

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта
наличия (отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
от 17.11.2020 № 113

РЕШЕНИЕ № 309/56-2020

17 ноября 2020 г.
14 часов 30 минут

г. Минск

Министерство антимонопольного регулирования и торговли (далее – МАРТ) по результатам рассмотрения комиссией МАРТ по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства, действующей на основании полномочий, предоставленных приказом Министерства антимонопольного регулирования и торговли от 14 декабря 2016 г. № 133 «О создании комиссии по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства», в соответствии с Законом Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон) заявления от 2 августа 2019 г. № 252 частного сервисного унитарного предприятия «Академ и К» (далее – ЧУП «Академ и К», предприятие, заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства в части осуществления недобросовестной конкуренции обществом с ограниченной ответственностью «Хьюмен систем» (далее соответственно – ООО «Хьюмен систем», общество; заявление о нарушении)

УСТАНОВИЛО:

ЧУП «Академ и К» (местонахождение: 230025, г. Гродно, ул. Мостовая, д. 39) и ООО «Хьюмен систем» (местонахождение: 220140, г. Минск, ул. Щорса 3-я, д. 9, пом. 37, оф.401) осуществляют свою деятельность в области компьютерного программирования (код ОКЭД – 62010), консультационные услуги в области компьютерных технологий (код ОКЭД – 62020), издания программного обеспечения (передача прав на программное обеспечение по лицензионным договорам) (код ОКЭД – 58290) в географических границах Республики Беларусь.

ЧУП «Академ и К» и ООО «Хьюмен систем» являются партнерами компании «1С» г. Москва.

На основании договора франчайзинга заявителю и обществу предоставлено право осуществлять помощь в выборе программного обеспечения (далее – ПО), установку, настройку, внедрение, обслуживание, консультации, обучение пользователей программных продуктов, а также продажу программных продуктов системы «1С: Предприятие». В рамках Договора компании обязуются оказывать услуги по установке, настройке и сопровождению программных продуктов системы «1С: Предприятие», а также не распространять иных продуктов, аналогичных 1С, за исключением продуктов собственной разработки.

ООО «Хьюмен систем» было разработано программное обеспечение «Моя бухгалтерия 8» (далее – ПО «Моя бухгалтерия 8»), которое, по мнению заявителя, является доработкой, то есть обновлением программного обеспечения, разработанного компанией «1С» г. Москва.

В 2012 году между ООО «Хьюмен систем» и ЧУП «Академ и К» был заключен лицензионный договор (перезаключен 01.02.2019), которым заявителю было предоставлено право продажи ПО «Моя бухгалтерия 8» конечным пользователям (юридическим лицам на территории Республики Беларусь).

Предметом лицензионного договора от 01.02.2019 (далее – Договор) являлось право на распространение ПО путем заключения сублицензионных договоров с конечными пользователями и воспроизведение ПО, ограниченного инсталляцией, копированием и запуском таких ПО в соответствии с условиями договора.

Договор не распространялся на ПО, являвшееся обновлениями для программных продуктов ООО «Хьюмен систем».

В соответствии с пунктом 3.9 Договора:

обслуживание и консультирование конечных пользователей, с которыми ЧУП «Академ и К» заключило сублицензионные договоры, осуществлял заявитель;

предоставление обновлений ПО конечным пользователям осуществлялось ООО «Хьюмен систем» на основании договоров с конечными пользователями;

оказание услуг по эксплуатации обновлений программного продукта (адаптации к последним изменениям законодательства) могло осуществляться ООО «Хьюмен систем» либо ЧУП «Академ и К» по выбору конечного пользователя.

В июле 2019 г. ООО «Хьюмен систем» письмом от 02.07.2019 № 603 направило ЧУП «Академ и К» претензию, в которой обвинило заявителя в том, что *«...под видом выполнения работ по сопровождению и обслуживанию ПО осуществлялась установка конечному пользователю*

актуальных релизов ПО «Моя бухгалтерия 8» со взломанной системой защиты...».

ООО «Хьюмен систем» также уведомило заявителя о расторжении лицензионного договора от 01.02.2019 № 10 и потребовало в срок до 15.08.2019 предоставить полный список клиентов, у которых установлено ПО ООО «Хьюмен систем» *«со взломанной системой защиты»*.

От клиентов заявителю стало известно, что ООО «Хьюмен систем» производит рассылку письма от 08.07.2019 № 614, в котором указано, что ЧУП «Академ и К» *«...с 01.02.2019 утратило право осуществлять обновление программных продуктов собственной разработки ООО «Хьюмен систем» и с 05.07.2019 выбыло из состава партнерской сети ООО «Хьюмен систем»...»*, вследствие чего клиентам было предложено обратиться в ООО «Хьюмен систем» для заключения прямого договора. При обращениях конечных пользователей к специалистам ООО «Хьюмен систем» им разъяснялось, что ЧУП «Академ и К» продает контрафактное (не лицензионное) ПО, в связи с чем предлагается заключить договор с ООО «Хьюмен систем».

По мнению заявителя, в письме ООО «Хьюмен систем» от 08.07.2019 содержатся недостоверные сведения в отношении ЧУП «Академ и К». Из указанного письма контрагенты могут сделать вывод о том, что заявитель утратил право осуществлять эксплуатацию обновлений (адаптацию, обслуживание) и отказаться от его услуг по этой причине. При этом заявитель с 01.02.2019 утратил право на осуществление обновлений (релизов) производства ООО «Хьюмен систем», однако он не был лишен (и не может быть лишен) права осуществлять обновление программного продукта с использованием модификаций собственной разработки.

Справочно:

ЧУП «Академ и К» на базе платформы 1С был разработан свой собственный базовый программный продукт «АКАДЕМИКА: Бухгалтерский учет 8».

09.08.2019 заявитель получил от клиента (ОДО «ТИБмебель») сообщение с копией письма ООО «Хьюмен систем» от 08.08.2019 № 681, в котором ООО «Хьюмен систем» указывает на то, что невозможно правомерно совершить обновление ПО «Моя бухгалтерия 8» без установки пользователю легального авторского релиза, разработанного ООО «Хьюмен Систем», и обращает внимание на то, что не может нести ответственность за результаты осуществленных ЧУП «Академ и К» доработок, изменений, дополнений и иных действий с программой «Моя бухгалтерия 8», установленной у клиентов.

ЧУП «Академ и К» утверждает, что компанией ООО «Хьюмен систем» распространены ложные сведения, дискредитирующие заявителя, и указывает на наличие в действиях общества следующих признаков недобросовестной конкуренции.

Направленность действий на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности: действия ООО «Хьюмен систем» по распространению указанных сведений направлены на нарушение деловых связей заявителя с его контрагентами (ложные сведения касательно права заявителя осуществлять обновления), а также на вступление с такими контрагентами в деловые связи (содержащийся в письме призыв обратиться в ООО «Хьюмен систем» для проверки лицензионности продукта и заключения договора).

Направленность действий на дискредитацию и устранение конкурента также косвенно подтверждается скорым открытием офиса ООО «Хьюмен систем» в г. Гродно (место деятельности заявителя), а также ничем не мотивированным требованием ООО «Хьюмен систем» о передаче ему базы данных контрагентов заявителя.

Противоречие действий законодательству или принципам добросовестности и разумности, запрет на действия, совершенные ООО «Хьюмен Систем», прямо предусмотрен статьей 25 Закона. Данные действия нарушают принцип добросовестности и разумности, добросовестный участник рынка максимально точно донес бы до контрагентов заявителя информацию, исключив неверное толкование. Кроме того, ООО «Хьюмен систем», если бы действовал в соответствии с принципом разумности, отказался бы от распространения писем контрагентам Заявителя, в целях исключения неоднозначного толкования контрагентами подобного сообщения.

Способность действий причинить убытки конкурентам и (или) вред их деловой репутации:

Действия ООО «Хьюмен систем» способны причинить убытки заявителю, так как результатом таких действий может стать расторжение контрактов заявителя со всеми его контрагентами, которым ООО «Хьюмен систем» направило письма.

ЧУП «Академ и К» информировало о том, что отдельные клиенты обратились к заявителю с письмами о расторжении договоров.

Так, 21.03.2019 поступило письмо о расторжении договора об оказании услуг по внедрению, эксплуатации информационных систем и программного обеспечения на базе программных платформ «1С:Предприятие 8» от ДРУП «Госстройэкспертиза по Гродненской области», в котором сказано, что «...в связи с предстоящим аудитом контроля версий конфигурации «Моя бухгалтерия 8» и необходимости получения обновлений, а также во исполнение Плана мероприятий

по устранению посредничества при закупках будет заключен договор с ООО «Хьюмен систем»...». Это письмо прямо свидетельствует о том, что рассылаемые ООО «Хьюмен систем» письма достигли цели: деловые связи заявителя были нарушены, клиент перешел к ООО «Хьюмен систем», при этом у клиента сложилось четкое (но неверное) понимание, что заявитель является исключительно посредником между ним и ООО «Хьюмен систем» и, к тому же, поставляет контрафактные обновления. Работы по договору выполнены на 30 %, стоимость услуг по договору 2514,00 руб. Причиненный ущерб – 1969,30 руб.

ЧП «СпецВидМонтаж» в ходе телефонного разговора уведомило о приостановлении действия договора на обслуживание информационных систем и программного обеспечения на базе программной платформы «1С:Предприятие 8» «...до принятия решения по спору между ЧУП «Академ и К» и ООО «Хьюмен систем...». Причиненный ущерб – 1597,24 руб.

Поступило сообщение от директора СОАО «Дифа» о подготовке письма о расторжении двух договоров по причине того, что ЧУП «Академ и К» «... не является партнером компании 1С и не вправе оказывать какие-либо услуги с программными продуктами 1С...». По договорам оказывались услуги по ежемесячному обслуживанию, стоимость услуг по договорам 15264,88 руб. Причиненный ущерб – 7632,4 руб.

Заявитель, основываясь на статьях 44 и 45 Закона, просит установить в действиях ООО «Хьюмен систем» факт наличия нарушения антимонопольного законодательства, а именно осуществления недобросовестной конкуренции по признакам, предусмотренным статьей 25 Закона, и вынести ООО «Хьюмен систем» предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.

ООО «Хьюмен систем» сообщило по данному вопросу, что оказывает услуги по автоматизации деятельности предприятий: разработку, внедрение и дальнейшее сопровождение собственных прикладных компьютерных программ и программных решений (например, «Моя бухгалтерия 8», «Моя зарплата 8»), созданных на базе программной платформы «1С: Предприятие». Обществу принадлежат авторские и вытекающие из них права на указанные компьютерные программы и программные решения.

ООО «Хьюмен систем» на основании подпункта 1.5 пункта 1 статьи 8 Закона входит в группу лиц с ООО «Хьюмен Интел Систем» (специализирующимся на поставке программного обеспечения 1С и оказании технических услуг).

Согласно информации, размещенной на официальном сайте компании «1С», «Моя Бухгалтерия 8» – специализированная

универсальная программа, представляющая собой оригинальную конфигурацию, разработанную ООО «Хьюмен систем» с использованием широко распространенной программной платформы «1С: Предприятие 8». Это готовое решение, созданное с учетом всех изменений законодательства Республики Беларусь.

То есть, утверждение ЧУП «Академ и К» о том, что ПО «Моя бухгалтерия 8» является «доработкой, т.е. обновлением программного обеспечения, разработанного компанией «1С», не соответствует действительности.

Каждое разработанное ООО «Хьюмен систем» ПО ставится на баланс бухгалтерией предприятия. Ежемесячно ООО «Хьюмен систем» разрабатываются обновления к своим программным продуктам. Данные обновления представляют собой актуализированные релизы программных продуктов и являются отдельными объектами авторского права.

Со стороны ООО «Хьюмен систем» во избежание несанкционированного доступа, противоправного использования, модификации ПО «Моя бухгалтерия 8» обеспечивается защита посредством ключа активации (аппаратного либо программного), приобретаемого пользователем у ООО «Хьюмен Интел Систем».

Для правомерного получения обновления ПО клиенту, оплатившему по соответствующему лицензионному договору право получения обновлений (предоставление прав на обновления), присваивается уникальный абонентский номер, который ежемесячно генерируется в привязке к конкретному клиенту и конкретному релизу программы (обновлению).

В случае приобретения пользователем ПО непосредственно у общества с ним заключается лицензионный договор. При приобретении ПО у представителя с пользователем заключается сублицензионный договор, согласно условиям которого, лицензиаром является ООО «Хьюмен систем», сублицензиаром – представитель, а сублицензиатом – пользователь.

Таким образом, независимо от того, приобретено ПО у общества или через представителя, каждый пользователь легального ПО разработки ООО «Хьюмен систем» является клиентом общества, вносится в базу его клиентов и имеет право на получение работ и услуг от ООО «Хьюмен систем», в том числе гарантийного обслуживания ПО и бесплатной линии консультаций для ответов на вопросы пользователей и сбора информации об ошибках в работе ПО.

Права на распространение обновлений ПО ООО «Хьюмен систем» и доступа к этим обновлениям иные субъекты, кроме самого ООО «Хьюмен систем», с 01.02.2019 не имеют, данные права третьим лицам не переданы.

Представителям предоставляется право на оказание услуг по сопровождению и эксплуатации ПО ООО «Хьюмен систем» от своего имени. Вопросы сопровождения и эксплуатации ПО регулируются следующими нормативными правовыми актами:

пункт 3 Положения о Парке высоких технологий, утвержденного Декретом Президента Республики Беларусь от 22 сентября 2005 г. № 12;

СТБ ИСО/МЭК 12207-2003 «Информационные технологии. Процессы жизненного цикла программных средств»;

СТБ ИСО/МЭК 14764-2003 «Информационные технологии. Сопровождение программных средств» (далее – СТБ 14764).

В рамках данных услуг ПО может дорабатываться и настраиваться под нужды конкретного пользователя, однако не может обновляться, поскольку обновление ПО «Моя бухгалтерия 8», равно как и иного программного продукта разработки общества, осуществляется путем установки пользователю релиза (обновления), содержащего уникальный абонентский номер. В случае же осуществления в отношении ПО сопровождения, в том числе полного (СТБ 14764), измененная программа не будет являться обновленной, а именно измененной (модифицированной) под нужды пользователя. Таким образом, услуги по сопровождению и эксплуатации ПО не являются тождественными обновлению ПО как процессу.

На территории г. Гродно и Гродненской области с 2012 года единственным лицом, осуществляющим распространение на возмездной основе ПО ООО «Хьюмен систем», являлось ЧУП «Академ и К», на основании лицензионного договора.

Последним лицензионным договором, заключенным между ООО «Хьюмен систем» и ЧУП «Академ и К» (лицензиат), является договор от 01.02.2019.

Договор не предоставлял лицензиату прав в отношении распространения и предоставления доступа к обновлениям ПО «Моя бухгалтерия 8» и содержит прямой запрет на указанные в п. 1.4 Договора действия. Пунктом 3.9 Договора предусмотрено, что обновление ПО предоставляется только на основании прямых договоров с ООО «Хьюмен систем».

В соответствии с пунктом 5.1 Договора лицензиат не вправе осуществлять использование ПО любыми иными способами, не предусмотренными Договором.

При этом в соответствии с пунктом 7.2 Договора каждая из Сторон вправе в одностороннем порядке расторгнуть его путем отправки соответствующего уведомления.

В связи с обращениями клиентов, обслуживаемыми ЧУП «Академ и К», ООО «Хьюмен систем» на основании п. 2.3 Договора был проведен

мониторинг правомерности использования ПО и опрос конечных пользователей, в результате которого было выявлено, что в период с февраля по июнь 2019 г. имели место факты установки конечным пользователям ПО актуальным релизам ПО «Моя бухгалтерия 8», модифицированных с целью обхода системы защиты.

Имеющиеся документы позволяли сделать вывод о совершении данных действий ЧУП «Академ и К». В этой связи ООО «Хьюмен систем» осуществило проведение независимой экспертизы, которая подтвердила, что в исследуемой базе данных пользователя имеются доработки, однако часть доработок связана с использованием стандартной существующей базы данных соответствующего релиза (в данном случае за май 2019 г.) с последующей модификацией данных с целью обхода системы защиты базы данных по причине отсутствия действующего ключа на используемый релиз. Другими словами, результатом таких модификаций стала возможность запускать и работать с актуальным релизом программного обеспечения, используя абонентский номер релиза полуторагодовой давности.

Исходя из совокупности изложенных фактов ООО «Хьюмен систем», сделан вывод о том, что ЧУП «Академ и К» под видом оказания услуг по сопровождению и обслуживанию ПО осуществлялась установка конечному пользователю актуальных релизов ПО «Моя бухгалтерия 8» со взломанной системой защиты.

Справочно:

По данным фактам ООО «Хьюмен систем» было подано заявление в УВД Гродненского облисполкома для проведения проверки по ним, а также проверки соблюдения информационной безопасности ПО на территории Гродненской области, для привлечения по выявленным фактам правонарушений к ответственности лиц, совершивших противоправные деяния, и принятия мер к охране имущественных интересов ООО «Хьюмен систем» от незаконных действий с ПО и его обновлениями.

В настоящее время Управлением Следственного комитета Республики Беларусь по Гродненской области проводится проверка.

В целях досудебного урегулирования возникших спорных вопросов ООО «Хьюмен систем» в адрес ЧУП «Академ и К» была направлена претензия № 603 от 05.07.2019, которая содержала требования прекратить действия, нарушающие авторское право ООО «Хьюмен систем», проинформировать клиентов, у которых были установлены обновления ПО «Моя бухгалтерия 8» со взломанной системой защиты, о необходимости прямого приобретения легальных обновлений, а также предоставить полный перечень данных клиентов, а не полного списка (базы) клиентов, у которых было установлено ПО «Моя бухгалтерия 8».

Возражений по поводу расторжения Договора не поступило, более того, ЧУП «Академ и К» в ответе от 12.07.2019 № 226 на указанную

претензию выразило готовность обсудить вопросы денежной компенсации и предоставления списка клиентов.

В целях обеспечения бесперебойного качественного обслуживания пользователей ПО собственной разработки ООО «Хьюмен систем» была осуществлена информационная рассылка письма № 614 от 08.07.2019 по полному списку пользователей, обслуживаемых ЧУП «Академ и К».

Указанная в письме информация полностью соответствует действительности, так как предусмотрена нормой пункта 3.9 Договора и не могла оказать негативное влияние на деловые связи ЧУП «Академ и К» поскольку адресаты рассылки – клиенты ООО «Хьюмен систем» в части использования программы «Моя бухгалтерия 8», а каких-либо сведений, выходящих за рамки использования данного ПО, рассылка не содержала.

В связи с получением информации о рассылке пользователям «Моя бухгалтерия 8» письма ЧУП «Академ и К» от 12.07.2019 № 0712/19-4 о том, что обязательства ЧУП «Академ и К» перед клиентами «...будут выполняться в соответствии с заключенным договором..., в том числе адаптация программных решений с учетом всех изменений законодательства, так как нами самостоятельно разработано необходимое программное обеспечение...», ООО «Хьюмен систем» адресатам предыдущей рассылки было направлено письмо от 08.08.2019 № 681. Содержащаяся в нем информация полностью соответствует действительности и не являются дискредитирующими в отношении ЧУП «Академ и К», поскольку:

адаптация ПО не тождественна его обновлению;

ЧУП «Академ и К» с 05.07.2019 действительно выбыло из состава партнерской сети ООО «Хьюмен систем» в результате расторжения лицензионного договора № 10 от 01.02.2019;

ООО «Хьюмен систем» не может нести ответственность, гарантийные и иные обязательства в отношении несанкционированных им доработок, модификаций, адаптаций и иных действий с ПО, равно как и иметь возможности предостеречь пользователя от каких-либо рисков, связанных с такими действиями;

рассылка не содержала информации о запрете для ЧУП «Академ и К» совершать действия, не являющиеся нарушением авторского права ООО «Хьюмен систем» либо законодательства Республики Беларусь, но содержала исключительно предупреждение пользователей.

Каких-либо обвинений в адрес ЧУП «Академ и К» в распространении контрафактного ПО либо иных нарушениях законодательства ни одно информационное сообщение не содержало.

Письма были необходимым условием для дальнейшего обслуживания пользователей программы «Моя бухгалтерия 8», имеющих

безусловное право на получение достоверной информации о перечне авторизованных партнеров ООО «Хьюмен систем» и объеме их полномочий.

С августа 2019 г. в штат принят работник, осуществляющий функции представителя по региону, договоры с клиентами заключаются напрямую ООО «Хьюмен систем», а сервисные выезды к клиентам на территории области осуществляются данным работником. Учитывая отсутствие какого-либо заранее созданного представительства в Гродненской области либо лицензионного договора с новым представителем, утверждение ЧУП «Академ и К» о «скором открытии офиса ООО «Хьюмен систем» как доказательстве антиконкурентной направленности действий последнего не соответствует действительности.

Изложенные в заявлении ЧУП «Академ и К» факты обращений клиентов для расторжения договоров с данной организацией объясняются не антиконкурентными действиями ООО «Хьюмен систем», а обоснованным желанием пользователей ПО «Моя бухгалтерия 8» получать работы и услуги в отношении данного ПО у организации, за действия с ПО которой правообладатель несет ответственность, не неся рисков, связанных с модификациями ПО, совершенными третьим лицом. При этом ООО «Хьюмен систем» никак не препятствует ЧУП «Академ и К» в распространении и обслуживании программных продуктов собственной разработки.

В ответ на запрос МАРТ Государственное учреждение «Национальный центр интеллектуальной собственности» (далее – НЦИС) в рамках компетенции проинформировал о том, что исходя из норм законодательства об авторском праве, наделяющих правообладателя исключительным правом использовать произведение в любой форме и любым способом, правообладатель компьютерной программы вправе информировать пользователей о расторжении лицензионного договора с организацией, которой было представлено право распространять компьютерную программу, если иное не было установлено данным договором или соглашением о конфиденциальности, заключенным с лицензиатом.

Также НЦИС сообщил, что Закон Республики Беларусь от 17 мая 2011 г. № 262-З «Об авторском праве и смежных правах» (далее – Закон об авторском праве) не содержит определения понятия «модификация» и не использует данный термин.

Если под модификацией компьютерной программы понимать ее переработку, в том числе внесение в нее изменений по заказу лица, владеющего экземпляром компьютерной программы, то такие действия, осуществленные без разрешения правообладателя данной компьютерной программы, являются нарушением авторского права. При этом

нарушителем авторского права может быть признан как заказчик, так и исполнитель таких услуг.

В то же время действия по адаптации компьютерной программы в целях ее функционирования на технических устройствах пользователя обеспечения совместной работы с другими компьютерными программами, осуществленные в пределах, установленных пунктом 2 статьи 39 Закона об авторском праве могут быть совершены лицом, правомерно владеющим экземпляром компьютерной программы, без дополнительного разрешения правообладателя компьютерной программы.

Создание в результате оказания услуг по модификации либо адаптации программного обеспечения новой компьютерной программы, аналогичной модифицируемой, без разрешения правообладателя модифицируемой или адаптируемой компьютерной программы, является нарушением авторского права.

Из 27 предприятий, опрошенных для оценки влияния рассматриваемых действий ООО «Хьюмен систем» по рассылке писем от 08.07.2019 № 614 и от 08.08.2019 № 681, 11 (40,7 %) проинформировали, что не получали писем.

У 23 контрагентов (85 %) не сложилось негативного мнения о деятельности ЧУП «Академ и К» или же они прямо не указали на это.

9 субъектов хозяйствования (33,3 %) сообщили, что расторгли в период 2017-2019 годы договоры с ЧУП «Академ и К» за ненужностью, из-за высокой стоимости услуг, а также в силу проблем некорректного обновления программы «Моя Бухгалтерия 8».

4 контрагента (14,8 %) высказали сомнения в правомерности действий ЧУП «Академ и К» в отношении ПО, разработанного ООО «Хьюмен систем».

Отдельные контрагенты информировал МАРТ о том, что:

из содержания письма ООО «Хьюмен систем» от 08.07.2019 № 614 был сделан вывод, что «ЧУП «Академ и К» утратило право осуществлять обновление программных продуктов собственной разработки ООО «Хьюмен систем», выбыло из состава партнерской сети ООО «Хьюмен систем». В связи с предстоящим аудитом контроля версий конфигурации «Моя бухгалтерия 8» и необходимости обновлений собственной разработки ООО «Хьюмен систем», было принято решение о расторжении договора с ЧУП «Академ и К» и заключении договора напрямую с ООО «Хьюмен систем»;

«...сложилось мнение, что взаимодействие с ЧУП «Академ и К» по вопросу обновления программы «Моя Бухгалтерия 8» может быть незаконным; законное обновление программы «Моя Бухгалтерия 8» возможно только посредством установки ПО, являющегося обновлением, от ООО «Хьюмен систем»; в случае привлечения для обслуживания ПО,

разработанного ООО «Хьюмен систем» третьего лица, в том числе ЧУП «Академ и К», ООО «Хьюмен систем» не будет нести гарантийные обязательства и иную ответственность за бесперебойную работу ПО; специалисты общества предложили заключить договор непосредственно с ООО «Хьюмен систем», поскольку ЧУП «Академ и К» выбыло из состава партнерской сети ООО «Хьюмен систем»;

«информация, указанная в письмах ООО «Хьюмен систем», вызвала сомнения в правомерности действий ЧУП «Академ и К», но договорные отношения на обслуживание ПО «Моя Бухгалтерия 8» завершены не были; контрагент запросил у ООО «Хьюмен систем» официальный подписанный документ, подтверждающий, что ЧУП «Академ и К» выбыло из состава партнерской сети – но документ не предоставили; в феврале 2020 г. был заключен договор на получение файлов обновления от ООО «Хьюмен систем»;

из содержания писем «...усматривается незаконность в действиях ЧУП «Академ и К», однако в связи с тем, что проверить данные сведения не возможно, а условия, предлагаемые ЧУП «Академ и К», являются более приемлемыми, вопрос о переходе на обслуживание к ООО «Хьюмен систем» перенесен на более позднее время...». Исходя из заключенного с ЧУП «Академ и К» договора субъект хозяйствования понимает, что «...гарантийные обязательства по установке ПО несет ЧУП «Академ и К», в части функционала ПО – ООО «Хьюмен систем», так как это два разных взаимодополняемых вида гарантий». Субъект хозяйствования обратился на телефон горячей линии к менеджеру ООО «Хьюмен систем» по Гродненской области (Авилкина Марина), которая пояснила, что «...ЧУП «Академ и К» совершило действия по взлому их программы, что для получения законного ПО необходимо обратиться к ООО «Хьюмен систем» и заключить договор с ним. Для проверки легальности Марина предложила направить в адрес ООО «Хьюмен систем» копию базы для проверки». Субъект хозяйствования посчитал, что «база является коммерческой тайной и необходимости в ее направлении не усматривает без запроса соответствующих органов».

В пояснениях работника ООО «Хьюмен систем» Авилкиной Марины, запрошенных МАРТ, указывается на то, что основным содержанием переговоров с клиентами из Гродненской области являлось информирование в соответствии с задаваемыми вопросами: условия сотрудничества, цены, порядок заключения договора. Запись переговоров не велась, восстановить точное содержание переговоров не представляется возможным. В части взаимодействия ООО «Хьюмен систем» и ЧУП «Академ и К» клиентам сообщалось исключительно о факте расторжения лицензионного договора.

Авилкина Марина в своих пояснениях указала, что ею не озвучивалась информация о продаже контрафактного ПО ЧУП «Академ и К».

ЧУП «Академ и К» по существу рассматриваемых ответов опрошенных клиентов считает следующее.

По мнению ЧУП «Академ и К», «...письма ООО «Хьюмен Систем» имели своей целью введение клиентов заявителя в заблуждение касательно объема прав и легальных возможностей заявителя по оказанию им услуг в части осуществления доработок ПО «Моя бухгалтерия 8». Доработки воспринимаются клиентами как «обновления», поскольку имеют своим результатом фактическое улучшение (обновление) ПО...».

Заявитель считает, что «...достижение вышеуказанной цели подтверждается реакцией отдельных клиентов..., которые отметили, что из писем ООО «Хьюмен систем» сделали вывод о том, что услуги заявителя являются незаконными...».

Общество считает, что ссылки Заявителя на ответы контрагентов «не могут быть признаны доказательством противоправных действий ООО «Хьюмен систем» по следующим причинам:

ни одна из указанных организаций не расторгла договоров с заявителем и не перешла на обслуживание в ООО «Хьюмен систем», что прямо противоречит выразительно описанному в данных письмах якобы сложившемуся у них впечатлению о незаконности дальнейшего сотрудничества с ЧУП «Академ и К»;

данные письма появились в материалах дела практически одновременно именно на этапе исчерпания иных способов найти доказательства совершения правонарушений ответчиком - учитывая тот факт, что все письма исходят от действующих клиентов ЧУП «Академ и К», очевидно, что написаны они именно по инициативе и под диктовку заявителя с целью введения в заблуждение МАРТ;

данные письма содержат заведомо недостоверную информацию, которая как прямо противоречит содержанию вышеуказанных писем ООО «Хьюмен систем», так и не подтверждена никакими иными доказательствами, в частности, утверждения о дискредитации заявителя в ходе телефонных переговоров с пользователями;

содержание данных писем резко контрастирует с содержанием ответов абсолютного большинства пользователей на запросы МАРТ, причем у пользователей, перешедших на обслуживание в ООО «Хьюмен систем», впечатления от прочтения писем ООО «Хьюмен систем» сложились диаметрально противоположные впечатлениям номинальных авторов данных писем, однако коррелирующие с впечатлениями всех остальных пользователей. В частности, утверждения о дискредитации

заявителя в ходе телефонных переговоров с пользователями отсутствуют как в ответах пользователей, заключивших договоры с ООО «Хьюмен систем», так и не заключивших, данные утверждения присутствуют только в ответе одного контрагента».

ООО «Хьюмен систем» утверждает, что все изложенное в ответах контрагентов не выходит за рамки логичных выводов пользователей, основанных на Законе об авторском праве и на том факте, что с ЧУП «Академ и К» прекращены лицензионные правоотношения с правообладателем программного обеспечения, о чем ООО «Хьюмен систем» как добросовестный правообладатель и участник рынка был обязан проинформировать пользователей ПО «Моя бухгалтерия 8».

ООО «Хьюмен систем» утверждает, что информация в письмах от 08.07.2019 № 614 и от 08.08.2019 № 681 *«донесена максимально четко и однозначно, что подтверждается ответами абсолютного большинства пользователей, опрошенных МАРТ. Попытки же подменить понятие «обновление» понятием «адаптация» предпринимались исключительно заявителем...».*

В соответствии с абзацем десятым статьи 1 Закона недобросовестная конкуренция – направленные на приобретение преимуществ (выгод) в предпринимательской деятельности действия хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов, которые противоречат Закону, иным законодательным актам и актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности и могут причинить или причинили убытки другим конкурентам либо могут нанести или нанесли вред их деловой репутации.

Согласно абзацу седьмому статьи 1 Закона конкурентами являются хозяйствующие субъекты, осуществляющие продажу и (или) приобретение товаров на одном товарном рынке.

ЧУП «Академ и К» и ООО «Хьюмен систем» являются конкурентами, осуществляют свою деятельность на рынках услуг по разработке и реализации программного обеспечения (их модификаций) в сфере автоматизации деятельности предприятия, услуг по поддержке и сопровождению программных продуктов в сфере автоматизации деятельности предприятия.

Географические границы указанных товарных рынков - Республика Беларусь.

МАРТ, изучив хронологию событий, установив причины рассылки обществом письма от 08.07.2019 № 614 и проанализировав его содержание, считает, что текст документа не содержит информации, касающейся программных продуктов, разработанных ЧУП «Академ и К», а речь идет только лишь о ПО разработки ООО «Хьюмен систем».

Также в письме не содержится негативной или компрометирующей информации в адрес ЧУП «Академ и К».

В ответ на данное письмо ЧУП «Академ и К» направило пользователям ПО «Моя бухгалтерия 8» уведомление от 12.07.2019 № 0712/19-4 о наличии у ЧУП «Академ и К» правовой и технической возможности оказывать услуги по эксплуатации обновлений. Уведомление при этом заканчивается словами: *«Приносим свои глубочайшие извинения за то, что наши коллеги втягивают Вашу организацию в споры, к которым Вы не имеете отношения.»*

После получения данного уведомления пользователи стали массово обращаться в ООО «Хьюмен систем» с вопросами о полномочиях ЧУП «Академ и К», в результате чего ООО «Хьюмен систем» сделало рассылку письма от 08.08.2019 № 681, где прокомментировало сложившуюся ситуацию с обновлением ПО.

Таким образом, в действиях ООО «Хьюмен систем» отсутствует направленность на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности. Действия общества по рассылке клиентам писем направлены исключительно на защиту своего программного продукта и деловой репутации.

В соответствии со статьей 25 Закона запрещается недобросовестная конкуренция путем дискредитации, то есть распространения хозяйствующим субъектом ложных, неточных или искаженных сведений.

Действия ООО «Хьюмен систем», описанные в заявлении ЧУП «Академ и К» в части распространения информации негативного характера, касающейся способа и условий предоставления услуг по обновлению и эксплуатации ПО заявителем, путем направления писем контрагентам, не нашли своего подтверждения в части их способности повлиять на деловую репутацию заявителя и не содержат ложных, неточных или искаженных сведений, поскольку:

тексты разосланных ответчиком писем не содержат информации о том, что ЧУП «Академ и К» осуществило какие-либо неправомочные действия в отношении ПО, принадлежащего ООО «Хьюмен систем»;

тексты разосланных ответчиком писем не содержат запрета для ЧУП «Академ и К» оказывать услуги по внедрению и обслуживанию программных продуктов, разработанных на базе 1С и принадлежащих заявителю;

тексты разосланных ООО «Хьюмен систем» писем содержат информацию о том, что с заявителем расторгнут лицензионный договор, заявитель выбыл из состава партнерской сети ООО «Хьюмен систем», тем самым утратил право на продажу программных продуктов, принадлежащих ответчику, их обновлений и сервисов (в том числе

и «Моя бухгалтерия 8»), что соответствует действительности и подтверждается ЧУП «Академ и К».

Согласно части первой пункта 2 статьи 14 Гражданского кодекса Республики Беларусь под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

ЧУП «Академ и К» заявляет, что 7 хозяйствующих субъектов, расторгнувших с ним договорные отношения, сделали это именно по причине получения писем ООО «Хьюмен систем», следовательно, заявитель несет убытки от расторжения этих договоров.

Однако опрос контрагентов показал, что расторгли договорные отношения с ЧУП «Академ и К» 9 хозяйствующих субъектов и сделали они это вне зависимости от получения или содержания писем, а по иным причинам.

4 хозяйствующих субъекта, которые все-таки расторгли договоры именно после получения писем (письма) ООО «Хьюмен систем», сделали это именно по причине, указанной в письмах – расторжение лицензионного договора между ООО «Хьюмен систем» и ЧУП «Академ и К», выбытие заявителя из партнерской сети ООО «Хьюмен систем» и утрата заявителем права производить продажу, обновление и обслуживание программных продуктов, принадлежащих ответчику, следовательно, и ПО «Моя бухгалтерия 8».

Те хозяйствующие субъекты, которые хотели быть уверенными в том, что пользуются оригинальными релизами ПО «Моя бухгалтерия 8», расторгли договоры с ЧУП «Академ и К» и заключили договоры с ООО «Хьюмен систем» как с правообладателем данного ПО.

Те же клиенты, которых устраивали программные продукты ЧУП «Академ и К», а также стоимость услуг, оказываемых заявителем, не прерывали договорных отношений с ЧУП «Академ и К».

2 хозяйствующих субъекта сохранили договорные отношения и с заявителем, и с ответчиком, вне зависимости от содержания писем.

Следовательно, убытки ЧУП «Академ и К» от расторжения договорных отношений с отдельными хозяйствующими субъектами произошли по причине того, что данные хозяйствующие субъекты имели необходимость именно в ПО «Моя бухгалтерия 8», принадлежащем ООО «Хьюмен систем».

Таким образом, обстоятельствами, установленными при рассмотрении заявления о нарушении, и имеющимися доказательствами не подтверждается наличие совокупности признаков

нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 25 Закона, в действиях ООО «Хьюмен систем», выразившихся в направлении писем от 08.07.2019 № 614 и от 08.08.2019 № 681 .

На основании изложенного, руководствуясь абзацем пятым статьи 14 Закона, МАРТ

РЕШИЛО:

Установить факт отсутствия нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 25 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», в действиях общества с ограниченной ответственностью «Хьюмен систем».

Признать отсутствие оснований для вынесения предписания и совершения антимонопольным органом иных действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в суд в течение тридцати календарных дней со дня принятия.

Первый заместитель Министра,
заместитель председателя комиссии

 И.В.Вежновец