

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
об административном правонарушении

г. Пермь

15 сентября 2016 года

Резолютивная часть постановления объявлена 12 сентября 2016.
Мотивированное постановление изготовлено 15 сентября 2016.

Мировым судьей судебного участка № 2 Дзержинского судебного района г.Перми
И.В.Кобелева,

при ведении протокола секретарем Соларевой К.В.,
с участием помощника прокурора Апаницина С.О.,

защитника Благотворительного фонда «Грамотность» Гачеговой Е.И., действующей на
основании доверенности,

рассмотрев дело об административном правонарушении в отношении
Благотворительного фонда «Грамотность», ИНН 7734377451, юридический адрес: г.Москва,
ул.М.Рыбалко, д.2, корп. 1, пом.1,

в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.7.12
Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

установил:

Согласно постановлению о возбуждении дела об административном правонарушении
от 19.08.2016 Благотворительному фонду «Грамотность» вменяется в вину совершение
административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.7.12 Кодекса Российской
Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), выразившегося в
использовании игровых программ, которые являются контрафактными, поскольку содержат
программные продукты, в которых использованы графические элементы, полностью
совпадающие с графическими элементами программных продуктов, разработанных ООО
«Игрософт». Алгоритм работы полностью совпадает с алгоритмом работы программных
продуктов ООО «Игрософт». Исключительные права на указанные программы для ЭВМ
принадлежат ООО «Игрософт». Лицензионное соглашение или договор на использование
указанных программ Благотворительный фонд «Грамотность» с ООО «Игрософт» не
заключало.

Защитник Благотворительного фонда «Грамотность» в судебном заседании с
постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении не согласен,
считает, что в действиях Благотворительного фонда «Грамотность» отсутствует состав
административного правонарушения, предусмотренный ч.1 ст.7.12 КоАП РФ, пояснил, что
Благотворительный фонд зарегистрирован в установленном порядке, реализация
благотворительной программы осуществляется с учетом использования аппарата
программного комплекса «Доминатор», права на данный аппарат принадлежат ООО
«Аниматроникс» и уступлены фонду на основании лицензионного соглашения. Данное
лицензионное соглашение делегирует фонду только пользование и распространение
программного обеспечения, само программное обеспечение не является разработкой фонда,
кроме того само программное обеспечение размещено на удаленном сервере, сама
программа обслуживается его правообладателем, Благотворительный фонд данную
программу не обслуживает. Доказательства того, что Благотворительный фонд является
непосредственным разработчиком программы, обслуживает программу, материалы дела
об административном правонарушении отсутствуют. В данном случае использование
программы осуществляется с учетом использования определенного оборудования, данное

Оборудование прошло сертификацию, что подтверждается соответствующими документами, наличие самого по себе оборудования не является административным правонарушением действующего законодательства. В соответствии с экспертным исследованием компьютеров и технической экспертизы ООО НП Эксперт Союз, программное обеспечение работает при наличии связи с внешним сервером. Фонд данным сервером не обладает, интерфейс программы предполагает подтверждение двух режимов – анимационное изображение и мультипликационную визуализацию, при этом мультипликация частично тождественна эталонной игровой программе. Защитник не отрицает, что визуально можно предположить, что это одна и та же программа, что «Игрософт», но вместе с тем игровые программы правообладателями разработаны для функционирования на специализированной платформе, кроме этого программное обеспечение «Доминатор» работает на универсальной платформе под управлением Microsoft Windows, то есть совершенно другая система использует программу. В данном случае программа, которую использует Фонд базируется на Microsoft Windows, исходя из этого доказательства тождественности программ отсутствуют. Само по себе заключение специалиста о визуальном совпадении изображения не является бесспорным доказательством в пользу Фонда, поскольку визуализация определена не путем экспертного заключения, а лишь мнением человека, который сидел за компьютером и наблюдал. Тождественность определяется совпадением всех элементов того, что представлено на экране и того, на что ссылается правообладатель, то есть если один элемент не совпадает, то говорить о тождественности не представляется возможным, таким образом права правообладателя не нарушены. В материалах дела имеется акт экспертного исследования, объектом исследования являлись аналогичные компьютеры, в котором эксперт сопоставил с программой правообладателя и нашел частичное совпадение, но частичное совпадение не влечет за собой административного правонарушения, кроме того эксперт пришел к выводу, что программы обеспечения «Доминатор» и «Игрософт» являются различными программами для ЭВМ.

Прокурор в судебном заседании просит привлечь Благотворительный фонд «Грамотность» к административной ответственности.

Свидетель Пухарев И.С. в судебном заседании показал, что является представителем ООО «Игрософт», в ходе проверки 19.07.2016 с Прокуратурой Дзержинского района г.Перми им было составлено заключение, в соответствии с которым визуальный сценарий совпадает с программами ООО «Игрософт». Визуально можно сделать вывод, что анимационный сценарий и изображение совпадает. На момент проверки документов, подтверждающих заключение лицензионного соглашения с правообладателем, не предоставлено.

Заслушав участников производства, изучив письменные материалы дела, показания свидетеля, суд приходит к следующему.

В соответствии со ст.1229 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ) правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением), другими лицами не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

Согласно ч.1 ст.7.12 КоАП РФ 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

соответствующим законодательством Российской Федерации об авторском праве и смежных правах лиц на экземплярах произведений или фонограмм указана ложная информация об их изготовителе и 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, - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч рублей с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения; 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.

Из постановления о возбуждении дела об административном правонарушении от 19.08.2016 следует, что основанием для привлечения Благотворительного фонда «Грамотность» к административной ответственности по ч.1 ст.7.12 КоАП РФ послужило то, что в используемом Благотворительным фондом «Грамотность» помещении, расположенном по адресу: г.Пермь пр.Парковый, 25 «В», в нарушение требований ст.1229 ГК РФ, незаконно, без заключения соглашений с разработчиком и правообладателем данное юридическое лицо использовало контрафактные экземпляры произведений (программ для ЭВМ) Crazy Monkei, Resident, Luku Haunter и др. в целях извлечения дохода. Правообладателем пакета программ, использованных в деятельности Благотворительного фонда «Грамотность», является ООО «Игрософт».

В обоснование административного правонарушения представлены:

- постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 19.08.2016,
- объяснения представителя ООО «Игрософт» Пухарева И.С. от 03.08.2016,
- сведения об играх, в которые играют с сайта «Игрософт»
- копия договора об отчуждении исключительного права на программы для ЭВМ №02/09 от 02.03.2009,
- акт о сдаче-приемке программ для ЭВМ от 02.03.2009,
- учредительные документы ООО «Игрософт»,
- акт проверки юридического лица, индивидуального предпринимателя от 19.07.2016,
- объяснения Механошина А.С. от 19.07.2016,
- копия договора об оказании благотворительной помощи гражданину от 19.07.2016,
- заявление об оказании благотворительной помощи от Механошина А.С. от 19.07.2016
- копия договора о пожертвовании денежных средств №1280 от 19.07.2016,
- объяснения Дерновой А.В. от 19.07.2016,
- объяснения Дресвянникова Е.А. от 19.07.2016,
- благотворительная программа «Буду знать»,
- сообщение ООО «Игрософт» от 19.08.2016,
- заключение специалиста Пухарева И.С., из которого следует, что при сравнении анимации, расположенной на оборудовании Фонда, с анимацией игры, исключительные права на которые принадлежат ООО «Игрософт», можно сделать вывод, что визуальный ряд и анимационный сценарий совпадают с элементами программных продуктов, произведенных ООО «Игрософт», данный вывод можно сделать сравнив анимационный сценарий выдаваемой терминалом картинки и программными продуктами ООО «Игрософт». Изобразительные обозначения также совпадают, имеют одинаковые графические элементы, тождественные по расположению, смысловому значению, совпадают внешние формы, вид и

характере изображения, сочетание цветов и тонов. Таким образом, изображение, полностью соответствующее в целом с изобразительными обозначениями программного обеспечения ООО «Игрософт»,

- письмо ООО «Игрософт» от 19.08.2016.

Из материалов дела следует, что согласно Уставу Благотворительный фонд «Грамотность» (далее Фонд) является унитарной некоммерческой организацией, не имеющей членского состава, создан с целью формирования имущества на основе добровольных взносов, иных не запрещенных законом поступлений и использования этого имущества для осуществления благотворительной деятельности, направленной на содействие деятельности в сфере просвещения, помощи населения с целью повышения грамотности населения.

В целях реализации учредительных задач Фондом разработана благотворительная программа «Буду знать».

Между Фондом (Принципал) и ИП Федотовым С.И. (Агент) заключен агентский договор от 23.06.2016, по условиям которого принципал поручает, а агент обязуется за вознаграждение совершать от имени и за счет Принципала договоры благотворительного пожертвования с третьими лицами, принимать от третьих лиц по названным договорам благотворительного пожертвования денежные средства (благотворительные пожертвования), выдавать названным третьим лицам по заключенным с ними договорам благотворительного пожертвования денежные средства (благотворительные пожертвования) по согласованию с Принципалом, а также оказывать консультации по вопросу благотворительной деятельности Принципала.

На основании лицензионного договора от 05.05.2016 ООО «АНИМАТРОНИКС» предоставило Фонду право на использование и распространение экземпляров программы для ЭВМ – Автоматизированный программно-аппаратный комплекс «Доминатор».

Данные права на основании соглашения на заключения сублицензионного договора, сублицензионного договора от 23.06.2016 переуступлены ИП Федотову С.И.

Деятельность Фонда осуществляется с использованием аппаратно-программного комплекса «Доминатор», в частности ИП Федотов С.И. принимает благотворительные пожертвования, выдает благотворительную помощь, действуя от имени и в интересах Фонда.

Аппаратно-программный комплекс «Доминатор» прошел сертификацию и имеет следующие сертификаты:

- сертификат соответствия № 12.0001.155 от 30.05.2016 «Программное обеспечение «Dominator».

Согласно акту экспертного исследования ООО НПО «Эксперт Союз» №63КЭ-16 от 05.08.2016, составленного по заказу Фонда, исследовалось оборудование Фонда, в частности системный блок персонального компьютера с машинным носителем информации – накопителем на жестких магнитных дисках, на которых воспроизведены экземпляры программного обеспечения: Microsoft Windows XP Professional Russian, Dominator, Flash Guard, WinRAR, Megafon Modem, Windows Internet Explorer, Opera, TeamViewer, в частности обнаружен экземпляр программного обеспечения «Доминатор». В результате проведенного экспертного исследования установлено, что представленное оборудование – программное обеспечение работает при наличии связи с внешним сервером, интерфейс программы предполагает отображение данных в двух режимах: анимированное изображение, мультипликационная визуализация. При этом мультипликации частично тождественны по генерируемым изображениям с эталонными игровыми программами, имеющимися в распоряжении эксперта (ООО «Игрософт»). Вместе с тем, игровые программы правообладателей разработаны для функционирования на специализированных платформах, в свою очередь, программное обеспечение «Доминатор» функционирует на универсальной платформе и работает под управлением операционной системы MS Windows. Таким образом, программное обеспечение «Доминатор» и «Игрософт» являются различными программами для ЭВМ.

Объективная сторона правонарушения выражается в действиях граждан, должностных лиц, юридических лиц, незаконно использующих произведения или фонограммы (воз, вывоз, сдача в прокат или иное незаконное использование), которые являются контрафактными либо на них указана ложная информация об их изготовителях, месте их производства, обладателях авторских и смежных прав, а равно иным образом нарушающие авторские и смежные права в целях извлечения доходов, а также незаконно использующих изобретения, полезные модели либо промышленные образцы до официального опубликования сведений о них, присваивающих авторство или принуждающих к созданию произведения.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется прямым умыслом и обязательным наличием цели - извлечение дохода.

Учитывая, что использование Фондом Аппаратно-программного комплекса «Доминатор» было осуществлено Фондом на основании лицензионного договора от 05.05.2016 с ООО «АНИМАТРОНИКС», при этом ООО «АНИМАТРОНИКС» представило Фонду сертификаты соответствия. Согласно указанному лицензионному договору ООО «АНИМАТРОНИКС» предоставило Фонду право использования и распространения программ для ЭВМ. В данном лицензионном договоре указано, что ООО «АНИМАТРОНИКС» принадлежит исключительное право на программу для ЭВМ – Аппаратно-программный комплекс «Доминатор». Из акта экспертного исследования следует, что программное обеспечение «Доминатор» и «Игрософт» являются различными программами для ЭВМ, суд приходит к выводу об отсутствии вины Фонда в нарушении авторских прав.

Кроме того суду не представлено доказательств, что использование указанной программы осуществляется Фондом с целью извлечения прибыли, напротив согласно Уставу Фонда последний является унитарной некоммерческой организацией, не имеющей членства.

Достоверные и допустимые доказательства, подтверждающие, что в используемом Благотворительным фондом «Грамотность» помещении, расположенном по адресу: г.Пермь, пр.Парковый, 25 «В», в нарушение требований ст.1229 ГК РФ, незаконно, без заключения соглашений с разработчиком и правообладателем данное юридическое лицо использовало контрафактные экземпляры произведений (программ для ЭВМ) Crazy Monkei, Resident, Luku Hunter и др. в целях извлечения дохода, в материалах дела отсутствуют. Заключение эксперта Пухарева И.С. не может быть принято судом во внимание, поскольку в материалах дела отсутствуют доказательства, подтверждающие его соответствующую квалификацию и специальные познания в области исследования информационных компьютерных средств. Кроме того, указанное заключение дано на основании визуального осмотра.

Материалы дела не содержат данных, позволяющих сделать вывод о том, что со стороны Фонда имело место использование контрафактных экземпляров произведений (программ для ЭВМ) Crazy Monkei, Resident, Luku Hunter и др. в целях извлечения дохода.

Задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений (статья 24.1 КоАП РФ).

В соответствии со статьей 26.1 КоАП Российской Федерации по делу об административном правонарушении подлежат выяснению, в частности, наличие события административного правонарушения, лицо, совершившее противоправные действия (бездействие), за которые данным Кодексом или законом субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, виновность лица в совершении административного правонарушения.

Согласно ч.1 ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

О При таких обстоятельствах, суд приходит к выводу о том, что производство по делу об административном правонарушении в отношении Благотворительного фонда «Грамотность» подлежит прекращению в связи с отсутствием состава административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.1.1 КоАП РФ.

Руководствуясь ст. ст. 24.5, 29.4, 29.9-29.11 КоАП РФ суд

п о с т а н о в и л :

б Производство по делу об административном правонарушении в отношении Благотворительного фонда «Грамотность» по ч.1 ст.7.12 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях прекратить в связи с отсутствием в его действиях состава административного правонарушения.

Постановление в срок 10 суток со дня получения может быть обжаловано в Дзержинский районный суд г. Перми через мирового судью судебного участка № 2 Дзержинского судебного района г.Перми.

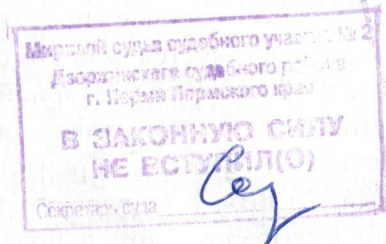
Мировой судья –подпи
Копия верна
Мировой судья

р



И.В.Кобелева

а



з

е

ц

Прошито и пронумеровано
на 4 листах
секретарь



О

б

р

а

з

е

ц