

ПОСТАНОВЛЕНИЕ  
по делу об административном правонарушении

21 марта 2019 г.

г.Абакан Республика Хакасия

Судья Абаканского городского суда Республики Хакасия Лощкий Ю.Н.,  
при секретаре Коротаевой Н.А.,

рассмотрев в порядке ст. 29.7 КоАП РФ материалы дела об административном правонарушении по ч. 1 ст. 7.12 КоАП РФ в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «Империя вкуса», ИНН 1901117704, ОГРН 1141901000636, юридический адрес: 655015, Республика Хакасия, г. Абакан, ул. Буденного, д. 88В,

УСТАНОВИЛ:

ООО «Империя вкуса» незаконно использовало в целях извлечения дохода программные продукты «1С», являющиеся контрафактными в соответствии с законодательством Российской Федерации об авторском праве и смежных правах.

В судебном заседании защитник ООО «Империя вкуса» Кузнецова М.А., действующая на основании доверенности, вину общества в нарушении авторских прав ООО «1С» не признала, пояснила, что ООО «Империя вкуса» не использует в своей деятельности программу «1С: Предприятие 7.7» и соответственно прибыль из этого не извлекает. Данный программный продукт использовался для ведения бухгалтерского учета другим юридическим лицом с таким же названием и организационно правовой формой (ООО «Империя вкуса»), но с другим ОГРН 1101901002720, которое было продано в 2015 г. с отчуждением 100% доли в уставном капитале общества. В деятельности ООО «Империя вкуса» (ОГРН1141901000636), привлекаемого к административной ответственности по настоящему делу, используется иная версия программного продукта, а именно «1С: Предприятие 8», приобретенного по договору от 16.06.2014 г. у ООО «БизнесФорум». Само по себе наличие на персональном компьютере бухгалтера общества ярлыка нелегального программного продукта «1С: Предприятие 7» не подтверждает факта использования данной программы. Полагает, что по делу имеются неустранимые сомнения в виновности ООО «Империя вкуса», которые должны трактоваться в пользу данного юридического лица. В случае установления вины общества просит назначить наказание в виде предупреждения.

Законный представитель ООО «Империя вкуса» Шакалеева Л.Ю. в судебное заседание не явилась, будучи извещенной о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом.

Представитель потерпевшего ООО «1С», ООО «1С-Софт» Ананьева О.Б., действующая на основании доверенности, в судебном заседании указала на незаконность использования ООО «Империя вкуса» в коммерческой деятельности программных продуктов «1С», «1С-Софт» которые запустились на компьютерах общества без обязательного ключа защиты HASP, что свидетельствует об их контрафактности. Использование контрафактных программ нарушает авторские права ООО «1С-Софт», ООО «1С», поскольку правообладатель не давал ООО «Империя вкуса» разрешения использовать вышеуказанные программные продукты с устранимыми или измененными средствами защиты (без обязательного ключа защиты HASP либо электронного ключа-лицензии). Общая стоимость неправомерно используемого программного обеспечения ООО «1С-

Софт» составляет 354600 руб., ООО «1С» - 78000 руб. Указывает, что представленные ООО «Империя вкуса» договор № 417 на передачу исключительных пользовательских прав на программное обеспечение от 16.06.2014 г. и товарная накладная № 131 от 22.04.2014 г. на приобретение программного обеспечения «1С: Управление Торговлей 8» не подтверждают правомерность использования обнаруженных на осмотренных и изъятых ЭВМ программных продуктов «1С», которые были модифицированы. Также обращает внимание, что представленные документы относятся к иным программным продуктам, которые не были обнаружены на изъятых ЭВМ. Хранение компьютерной программы как особого объекта авторского права в памяти компьютера при отсутствии доказательства правомерности хранения является одним из способов их незаконного использования. Просит привлечь ООО «Империя вкуса» к административной ответственности.

Представитель административного органа ОЭБиПК УМВД России по г. Абакану в судебное заседание не явился.

Изучив материалы дела об административном правонарушении, заслушав участвующих лиц, судья, приходит к следующему.

В силу ч. 1 ст. 7.12 КоАП РФ административным правонарушением признается ввоз, продажа, сдача в прокат или иное незаконное использование экземпляров произведений или фонограмм в целях извлечения дохода в случаях, если экземпляры произведений или фонограмм являются контрафактными в соответствии с законодательством Российской Федерации об авторском праве и смежных правах либо на экземплярах произведений или фонограмм указана ложная информация об их изготовителях, о местах их производства, а также об обладателях авторских и смежных прав, а равно иное нарушение авторских и смежных прав в целях извлечения дохода, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 14.33 настоящего Кодекса.

В соответствии со статьями 1225 и 1261 ГК РФ программа для ЭВМ охраняется как самостоятельный результат интеллектуальной деятельности и относится к объектам авторского права.

Согласно абз. 2 п. 1 ст. 1259 ГК РФ программы для ЭВМ относятся к объектам авторских прав и охраняются как литературные произведения.

В силу ст. 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если ГК РФ не предусмотрено иное.

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 названным Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность.

2

Из материалов дела следует, что на основании поступившего в прокуратуру г. Абакана письменного обращения представителя ООО «1С», ООО «1С-Софт» Ананьевой О.Б., ОЭБиПК УМВД России по г. Абакану проведена проверка соблюдения законодательства об авторских и смежных правах ООО «Империя вкуса», расположенного по адресу: г.Абакан, ул. Буденного, д. 88В.

18.12.2018г. в ходе осмотра помещений, принадлежащих ООО «Империя вкуса» и находящихся там вещей и документов, проведенного в порядке ст. 27.8 КоАП РФ, приглашенным специалистом с участием директора Шакалеевой Л.Ю., произведен осмотр программного обеспечения на персональных компьютерах, принадлежащих ООО «Империя вкуса» с фиксацией снимков экрана в виде графических рисунков.

В ходе вышеуказанных действий на двух персональных компьютерах (ЭВМ), находящихся: 1) в кабинете бухгалтерии и 2) в серверной комнате обнаружено программное обеспечение «1С-Предприятие 8.2», «1С-Предприятие 7.7» с установленными компонентами.

Так, на персональном компьютере в кабинете бухгалтерии обнаружено программное обеспечение «1С-Предприятие 8.2» с установленной конфигурацией» Бухгалтерия предприятия 2.0; на персональном компьютере в серверной комнате обнаружено программное обеспечение «1С-Предприятие 7.7» с множеством установленных конфигураций. Отмечено, что обнаруженное программное обеспечение имеет признаки отличия от оригинального, а именно программные продукты запускаются без наличия ключа защиты HASP.

В связи с тем, что представителями ООО «Империя вкуса» каких-либо документов, подтверждающих законность использования вышеуказанного программного обеспечения не представлено, произведено изъятие осмотренных системных блоков с соблюдением требований, предусмотренных ст. 27.10 КоАП РФ.

Определением оперуполномоченного ОЭБиПК УМВД России по г. Абакану от 18.12.2018 г. по данному факту возбуждено дело об административном правонарушении и проведении административного расследования.

В рамках административного расследования для определения перечня программных продуктов, имеющихся на изъятых носителях информации (системных блоках), а также признаков отличия обнаруженных программных продуктов от оригинального, определением от 18.12.2018 г. назначена компьютерная экспертиза, производство которой поручено ООО «Центр независимой экспертизы «Центурион».

Заключением эксперта от 28.12.2018 г. №1059/2812-и установлено, что на представленных системных блоках ЭВМ имеются следующие программы:

Системный блок ЭВМ №1

1.1 Операционная система - «Microsoft Windows XP Professional»

1.2 «Microsoft Office Enterprise 2007»

1.3 «1С:Предприятие 8.2. Бухгалтерия предприятия» (50 пользователей).  
Версия: 2.0. Тип лицензии: коммерческая.

1.4 Ярлык доступа к удаленному рабочему столу. Позволяет подключиться к удаленному рабочему столу и использовать записанное на нем программное обеспечение. IP-адрес удаленной ЭВМ: 192.168.10.10

Системный блок ЭВМ №2

2.1 Операционная система «Microsoft Windows Server 2008 R2 Enterprise». В программе имеется 29 зарегистрированных уникальных пользователя, которые

имеют возможность использовать записанное на системный блок программное обеспечение удаленно.

2.2 «Microsoft Office Professional Plus 2013»

2.3 «1С: Предприятие 8.3. Технологическая платформа» (10 пользователей)

Тип лицензии: Коммерческая.

В программе имеется множество зарегистрированных баз данных (конфигурации), доступ к которым заблокирован паролями.

3.4 «1С: Предприятие 7.7 (сетевая версия)». Тип лицензии: Коммерческая. Установленные компоненты: Оперативный учет, Бухгалтерский учет, Расчет, управление распределенными ИБ. Набор компонент соответствует «Комплексной конфигурации». В программе имеется 10 зарегистрированных баз данных, доступ к которым заблокирован паролем.

3.5 «1С: Предприятие 8.3. Технологическая платформа» (установочный комплект) 4 экземпляра. Тип лицензии: Коммерческая.

В графических изображениях (приложения 1-2) к протоколу осмотра помещений, территорий, принадлежащих юридическому лицу, полученных в результате осмотра помещения ООО «Империя вкуса» по адресу г.Абакан, ул. Буденного, д. 88В, отражено наличие следующих программ:

Приложение 1:

2.1 «1С: Предприятие 8.2. Бухгалтерия предприятия». 50 пользователей. Тип лицензии: Коммерческая.

Приложение 2:

2.2 «1С: Предприятие 7.7 (сетевая версия)». Тип лицензии: Коммерческая. Установленные комплекты: Оперативный учет, Бухгалтерский учет, Расчет, управление распределенными ИБ. Набор компонент соответствует «Комплексной конфигурации».

Обнаруженные программные продукты имеют следующие признаки отличия от оригинального:

- не представлены документы, подтверждающие приобретение программ;
- отсутствуют ключи защиты HASP или данные электронных лицензий (не представлены);

- имеются средства нейтрализации защиты программного обеспечения:

На представленных эксперту системных блоках ЭВМ, имеются следующие программы и иная компьютерная информация, использование которых приводит к невозможности реализации средств защиты компьютерной информации, а именно программных продуктов «1С» либо иных правообладателей, а именно: «1С:Предприятие 8.3. Технологическая платформа» (установочный комплект) - на системном блоке №2 имеются 4 экземпляра программы, содержащие внедренные средства нейтрализации защиты программы, использование которых описано в файлах «!\_ПРОЧТИ МЕНЯ!!!.txt », записанный в каталоги и файлы-архивы с программой.

Оснований не доверять научно обоснованному выводу эксперта у суда не имеется, эти выводы полностью согласуются с установленными по делу обстоятельствами. Экспертиза по делу назначена и проведена в соответствии с требованиями ст. 26.4 КоАП РФ. При назначении данной экспертизы заинтересованные лица ознакомлены с определением о назначении экспертизы, с заключением эксперта, эксперт обладает специальным образованием, подготовкой, подтверждающими его квалификацию и компетентность. Заключение эксперта достаточно полно, содержит, в том числе и исследовательскую часть, выводы

экспертизы аргументированы. Оснований сомневаться в достоверности изложенных в заключении выводов у суда не имеется.

Обладателем исключительных авторских прав на программные продукты «1С: Предприятие 8.2 Бухгалтерия предприятия», «1С: Предприятие 8.3 Технологическая платформа», является ООО «1С-Софт», на программный продукт «1С: Предприятие 7.7» - ООО «1С».

На территории Российской Федерации интересы ООО «1С», ООО «1С-Софт» по делам, связанным с защитой их авторских прав, представляет адвокат Ананьева О.Б.

Согласно ответу представителя ООО «1С», ООО «1С-Софт» на запрос о предоставлении информации, общая стоимость обнаруженных в ООО «Империя вкуса» программных продуктов «1С» составляет 78 000 руб., ООО «1С-Софт» - 354600 руб.

Факт нарушения авторских, выразившийся в неправомерном использовании программных продуктов ООО «1С», ООО «1С-Софт» подтверждается также заявлением представителя ООО «1С-Софт» Ананьевой О.Б., протоколом об административном правонарушении от 11.01.2019 г.

Доводы защитника Кузнецовой М.А., повторяющие объяснения законного представителя юридического лица Шакалеевой Л.Ю., о том, что программный продукт «1С: Предприятие» версии 7.7 устанавливался и использовался для ведения деятельности иного юридического лица ООО «Империя вкуса» с ОГРН 1101901008720, отчужденного в 2015 г., и в деятельности ООО «Империя вкуса» с ОГРН 1141901000636 не использовался, опровергаются исследованными в судебном заседании доказательствами.

Согласно протоколу осмотра помещений и протоколу изъятия от 18.12.2019 г., данные процессуальные действия были проведены по адресу ООО «Империя вкуса»: г. Абакан, ул. Буденного, д. 88В, являющегося юридическим адресом данного юрлица, а также местом фактического осуществления его деятельности. Осмотр, в результате которого обнаружено и изъято контрафактное программное обеспечение, произведен в присутствии директора Шакалеевой Л.Ю., в ходе которого последняя никаких замечаний по поводу производимых действий не высказывала, пояснений не давала. Указанное программное обеспечение было обнаружено на системных блоках, используемых ООО «Империя вкуса» в своей деятельности, что также следует из объяснений Шакалеевой Л.Ю.

Представленные ООО «Империя вкуса» в материалы дела договор № 417 на передачу исключительных пользовательских прав на программное обеспечение от 16.06.2014 г. и товарная накладная № 131 от 22.04.2014 г. на приобретение программного обеспечения «1С: Управление Торговлей 8» не подтверждают правомерность использования обнаруженных на осмотренных и изъятых ЭВМ программных продуктов «1С», которые являются контрафактными, с учетом отсутствия необходимой документации, прилагаемой к лицензионным программам, и возможности запуска программных продуктов без наличия ключа защиты HASP. Более того, представленные документы относятся к иным программным продуктам.

Таким образом, наличие программного обеспечения, обладающего признаками контрафактности, на используемых ООО «Империя вкуса» системных блоках ЭВМ свидетельствует о нарушении авторских прав ООО «1С-Софт», ООО «1С».

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, ООО «Империя вкуса» является коммерческой организацией, основным видом экономической деятельности которого является

оптовая торговля мясом и мясными продуктами. Соответственно наличие контрафактных программных продуктов «1С» на ЭВМ используемых ООО «Империя вкуса», свидетельствует о допущенном нарушении авторских прав с целью извлечения дохода.

Оценив перечисленные доказательства по делу в совокупности в соответствии со статьей 26.11 КоАП РФ, судья, пришел к выводу о виновности ООО «Империя вкуса» в совершении административного правонарушения по ч. 1 ст. 7.12 КоАП РФ.

В соответствии с п.2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии со ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

При назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств смягчающих, либо отягчающих административную ответственность ООО «Империя вкуса» не установлено.

Санкция части 1 статьи 7.12 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа на юридических лиц - от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения.

Согласно ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В силу ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

4

Как усматривается из сведений из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, с 01.08.2016 г. ООО «Империя вкуса» относится к категории субъекта малого предприятия. Правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), совершено впервые. Каких-либо фактических данных, подтверждающих наличие угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, угрозы безопасности не имеется.

Таким образом, с учетом наличия совокупности условий, предусмотренных ст. 4.1.1 КоАП РФ, имеются основания для замены ООО «Империя вкуса» наказания в виде административного штрафа предупреждением.

Согласно ст. 29.10 КоАП РФ вопросы об изъятых вещах, о вещах, на которые наложен арест, если в отношении их не применено или не может быть применено административное наказание в виде конфискации или возмездного изъятия, должны быть разрешены в постановлении по делу об административном правонарушении.

Согласно п. 2 ч. 3 ст. 29.10 КоАП РФ, вещи, изъятые из оборота, подлежат передаче в соответствующие организации или уничтожению.

Судья приходит к выводу об уничтожении контрафактных продуктов, путем удаления их с накопителей на жестких магнитных дисках на изъятых у ООО «Империя вкуса» системных блоках, без конфискации системных блоков.

Учитывая изложенное, руководствуясь ч. 1 ст. 7.12, 29.1, 29.10, 29.11, 30.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях, судья

**ПО С Т А Н О В И Л :**

Признать Общество с ограниченной ответственностью «Империя вкуса» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.12 КоАП РФ.

Назначить Обществу с ограниченной ответственностью «Империя вкуса» административное наказание в виде предупреждения.

Вещественные доказательства: ЭВМ №1 (системный блок №1) в корпусе черного цвета, ЭВМ №2 (системный блок №2) в корпусе черного цвета, изъятые в ООО «Империя вкуса» по адресу: г. Абакан, ул. Буденного, д. 88В и хранящиеся в УМВД России по г. Абакану по адресу: г. Абакан, ул. Щетинкина, 6, вернуть ООО «Империя вкуса» после уничтожения контрафактных продуктов, путем их удаления с накопителей на жестких магнитных дисках в системных блоках, с составлением акта, копию которого представить в Абаканский городской суд.

Постановление может быть обжаловано в Верховный Суд Республики Хакасия в течение 10 суток путем подачи жалобы через Абаканский городской суд Республики Хакасия.

Судья



Ю.Н. Лоцкий