

## РЕШЕНИЕ

по делу № 10/04-17а

Резолютивная часть решения оглашена 20 декабря 2017 года

В полном объеме решение изготовлено 11 января 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии – <...> – руководителя управления и членов Комиссии: <...> – начальника отдела финансовых рынков и рекламы, <...> – главного специалиста-эксперта отдела финансовых рынков и рекламы.

В отсутствие заявителей: ООО «Интернет-Столица», индивидуального предпринимателя <...>

в присутствии от ответчика: <...> – представителя ООО «Тизикс» по доверенности от;

в присутствии от ответчика: <...> – представителя ООО «Палакс»;

при ведении протокола <...> – главным специалистом-экспертом отдела финансовых рынков и рекламы;

рассмотрев дело № 10/04-17а, возбужденное по признакам нарушения ООО «Тизикс» (ИНН 4345401949, ОГРН 1144345027837) и ООО «Палакс» (ИНН 4345145928, ОГРН 1064345113007) статьи 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области обратилось ООО «Интернет-Столица» (далее - Заявитель) на незаконные, по мнению Заявителя, действия ООО «Тизикс» (далее Ответчик) путем копирования сайтов, расположенных в проекте «Интернет-Столица», на свои сервера с целью дальнейшего сотрудничества клиентов с ООО «Тизикс» на платформу «TIZIX» (далее проект «TIZIX», площадка «TIZIX»).

Кировским УФАС России по вышеуказанному заявлению возбуждено дело № 17/04-16а в отношении ООО «Тизикс».

Комиссией в рамках рассмотрения дела № 17/04-16а установлены новые обстоятельства относительно правомочия использования ООО «Палакс» и ООО «Тизикс» зарегистрированных в установленном порядке результатов интеллектуальной деятельности при отсутствии разрешения правообладателя путем копирования контентов сайтов с конструктора сайтов «Интернет-Столица» на платформу «Тизикс», способных вызвать смешение с товарами и услугами хозяйствующего субъекта – конкурента, что может свидетельствовать о наличии признаков нарушения статьи 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»).

Приказом руководителя Кировского УФАС России № 205 от 25.09.2017 возбуждено производство по делу о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО

«Палакс» и ООО «Тизикс» по признакам нарушения статьи 14.5 Федерального закона «О защите конкуренции».

Определением от 25.09.2017 рассмотрение дела № 10/04-17а назначено на 01.11.2017.

Определением от 01.11.2017 рассмотрение дела №10/04-17а отложено на 20.12.2017 в связи с ходатайством представителя ООО «Палакс» для предоставления мнения эксперта.

На заседание комиссии, состоявшемся 20.12.2017, Заявители – ООО «Интернет-Столица» и индивидуальный предприниматель <...>направили ходатайство (вх. № 8624 от 11.12.2017) о рассмотрении дела в их отсутствие, представили письменные пояснения по делу (вх. № 8625 от 11.12.2017), приложены к материалам дела.

Заявители также представили ходатайство о привлечении независимого эксперта по делу (вх. № 7736 от 07.11.2017) с приложением перечня вопросов и документов для заключения.

Ответчик ООО «Тизикс» направил представителя по доверенности <...>которая поддержала позицию, изложенную ранее, факт нарушения не признала.

Ответчик ООО «Палакс» направил представителя по доверенности <...>которая представила мнение эксперта директора МИП ООО «Информационно-консультационный центр «Академия», кандидата технических наук, доцента <...>.

Комиссия, ознакомившись с ходатайством Заявителей (вх. № 7736 от 07.11.2017), считает, что оно не подлежит удовлетворению по следующим обстоятельствам:

1. Заявителями не представлены достаточные доказательства использования ООО «Палакс» и ООО «Тизикс» на площадке «TIZIX» всех (большинства) отличительных признаков (компонентов) конструктора сайтов «Интернет Столица» (свидетельство о государственной регистрации <...>), которые могут быть представлены на экспертизу.

2. В соответствии с положениями статьи 45.1 Федерального закона «О защите конкуренции» лица, участвующие в деле, должны представлять доказательства в обоснование своих доводов, имеющие значение для полного и всестороннего рассмотрения дела, на основании которых комиссия устанавливает наличие либо отсутствие нарушения антимонопольного законодательства.

3. Решение вопроса о привлечении эксперта для участия в рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства относится на усмотрение комиссии, т.е. является ее правом, а не обязанностью.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц дополнительными видами деятельности ООО «Интернет-Столица» являются разработка компьютерного программного обеспечения (код ОКВЭД – 62.01) и деятельность консультативная и работы в области компьютерных технологий (код ОКВЭД – 62.02).

И П <...>зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя с 29.07.2009. Предприниматель осуществляет деятельность по разработке, реализации и обслуживанию программного обеспечения (коды ОКВЭД 72.20, 72.60).

<...>являющийся учредителем и директором ООО «Интернет-Столица» является правообладателем патента на программу для ЭВМ «Интернет-Столица» на основании свидетельства о государственной регистрации <...>. Заявитель создал интернет-проект в виде конструктора сайтов «Интернет-Столица».

Согласно Реферату правообладателя <...>предназначена для генерации страниц сайта и

управления содержимым сайтами-визитками в рамках проекта «Интернет-Столица». Программа выполняет следующие функции: добавление, редактирование и удаление страниц, добавление, редактирование и удаление новостей сайта, добавление, редактирование и удаление мероприятий на сайте, загрузка архивов, документов, изображений на сайт, загрузка вакансий, ведение фотогалереи, конструктор дизайнов, мультидизайность страниц сайта, автоматическое ведение карты сайта, расширяемость дополнительными модулями.

Конструктор сайтов «Интернет-Столица» реализует услуги по созданию сайтов для компаний, рекламе и продвижению сайтов в поисковых системах. Конструктор сайтов «Интернет-Столица» работает по SaaS –моделе (услуга как сервис).

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц основным видом деятельности ООО «Тизикс» является деятельность, связанная с использованием вычислительной техники и информационных технологий, прочая (код ОКВЭД - 62.09), дополнительные виды деятельности - разработка компьютерного программного обеспечения (код ОКВЭД - 62.01), деятельность консультативная и работы в области компьютерных технологий (код ОКВЭД 62.02).

ООО «Тизикс» оказывает услуги по созданию сайтов согласно информации, размещенной на главной странице официального сайта<...>

Предметом Лицензионного соглашения ООО «Тизикс» является отношения между Пользователем и Лицензиаром по предоставлению права использования Сервисов и программного обеспечения Лицензиара, посредством использования сайта Лицензиара и права пользования инструментами Сервиса в качестве конструктора для создания персональных Интернет-сайтов для бизнеса -платформа «TIZIX».

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц основным видом деятельности ООО «Палакс» является деятельность, связанная с использованием вычислительной техники и информационных технологий, прочая (код ОКВЭД - 62.09), дополнительные - разработка компьютерного программного обеспечения (код ОКВЭД - 62.01), деятельность консультативная и работы в области компьютерных технологий (код ОКВЭД 62.02).

Понятие конкуренции установлено пунктом 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции», в соответствии с которым конкуренцией является 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.

В соответствии с п. 9 ст. 4 вышеуказанного Федерального закона недобросовестной конкуренцией признаются 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.

Географические границы товарного рынка – Российская Федерация.

Продуктовые границы товарного рынка - деятельность по разработке, реализации и обслуживанию программного обеспечения.

Таким образом, Заявители и Ответчики оказывают услуги по предоставлению доступа к программному обеспечению в качестве конструктора для создания персональных сайтов на территории России, и соответственно, являются конкурентами.

Статьей 14.5 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с использованием результатов интеллектуальной деятельности, а именно: не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности, за исключением средств индивидуализации, принадлежащих хозяйствующему субъекту-конкуренту.

К результатам интеллектуальной деятельности, подлежащих рассмотрению в данной форме недобросовестной конкуренции, в соответствии с [частью 1 статьи 1225](#) ГК РФ относятся, в том числе программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ), базы данных.

Из положений статьи 14.5 Федерального закона «О защите конкуренции» следует, что состав правонарушения предусматривает незаконное использование правонарушителем результатов интеллектуальной деятельности своего конкурента, а также продажу, обмен или иное введение в оборот товара, осуществляемого на основе указанного неправомерного использования.

Проанализировав имеющиеся в материалах дела доказательства и установленные по делу обстоятельства, Комиссия Кировского УФАС России не усматривает в действиях ООО «Палакс» и ООО «Тизикс» состава правонарушения, установленного 14.5 Федерального закона «О защите конкуренции» ввиду следующего.

Письменные пояснения Заявителей (вх. № 8625 от 11.12.2017) о том, что материалы дел № 16/04-16а и № 17/04-16а подтверждают факт копирования сайтов на платформу «Тизикс», так как целью ООО «Палакс» и ООО «Тизикс» было введение в заблуждение клиентов проекта «Интернет-Столица» и путем копирования программного кода их сайтов перенос их под собственное управление на платформу ООО «Тизикс», являются необоснованными, поскольку предметом рассмотрения вышеуказанных дел являлись другие обстоятельства, в которых исследованы доказательства и оценены доводы Заявителей и приняты решения.

Решением по делу № 16/04-16а в действиях ООО «Палакс» признан факт нарушения пп. 1, 3, 4 ст. 14.2, п. 1 ст. 14.3 Федерального закона «О защите конкуренции», выразивший в совершении недобросовестных действий по отношению к конкуренту ИП <...> путем распространения уведомления от 17.06.2016 с электронного почтового ящика <...>, содержащего недостоверную информацию о стоимости, качестве своих услуг.

В рамках рассмотрения дела № 17/04-17а в действиях ООО «Тизикс» установлены признаки нарушения ст. 14.8 Федерального закона «О защите конкуренции» путем копирования на площадку «TIZIX» веб-сайтов пользователей проекта «Интернет – Столица» и выдано предупреждение № 13ф/04-17а. Рассмотрение дела № 17/04-17а в отношении ООО «Тизикс» прекращено в связи с исполнением предупреждения.

Письменные пояснения Заявителей не могут являться доказательствами незаконного использования ООО «Палакс» и ООО «Тизикс» компонентов программного обеспечения «Интернет Столица» (свидетельство о государственной регистрации № 2009615887), копирования программного кода сайтов, размещенных на платформе «Интернет –Столица», поскольку надлежащим доказательством может служить заключение эксперта, которое неоднократно запрашивалось у Заявителей при рассмотрении настоящего дела Комиссией Кировского УФАС России.

Кроме того, в материалах дела имеется представленное ООО «Палакс» мнение эксперта-директора МИП ООО «Информационно-консультационный центр «Академия», кандидата технических наук, доцента <...>. Согласно которому следует, что если сайт копируется без системы управления, т.е. переносится лишь контент сайта с одной системы управления на другую (либо с одного конструктора сайта на другой), то доступ к программному коду системы, на которой работал сайт изначально, не требуется. Контент страниц сайта является

результатом работы программного продукта называемого «система управления сайтом». Сформированная страница сайта является результатом работы системы управления. Эта страница передается с сервера в браузер посетителя сайта в виде HTML-кода, который содержит верстку, ссылки на изображения и тексты. Именно алгоритм работы программного кода системы управления, с помощью которого она собирает разрозненные части контента в готовую страницу и является продуктом в виде программы ЭВМ, на которую могут быть зарегистрированы авторские права. Эти права не распространяются на контент с которым она работает и который она выдает в качестве результата своей работы, не зависимо от того, в каком виде этот контент был из нее получен.

Для того чтобы посетитель сайта в браузере которого открылась страница мог скопировать ее контент и вставить в другое место, не нужен доступ к программному коду системы управления сайтом.

Материалами дела не подтверждается нарушение ООО «Палакс» и ООО «Тизикс» статьи 14.5 Федерального закона «О защите конкуренции», поскольку не установлено незаконное использование Ответчиками результатов интеллектуальной деятельности правообладателя путем использования программного кода системы управления конструктора сайтов «Интернет-Столица» на платформу «TIZIX», способных вызвать смешение с товарами и услугами хозяйствующего субъекта – конкурента. Доказательств обратное Заявителем не представлено и материалами дела не установлено.

В ходе рассмотрения дела № 10/04-17а Комиссией не установлено достаточных доказательств, свидетельствующих о наличии факта недобросовестной конкуренции, вследствие отсутствия квалифицирующих признаков недобросовестной конкуренции: доказательств, подтверждающих недобросовестные действия ООО «Палакс» и ООО «Тизикс», незаконность использования и введения в гражданский оборот результатов интеллектуальной деятельности- программы для ЭВМ «Интернет-Столица» (<...>), путем использования программного кода системы управления конструктора сайтов «Интернет-Столица» на платформу «TIZIX», способных вызвать смешение с товарами и услугами хозяйствующего субъекта – конкурента, направленность действий ООО «Палакс» и ООО «Тизикс» на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, причинение или возможность причинения убытков ИП <...>и ООО «Интернет-Столица» либо нанесение или возможность нанесения вреда деловой репутации.

Таким образом, Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу об отсутствии в материалах дела доказательств наличия в действиях ООО «Палакс» и ООО «Тизикс» признаков, позволяющих квалифицировать их в качестве нарушающих запрет, установленный статьей 14.5 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона «О защите конкуренции» дело № 10/04-17а по признакам нарушения статьи 14.5 Федерального закона «О защите конкуренции» подлежит прекращению в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

На основании изложенного и в соответствии со ст. 14.5, ст. 23, ст. 41, п.1 ч.1 ст. 48, ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

#### Р Е Ш И Л А:

Прекратить рассмотрение дела № 10/04-17а в связи отсутствием нарушения статьи 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых комиссией действиях ООО «Тизикс» (ИНН 4345401949, ОГРН 1144345027837) и ООО «Палакс»

(ИНН 4345145928, ОГРН 1064345113007).

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

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

*Решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.*