ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

№ 4-19.5-1681/00-09-16

«25» апреля 2017 г. г. Москва

Я, заместитель руководителя ФАС России Пузыревский Сергей Анатольевич, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 4-19.5-1681/00-09-16 в отношении Google Ireland Limited (Gordon House, Barrow Street, Dublin 4, Ireland), в отсутствии законного представителя, надлежащим образом уведомленного о месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 4-19.5-1681/00-11-16, в присутствии защитников: <...>, которым разъяснены права лица в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные статьей 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП), а так же права защитника и представителей, предусмотренные статьей 25.5 КоАП, права потерпевшего, предусмотренные статьей 25.2 КоАП,

УСТАНОВИЛ:

Решением по делу № 1-14-21/00-11-15 (исх. от 18.09.2015 № АД/54066/15) (далее - Решение ФАС России) действия Google Ireland Limited, выразившиеся в предоставлении контрагентам - производителям мобильных устройств для предустановки на Мобильные устройства, предназначенные для введения в оборот на территории Российской Федерации, под управлением операционной системы Андроид (далее - ОС «Андроид»), магазина приложений Google Play при следующих условиях:

- обязательной предустановки совместно с магазином приложений Google Play совокупности иных приложений, продуктов, сервисов Google;

- обязательной предустановки на мобильные устройства и/или настройки на мобильных устройствах совместно с магазином приложений Google Play поисковой системы Google в качестве поисковой системы по умолчанию;

- обязательного размещения предустанавливаемых совместно с магазином приложений Google Play иных приложений Google строго в определенных Google местах на экране Мобильного устройства;

- соблюдения запрета на предустановку приложений, продуктов, сервисов, разработанных иными хозяйствующими субъектами, в том числе обеспеченного предоставлением со стороны Google Inc. и Google Ireland Limited вознаграждения или иного материального стимулирования, что привело и может привести к

ограничению конкуренции, признаны нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции).

На основании Решения ФАС России Google Ireland Limited выдано предписание (исх. от 18.09.2015 № АД/54067/15) о прекращении нарушения антимонопольного законодательства (далее - Предписание ФАС России), в соответствии с которым:

1. Google Inc. и Google Ireland Limited в срок до 18.11.2015 надлежало прекратить нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившееся в предоставлении контрагентам - производителям мобильных устройств для предустановки на мобильные устройства, предназначенные для введения в оборот на территории Российской Федерации, под управлением ОС «Андроид», магазина приложений Google Play при следующих условиях:

1.1 о соблюдении запрета на предустановку приложений, продуктов, сервисов, разработанных иными хозяйствующими субъектами, в том числе обеспеченного предоставлением со стороны Google вознаграждения контрагентам–производителям мобильных устройств под управлением ОС«Андроид» или иного материального стимулирования;

1.2 об обязательной предустановке совместно с магазином приложений Google Play совокупности иных приложений, продуктов, сервисов Google;

1.3 об обязательной предустановке на мобильные устройства и/или настройке на мобильных устройствах совместно с магазином приложений Google Play поисковой системы Google в качестве поисковой системы «по умолчанию»;

1.4 об обязательном размещении предустанавливаемых совместно с магазином приложений Google Play иных приложений Google строго в определенных Google местах на экране мобильного устройства.

2. Google Inc. и Google Ireland Limited надлежало не обуславливать предустановку магазина приложений Google Play, предоставляемого контрагентам-производителям мобильных устройств, работающих под управлением ОС «Андроид», для мобильных устройств, работающих под управлением ОС Андроид,» предназначенных для введения в оборот на территории Российской Федерации, следующими требованиями:

2.1 об обязательной предустановке иных приложений, продуктов, сервисов Google;

2.2 об обязательном размещении предустанавливаемых совместно с магазином приложений Google Play иных приложений Google на главном экране или на уровень ниже главного экрана;

2.3 об обязательной предустановке на мобильные устройства и/или настройке на мобильных устройствах совместно с магазином приложений Google Play поисковой системы Google в качестве поисковой системы «по умолчанию»;

2.4 о соблюдении запрета на предустановку приложений, продуктов, сервисов, разработанных иными хозяйствующими субъектами, в том числе обеспеченного вознаграждением контрагентам - производителям мобильных устройств под управлением ОС «Андроид» или иным материальным стимулированием.

3. Google Inc. и Google Ireland Limited надлежало в срок до 18.11.2015 совершить все действия, необходимые для внесения изменений во все действующие соглашения/договоры, содержащие требования, указанные в пункте 1 предписания, заключенные компаниями или от имени компаний Google Inc. и Google Ireland Limited с контрагентами – производителями мобильных устройств, работающих под управлением ОС «Андроид», предназначенных для введения в оборот на территории Российской Федерации.

4. Google Inc. надлежало в срок до 18.11.2015 проинформировать пользователей мобильных устройств под управлением ОС «Андроид», распространенных на территории Российской Федерации, о возможности деактивации предустановленных приложений Google, изменения поисковой машины в браузере Google Chrome, о возможности установки иного виджета поиска и установки иных приложений, аналогичных входящим в пакет GMS, а также о возможности изменения расположения иконок на экране устройства в форме уведомления, которое должно быть выведено на экран мобильного устройства.

5. Google Inc. и Google Ireland Limited в течение 10 дней с момента исполнения предписания надлежало письменно сообщить в ФАС России о его исполнении с приложением соответствующих надлежащим образом оформленных доказательств.

Google Inc. и Google Ireland Limited 10.12.2015 обратились в Арбитражный суд г. Москвы с исковым заявлением об оспаривании Решения ФАС России Предписания ФАС России по делу № 1-14-21/00-11-15. Определением суда от 16.12.2015 по делу № А40-240628/2015 данное заявление было принято к производству.

Решением Арбитражного суда г. Москвы от 15.03.2016 по делу № А40-240628/2015, оставленным без изменения постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 19.08.2016, Google Inc. и Google Ireland Limited было отказано в удовлетворении требований о признании незаконным Решения и Предписания ФАС России по делу № 1-14-21/00-11-15.

В установленный срок Предписание ФАС России исполнено не было, в связи чем постановлением о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-19.5-1125/00-11-16 от 03.11.2016 Google Ireland. привлечена к административной ответственности.

В связи с привлечением Google Ireland Limited к административной ответственности за невыполнение в установленный срок Предписания ФАС России Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства вынесла определение от 03.11.2016 об установлении новых сроков исполнения Предписания ФАС России (исх. 03.11.2016 № АД/76862/16) (далее — Определение).

Google Ireland Limited надлежало исполнить Предписание ФАС России в течение 14 дней со дня получения Определения и в течение 3 дней с момента исполнения Предписания ФАС России письменно сообщить в ФАС России о его исполнении с приложением соответствующих надлежащим образом оформленных доказательств.

Определение направлено в адрес Google Ireland Limited 09.11.2016 отправлением

DHL Express, транспортная накладная 69 0625 2592. Получено Google Ireland Limited 10.11.2016.

Предписание ФАС России должно было быть исполнено Google Ireland Limited в срок до 24.11.2016 и Google Ireland Limited. надлежало представить в ФАС России доказательства его исполнения в срок до 28.11.2016.

По состоянию на 29.11.2016 от Google Ireland Limited в адрес ФАС России уведомления об исполнении Предписания ФАС России не поступило.

Частью 4 статьи 51 Закона о защите конкуренции установлено, что под неисполнением в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства понимается исполнение предписания частично в указанный этим предписанием срок или уклонение от его исполнения. Неисполнение в срок указанного предписания является нарушением антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 2.2 статьи 19.5 КоАП невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на товарном рынке и совершении предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации действий, направленных на обеспечение конкуренции влечет наложение административного штрафа на на юридических лиц в размере от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

19.10.2016 Google Ireland Limited обратилась в Арбитражный суд Московского округа с кассационной жалобой на решение Арбитражного суда г. Москвы от 15.03.2016, на постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 19.08.2016 по делу № А40-240628/2015.

Определением о принятии кассационной жалобы к производству от 31.10.2016 Арбитражный суд Московского округа принял кассационную жалобу Google Ireland Limited к производству.

Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 20.04.2017 по делу № А40-240628/2015, по заявлению Google Inc. и Google Ireland Limited об оспаривании Решения и Предписания ФАС России по делу № 1-14-21/00-11-15, между ФАС России и компаниями Google Inc и Google Ireland Limited утверждено мировое соглашение (далее — Мировое соглашение).

Как следует из пункта 2 Мирового соглашения Google Ireland Limited, Google Inc. и ФАС России с учетом позиции, изложенной в Решении ФАС России, обеспечить соответствие деятельности Google Ireland Limited и Google Inc. требованиям российского антимонопольного законодательства, Google Ireland Limited и Google Inc. необходимо совершить указанные в Мировом соглашении действия.

Пунктами 4 - 9 Мирового соглашения установлены обязанности Google Inc. и Google Ireland Limited, исполнение которых позволит обеспечить соответствие деятельности Google Ireland Limited и Google Inc. требованиям антимонопольного законодательства.

Как следует из пункта 10 Мирового соглашения ФАС России признает, что за счет

полной и надлежащей реализации мер, приведенных в пунктах 4 - 9 Мирового соглашения, Google Ireland Limited и Google Inc. устранят последствия обстоятельств, вызвавших издание Решения по делу № 1-14-21/00-11-15, в результате чего цели, для которых ранее было выдано Предписание ФАС России, будут достигнуты, Предписание ФАС России будет признано полностью исполненным, а основания для понуждения к исполнению Предписания ФАС России прекратят существовать.

Пунктом 12 Мирового соглашения Google Inc. и Google Ireland Limited обязуются представить ФАС России письменное надлежащего исполнения своих обязательств в соответствии с подпунктами 4.1 — 4.3 и пунктом 8 Мирового соглашения не позднее чем через 40 календарных дней с даты утверждения Мирового соглашения Арбитражным судом Московского округа.

Пунктом 13 Мирового соглашения Google Inc. и Google Ireland Limited обязуются представить ФАС России представительное фотографическое изображение экрана выбора, показываемого на Существующем Устройстве согласно пункту 6.1 Мирового соглашения, в срок до 10 сентября 2017 года.

Таким образом, действие Предписания ФАС России, в том числе по срокам его исполнения, скорректировано Мировым соглашением.

Учитывая изложенное, в действиях Google Ireland Limited на момент рассмотрения настоящего дела отсутствует событие административного правонарушения.

Как следует из пункта 1 части 1 статьи 24.5 КоАП производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии события административного правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 24.5 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу № 4-19.5-1681/00-09-16 возбужденному в отношении Google Ireland Limited (Gordon House, Barrow Street, Dublin 4, Ireland), прекратить в связи с отсутствием события административного правонарушения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП и статьей 23.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 1 статьи 31.1 КоАП 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.

С.А. Пузыревский