

РЕШЕНИЕ

г. Новосибирск

Резолютивная часть решения оглашена «19» июля 2012г.

В полном объеме решение изготовлено «02» августа 2012г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела № 06-01-13-14-12 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Камнева Н.П. - председатель Комиссии: и.о. заместителя руководителя управления – начальника отдела рекламы,

Члены комиссии:

Волохина И.В. – главный специалист-эксперт отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области;

Носкова И.Р. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области;

Былина Д.А. - специалист-эксперт отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области,

рассмотрев дело № 06-01-13-14-12 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Тренажерные технологии» (ОГРН 1105476038755; юридический адрес: 630015, г.Новосибирск, ул.Королева, д.40; далее – ООО «Тренажерные технологии») пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выраженному в действиях ООО «Тренажерные технологии», направленных на получение преимуществ в предпринимательской деятельности и заключающихся во введении в оборот товара - оборудования панорамно-проекционной системы для мониторинга психофизиологического состояния водителя - при незаконном использовании результата интеллектуальной деятельности (программы для ЭВМ «3D Инструктор. Учебный автосимулятор») правообладателя ООО «Мультисофт»,

в присутствии представителей:

заявителя – ООО «Мультисофт», «...»

ответчика – ООО «Тренажерные технологии» - «...»

заинтересованное лицо - Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего профессионального образования «Московский автомобильно-дорожный государственный технический университет (МАДИ)», Общество с ограниченной ответственностью «ФОРВАРД» уведомлены надлежащим образом, представитель не явился,

УСТАНОВИЛА:

24.01.2012 г. в адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление ООО

«Мультисофт» (вх. № 490) о нарушении антимонопольного законодательства РФ со стороны ООО «Тренажерные технологии» (г.Новосибирск) в связи с незаконным использованием программы для ЭВМ, исключительные права на которую принадлежат заявителю.

Программой для ЭВМ является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения. Авторские права на все виды программ для ЭВМ (в том числе на операционные системы и программные комплексы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код, охраняются так же, как авторские права на произведения литературы (ст. 1261 Гражданского кодекса РФ).

Программы для ЭВМ являются результатом интеллектуальной деятельности в соответствии с ч.1 ст. 1225 Гражданского кодекса РФ.

Правообладатель в течение срока действия исключительного права на программу для ЭВМ или на базу данных может по своему желанию зарегистрировать такую программу или такую базу данных в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (ч.1 ст. 1262 Гражданского кодекса РФ).

Как установлено материалами дела, ООО «Мультисофт» является правообладателем исключительного права на программу для ЭВМ Редактор ДИТ (Редактор динамических информационных табло) и PDD Editor 1.0 (Редактор локаций для программы для ЭВМ «3D Инструктор. Учебный автосимулятор») – свидетельство о государственной регистрации программы для ЭВМ № 2010615833 «3D Инструктор. Учебный автосимулятор» зарегистрировано в Реестре программы для ЭВМ 07.09.2010г.

Из пояснений ООО «Мультисофт» (вх.№ 1118 от 15.02.12) следует, что вышеуказанная программа для ЭВМ представляет из себя платформу, систему, позволяющую на ее основе создавать отдельные узкоспециализированные программы для ЭВМ. Созданные на основе первоначальной (исходной) программы для ЭВМ другие программы предназначены для удовлетворения потребностей клиентов и применяются в различных образовательных учреждениях (ПТУ, ПУ, техникумы, колледжи, вузы), автошколах, а также в домашних условиях. Поэтому ООО «Мультисофт» самостоятельно и через привлечение посредников (агентов, дилеров) осуществляет распространение вышеуказанной программы для ЭВМ в различных версиях (3D Инструктор. Учебный автосимулятор. Домашняя версия; 3D Инструктор. Учебный автосимулятор. Полная версия; 3D Инструктор. Учебный автосимулятор. Базовая версия; 3D Инструктор. Учебный автосимулятор. Легкая версия; и специальные версии) на территории стран ближнего зарубежья и территории РФ, в частности г.Москвы и Новосибирской области.

Вышеуказанная программа для ЭВМ (до ее государственной регистрации) введена в гражданский оборот ООО «АйТи-Стайл»(1) (ИНН 5401267868; ОГРН 1065401091854) по Договору № 10 на разработку с последующей передачей прав на тиражирование и распространение программы под рабочим названием «3D Инструктор. Новая редакция» от 10.10.2006г.; Акт приемки-передачи №1 от

27.10.2006 г. и Акт приемки-передачи № 2 от 30.12.2006 г.

Автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение в соответствии со статьей 1229 Гражданского Кодекса в любой форме и любым не противоречащим закону способом (ч.1 ст. 1270 Гражданского кодекса РФ).

Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233 Гражданского кодекса РФ), если Гражданским кодексом РФ 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 результат интеллектуальной деятельности без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных Гражданским кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности (в том числе их использование способами, предусмотренными Гражданским Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами (ч.1 ст. 1229 Гражданского кодекса РФ).

Как стало известно заявителю, между ООО «Тренажерные технологии» (г.Новосибирск) и Государственным образовательным учреждением Высшего профессионального образования «Московский автомобильно-дорожный государственный технический университет (МАДИ)» (далее – МАДИ) по результатам проведения открытого аукциона на право заключения договора для нужд МАДИ на «Поставку оборудования панорамно-проекционной системы для мониторинга психофизиологического состояния водителя» был заключен гражданско-правовой договор бюджетного учреждения № 0373100076711000040-0009506-01 от 05.08.2011г. (далее – Контракт).

Предметом указанного Контракта является поставка оборудования панорамно-проекционной системы для мониторинга психофизиологического состояния водителя (далее – АПК) по адресу: г.Москва, Ленинградский проспект, 64. Перечень поставляемого оборудования указан в Спецификации (приложение № 1 к Контракту) – п. 1.1. Контракта.

При этом, в результате осмотра оборудования, предоставляемого МАДИ Обществу с ограниченной ответственностью «ФОРВАРД-ЦЕНТР» для исполнения обязательств по Государственному контракту № 44143 от 16.12.2011г., зафиксировано установленное на оборудовании Заказчика (МАДИ) следующее программное обеспечение: редактор ДИТ, производитель ООО «Мультисофт»; PDD Editor 1.0, производитель ООО «Мультисофт»; 3D Инструктор 2.0, производитель ООО «Мультисофт» (Приложение № 1 к акту первичного осмотра оборудования к Гражданско-правовому договору на выполнение работ № 44143 по настройке оборудования и научным исследованиям в области косвенного управления транспортными потоками).

Таким образом, ООО «Мультисофт» указывает на то, что ООО «Тренажерные технологии» ведет недобросовестную конкуренцию, поскольку в своей

предпринимательской деятельности использует программы для ЭВМ, исключительные права на которые принадлежат ООО «Мультисофт», а также вводит в заблуждение в отношении производителя данной программы для ЭВМ, т.к. третьим лицам ООО «Тренажерные технологии» представляется как ее истинный производитель (создатель, правообладатель). Факт использования программы для ЭВМ, как считает заявитель, признается ООО «Тренажерные технологии» путем размещения соответствующей информации на своем сайте www.simtt.ru (протокол нотариального осмотра сайта от 02.12.2011 г.).

Так, в частности, заявитель ссылается на страницу 12 протокола осмотра сайта, где указано: «Программное обеспечение индивидуально модифицируется под требования заказчика. В число клиентов компании входят Московский автомобильный институт (МАДИ),...», а также на стр. 14 протокола осмотра сайта, где указано: «Мы используем наиболее совершенное тренажерное ПО - семейство продуктов «3D Инструктор». По мнению заявителя, размещение данной информации на сайте свидетельствует о признании ООО «Тренажерные технологии» факта неправомерного использования программы для ЭВМ, правообладателем которого является ООО «Мультисофт».

При этом, согласно пояснениям ООО «Тренажерные технологии» (данным на запрос Новосибирского УФАС России от 10.02.12 исх. № 06-820), ООО «Тренажерные технологии» не использует программу для ЭВМ «3D Инструктор».

Использованием произведения независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели, считается, в частности: перевод или другая переработка произведения. При этом под переработкой произведения понимается создание производного произведения (обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки и тому подобного). Под переработкой (модификацией) программы для ЭВМ или базы данных понимаются любые их изменения, в том числе перевод такой программы или такой базы данных с одного языка на другой язык, за исключением адаптации, то есть внесения изменений, осуществляемых исключительно в целях функционирования программы для ЭВМ или базы данных на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя (ч.2 ст. 1270 Гражданского кодекса РФ).

Согласно п.9 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции», недобросовестной конкуренцией являются 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.

В соответствии с п.4 ч.1 ст.14 ФЗ «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.

Конкуренция - это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (п.7 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции»).

Товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами (п.4 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции»).

Как следует из материалов дела, ООО «Мультисофт» (юридический адрес: 630112, г.Новосибирск, пр.Дзержинского, 1/1) является разработчиком программного обеспечения (код ОКВЭД 72.20; информационное письмо об учете в Статрегистре Росстата за № 09-07/17970К от 23.09.2008г.) и осуществляет распространение своей программы самостоятельно либо через привлеченных лиц. Так, в частности, ООО «Мультисофт» заключен Договор агентирования и сотрудничества от 12.01.2010г. с ООО «Форвард» (ИНН 541326337), согласно п. 1.2.3 которого ООО «Мультисофт» предоставляет экземпляры программы для ЭВМ «3D Инструктор. Учебный автосимулятор», а ООО «Форвард» создает (производит) комплексы с их участием для последующего их предоставления и продажи третьим лицам.

ООО «Тренажерные технологии» (юридический адрес: 630015, г. Новосибирск, ул.Королева, д.40) являются разработчиками и реализуют собственное программное обеспечение, в частности программы для ЭВМ: Sim TT Car Simulator, Sim TT Truck Simulator, Sim TT Truck Simulator NET, Sim TT Cran Simulator, Sim TT Excavator Simulator, что подтверждается фактами реализации вышеуказанных программ в составе автотренажеров (в 2011г.).

При рассмотрении дела было установлено, что в ходе исполнения Контракта МАДИ было поставлено оборудование панорамно-проекционной системы для мониторинга психофизиологического состояния водителя. Перечень поставляемого оборудования указан в Спецификации (приложение № 1 к Контракту) – п. 1.1. Контракта. Согласно указанной Спецификации, поставляемое оборудование включает в себя: панорамно-проекционную систему для мониторинга психофизиологического состояния водителя. Какой-либо информации о программном обеспечении, предусмотренном техническим заданием, спецификация не содержит.

Как следует из пояснений МАДИ (вх.№ 4897 от 20.06.2012г.), поставляемое в рамках Контракта оборудование не включало в себя программное обеспечение. Фактически на поставленную ООО «Тренажерные технологии» панорамно-проекционную систему для мониторинга психофизиологического состояния водителя впоследствии сотрудниками МАДИ было установлено программное обеспечение - программный комплекс «Городское движение», приобретенное МАДИ ранее у ООО «Производственная компания «Форвард» (ИНН 5401335250) на основании Договора купли-продажи № 11/10-П от 24.06.2010г.

В Спецификации к Договору купли-продажи № 11/10-П от 24.06.2010г. содержится

наименование товара – «аппаратно-программный комплекс «Городское движение», с предустановленным программным обеспечением и дистрибутивами программного обеспечения на DVD: 1. 3D Инструктор 2.0 Профессиональная версия. Полная; 2. Приложение для проектирования ДИТ» (Динамические информационные табло); 3. Система расстановки ДИТ (Динамические информационные табло); 4. Система управления трафиком (включая карту местности).

Указанный аппаратно-программный комплекс «Городское движение» был поставлен МАДИ согласно товарной накладной № 17 от 01.07.2010г., оплачен платежным поручением № 110695 от 06.07.2010г. по счету № 11 от 01.07.2010г.

Таким образом, достоверно установить включало ли поставляемое по Контракту оборудование программное обеспечение, в частности программу «3D Инструктор. Учебный автосимулятор» правообладателя ООО «Мультисофт», не представляется возможным.

Кроме того, Приложение № 1 к акту первичного осмотра оборудования к Гражданско-правовому договору на выполнение работ № 44143 по настройке оборудования и научным исследованиям в области косвенного управления транспортными потоками также не позволяет достоверно установить, что ООО «ФОРВАРД-ЦЕНТР» было осмотрено именно оборудование, поставленное МАДИ ООО «Тренажерные технологии» в соответствии с Контрактом.

В свою очередь, ООО «Тренажерные технологии» также отрицают факт поставки МАДИ в составе панорамно-проекционной системы какого-либо программного обеспечения в целом, а также использования программы для ЭВМ «3D Инструктор. Учебный автосимулятор» в частности.

Размещение на сайте www.simtt.ru информации об использовании ООО «Тренажерные технологии» программного обеспечения семейства «3D Инструктор» не является доказательством использования программы для ЭВМ «3D Инструктор. Учебный автосимулятор» правообладателя ООО «Мультисофт», поскольку из материалов дела не представляется возможным установить взаимосвязь между указанными программами.

Кроме того, указанная на сайте информация не является доказательством продажи или иного введения ООО «Тренажерные технологии» в оборот товара при незаконном использовании результата интеллектуальной деятельности заявителя.

Таким образом, факт незаконного использования ООО «Тренажерные технологии» результата интеллектуальной деятельности – программы для ЭВМ «3D Инструктор. Учебный автосимулятор» правообладателя ООО «Мультисофт», при поставке МАДИ оборудования панорамно-проекционной системы для мониторинга психофизиологического состояния водителя в рамках Контракта, материалами дела не подтвердился. Следовательно, нарушение п. 4 ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых действиях ООО «Тренажерные технологии» отсутствует.

ООО «Мультисофт» также указывает на признаки нарушения п.2 ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции», согласно которому не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе введение в заблуждение в отношении характера,

способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Однако в результате анализа материалов дела (в том числе нотариального протокола осмотра сайта от 02.12.2011г.) нарушения п.2 ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ООО «Тренажерные технологии» не усматривается.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, пунктом 2 частью 1 статьи 48, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела № 06-01-13-14-12 по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить в связи с отсутствием в действиях ООО «Тренажерные технологии» (ОГРН 1105476038755; юридический адрес: 630015, г.Новосибирск, ул.Королева, д.40) нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии _____ Н.П. Камнева

Члены Комиссии _____ И.В. Волохина

_____ И.Р. Носкова

_____ Д.А. Былина

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

(1) Протоколом № 3 Общего собрания учредителей ООО «АйТи-Стайл» от 26.02.2007г. принято решение о смене наименования ООО «АйТи-Стайл» на ООО «Мультисофт» (свидетельство о внесении записи в ЕГРЮЛ от 09.03.2007г.).