

РЕШЕНИЕ

по делу № 22/01/11-80/2019

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «2» сентября 2019 года

В полном объёме решение изготовлено «16» сентября 2019 года

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 22/01/11-80/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии:

<...>

членов Комиссии:

<...>

рассмотрев дело № 22/01/11-80/2019 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Сангфей СЭС Электроникс Рус» (105005, г. Москва, набережная Академика Туполева, д. 15, корп. 2, эт. тех. Пом. 6; ИНН: 7704672523) (далее — ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус») части 5 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в осуществлении незаконной координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Philips, которая привела к установлению и поддержанию цен на смартфоны Philips, реализуемые в розницу с использованием торговых объектов,

в присутствии на заседании представителя ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» <...>

УСТАНОВИЛА:

На основании приказа от 27.03.2017 № 391/17¹, проведена внеплановая выездная проверка в отношении ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус», по результатам которой составлен акт проверки от 28.04.2017 № 45²

(далее – проверка).

В рамках проведения проверки ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» было вручено требование о предоставлении документов (информации) от 28.03.2017 № 22/19698/17³.

В соответствии с указанным требованием проверяемому лицу необходимо было представить следующую информацию и документы: штатную расстановку ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» с указанием Ф.И.О. и должностей за период с 01.01.2014 по дату получения требования; учредительные документы ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус», устав, положение (в т.ч., о филиалах), свидетельства о присвоении ИНН, КПП, ОГРН, решение об избрании (назначении) единоличного исполнительного органа ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус»; перечень лиц, входящих в группу ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус», по форме, утвержденной приказом ФАС России от 20.11.2016 № 293, по дату начала проведения проверки; переписка (в том числе посредством электронной почты) ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» за период с 01.01.2014 по дату проведения проверки; полный перечень серверов, настольных компьютеров и ноутбуков, находящихся на балансе ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» (либо используемых ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» в любой форме и на ином основании), с указанием инвентарных номеров, места их расположения (подразделения, отдел) и фамилий, имен, отчеств сотрудников, за которыми они закреплены; реестр договоров (контрактов, соглашений и т.д.) ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» с указанием реквизитов, предмета договора, заказчика, контрагента), цены договора, даты договора, сведений об исполнении (исполнен/не исполнен) за период с 01.01.2015 по дату получения требования; действующие соглашения (договоры, контракты и т.д.) о присоединении к лицензионным (сублицензионным) договорам на использование программного обеспечения, заключенные ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус».

Также в адрес ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» и ряду хозяйствующих субъектов⁴, осуществляющих розничную реализацию смартфонов Philips (далее — смартфоны Philips) направлены запросы информации.

Письмом от 22.11.2018 № АЦ/94990/18⁴ ФАС России запросила у хозяйствующих субъектов, осуществляющих розничную реализацию смартфонов Philips, информацию о ценах на ряд моделей смартфонов Philips.

Письмом от 06.12.2018 № АЦ/99926/18⁵ ФАС России запросила у ряда

хозяйствующих субъектов, осуществляющих розничную реализацию смартфонов Philips, информацию о реализации смартфонов Philips.

Письмом от 18.01.2019 № АЦ/2535/19⁶ ФАС России запросила у ряда хозяйствующих субъектов, осуществляющих розничную реализацию смартфонов Philips, информацию о ценах, по которым осуществлялась продажа смартфонов Philips.

Письмом от 08.02.2019 № АЦ/8677/19⁷ ФАС России запросила у ряда хозяйствующих субъектов, осуществляющих розничную реализацию смартфонов Philips, информацию об объемах отгрузок.

Письмом от 04.03.2019 № АЦ/16294/19⁸ ФАС России запросила у ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус», информацию о получении статуса фирменного магазина Philips, а также информацию о правилах начисления бонусов за реализацию смартфонов Philips.

Письмом от 30.05.2019 № АЦ/45416/19⁹ ФАС России запросила у ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» и ряда хозяйствующих субъектов, осуществляющих розничную реализацию смартфонов Philips, информацию о пролонгировании дистрибьютерских договоров, а также объёмы отгрузок.

По результатам проведенной в отношении ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» проверки ФАС России, а также анализа полученной в ответ на запросы информации, установлено наличие признаков координации экономической деятельности хозяйствующих субъектов, осуществляющих розничную торговлю смартфонами Philips.

На основании пункта 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции приказом ФАС России от 03.06.2019 № 708/19¹⁰ возбуждено дело в отношении ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» по признакам нарушения части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

На основании статьи 25 Закона о защите конкуренции определениями по делу № 22/01/11-80/2019 ФАС России были истребованы документы и информация, необходимые для рассмотрения дела, у лиц, участвующих в деле.

Определением ФАС России о назначении дела № 22/01/11-80/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 17.06.2019 (исх. от 17.06.2019 № АЦ/50633/19)¹¹ к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика привлечено ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» (105005, Москва, набережная Академика Туполева, д. 15, корп. 2,

эт. тех. пом. 6; ИНН: 7704672523), в качестве заинтересованных лиц: публичное акционерное общество «Вымпел-Коммуникации» (127083, г. Москва, ул. 8-го Марта, д. 10, стр. 14; ИНН: 7713076301) (далее – ПАО «ВымпелКом»), акционерное общество «Связной Логистика» (115280, г. Москва, ул. Ленинская Слобода, д. 26, пом. XII, комн. 23; ИНН: 7703567318) (далее – АО «Связной Логистика»), общество с ограниченной ответственностью «Ситилинк» (107497, г. Москва, ул. Амурская, д. 7, стр. 1, пом. II, этаж 1, ком. 21; ИНН: 7718979307) (далее – ООО «Ситилинк»), общество с ограниченной ответственностью «ДНС Ритейл» (690068, Приморский край, г. Владивосток, Проспект 100-летия Владивостока, дом 155, корпус 3, офис 5; ИНН: 2540167061) (далее – ООО «ДНС Ритейл»), общество с ограниченной ответственностью «Интернет Решения» (Озон) (г. Москва, 123112, Пресненская набережная, д. 10, пом. 1, эт. 41, комн. 6; ИНН 7704217370) (далее – ООО «Интернет Решения» (Озон), общество с ограниченной ответственностью «Онлайн Трейд» (г. Москва, 125190, Ленинградский проспект, д. 80, корп. 17, эт. 1, пом. I, комн. 94; ИНН 7735092378) (далее – ООО «Онлайн Трейд»). А также запрошена информация у ПАО «ВымпелКом», ООО «Интернет Решения» (Озон), АО «Связной Логистика», ООО «Онлайн Трейд», ООО «Ситилинк», ООО «ДНС Ритейл» о моделях смартфонов Philips, которые реализуются (реализовывались) с использованием торговых объектов за период с 01.06.2016 по 31.03.2017.

Определением об отложении рассмотрения дела № 22/01/11-80/2019 от 08.07.2019 (исх. ФАС России от 08.07.2019 № АЦ/58083/19)¹² ФАС России запросила у ООО «ДНС Ритейл», ООО «Интернет Решения», АО «Связной Логистика», ООО «Ситилинк», ПАО «Вымпел Ком» и ООО «Онлайн Трейд» информацию о программах для ЭВМ, совокупности таких программ или программно-аппаратных средств, предназначенных в соответствии с заданными параметрами для мониторинга цен на товары, расчёта цен на товары, установления цен на товары и (или) контроля цен на товары, в том числе Browswave, используемых компаниями, с указанием наименования программы для ЭВМ (совокупности таких программ или программно-аппаратных средств), компании производителя (разработчика) и его ИНН, а также о функциональных возможностях и целях использования. Также запрошена информация у ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» о договоре (договорах) любой правовой природы (трудовой договор, договор оказания услуг, договор аутстаффинга и т.д.), на основании которого (которых) свои трудовые функции выполняют (выполняли), услуги представляют (представляли) для ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» следующие лица: Щеголева София Игоревна, Герман Геннадий Витольдович.

Письмом от 02.07.2019 № АЦ/55855/19¹⁴ у ООО «Сангфей СЭС

«Электроникс Рус» были запрошены сведения об объемах поставляемого товара Shenzhen Sang Fei Consumer Communications CO. LTD за период с 2015 года по 2017 год включительно (поквартально), сведения об организациях, входящих в группу лиц с Shenzhen Sang Fei Consumer Communications CO. LTD, по одному или нескольким признакам, с указанием полных наименований организационно - правовых форм, мест нахождения хозяйствующих субъектов, идентификационных номеров налогоплательщиков или иных уникальных номеров, позволяющих однозначно идентифицировать действующих хозяйствующих субъектов, и видов осуществляемой ими экономической деятельности.

В соответствии с запросом от 05.08.2019 № АЦ/67091/19¹⁵ ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» надлежало представить информацию о программах для ЭВМ, совокупности таких программ или программно-аппаратных средств, предназначенных в соответствии с заданными параметрами для мониторинга цен на товары, расчёта цен на товары, установления цен на товары и (или) контроля цен на товары, используемые ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус», с указанием наименования программы для ЭВМ (совокупности таких программ или программно-аппаратных средств), компании производителя (разработчика) и его ИНН, а также о функциональных возможностях и целях использования.

Документы и информация, поступившие в ФАС России в ответ на запросы и определения, приобщены к материалам дела № 22/01/11-80/2019 о нарушении антимонопольного законодательства.

В рамках рассмотрения дела № 22/01/11-80/2019 в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции и приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее – Порядок) был проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке смартфонов Philips (моделей: Philips S309, Philips S307, Philips S337), реализуемых в розницу с использованием торговых объектов. Анализ состояния конкуренции был проведен в целях полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 22/01/11-80/2019 в объёме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

По результатам анализа состояния конкуренции на вышеуказанном товарном рынке составлен краткий аналитический отчёт, который приобщен к материалам дела № 22/01/11-80/2019¹⁶.

В настоящем решении используются следующие термины с соответствующими определениями:

смартфон – абонентское устройство мобильной связи, функциональность которого существенно расширена за счёт наличия

развитой операционной системы, открытой для установки и использования программного обеспечения (приложений) как от компании, являющейся производителем смартфона, так и от сторонних разработчиков;

реселлер – хозяйствующий субъект, осуществляющий продажу смартфонов Philips конечным потребителям;

дистрибьютор – хозяйствующий субъект, осуществляющий оптовые продажи смартфонов Philips;

торговый объект – здание или часть здания, строение или часть строения, сооружение или часть сооружения, специально оснащенные оборудованием, предназначенным и используемым для выкладки, демонстрации товаров, обслуживания покупателей и проведения денежных расчетов с покупателями при продаже товаров;

торговля офлайн – реализация смартфонов Philips с использованием торговых объектов;

торговля онлайн – реализация смартфонов Philips без использования торговых объектов.

Фактические и иные обстоятельства, установленные Комиссией по результатам анализа материалов дела № 22/01/11-80/2019 о нарушении антимонопольного законодательства.

При рассмотрении дела № 22/01/11-80/2019 Комиссией ФАС России установлено, что ООО «Сангфей СЕС Электроникс Рус» является единственным уполномоченным импортёром продукции (в том числе смартфонов) под товарным знаком Philips на территории Российской Федерации¹⁷.

Ввезённые ООО «Сангфей СЕС Электроникс Рус» на территорию Российской Федерации смартфоны Philips далее реализуются оптом дистрибьюторам и реселлерам.

ООО «Сангфей СЕС Электроникс Рус» не осуществляется (не осуществлялась) розничная реализация мобильных телефонов и смартфонов Philips с использованием торговых объектов (торговля офлайн) и (или) без использования торговых объектов (торговля онлайн)¹⁸.

Вместе с тем, смартфоны Philips реализуются реселлерами в розницу различными способами: с использованием торговых объектов (торговля офлайн) без использования торговых объектов (онлайн) или обоими способами торговли одновременно.

В соответствии с пунктом 1 части 3³ статьи 41 Закона о защите конкуренции решение по делу о нарушении антимонопольного законодательства должно содержать в том числе обстоятельства, установленные в ходе проведенного антимонопольным органом анализа состояния конкуренции.

Краткий отчет по результатам анализа состояния конкуренции на товарном рынке реализации ряда моделей смартфонов Philips, составленный ФАС России в целях полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 22/01/11-80/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, охватывает временной интервал с 14.11.2016 по 10.01.2017. Указанный временной интервал отсчитывается с даты совершения ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» первых установленных ФАС России действий, в которых усматриваются признаки осуществления координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Philips (14.11.2016), до даты совершения ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» таких действий в последний раз (10.01.2017), исходя из данных, имеющихся у ФАС России.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 10.3, а также пунктом 10.5 Порядка, определение продуктовых границ рынка производится исходя из предмета координации экономической деятельности хозяйствующих субъектов.

В рассматриваемом Комиссией ФАС России деле обнаружены признаки координации ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» экономической деятельности реселлеров в отношении смартфонов Philips (моделей: Philips S309, Philips S307, Philips S337), которые реализовывались в розницу с использованием торговых объектов, что подтверждается материалами дела № 22/01/11-80/2019 о нарушении антимонопольного законодательства.

Проведенный ФАС России анализ указанной информации показал, что изменения реселлерами розничных цен, вызванные действиями ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус», приводили к установлению (поддержанию) цен на рассматриваемые модели смартфонов Philips, которые совпадали с ценами других реселлеров смартфонов Philips, действующих на рынке.

Исходя из вышеизложенного, в кратком отчете по результатам анализа состояния конкуренции на товарном рынке реализации ряда моделей

смартфонов Philips продуктовые границы товарного рынка для целей настоящего дела определены как смартфоны Philips (моделей: Philips S309, Philips S307, Philips S337), реализуемые в розницу с использованием торговых объектов.

В соответствии с пунктом 10.3, а также пунктом 10.5 Порядка при определении географических границ товарного рынка учитываются, в том числе границы территории, в пределах которой обнаружены признаки координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Philips.

При проведении анализа состояния конкуренции на рынке смартфонов Philips вышеперечисленных моделей, реализуемых в розницу с использованием торговых объектов, в качестве географических границ данного товарного рынка приняты границы Российской Федерации (федеральный рынок) по следующим причинам.

Признаки координации ООО «Сангфэй СЭС Электроникс Рус» экономической деятельности реселлеров смартфонов Philips обнаружены в пределах территории Российской Федерации.

Помимо этого, для определения географических границ товарного рынка имеют значение следующие обстоятельства:

Во-первых, как было указано выше, ООО «Сангфэй СЭС Электроникс Рус» является единственным лицом, официально осуществляющим импорт смартфонов Philips и первичные продажи на территорию Российской Федерации.

Во-вторых, реселлеры смартфонов Philips, хозяйственная деятельность которых, предположительно, координировалась со стороны ООО «Сангфэй СЭС Электроникс Рус», зарегистрированы и осуществляют деятельность на территории Российской Федерации (ПАО «ВымпелКом», АО «Связной Логистика», ООО «ДНС Ритейл», ООО «Ситилинк», ООО «Онлайн Трейд» и ООО «Интернет Решения» (Озон)).

В-третьих, имеющиеся в распоряжении ФАС России копии договоров, заключённых реселлерами с ООО «Сангфэй СЭС Электроникс Рус» и дистрибьюторами с целью осуществления оптовых закупок, в том числе смартфонов Philips, не содержат положений, каким-либо образом ограничивающих территорию реализации данных смартфонов потребителям в границах Российской Федерации либо предусматривающих возможность их реализации за пределами Российской Федерации (например, договор между АО «Связной Логистика» и ООО «Сангфэй СЭС Электроникс Рус» от 01.02.2008 № 2/08 (вх. ФАС России от 16.01.2019 № 6668/19¹⁹); договор между ООО «ДНС

Ритейл» и ООО «Медиа Аксес» от 01.02.2017 № 12/02/МА2011 (вх. ФАС России от 29.12.2018 № 21981/18²⁰); договор между ООО «Ситилинк» и ООО «Хаскел» от 21.07.2014 № 50 (вх. ФАС России от 28.12.2018 № 218931/18²¹)) и другие договоры.

С учётом изложенного географическими границами рассматриваемого товарного рынка являются границы Российской Федерации (федеральный рынок).

Также в кратком отчёте по результатам анализа состояния конкуренции на товарном рынке реализации ряда моделей смартфонов Philips установлен факт наличия конкурентных отношений между реселлерами, экономическая деятельность которых, координировалась.

На основании информации, свидетельствующей об осуществлении в период с 14.11.2016 по 10.01.2017 розничной торговли моделями смартфонов Philips S309, Philips S307, Philips S337 с использованием торговых объектов на территории Российской Федерации, в указанном отчёте сделан вывод о том, что ПАО «ВымпелКом», АО «Связной Логистика», ООО «ДНС Ритейл», ООО «Ситилинк», ООО «Онлайн Трейд», ООО «Интернет Решения» (Озон) являлись конкурентами на указанном рынке.

В то же время, как было отмечено выше, ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» не осуществляется (не осуществлялась) розничная реализация смартфонов Philips с использованием торговых объектов (торговля офлайн) и (или) без использования торговых объектов (торговля онлайн) что, как указывалось ранее, подтверждается письмом ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус».

Таким образом, ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» не являлось участником рынка смартфонов Philips указанных моделей, реализуемых в розницу с использованием торговых объектов, и, соответственно, не конкурировало с реселлерами.

Как следует из электронной переписки между ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» и реселлерами, полученной в рамках проведённой проверки в отношении ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус», результаты мониторинга, выявившие нарушение конкурентами реселлеров рекомендованных розничных цен на смартфоны Philips, направлялись реселлерами в адрес ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус». Часто данные письма сопровождалось требованием реселлера к ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» повлиять на его конкурентов с целью изменения (повышения) действующих у них розничных цен на смартфоны Philips.

После получения информации (самостоятельно или от реселлеров) о несоблюдении каким-либо реселлером рекомендованных розничных цен (снижении цен) работники ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» принимали меры для исправления розничных цен.

В частности, исходя из внутренней электронной переписки между работниками ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус», а также электронной переписки между данными лицами и работниками реселлеров, в случае выявления нарушений рекомендованных розничных цен работники ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» посредством устных разговоров и направления электронных писем указывали на необходимость исправить розничные цены.

Ниже приведена электронная переписка между работниками ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус», а также переписка между работниками ответчика и работниками реселлеров смартфонов Philips, свидетельствующая об установлении ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» розничных цен на смартфоны и Philips и осуществлении данным обществом контроля за соблюдением указанных цен.

Переписка, связанная с контролем цен на смартфоны Philips.

В письме, направленном 14.11.2016 в 12:31²³ с адреса электронной почты <...> на адрес электронной почты <...> указано следующее: *«Просьба скорректировать до уровня РРЦ цены на S309»* (далее - скриншоты интернет-магазина ООО «Связной»).

В письме, направленном 23.11.2016 в 3:38²⁴ с адреса электронной почты <...> на адреса электронной почты <...> указано следующее: *«Информация по ценам на сегодня 23 ноября» с приложением таблицы по ценам РРЦ». В ответном письме, отправленном 23.11.2016 в 4:34 с адреса gennady.german@sangfei.ru в адреса <...> говорилось: «Список нарушителей растет, пожалуйста, обратите внимание!». Далее в ответе на последнее сообщение, отправленном 23.11.2016 в 05:28 с адреса <...>, сообщалось следующее: *«Геннадий, добрый вечер! По S307 с 21.11 такая цена у Евросети и Связного. Озон и другие сегодня опустили по этой модели. (Эльдорадо и ММС видимо старые остатки, отгрузки им закрыты). Для поднятия цены нужна общая коммуникация. По другим моделям работаем над выравниванием цен».**

В письме, направленном 10.01.2017 в 4:59²⁵ с адреса электронной почты <...> на адрес <...> указано следующее: *«Марина, добрый день! После праздников по рынку много нарушений, поэтому завтра к 11 поднимаем конкурентов до уровня РРЦ. Большая просьба также поучаствовать и*

поправить цены на S309 Спасибо заранее!». В ответном письме, направленном 10.01.2017 в 5:41 с адреса электронной почты <...> указано: «*Софья, поправим и ждем исправления цен до РРЦ на рынке. Спасибо!»*»). Далее в ответе на последнее сообщение направленном 11.01.2017 в 3:54²⁶ с адреса электронной почты <...> на адрес электронной почты <...> указано следующее: «*Марина, извините пожалуйста за накладку Озон и Техносила исправили, Юлмарт сейчас поднимем*». В ответном письме, направленном 11.01.2017 в 12:25 с адреса электронной почты <...> на адрес <...> указано: «*Добрый день! Софья, мы поправили, а рынок нет!*» (далее приведена таблица с ценами на следующие смартфоны: Philips S307, Philips S309, Philips S377).

В письме, направленном 10.01.2017 в 01:02 с адреса электронной почты <...> на адрес <...> указано следующее: «*Анастасия, по Билайну работаем, со Связным лучше назначить время. Получится поднять всех завтра к 11?»*». В ответном письме, направленном 10.01.2017 в 12:23 с адреса <...> на адрес <...> gennady.german@sangfei.ru указано, «*София! Мы начали выправлять цены, но клиенты спрашивают, когда поправят Билайн и Связной. Может назначить время?»*» (далее приведена таблица с ценами на следующие смартфоны, в частности: Philips S307, Philips S309, Philips S337).

Исходя из вышеуказанной переписки, а также проведенного ФАС России анализа цен²⁷, выявлены факты изменения (повышения) цен после требований ООО «Сангфей СЕС Электроникс Рус» (направления электронных писем) на модели смартфонов Philips S309, Philips S307, Philips S337 реселлеров ООО «Интернет Решения» (Озон), ПАО «Вымпел Ком» в указанные периоды:

- с 15.11.2016 по 22.11.2016 года цена на модель смартфона Philips S309 у ООО «Интернет Решения» (Озон) составляла 4489. Начиная 23.11.2016, цена изменилась до 4990 и поддерживалась у 6 из 10 реселлеров на одинаковом уровне с 4489 руб до 4990 руб;

- с 15.11.2016 по 26.11.2016 цена на модель смартфона Philips S 307 у ПАО «Вымпел Ком» составляла 3990. Начиная с 27.11.2016, цена изменилась до 4490 и поддерживалась у 5 из 10 реселлеров на одинаковом уровне с 3990 руб до 4490 руб;

- с 01.01.2017 по 10.01.2017 года цена на смартфон модели Philips S 309 у ООО «Интернет Решения» (Озон) составляла 4 349. Начиная с 28.01.2017, цена повысилась до 4 990 рублей и поддерживалась у 6 из 10 реселлеров на одинаковом уровне с 4 349 руб. до 4 990 руб;

- с 02.01.2017 по 10.01.2017 года цена на смартфон модели Philips S 337 у ПАО «Вымпел Ком» составляла 4 390. Начиная с 13.01.2017, цена повысилась до 5490 рублей и поддерживалась у 5 из 10 реселлеров на одинаковом уровне с 4390 руб до 5490 руб.

Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что приведённая переписка свидетельствует, с одной стороны, о стремлении реселлеров к конкуренции путём снижения цен на смартфоны Philips, а с другой стороны – об ограничении ответчиком возможности реселлеров конкурировать друг с другом.

По результатам анализа материалов дела Комиссией ФАС России установлено, что изменения (повышения) реселлерами розничных цен, вызванные действиями ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус», приводили к установлению и поддержанию цен на смартфоны Philips (моделей: Philips S309, Philips S307, Philips S337), которые совпадали с ценами других реселлеров смартфонов и Philips, действующих на рынке.

В отсутствие координации экономической деятельности реселлеров со стороны ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» степень дифференциации розничных цен, установленных реселлерами на смартфоны Philips (моделей: Philips S309, Philips S307, Philips S337), могла быть выше.

Изложенные выше фактические обстоятельства сводятся к следующему:

1. ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» является единственным лицом, официально осуществляющим импорт смартфонов Philips и первичные продажи на территории Российской Федерации.

2. ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» не осуществляется (не осуществлялась) розничная реализация смартфонов Philips с использованием торговых объектов (торговля офлайн) и (или) без использования торговых объектов (торговля онлайн). Вместе с тем, смартфоны Philips реселлерами реализуются путём как онлайн, так и офлайн торговли.

3. ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» определяет рекомендованные розничные цены на смартфоны Philips посредством устных разговоров и направления электронных писем, которые затем доводятся до сведения реселлеров.

4. ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» осуществляло контроль за соблюдением реселлерами рекомендованных розничных цен на смартфоны Philips (реализуемые в розницу с использованием торговых

объектов), который включал в себя регулярный сбор данных о ценах, осуществлявшийся обществом самостоятельно, либо путем направления электронных писем, а также предоставление самими реселлерами работникам ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» информации о несоблюдении их конкурентами рекомендованных розничных цен.

5. Результаты проведенных реселлерами мониторингов, выявившие нарушение их конкурентами рекомендованных розничных цен на смартфоны Philips, направлялись в адрес ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» и зачастую сопровождалась требованием реселлера к ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» повлиять на его конкурентов с целью изменения (повышения) действующих у них розничных цен на смартфоны Philips.

6. В случае выявления нарушений рекомендованных розничных цен работники ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» посредством устных разговоров и направления электронных писем указывали реселлерам-нарушителям на необходимость исправить розничные цены.

7. В электронной переписке между работниками ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» и работниками реселлеров имеются прямые и косвенные указания на воздействие ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» на реселлеров с целью поддержания и установления розничных цен на смартфоны Philips.

8. Изменения реселлерами розничных цен, вызванные действиями ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус», приводили к установлению цен на смартфоны Philips, которые совпадали с ценами других реселлеров смартфонов Philips, действующих на товарном рынке.

Правовая квалификация.

Согласно части 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.

В соответствии с частью 14 статьи 4 Закона о защите конкуренции координация экономической деятельности – согласование действий

хозяйствующих субъектов третьим лицом, не входящим в одну группу лиц ни с одним из таких хозяйствующих субъектов и не осуществляющим деятельности на товарном рынке, на котором осуществляется согласование действий хозяйствующих субъектов. Не являются координацией экономической деятельности действия хозяйствующих субъектов, осуществляемые в рамках «вертикальных» соглашений.

В соответствии с Разъяснением № 2 Президиума ФАС России, утверждённым протоколом Президиума ФАС России от 17.02.2016 № 3, «вертикальные» соглашения реализуются через гражданско-правовые договоры, предмет которых предусматривает переход товара от одного лица к другому (договор купли-продажи, договор поставки, дилерские договоры, дистрибьюторские договоры и другие соглашения). Гражданско-правовые договоры или соглашения, которые не предусматривают передачу товара от одного лица другому, не могут рассматриваться в качестве «вертикальных» соглашений.

Действия ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» не представляется возможным квалифицировать как действия, совершаемые в рамках вертикальных соглашений, поскольку вышеперечисленные действия, целью которых являлось изменение цен реселлеров, осуществлялись работниками ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» не только в отношении реселлеров, закупающих смартфоны непосредственно у данного общества, но и реселлеров, закупающих смартфоны у дистрибьюторов.

Из всего вышеизложенного следует, что в действиях ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» в период с 14.11.2016 по 10.01.2017 содержатся признаки координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Philips (моделей: Philips S309, Philips S307, Philips S337).

Комиссией установлено, что осуществление ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» координации экономической деятельности реселлеров включало в совокупности следующие элементы:

- установление рекомендованных розничных цен на смартфоны Philips;
- осуществление работниками ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» контроля за ценами, устанавливаемыми реселлерами на смартфоны Philips;
- склонение реселлеров к соблюдению рекомендованных розничных цен;
- изменение (поддержание) реселлерами цены на смартфоны Philips (моделей: Philips S309, Philips S307, Philips S337);
- оказание воздействия ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» на

реселлеров с целью соблюдения ими рекомендованных розничных цен.

В рассматриваемом Комиссией деле осуществление координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Philips привело к установлению и поддержанию цен (последствие, предусмотренное пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции) на рынке розничной торговли смартфонами Philips S309, Philips S307, Philips S337 с использованием торговых объектов на территории Российской Федерации, в период с 14.11.2016 по 10.01.2017.

Таким образом, с учётом совокупности изложенных доказательств, Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 22/01/11-80/2019 о нарушении антимонопольного законодательства приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» по части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В рассматриваемом Комиссией деле координация экономической деятельности реселлеров смартфонов Philips привела к установлению и поддержанию цен на рынке розничной торговли моделями смартфонов Philips (моделей: Philips S309, Philips S307, Philips S337) с использованием торговых объектов на территории Российской Федерации (последствие, предусмотренное пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции) на следующем товарном рынке.

На основании статьи 48¹ Закона о защите конкуренции приведенные выше фактические и иные обстоятельства дела, а также доказательства по делу были изложены в заключении об обстоятельствах дела № 22/01/11-80/2019 от 12.08.2019 № АЦ/69610/19²⁸ принятом Комиссией 12.08.2019 и направленном в адрес лиц, участвующих в деле (далее – заключение). В указанном заключении Комиссия пришла к выводу о необходимости квалифицировать действия ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» по части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» в адрес ФАС России были представлены письменные пояснения²⁹, содержащие информацию о прекращении компанией незаконных действий по координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Philips в указанный период.

Иных пояснений, доводов и возражений от лиц, участвующих в деле, в ФАС России не поступало.

Основания для выдачи ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту осуществления незаконной координации

экономической деятельности реселлеров смартфонов Philips отсутствуют в связи с прекращением осуществления такой координации в отношении перечисленных моделей смартфонов Philips в указанный период.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России.

РЕШИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Сангфей СЭС Электроникс Рус» нарушившим часть 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции, что выразилось в осуществлении незаконной координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Philips, которая привела к установлению и поддержанию цен на смартфоны Philips (моделей: Philips S309, Philips S307, Philips S337), реализуемые в розницу с использованием торговых объектов, в период с 14.11.2016 по 10.01.2017.

2. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства ООО «Сангфей СЭС Электроникс Рус» не выдавать в связи с прекращением осуществления незаконной координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Philips, реализуемых в розницу с использованием торговых объектов.

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

dfdfdf

1Том 1 часть 3, листы 312-316.

2Том 1, часть 3, листы 189-196.

3Том 1, часть 3, листы 260-261.

4ООО «ДНС Ритейл», ООО «Интернет Решения», АО «Связной Логистика», ООО «Ситилинк», ПАО «Вымпел Ком», ООО «Онлайн Трейд».

4Том 1, часть 1, листы 5-6.

5Том 1, часть 1, листы 273-274.

6Том 1, часть 2, листы 7-8.

7Том 1, часть 2, листы 82-84.

8Том 1, часть 4, листы 1-3.

9Том 1 часть 4, листы 18-20.

10Том 1, часть 5, листы 1-2.

11Том 1, часть 5, листы 6-9.

12Том 1, часть 5, листы 26-28.

14Том 1, часть 4, листы 34-35.

15Том 1, часть 4, листы 77.

16Том 1, часть 5, листы 42-52.

17Том 1, часть 4, листы 6-17.

18Том 1 часть 4, листы 6-17.

19Том 1, часть 1, листы 320.

20Том 1, часть 1, листы 314.

21Том 1, часть 1, листы 311.

23Том 1, часть 3, листы 38-39.

24Том 1, часть 3, листы 40-41.

25Том 1, часть 3, листы 67.

26Том 1, часть 3, листы 73-74.

27 Анализ осуществлен на основе материалов, имеющиеся в материалах дела № 22/01/11-80/2019.

28Том 1, часть 5, листы 54-70.

29Том 1, часть 4, листы 85-89.