



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ
СЛУЖБА

(ФАС России)

ЗАМЕСТИТЕЛЬ
РУКОВОДИТЕЛЯ

Садовая Кудринская, 11
Москва, Д-242, ГСП-5, 123995
тел. (499) 795-71-69, факс (499) 254-83-00
delo@fas.gov.ru http://www.fas.gov.ru

Российский Топливный Союз
(некоммерческая организация)

Красина ул., д. 27, стр. 2,
Москва, 123056

14.05.2013 № АФ/8474/13
На № _____ от _____

О рассмотрении заявления

Федеральная антимонопольная служба (далее – ФАС России) рассмотрела заявление Российского Топливного Союза (некоммерческая организация) (далее - РТС) (вх. ФАС России от 05.02.2013 № 8447/13, дополнительные материалы от 21.03.2013 № 22473/13, от 15.04.2013 № 29775/13, от 26.04.2013 № 33494/13) по вопросу политик реализации ООО «НКТ Софтвэр» программных средств для реализации системы безналичных расчетов с применением топливных карт и сопутствующих услуг (далее - Заявление).

В соответствии с информацией, представленной РТС, технологическая реализация системы безналичных расчетов с применением топливных карт, применяемая РТС включает в себя, в том числе комплекс программ для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ) под торговой маркой «Petrol Plus», терминальное оборудование Ingenico и топливные карты с чипами.

Как указывается РТС ООО «НКТ Софтвэр» являясь обладателем исключительного права на соответствующий комплекс программных средств, заняло доминирующее положение на рынке реализации прав использования данных программных средств и программ для их обновления и в 2013 году прекратило продажу дополнительных экземпляров программных средств и терминального оборудования Ingenico, а также техническую поддержку ранее приобретенных программных средств и терминального оборудования, необходимых РТС для развития и поддержания в работоспособном состоянии системы безналичных расчетов с применением топливных карт.

С 2013 года ООО «НКТ Софтвэр» предлагает собственную услугу по использованию созданной данным хозяйствующим субъектом совместно с хозяйствующими субъектами, принадлежащими к его группе лиц (далее –



2013-41301(14)

13726

Группа компаний НКТ) систему безналичных расчетов с применением топливных карт «СКТ-Петрол Плюс».

Указанные обстоятельства по мнению РТС, нарушают следующие требования Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции):

- установление, поддержание монопольно высокой цены;
- навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора;
- создание дискриминационных условий, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту.

Согласно пунктам 1, 3 и 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, запрещаются, в том числе следующие действия лиц, если такие лица занимают доминирующее положение:

- установление, поддержание монопольно высокой цены;
- навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора;
- создание дискриминационных условий, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту.

В соответствии с частью 4 статьи 10 Закона о защите конкуренции, требования настоящей статьи не распространяются на действия по осуществлению исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

В соответствии с частью 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции физическим лицам, коммерческим организациям и некоммерческим организациям запрещается осуществлять координацию экономической деятельности хозяйствующих субъектов, если такая координация приводит к любому из последствий, которые указаны в частях 1 - 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции, которые не могут быть признаны допустимыми в соответствии со статьями 12 и 13 Закона о защите конкуренции или которые не предусмотрены федеральными законами.

Кроме того согласно частям 7 и 9 статьи 11 Закона о защите конкуренции установлены следующие особенности применения данной статьи:

- положения данной статьи не распространяются на соглашения между хозяйствующими субъектами, входящими в одну группу лиц, если одним из таких хозяйствующих субъектов в отношении другого хозяйствующего субъекта установлен контроль либо если такие хозяйствующие субъекты находятся под контролем одного лица, за исключением соглашений между хозяйствующими субъектами, осуществляющими виды деятельности, одновременное выполнение которых одним хозяйствующим субъектом не допускается в соответствии с законодательством Российской Федерации.
- требования данной статьи не распространяются на соглашения о

предоставлении и (или) об отчуждении права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Вместе с тем, исходя из информации Заявления комплекс программных средств, получивших впоследствии торговое наименование «Petrol Plus», был создан автономной некоммерческой организацией «Научно-исследовательский и Проектно-технический Институт Технологий Автоматической Идентификации» (далее - Институт). В 2012 году Институтом на основании договора от 10.01.2012 № 01-12-1179 «Об отчуждении исключительного права на программы для ЭВМ» исключительные права в отношении комплекса программных для реализации системы безналичных расчетов с применением топливных карт были отчуждены ООО «НКТ Софтвр», которая и по настоящее время является обладателем исключительных прав на соответствующие программные средства.

Перечень охраняемых результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, установлен статьей 1225 части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), в том числе, в данный перечень включены программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ).

На программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ) распространяются положения части четвертой ГК РФ, содержащие правовые нормы, определяющие порядок обращения и использования результатов интеллектуальной деятельности, в том числе статьи 1229, 1261 и 1299 ГК РФ, которыми закрепляется следующее:

- запрет на использование программ для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ) при отсутствии согласия (разрешения) юридического лица, обладающего исключительным правом на соответствующие программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);

- понятие, что техническими средствами защиты авторских прав признаются любые технологии, технические устройства или их компоненты, контролирующие доступ к произведению, предотвращающие либо ограничивающие осуществление действий, которые не разрешены автором или иным правообладателем в отношении произведения;

- 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 соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим ГК РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства

индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными ГК РФ, если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается ГК РФ).

Статьей 1280 ГК РФ установлено, что Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ или экземпляром базы данных (пользователь), вправе без разрешения автора или иного правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения осуществить следующие действия:

- внести в программу для ЭВМ или базу данных изменения исключительно в целях их функционирования на технических средствах пользователя и осуществлять действия, необходимые для функционирования такой программы или базы данных в соответствии с их назначением, в том числе запись и хранение в памяти ЭВМ (одной ЭВМ или одного пользователя сети), а также осуществить исправление явных ошибок, если иное не предусмотрено договором с правообладателем;

- изучать, исследовать или испытывать функционирование такой программы в целях определения идей и принципов, лежащих в основе любого элемента программы для ЭВМ, путем осуществления действий, предусмотренных в пункте 1;

- воспроизвести и преобразовать объектный код в исходный текст (декомпилировать программу для ЭВМ) или поручить иным лицам осуществить эти действия, если они необходимы для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной этим лицом программы для ЭВМ с другими программами, которые могут взаимодействовать с декомпилируемой программой, при соблюдении следующих условий:

- 1) информация, необходимая для достижения способности к взаимодействию, ранее не была доступна этому лицу из других источников;

- 2) указанные действия осуществляются в отношении только тех частей декомпилируемой программы для ЭВМ, которые необходимы для достижения способности к взаимодействию;

- 3) информация, полученная в результате декомпилирования, может использоваться лишь для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами, не может передаваться иным лицам, за исключением случаев, когда это необходимо для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами, а также не может использоваться для разработки программы для ЭВМ, по своему виду существенно схожей с декомпилируемой программой для ЭВМ, или для осуществления другого действия, нарушающего исключительное право на

программу для ЭВМ.

Вместе с тем, согласно информации, представленной РТС, в том числе на основании запроса ФАС России от 05.03.2013 № АД/7867/13, в настоящее время в Российской Федерации существует ряд технологических решений, позволяющих реализовать системы безналичных расчетов с применением топливных карт:

- система «OPEN WAY», разработки компании «Скантек»;
- система «АйТи-Ойл», разработки компании «АфТи»;
- система «Сибнефтекарт», разработки компании ООО «Сибнефтекарт»;
- система «Инфорком», разработки ООО «Инфорком».

Однако в Заявлении РТС не нашла отражения следующая информация:

- подтверждение несовместимости и невозможности доработки для обеспечения совместимости и замещения компонент, продажу которых прекратила Группа компаний НКТ, компонентами технологических решений указанных выше (заключения эксперта, письма компаний разработчиков(правообладателей) и т.д.), хотя такую информацию РТС надлежало представить в ФАС России в соответствии с запросом от 05.03.2013 № АД/7867/13;

- объективный и обоснованный расчет необходимых временных и финансовых затрат по переходу на использование иного технологического решения как путем полной замены имеющегося решения, так и путем замещения компонентов, продажу которых прекратила Группа компаний НКТ компонентами, в случае необходимости с их модификацией, иных технологических решений или разработке собственных необходимых компонентов;

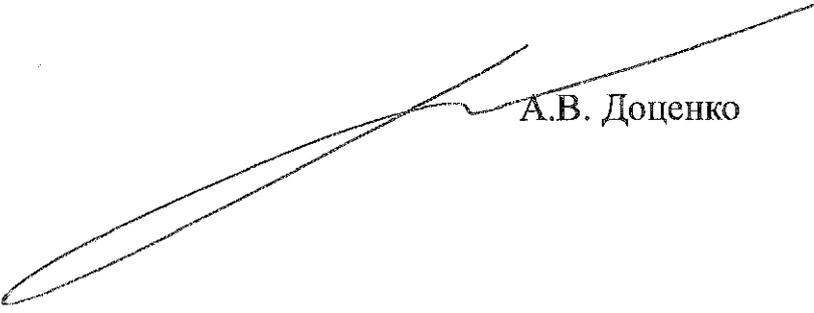
- подтверждение, что система безналичных расчетов с применением топливных карт или ее модули, реализованная(ые) РТС являются собственностью одной или группы розничных автозаправочных станций и создана(ы) на основе их добровольного долевого участия, а содержание указанной системы (использование функций) или ее компонентов для розничных автозаправочных станций осуществляются за счет солидарно сформированного бюджета.

- если услуги по использованию системы, компонент системы безналичных расчетов с применением топливных карт, реализованной(ых) РТС предоставляются розничным автозаправочным станциям на возмездной основе, подтверждение, что затраты на оплату предлагаемой Группой компаний НКТ услуги по использованию системы безналичных расчетов с применением топливных карт «СКТ-Петрол Плюс» имеют признаки монопольно высокой цены такой услуги в сравнении с расходами по оплате услуг использования системы, компонент системы безналичных расчетов с применением топливных карт, реализованной(ых) РТС, с точки зрения потребителей данных услуг – розничных автозаправочных станций.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, из материалов и информации, представленных РТС в составе Заявления ФАС России не представляется возможным сделать вывод о наличии в действиях Группы лиц НКТ признаков нарушения антимонопольного законодательства.

В этой связи, на основании пункта 2 части 9 и пункта 2 части 8 статьи 44 ФАС России отказывает в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Вместе с тем, дополнительно сообщаем, что на основании пункта 4 части 9 статьи 44 Закона о защите конкуренции РТС вправе повторно обратиться с Заявлением о признаках нарушения антимонопольного законодательства по рассмотренному вопросу при наличии у него доказательств нарушения антимонопольного законодательства, неизвестных антимонопольному органу на момент принятия данного решения.



А.В. Доценко

А.В. Жданов
7 (499) 795-76-50