

Решение

03.05.2012 дата оглашения резолютивной части

18.05.2012 дата изготовления в полном объеме

г.Томск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии: В.И. Шевченко – руководителя управления;

членов комиссии: Е.П.Фоминых — начальника отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатиrowания, Н.В. Базаровой - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатиrowания, Е.В. Чуклиной — специалиста-эксперта отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и адвокатиrowания, рассмотрев дело №06-10/30-12 по признакам нарушения ООО «Триаксес» (пр.Академический, 10/3, г.Томск) пп.1, 2, 3 ч.1 ст.14 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии:

заявителя ООО «Фридом Ай», представитель Куприянов А.В. на основании Устава, представитель С.О.А. на основании доверенности от 16.04.2012,

ответчика — ООО «Триаксес», представитель Сайковский С.А. на основании доверенности от 11.04.2012, П.Ю., на основании доверенности от 11.04.2012,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Томской области поступили материалы дела №06-01-54-14-11, возбужденного Новосибирским УФАС России по результатам рассмотрения заявления Общества с ограниченной ответственностью «Фридом Ай» (630057, Новосибирская обл, Новосибирск г, Молодости ул, 52, 10) о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью ООО «Триаксес» (634055, Томская обл, Томск г, Академический пр-кт, 10/3) антимонопольного законодательства.

По мнению ООО «Фридом Ай» (далее также заявитель) компанией ООО «Триаксес» (далее также ответчик) неоднократно выкладывались на сайте www.3dmasterkit.ru сравнительные таблицы от 19.12.2008, от 27.05.2009 программного продукта 3DmasterKit производства ООО «Триаксес» и программного продукта FreedomEye производства ООО «Фридом Ай». При этом в сравнительных таблицах ответчик приводил некорректные сравнения продуктов, указывал неточные, неполные и ложные данные в отношении продукта FreedomEye, а также вводил в заблуждение пользователей Интернет неполным представлением информации о свойствах программного продукта FreedomEye. Подробно доводы

заявителя изложены в заявлении, а также комментариях к заявлению от 14.10.2011.

В заключительных частях сравнительных таблиц сделаны выводы, а также перечислены достоинства программы 3DmasterKit, при этом преимущества программы FreedomEye не указаны. Сравнительные таблицы выкладывались в качестве ссылок на сайте ООО «Триаксес», других сайтах, а также рассылались потенциальным клиентам.

По мнению Заявителя, действия ООО «Триаксес», связанные с распространением сравнительных таблиц от 19.12.2008, от 27.05.2009, являются актом недобросовестной конкуренции, направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могут причинить убытки ООО «Фридом Ай», нанести вред деловой репутации.

На заседании Комиссии Заявитель поддержал доводы, изложенные в заявлении, а также дополнительно сообщил, что вопросы о возможностях программы FreedomEye версии v.3.06 были заданы эксперту, Новосибирской торгово-промышленной палате, заключение которого представлено в материалы дела. Указанное заключение свидетельствует о некорректном сравнении программ, выполненном ответчиком. Кроме того, заявитель указал, что версия программы FreedomEye v.2.9, которая использована в сравнительной таблице от 19.12.2008 не существует.

Представитель ответчика ООО «Триаксес» с заявителем не согласился по основаниям, изложенным в письменных пояснениях, дополнениях к ним. По мнению ответчика, нарушение антимонопольного законодательства в действиях ООО «Триаксес» отсутствуют. Выводы проведенного сравнения программ версий 2009 года считает объективными, введение в заблуждение относительно свойств программного продукта ООО «Фридом Ай» отсутствует. Сравнительные тесты программ с указанием их преимуществ и недостатков необходимы, в том числе в целях дальнейшей доработки, модернизации программного обеспечения. Просил прекратить дело в связи с отсутствием нарушения положений Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия Томского УФАС России, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, исследовав представленные в материалы доказательства, считает установленным следующее.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью «Фридом Ай» (630057, Новосибирская обл, Новосибирск г, Молодости ул, 52, 10) о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью ООО «Триаксес» (634055, Томская обл, Томск г, Академический пр-кт, 10/3) антимонопольного законодательства. По результатам рассмотрения заявления приказом Новосибирского УФАС России от 11.11.2011 №498 возбуждено производство по делу №06-01-54-14-11 в отношении ООО «Триаксес».

В ходе рассмотрения дела на основании ходатайства ООО «Триаксес» Комиссией Новосибирского УФАС России принято решение о передаче дела №06-01-54-14-11 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Томской

области. Приказом Томского УФАС России от 14.03.2012 №60 указанное дело принято к производству, ему присвоен номер <...> -10/30-12.

Из ч.1 ст.3 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» следует, что названный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Пунктом 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» установлено, что недобросовестная конкуренция - 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 частью 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

Согласно п.1 ч.1 ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция в том числе: распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации.

Согласно пп.2, 3 ч.1 ст.14 указанного закона 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, а также некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами.

Из приведенных норм следует, что для квалификации совершенного деяния в качестве нарушения запрета на недобросовестную конкуренцию необходимо, чтобы лицо, совершившее данное деяние, обладало признаком хозяйствующего субъекта; его действия противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, заключались в распространении сведений (характеризующихся как ложные, неточные либо искаженные); вводили в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей, а также заключались в некорректном сравнении хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими

хозяйствующими субъектами. При этом, совершенные действия могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта.

Установлено, что на сайте www.3dmasterkit.ru в разделе форум размещена сравнительная таблица от 27.05.2009 программных продуктов Freedomeye версии v.3.06 и 3DMasterKit версии v.3.7 http://3dmasterkit.ru/articles/testing/3dmasterkit37_vs_freedomeye306.pdf. Указанный факт зафиксирован протоколом осмотра доказательств от 16.08.2011, составленным нотариусом нотариального округа города Новосибирска. Кроме того, указанным протоколом осмотра доказательств зафиксирован факт распространения сравнительной таблицы программных продуктов Freedomeye версии v.2.9 и 3DMasterKit версия v.3.5 от 19.12.2008.

В ходе рассмотрения дела, установлено, что сравнительная таблица от 19.12.2008 программных продуктов FreedomEye версии v.2.9 и 3DMasterKit версии v.3.5, содержит ложные сведения относительно существования программного продукта FreedomEye версии v.2.9 с недостатками, перечисленными в ней по сравнению с продуктом 3DMasterKit, поскольку ООО «Фридом Ай» не выпускало версию v.2.9 программного продукта FreedomEye. ООО «Триаксес» при рассмотрении дела не смогло пояснить источник получения информации о существовании указанной версии программного обеспечения конкурента.

Однако, Комиссия не находит оснований для признания действий ООО «Триаксес» нарушением п.2 ч.1 ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции», поскольку данный довод заявителя носит предположительный характер, а не подтвержден соответствующими доказательствами, с достоверностью подтверждающими введение в заблуждение потребителей в отношении потребительских свойств, качества товара или в отношении его производителей.

Вместе с тем, проанализировав сравнительную таблицу от 27.05.2009, заключение Новосибирской торгово-промышленной палаты от 28.02.2012 №016-10-00219 (Заключение), руководство пользователя программы FreedomEye (Руководство), Комиссия приходит к выводу, что сравнения программных продуктов Freedomeye версии v.3.06 и 3DMasterKit версии v.3.7 с указанием о выявленных недостатках программы FreedomEye версии v.3.06, выполненные в таблице от 27.05.2009 является некорректным.

Так, например, в таблице для сравнения использованы следующие критерии.

Критерий/функция Freedomeye v.3.06	3DMasterKit версии v.3.7
Пакетная обработка	Отсутствует автоматический режим, однако функция быстрого изготовления различных фотографий с использованием шаблона реализуется благодаря удобному интерфейсу
В демо-версии обнаружить не удалось, в документации заявлено, но не описано	

Заключением (вопрос 6) подтверждено присутствие в программе FreedomEye версии v.3.06 функции «Пакетная обработка изображений».

Критерий/функция Freedomeye v.3.06

3DMasterKit версии v.3.7

Выделение, добавление проект файлов	В группы	Есть, но при открытии порядок изображений нарушается. Исправить его после открытия нет возможности. Приходится создавать новый проект.
-------------------------------------	----------	--

Из Заключения (вопрос 7) следует, что возможность выделения, добавления в проект группы файлов, выделения ракурсов, добавления ракурсов, изменение порядка слоев и ракурсов после добавления в проект. Данный функционал описан в документации.

Критерий/функция	Freedomeye v.3.06	3DMasterKit версии v.3.7
Отмена, повтор действий	Есть, но в FreedomEye нет соответствующих кнопок. Догадаться наличия этих функций можно лишь случайно. В документации про Undo/Redo нет ни слова	Есть

Из Заключения (вопрос 11) следует, что отмена, повтор действий Undo/Redo в программе существует, функционал указан в документации к программе.

Критерий/функция	Freedomeye v.3.06	3DMasterKit версии v.3.7
Экспорт исходных изображений (выровненных, кадрированных)	В демо-версии опробовать не удалось из-за ограничений	Есть. Удобная функция когда надо сохранить подготовленные, выровненные кадры для последующего использования (в других проектах или программах, при передачи в типографию и т.д.)

Из Заключения (вопрос 12) возможность экспортирования выровненных кадров в файл существует. Функционал описан в документации.

Критерий/функция	Freedomeye v.3.06	3DMasterKit версии v.3.7
Выбор принтера и настройка параметров печати	Нет. При нажатии на кнопку Печать изображение отправляется на принтер по умолчанию.	Есть. Можно выбрать принтер и настроить параметры печати

Из Заключения (вопрос 15) следует, что такая возможность в программе FreedomEye версии v.3.06 существует. Функционал описан в документации программы.

Таким образом, при проведении сравнения в таблице от 27.05.2009 принижались показатели продукта компании конкурента ООО «Фридом Ай», перед продуктом, выпускаемым ООО «Триаксес».

Некорректность сравнения подтверждается тем, что по результатам сравнения в заключительной части сравнительной таблицы сделаны выводы, а также перечислены достоинства программы 3DmasterKit, при этом преимущества, достоинства программы FreedomEye не указаны.

Использование эмоциональной окраски при осуществлении сравнения («отсутствие этой функции обескураживает..», «догадаться о наличии этих функций можно лишь случайно..», «очень скудная документация», «в FreedomEye реализован интересный, но нестандартный интерфейс с необычным цветовым решением. Ко всему приходится привыкать», «крайне неудобный и непонятный интуитивно интерфейс пользователя. Очень много всяких мелких недочетов»), также свидетельствует о некорректности при сравнении продуктов в таблице от 27.05.2009.

Довод ООО «Триаксес» относительно заключения Новосибирской торговой палаты о том, что тестирование программы ООО «Фридом Ай» FreedomEye v.3.06 производилось на оборудовании, отличном от указанного в таблице сравнения, что могло повлиять на результат, также свидетельствует о некорректности проводимых сравнений, поскольку оборудование потенциальных потребителей также будет отличным от оборудования, используемого ООО «Триаксес» вследствие чего, результаты сравнений также являются некорректными.

Результаты независимых исследований, которые выявили бы недостатки и преимущества программ Freedomeye и 3DMasterKit ответчик в подтверждение своих выводов не представил. ООО «Триаксес» при рассмотрении дела не отрицало, что сравнение проводилось самостоятельно, без привлечения сторонних лиц, при этом характеристики по которым проводилось сравнение выбраны произвольно, с учетом часто-задаваемых вопросов потребителями, посетителями сайта.

При рассмотрении дела установлено и не опровергается ответчиком, что ссылка убрана в августе 2011 года. К этому времени результаты сравнения уже давно утратили свою актуальность, т.к. ООО «Фридом Ай» и ООО «Триаксес» выпустили много новых версий рассматриваемых программных продуктов, тем не менее распространение сравнительной информации может повлиять на выбор потребителя при приобретении того или иного продукта.

ООО «Фридом Ай» является хозяйствующим субъектом и осуществляет деятельность на рынке разработки и реализации программного обеспечения, что подтверждается сведениями Томского областного комитета государственной статистики об осуществляемых видах деятельности, свидетельством о государственной регистрации программы для ЭВМ №2010611724, договором поставки товаров от 07.10.2010 №11, договором поставки товара от 30.06.2010 №10, дистрибьюторским договором от 09.06.2008 №1, дистрибьюторским договором от 05.03.2010 №8, договором поставки товаров от 13.10.2008 №2, товарной накладной от 14.05.2009 №43, товарной накладной от 29.07.2009, товарной накладной от 18.11.2009 №180, товарной накладной от 25.11.2009 №421, товарной накладной от 27.12.2010 №502, товарной накладной от 27.12.2009 №503, товарной накладной от

21.04.2011 №162, товарной накладной от 02.02.2012 №42, платежным поручением от 12.05.2008 №2109/461841, товарной накладной от 08.05.2008 №14, платежным поручением от 04.12.2008 №215, товарной накладной от 05.12.2008 №94, платежным поручением от 01.07.2008 №816959/10853, товарной накладной от 01.07.2008 №25, письменными пояснениями ООО «Фридом Ай» от 29.11.2011, от 03/05/2012 информацией, размещенной на сайте www.freedomeye.ru.

ООО «Триаксес» является хозяйствующим субъектом и осуществляет деятельность на рынке разработки и реализации программного обеспечения, что подтверждается сведениями Томского областного комитета государственной статистики об осуществляемых видах деятельности, свидетельством о регистрации программы для ЭВМ №2007610308, дистрибьюторским договором от 18.02.2009 №1, договором поставки от 06.10.2010 №101001, выпиской по счету за 13.10.2010, товарной накладной от 20.03.2008 №24, дистрибьюторским договором от 26.04.2011 №2, контрактом поставки от 11.10.2011 №110818, выпиской по счету за 23.12.2011, товарной накладной от 27.01.2012 №16, письменными пояснениями ООО «Триаксес» о территориях продаж обеспечения 3DMasterkit, информацией, размещенной на сайте www.3dmasterkit.ru, еще

ООО «Фридом Ай» и ООО «Триаксес» осуществляют деятельность на однородном рынке разработки и реализации компьютерных программ на территории Российской Федерации, отношения между обществами носят состязательный характер. Указанные хозяйствующие субъекты являются конкурентами.

В действиях ООО «Триаксес» присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции». Направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, выраженная в распространении ложных, не соответствующих действительности сведений относительно существования программного продукта FreedomEye v.2.9 с недостатками, перечисленными в таблице от 19.12.2008 в сравнении с продуктом 3DMasterKit.

Некорректное сравнение продуктов Freedomeye версии v.3.06 (ООО «Фридом Ай») и 3DMasterKit версии v.3.7 (ООО «Триаксес») в сравнительной таблице от 29.07.2009, также не допустимо в соответствии с п.3 ч.1 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Такие действия ООО «Триаксес» могут иметь своей целью исключительно получение собственных преимуществ в предпринимательской деятельности с помощью неправомερных методов и средств. Конечный результат таких действий имеет своей целью подрыв доверия потенциальных потребителей товара к конкуренту ООО «Фридом Ай» и привлечения интереса к собственной организации путем распространения информации, не соответствующей действительности и осуществления некорректного сравнения с товаром, производимым и реализуемым ООО «Фридом Ай».

Рассматриваемые действия ООО «Триаксес» противоречат действующему законодательству, способны причинить вред деловой репутации ООО «Фридом Ай» как организации, длительное время осуществляющей разработку и реализацию программного обеспечения, а также нанести ей имущественный вред в виде убытков (недополученной прибыли). Все это свидетельствует о совершении

ООО «Триаксес» недобросовестной конкуренции, в результате которой, третьим лицам стала известна недостоверная, ложная информация, а также стала доступна информация о некорректном сравнении реализуемого товара с товаром конкурента.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о том, что действия ООО «Триаксес» нарушают пп.1, 3 ч.1 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Довод ООО «Триаксес» о том, что сравнительные таблицы не распространялись, регистратором доменного имени является физическое лицо, результаты сравнения были упомянуты Поляковым А.Ю. в ходе частной беседы на интернет-форуме отклоняется. Информация в форме ссылок на сравнительные таблицы выложенная на сайте www.3dmasterkit.ru, была доступна неопределенному кругу лиц. Из содержания информации, размещенной на сайте www.3dmasterkit.ru, следует, что указанный ресурс используется ООО «Триаксес» для продвижения своих товаров и услуг. Фактические обстоятельства размещения рассматриваемой информации свидетельствуют о том, что Поляков А.Ю., являясь директором ООО «Триаксес», при обсуждении программных продуктов на интернет-форуме, разместив ссылку на сравнительную таблицу, действовал от имени ООО «Триаксес», в целях получения преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности.

Принимая во внимание все указанные обстоятельства, и руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, ч.1-4 ст.41, ч.1 ст.49 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Триаксес», выразившиеся в распространении ложных сведений относительно существовании программного продукта FreedomEye версии v.2.9 с недостатками, перечисленными в таблице от 19.12.2008 в сравнении с программным продуктом 3DMasterKit версии v.3.5., а также осуществление некорректного сравнения продуктов Freedomeye версии v.3.06 и 3DMasterKit версии v.3.7, нарушившими пункты 1, 3 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Прекратить рассмотрение дела в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Томского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии
Шевченко

В.И.

Члены Комиссии

Е.П. Фоминых

Н.В. Базарова

Е.В. Чуклина