

КОМАНДА ФАС

7 СЕНТЯБРЯ ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА (ФАС) ПРЕКРАТИЛА ПРОИЗВОДСТВО ПО ГРОМКОМУ ДЕЛУ В ОТНОШЕНИИ MICROSOFT. ДЕЛО БЫЛО ВОЗБУЖДЕНО ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ СТ. 10 ЗАКОНА О ЗАЩИТЕ КОНКУРЕНЦИИ. MICROSOFT ОБВИНЯЛИ В РАЗНОМ ЦЕНООБРАЗОВАНИИ ДЛЯ РАЗЛИЧНЫХ ЗАКАЗЧИКОВ — ЗА ЭТО КОМПАНИЮ МОГЛИ ОШТРАФОВАТЬ НА 2% ОТ ВЫРУЧКИ В РОССИИ. УХОД ОТ ШТРАФА НЕ ОЗНАЧАЕТ, ЧТО У MICROSOFT НЕ ВОЗНИКНЕТ ПРОБЛЕМ С ФАС, ВЕДЬ КОРПОРАЦИЮ ВНЕСЛИ В РЕЕСТР КОМПАНИЙ, ЗАНИМАЮЩИХ ДОМИНИРУЮЩЕЕ ПОЛОЖЕНИЕ НА РЫНКЕ ОПЕРАЦИОННЫХ СИСТЕМ.

ВИКТОР ХИЛЬКО

Нарушение, в частности, заключалось в «экономически или технологически не обоснованном прекращении производства и поставок» в Россию «коробочной» версии операционной системы Windows XP, а также сокращении поставок данной ОС в качестве предустановленной при продаже нового компьютера. Microsoft прекратила продажи Windows XP 30 июня 2008 года.

Начальник управления информационных технологий ФАС Владимир Кудрявцев уточнял тогда, что Microsoft, прекратившая розничные продажи Windows XP, позволяет купить эту версию ОС, заплатив гораздо больше. «Купить лицензию XP вы не можете, но если вы приобретете дорогие версии Windows Vista — Ultimate или Business, то у вас появляется право воспользоваться услугой downgrade, или переходом к предыдущей версии», — говорит господин Кудрявцев. По его словам, пользователь, в сущности, должен переплачивать за желание использовать Windows XP, «ведь XP стоит меньше Vista».

Также в ФАС сочли нарушением установление разных цен на ОС одной версии, распространяемые через производителей ПК. Подробности о претензии к ценам господин Кудрявцев назвать отказался, сославшись на коммерческую тайну Microsoft. «Речь идет о том, что на одну и ту же версию программы устанавливаются разные цены», — пояснил он. Глава юридической компании «Усков и партнеры» Владимир Усков предположил, что речь идет о различных условиях для разных производителей ПК.

Глава Microsoft в России Николай Прянишников, узнав о действиях ФАС, сообщил, что «удивлен таким разворотом событий». «Мы прекращаем продажу старых продуктов с появлением новых версий. Это нормально. При этом мы продолжаем оказывать поддержку пользователям продуктов прошлых лет», — уточнил господин Прянишников. Он отметил, что если ФАС видит в этом нарушение законодательства, то Microsoft готова прислушаться к позиции антимонопольного ведомства. «Могу сказать, что Microsoft не устанавливает розничные цены на свои продукты. Этим занимаются 7,5 тыс. партнеров в России», — сказал господин Прянишников.

Ст. 14 КоАП РФ «Злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке» подразумевает наказание за злоупотребление доминирующим положением в размере от 1 до 15% выручки правонарушителя от реализации товара, на рынке которого совершено правонарушение, но не более 2% от совокупной выручки. Вадим Усков отметил, что штраф взымается с выручки за год.

В сообщении ФАС говорится, что дело было прекращено в связи с «неподтверждением признаков нарушения антимонопольного законодательства корпорацией Microsoft». В частности, компания представила информацию о наличии возможности приобретения ОС Windows XP по четырем каналам: через сборщиков ПК, покупку версии Windows XP для лицензирования установленной операционной системы (Get Genuine Kit, GSK), через реализацию Downgrade Rights («обратное обновление»), в качестве предустановленной ОС на нетопах (недорогих персональных компьютерах, предназначенных для работы в интернете). По данным ФАС, в 2008 финансовом году корпорация Microsoft продала более 1,2 млн копий ОС Windows XP с русской локализацией.

В ФАС отмечают, что корпорация представила стратегию поэтапной замены различных ОС (Windows XP, Windows Vista, Windows 7). В ходе рассмотрения дела корпорация Microsoft выступила с инициативой организации в России процедуры бесплатного обмена потребителями операционной системы Windows Vista Home Basic и Windows Vista Home Premium на Windows XP Home. Эта проце-



ЭТИМ ЛЕТОМ MICROSOFT ПОПАЛ ПОД КОНТРОЛЬ ФАС

дура продлится до конца 2009 года, до этого момента похожая процедура была доступна только для обладателей дорогих версий Windows Vista (Business и Premium), предустановленных на ПК.

ИСТОРИЯ ВОПРОСА ФАС занялась рынком операционных систем в феврале: ведомство начало проверку шести крупнейших производителей компьютеров (Acer, Asus, HP, Samsung, Dell и Toshiba), действующих на российском рынке. Начальник управления информационных технологий ФАС Владимир Кудрявцев полагал, что проверка займет месяц, но ее пришлось продлить еще на месяц. ФАС интересовало, существует ли спрос на услугу возврата операционной системы (ОС), а также наличие самой возможности вернуть ОС.

В России около 70% компьютеров продается с предустановленной ОС Windows (в США — около 90%), то есть покупателю не нужно отдельно приобретать операционную систему, говорит аналитик ИК «Финам» Татьяна Менькова. По ее расчетам, если хотя бы 10% пользователей, купивших компьютер с Windows, откажутся от этой ОС и потребуют возврата денег, то недополученная выручка производителей может составить до \$70–100 млн в год. В 2008 году продажи персональных компьютеров в России, по данным IDC, выросли на 8,4% — приблизительно до 9,5 млн штук. В пятерку крупнейших поставщиков в 2008 году вошли Acer, Asus, HP, Toshiba и Dell.

По итогам проверки ФАС выяснилось, что у представленных в России производителей компьютеров процедура возврата денег за ОС не предусмотрена. В результате 10 июня ФАС объявила о том, что возбудила дело в отношении производителей компьютеров Acer, Asus, Toshiba, Hewlett-Packard, Samsung, Dell. ФАС выявила признаки нарушения закона «О защите конкуренции» в согласованных действиях названных компаний. В сообщении ФАС говорилось, что более 90% ноутбуков указанных производителей продаются с предустановленной ОС Windows. В результате покупатели обычно не имеют возможности приобрести нужную модель без ОС Windows, а также не могут отказаться от использования «навязываемой вместе с покупкой продукции». Дело о нарушении рассматривалось 15 июля, но потом его перенесли на 10 сентября. 10 сентября слушание дела было вновь отложено, приблизительно на полтора месяца.

В сообщении ФАС говорилось, что возможность вернуть деньги за ОС фигурирует в лицензионном соглашении Microsoft. В нем говорится, что пользователь может выяснить, каков порядок возврата средств, у производителя приобретенного ноутбука. В ФАС отмечают, что у Microsoft и производителей есть прямые сублицензионные соглашения, в которых говорится о выплате компенса-

ции производителям со стороны Microsoft, если происходит возврат ОС Windows. Это подразумевает наличие процедуры возврата у производителя, считают в ФАС.

Глава Acer в СНГ Глеб Мишин уверяет, что сговора между производителями компьютеров быть не может. «Мы, напротив, находимся в жесткой конкуренции друг с другом, поэтому было бы странно, если бы мы договаривались о таких вещах», — удивляется господин Мишин. Samsung разослала сообщение, в котором говорится, что представители ФАС и производителей провели встречу, по итогам которой большинство участников согласилось с тем, что на данный момент спроса на ноутбуки без предустановленной ОС нет.

За нарушение ст. 11 ФЗ «О защите конкуренции» для юридических лиц КоАП РФ предусматривает наказание в виде штрафа в размере от 1 до 15% годовой выручки компании от реализации товара, на рынке которого совершено правонарушение. По оценке Глеба Мишина, в прошлом году выручка шести названных производителей от продажи ноутбуков в России составила приблизительно \$1,5 млрд. Таким образом, примерный совокупный штраф может составить от \$15 млн до \$225 млн. Максимальный штраф грозит компании Acer, чья доля на российском рынке ноутбуков является наибольшей. По данным Gartner за первый квартал 2009 года, доля Acer составила 35,4%, Asus — 12,5%, Samsung — 9,7%, Toshiba — 9,6%, HP — 5,1%, Dell — 2%.

В ФАС отмечают, что в России у шести производителей существует 16 юридических лиц. «Кто-то полноценно работает, а кто-то — как маркетинговое представительство», — пояснил Владимир Кудрявцев. По его словам, это не помешает ФАС взыскать штраф, если поставщики ноутбуков будут признаны виновными. «Если возникнут проблемы с добровольной выплатой штрафа, судебные приставы могут взыскать активы компании в стране», — подтвердил начальник правового управления ФАС РФ Сергей Пузыревский. Партнер John Tiner & Partners Валерий Тутыхин добавил, что судебные приставы могут обратиться взыскание до права требования виновных компаний: «Если в России кто-то платит этим производителям, то этим плательщикам можно прислать исполнительный лист. После этого деньги будут поступать не производителям, а в бюджет».

К самой Microsoft у ФАС по этому вопросу претензий нет и не было. В пресс-службе компании отметили, что партнеры Microsoft вправе определять собственные процедуры обмена и возврата Windows. «Мы неоднократно обращали внимание партнеров на то, что ими должны быть разработаны механизмы возврата предустановленных продуктов Microsoft», — рассказали в пресс-службе компании.

Глеб Мишин говорит, что если ФАС вынесет предписание о возврате денег, то его придется выполнять. «Но на самом деле это никому не нужно. К нам никто не обращается с просьбами о возврате денег. Ноутбуки без операционной системы будут покупать в большинстве случаев те, кто привык покупать нелегальный софт», — утверждает господин Мишин. Тем не менее Acer реализовала программу возврата средств за Windows. PR-менеджер компании «Белый ветер Цифровой», развивающей сеть одноименных магазинов, Людмила Семушина рассказала, что за всю историю компании только один пользователь в судебном порядке потребовал возврата денег. «Но мы выиграли это дело в 2008 году», — говорит она. — До сих пор не существует механизма для возврата денег за предустановленную ОС».

В России зафиксирован лишь один случай, когда покупателю вернули деньги за предустановленную ОС. В июле 2008 года житель Санкт-Петербурга Владимир Садовников

получил \$73,9 от компании BenQ, отказавшись использовать Windows Vista. На Западе продажу компьютера с предустановленной Windows называют Windows tax (налог на Windows). Одним из первых пользователей, которым вернули деньги, стал австралиец Джеффри Бенетт. В 1998 году он четыре месяца переписывался с Toshiba, прежде чем ему вернули 110 австралийских долларов за Windows.

Партнер юридической компании Salans Виктор Наумов напоминает, что пользователь, который отказался от использования предустановленной Windows, может обратиться в суд. «Единовременная проблема, которая может возникнуть, — это цена операционной системы. Обычно она не указывается. Было бы логично ориентироваться на стоимость «коробочной» версии, но насколько она должна быть выше предустановленной версии, сказать сложно», — говорит господин Наумов.

РЕЕСТР ДЛЯ MICROSOFT Несмотря на то что у ФАС больше нет претензий к Microsoft, корпорация, вероятно, столкнется с ними в дальнейшем. 4 июня ФАС сообщила о том, что ведомство внесло Microsoft в реестр компаний, занимающих доминирующее положение на рынке операционных систем. Microsoft стала первой в России IT-компанией, попавшей в такой реестр. Чтобы в него попасть, нужно удерживать более 35% рынка.

Внесение Microsoft в реестр означает, что ФАС сможет применять в отношении компании ст. 10 федерального закона «О защите конкуренции» («Запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением»). Эта статья, в частности, запрещает устанавливать монополю высокие или монополю низкие цены на товар, навязывать контрагенту невыгодные условия договора, необоснованно устанавливать различные цены на один и тот же товар, создавать дискриминационные условия, а также создавать препятствия для доступа на рынок другим игрокам.

Внесение в реестр не принесет Microsoft больших проблем, считает Павел Ламбров из юридической компании «Николаев и партнеры». «Это означает более пристальный контроль со стороны ФАС на предмет нарушений антимонопольного законодательства», — объясняет он. Такого же мнения придерживается старший юрист группы «Спутник» Эльдар Назмутдинов: «ФАС наверняка будет пристальнее следить за ценовой политикой корпорации. Но прямых негативных последствий внесение в реестр не несет».

Павел Ламбров не исключает того, что в будущем у Microsoft могут возникнуть проблемы с ФАС, как это происходит с корпорацией в Европе. Так, в 2004 году Еврокомиссия обязала корпорацию заплатить €497 млн штрафа за нарушение антимонопольного законодательства ЕС путем включения принадлежащей ей программы Windows Media Player в Windows. В 1998 году Microsoft проиграла в суде американской компании Netscape (автору интернет-браузера Netscape Navigator), которая обанкротилась после того, как корпорация начала внедрять Internet Explorer в свою Windows.

Внесение Microsoft в реестр может сделать прозрачнее ценовую политику корпорации в России, считает гендиректор разработчика ОС Alt Linux Алексей Смирнов. По его словам, часто государственные тендеры на закупку компьютерной техники выигрывают те системные интеграторы, которым Microsoft предоставляет большую скидку на Windows. Президент группы компаний Verysell Михаил Краснов, напротив, утверждает, что Microsoft предоставляет своим партнерам равные условия. ■