino>
14. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192305/estro/santino>
15. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192306/estro/santino>
16. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192307/estro/santino>
17. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192308/estro/santino>
18. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192309/estro/santino>
19. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192310/estro/santino>
20. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192287/estro/santino>
21. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192288/estro/santino>
22. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192289/estro/santino>
23. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192290/estro/santino>
24. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192291/estro/santino>
25. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192292/estro/santino>
26. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192311/estro/santino>
27. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192312/estro/santino>
28. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192313/estro/santino>
29. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192314/estro/santino>
30. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192315/estro/santino>
31. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192316/estro/santino>
32. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192317/estro/santino>
33. <https://salon-oboev.ru/oboi-rulony/192318/estro/santino> Ответчиком были

размещены все 32 фотографии Истца без указания авторства.

В соответствии с п. 1 ст. 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности, если указанным Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может 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 этим кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными тем же Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную этим кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается этим кодексом.

Пунктом 1 ст. 1270 названного Кодекса предусмотрено, что автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение в соответствии со статьей 1229 этого Кодекса в любой форме и любым не противоречащим закону способом (исключительное право на произведение), в том числе способами, указанными в пункте 2 этой статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на произведение.

В соответствии с пунктом 2 той же статьи к способам использования относятся, в том числе: воспроизведение произведения; доведение произведения до всеобщего

сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору.

В случаях нарушения исключительного права на произведение автор или иной правообладатель наряду с использованием других применимых способов защиты и мер ответственности, установленных этим кодексом (статьи 1250, 1252 и 1253), вправе в соответствии с п. 3 ст. 1252 того же 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 исходя из характера нарушения; в двукратном размере стоимости контрафактных экземпляров произведения; в двукратном размере стоимости права использования произведения, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведения тем способом, который использовал нарушитель.

В соответствии с пунктами 2 и 3 ст. 1301 ГК РФ в отношении произведений не допускается удаление или изменение без разрешения автора или иного правообладателя информации об авторском праве.

В случае нарушения положений, предусмотренных пунктом 2 этой статьи, автор или иной правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя возмещения убытков или выплаты компенсации в соответствии со ст. 1301 названного Кодекса.

В силу п.п. 5 п. 1 ст. 1274 ГК РФ допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования, воспроизведение, распространение, сообщение в эфир и по кабелю, доведение до всеобщего сведения в обзорах текущих событий (в частности, средствами фотографии, кинематографии, телевидения и радио) произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий, в объеме, оправданном информационной целью.

Таким образом, обязательным условием для использования произведения (в том числе фотографического) в объеме, оправданном информационной целью, с обязательным указанием автора произведения и источника заимствования.

На необходимость соблюдения условий, предусмотренных п. 1 ст. 1274 ГК РФ, при реализации права на свободное использование без согласия автора произведения науки, литературы и искусства, обращено внимание в определении Верховного Суда Российской Федерации от 25.04.2017 по делу №А40-142345/2015.

В указанном определении Верховного Суда Российской Федерации содержится ряд условий, необходимых для свободного использования произведений без согласия автора и выплаты вознаграждения, а именно: использование произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях; обязательное указание автора; обязательное указание источника заимствования; в объеме, оправданном целью цитирования.

При этом свободное использование произведения допускается при одновременном соблюдении лицом, использующим результаты интеллектуальной деятельности, всех вышеназванных условий.

Согласно материалам дела, протоколу осмотра доказательств от 30.10.2018 № 50 АБ 2410680, счету на оплату №14630 от 12.11.2018 с печатью и реквизитами, интернет-магазин по адресу в сети интернет <https://salon-oboev.ru> принадлежности Ответчику.

Разрешение на размещение своих фотографических произведений и доведение их до всеобщего сведения без авторства Истец Ответчику не предоставлял.

Истцом в адрес Ответчика направлена претензия от 04.07.2018 с предложением урегулировать спор в досудебном порядке с просьбой обосновать законность размещения авторских фотографий, обсудить вопрос о компенсации и дать ответ в течение 14 дней со дня отправки данной претензии.

В соответствии со статьей 1301 ГК РФ в случаях нарушения исключительного права на произведение автор или иной правообладатель наряду с использованием других

применимых способов защиты и мер ответственности, установленных указанным Кодексом (статьи 1250, 1252 и 1253), вправе в соответствии с пунктом 3 статьи 1252 названного Кодекса требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации: 1) в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения; 2) в двукратном размере стоимости контрафактных экземпляров произведения; 3) в двукратном размере стоимости права использования произведения, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведения тем способом, который использовал нарушитель.

При этом суд не лишен права взыскать сумму компенсации в меньшем размере по сравнению с заявленными требованиями, но не ниже низшего предела, установленного законом. Суд не вправе снижать размер компенсации ниже минимального предела, установленного законом, по своей инициативе. Сторона, заявившая о необходимости такого снижения, обязана в соответствии со ст. 65 АПК РФ доказать необходимость применения судом такой меры. Снижение размера компенсации ниже минимального предела, установленного законом, с учетом требований разумности и справедливости, должно быть мотивировано судом и подтверждено соответствующими доказательствами.

Истец заявил о взыскании компенсации в размере 640 000 руб. (по 20 000 руб. за каждое произведение) за незаконное использование 32 фотографических произведений.

Однако, учитывая принцип разумности и справедливости, соразмерность совершенного правонарушения наступившим последствиям, суд пришел к выводу об обоснованности требования о взыскании компенсации в размере 320 000 руб. (по 10 000 руб. за каждое произведение) за незаконное использование фотографического произведения, применив в этой части п. 3 ст. 1252 ГК РФ.

При этом суд принял во внимание характер допущенного нарушения, в том числе количество неправомерно использованного изображения, предполагаемый объем трудозатрат на их создание, а также то, что неправомерное использование изображения было сопряжено с реализацией товаров (объектов), изображенных на фотографии.

Кроме того, за счет ответчика подлежат возмещению судебные расходы истца на оплату услуг нотариуса, на оплату услуг представителя пропорционально удовлетворенным требованиям в размере 74 000 руб. на основании ст.ст. 106, 110, 112 АПК РФ.

В соответствии со ст. 110 АПК РФ судебные расходы, понесенные лицами, участвующими в деле, в пользу которых принят судебный акт, взыскиваются арбитражным судом со стороны.

С учетом изложенного, на основании ст.ст. 8, 11, 12, 1229, 1252, 1270, 1274, 1301 ГК РФ, руководствуясь ст.ст. 4, 9, 16, 65, 66, 69, 102, 106, 110, 167-171, 176, 180, 181 АПК РФ, суд

#### РЕШИЛ:

Взыскать с Индивидуального предпринимателя Волощенко Елены Вячеславовны (ОГРНИП 309502203300030) в пользу Индивидуального предпринимателя Липецких Владимира Михайловича (ОГРНИП 318505000029527) компенсацию 320 000 (триста двадцать тысяч) руб. 00 коп., судебные издержки 74 000 (семьдесят четыре тысячи) руб. 00 коп., а также 6 000 (шесть тысяч) руб. 00 коп. расходов на оплату госпошлины.

В остальной части иска отказать.

Взыскать с Индивидуального предпринимателя Волощенко Елены Вячеславовны (ОГРНИП 309502203300030) в доход федерального бюджета Российской Федерации 1 900 (одна тысяча девятьсот) руб. 00 коп. госпошлину.

Решение может быть обжаловано в Девятый арбитражный апелляционный суд в течение одного месяца с даты его принятия.

Судья

Электронная подпись действительна.  
Данные ЭП: Удостоверяющий центр ФГБУ ИАЦ Судебного  
департамента  
Дата 26.03.2019 18:44:26  
Кому выдана "Киселёва" Евгения Николаевна

Е.Н. Киселева