№ 09 (95) 2020 ТЕМА НОМЕРА

Epic Games против Apple

02.09.2020 СТАТЬИ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ

Претензии к Apple имеются не только у властей разных государств, но и у представителей бизнеса. 13 августа 2020 г. с антимонопольным иском к Apple обратился гигант из индустрии видеоигр — компания Epic Games. Этот иск получил широкое освещение в СМИ и общественный резонанс. Рассмотрим подробнее, в чем заключаются претензии Epic Games к Apple и как отвечает на это производитель айфонов.

Еще в 2015 г. музыкальный стриминговый сервис Spotify выражал недовольство по поводу чересчур высокой комиссии App Store за оплату подписки на сервис и отсутствия альтернативных способов оплаты. В 2019 г. компания подала антимонопольную жалобу в Европейскую комиссию и обратилась в Департамент юстиции и судебный комитет Палаты представителей Конгресса США. В результате Apple пошла на незначительные уступки. В июне 2019 г. Дональд Р. Кэмерон [1] предъявил компании иск по факту многочисленных нарушений законодательства США о конкуренции [2]. Среди прочих претензий истец обвинял Apple в установлении чрезмерно высокой комиссии для покупок внутри приложений (30 %) и в отсутствии альтернативных способов оплаты. Иск был подан как в защиту собственных интересов, так и в защиту всех разработчиков США для платформы iOS, в том числе разработчиков продуктов внутри приложений, включая подписки.

А 13 августа 2020 г. с антимонопольным иском к Apple обратился другой гигант из индустрии видеоигр — компания Epic Games. Рассмотрим подробнее, в чем заключаются ее претензии.

Спор между компаниями возник из за игры Fortnite, разработчиком и издателем которой

является Epic Games. В августе 2020 г. компания предоставила возможность игрокам, использующим устройства Apple, совершать внутриигровые транзакции (покупки внутри игрового приложения) через собственную систему оплаты. В ответ на этот шаг Apple удалила игру из своего магазина приложений, в результате чего новые игроки не могут ее скачать, а игроки, у которых игра уже была установлена на устройствах, не имеют возможности обновить ее. К этому моменту у Epic Games уже был готов иск. Компания подала его в тот же день, когда Apple удалила игру из своего магазина.

Иск Epic Games начинается с отсылки к 1984 г., когда Стив Джобс публично критиковал IBM за монополизм [3]. А дальше истец формулирует тезис: Apple стала тем, против чего боролась, — «бегемотом», стремящимся контролировать рынок, блокировать конкуренцию и душить инновации.

Как утверждает Epic Games, иск предъявлен Apple, с тем чтобы положить конец ее несправедливым антиконкурентным действиям и удержанию монополии на двух рынках: рынке распространения приложений для iOS и рынке обработки платежей за покупки внутри приложений на платформе iOS.

Позиция Epic Games

Epic Games называет антиконкурентными следующие действия Apple:

- запрет на прямую загрузку приложений (магазинов приложений) со сторонних сайтов (загрузка возможна лишь через собственный магазин приложений App Store);
- обеспечение предустановки App Store на всех своих устройствах, исключающее аналогичную предустановку для других магазинов приложений;
- заключение с разработчиками соглашения (договора присоединения), обязывающего их распространять свои приложения для операционной системы iOS только через App Store

(соглашение предусматривает некоторые исключения для некоммерческих проектов);

- заключение с разработчиками соглашения, запрещающего распространять в App Store другие магазины приложений (истец толкует это положение как запрет на создание иных, конкурирующих магазинов приложений для пользователей iOS устройств); данное положение соглашения как раз было применено против Epic Games.

Apple объясняет эти ограничения необходимостью защиты персональных данных и обеспечения безопасности. Однако Epic Games указывает на отсутствие каких либо законных оснований и причин для подобного рода действий и приводит в пример другой продукт — персональные компьютеры Mac, для которых допускается использование разных каналов дистрибуции программных приложений. Epic Games ссылается на то существование множества иных способов обеспечения безопасности и сохранности персональных данных, так что, если уж у Apple есть какая то уникальная технология для достижения этих целей, она могла бы, например, взимать с разработчиков плату за ее использование. Таково предельно краткое изложение иска, состоящего из 46 страниц, не считая приложений. В обоснование иска Epic Games ссылается на нарушение компанией Apple Акта Шермана [4], Акт Картрайта [5] и Закон штата Калифорния о недобросовестной конкуренции и требует:

вынести судебный запрет, исключающий антиконкурентное поведение Apple;

- обязать Apple принять необходимые меры по пресечению антиконкурентного поведения и восстановлению конкуренции;

- установить, что существующие в соглашениях и политике Apple ограничения (описанные в иске) являются незаконными и не подлежащими исполнению;

- применить иные меры справедливой защиты, необходимые для предотвращения и исправления антиконкурентного поведения Apple, которые суд сочтет уместными.

Ответ Apple

8 сентября 2020 г. Apple направила в суд возражения и встречный иск. Начинается этот документ не менее интересно, чем сам иск: «Иск Epic Games представляет собой ничто иное как разногласие по деньгам. Несмотря на то что Epic позиционирует себя в качестве современно корпоративного Робин Гуда, в действительности эта компания является долларовым мультимиллиардером, которая не хочет ничего платить за ту огромную пользу, которую извлекает от App Store». Под пользой Apple понимает технологии, инструменты, программное обеспечение, маркетинговые возможности и доступ к базе пользователей, которые обеспечиваются в рамках App Store.

Как утверждает Apple, до лета 2020 г. истец не имел к ней никаких претензий. Более того, Apple во многом помогала продукту Fortnite: более 200 обзоров игры от обозревателей Apple, бесплатное продвижение каждого нового сезона Fortnite со стороны Apple (более 500 млн маркетинговых коммуникаций), оплата биллборда на Таймс Сквер для продвижения виртуального концерта в Fortnite. В апреле 2020 г. Epic Games даже поблагодарила Apple за поддержку и продвижение внутриигровых событий Fortnite. Однако, по мнению Apple, в ответ истец подсунул ей троянского коня, представив 3 августа 2020 г. новую версию игрового приложения, в коде которого содержалась возможность совершать внутриигровые покупки в обход App Store (функция была активирована 13 августа 2020 г.).

В своем отзыве Apple настаивает на том, что не является монополистом ни на каком рынке. Жестокая конкуренция существует как внутри App Store, так и за его пределами. В подтверждение этого компания указывает на возможность играть в Fortnite,по крайней мере, на шести различных платформах (мобильных, консольных и ПК), а ограничения, которые истец называет антиконкурентными, существуют в экосистеме Apple с 2008 г.

Одновременно с возражениями Apple предъявила Epic Games иск по факту нарушения договорных обязательств (в той части, в какой соглашение Apple с разработчиками

запрещает применять сторонние инструменты процессинга платежей за покупки внутри приложений на операционной системе iOS). Требования, изложенные Apple во встречном иске, оказались более многочисленными по сравнению с требованиями Epic Games:

- постановить, что Epic Games виновна в нарушении договорных обязательств;
- постановить, что Epic Games виновна в нарушении принципа добросовестности и честного поведения;
- постановить, что Epic Games виновна в переделе собственности Apple;
- постановить, что Epic Games виновна в нарушении Закона штата Калифорния о недобросовестной конкуренции;
- взыскать в пользу Apple компенсационные убытки, карательные убытки, расходы на представителя;
- взыскать с Epic Games любые доходы и выгоды, которые компания получила в результате нарушения соглашения;
- запретить Epic Games (и иным аффилированным лицам) использовать внешние механизмы оплаты покупок, совершаемых внутри ее приложений, в том числе в игре Fortnite, на операционной системе iOS и др.

Уже после подачи иска Epic Games произошло несколько важных событий. В частности, Apple заблокировала учетную запись разработчика Epic Games, сделав таким образом невозможным использование другими разработчиками игрового движка Unreal Engine [6]. Epic Games обратилась в суд с заявлением о предварительных обеспечительных мерах, в котором просила наложить запрет на блокировку своей учетной записи и обязать Apple вернуть игру Fortnite в App Store.

24 августа 2020 г. суд вынес первое определение по данному заявлению, удовлетворив его частично. Суд указал, что нет никаких оснований навязывать новый статус кво в пользу Epic Games (в части требования вернуть Fortnite в магазин приложений). Что же ксается Unreal Engine, то тут суд пришел к противоположному выводу. В отношении Unreal Engine и других приложений Epic Games никакие обязательства не были нарушены. В то же время суровые действия Apple повлияли на третьих лиц и экосистему сторонних разработчиков, причинив им непоправимый вред. В этой части заявление Epic Games было удовлетворено.

Был рассмотрен и вопрос о передаче дела суду присяжных. Изначально на этом настаивала Apple, и в целом данное заявление было поддержано судом. «Вам следовало бы выяснить, что думают люди. Я понимаю, что я всего лишь ступенька для вас, и кто бы ни проиграл, он обжалует решение и скажет, что все, что я сделала, неправильно. Я это понимаю. Никаких переживаний по этому поводу у меня нет. Такова работа. Но я полагаю достаточно важным понять, что думают обычные люди»[7], — такие слова произнесла судья Айвон Гонзалез Роджерс, на zoom конференции с участниками спора. Однако стороны выбрали другой вариант и доверили рассмотрение дела суду. Apple отозвала свое заявление о передаче дела на рассмотрение в суд присяжных.

На данный момент установлен предварительный график проведения судебного разбирательства. Начало слушаний назначено на май 2021 г. До этого суд и стороны спора сосредоточатся на сборе, раскрытии и изучении доказательств, а также на подготовке своих правовых позиций.

В бизнес среде спор Epic Games с Apple воспринимается неоднозначно. Одни видят в этом споре угрозу другим компаниям, в частности из игровой индустрии. Так, Microsoft, Sony и Nintendo в своей бизнес практике применяют похожую модель закрытых платформ, у них также есть свои магазины приложений с похожими ограничениями. Другие поддерживают иск Epic Games, расценивая поведение Apple в качестве абсолютно неконкурентного. В частности, в сентябре 2020 г. несколько компаний (в их числе Spotify, Epic Games, Match

Group) объединились в коалицию под названием Coalition for App Fairness, для того чтобы совместными усилиями противостоять монополизму Apple и других IT гигантов.

Сложно предугадать, чем закончится противостояние Epic Games и Apple. Но в то же время нет никаких сомнений в том, что бизнес сообщество обеспокоено монопольным положением или, если быть точнее, положением, имеющим признаки монополии. Apple и других IT гигантов на рынке не меньше, чем государственных структур. На чьей стороне окажется закон — станет понятно в 2021 г.

---

[1] Владелец небольшой компании — разработчика (Pure Sweet Basketball Inc.).

[2] Class Action Complaint at 2, Cameron v. Apple Inc., No. 5:19cv 3074.

[3] «Был ли прав Джордж Оруэлл по поводу 1984 года?» — такие слова звучали в выступлении Стива Джобса.

[4] Sherman Antitrust Act — антимонопольный закон США, принятый в 1890 году, § 1–7 титула 15 Кодекса США.

[5] California Cartwright Act — главный антимонопольный закон штата Калифорния.

[6] Unreal Engine — один из самых популярных игровых движков в мире.

[7] У судьи в производстве также находится ранее упомянутое похожее дело — Class Action Complaint at 2, Cameron v. Apple Inc., No. 5:19 cv 3074.

Роман Лукьянов управляющий партнер Semenov&Pevzner

СТАТЬИ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ