

ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы"
ул. Гиляровского, д.47, стр.5,
г. Москва, 129110

РЕШЕНИЕ

по делу № 1 11/154-09

29 января 2010
г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 20 января 2010 г.

В полном объеме решение изготовлено 29 января 2010 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 1 11/154-09 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе: Председатель Комиссии - заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы Цыганов А.Г.; члены Комиссии: Овчинников М.А. - начальник Управления контроля промышленности и оборонного комплекса; Сушкевич А.Г. - начальник Аналитического управления; Филашина Е.О. - начальник отдела строительных материалов и легкой промышленности Управления контроля промышленности и оборонного комплекса; Локотилова А.В. - советник Правового управления; Шилина Е.В. - заместитель начальника отдела судебной работы Правового управления; Садуев Р.Р. - главный специалист-эксперт отдела строительных материалов и легкой промышленности Управления контроля промышленности и оборонного комплекса, рассмотрев дело № 1 11/154-09, возбужденное в отношении ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" (129110, г. Москва, ул. Гиляровского, д.47, стр.5) по признакам нарушения статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции),
УСТАНОВИЛА:

I. Основанием для возбуждения дела № 1 11/154-09 в отношении ООО "ТехноНиколь-Строительные системы" послужили результаты планового контрольного мероприятия, проведенного ФАС России в соответствии с приказами № 188 от 01.04.2009 и № 281 от 30.04.2009 в период с 06.04.2009 по 06.06.2009, по проверке соблюдения антимонопольного законодательства ЗАО "ТехноНИКОЛЬ", ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" и хозяйствующими субъектами, входящими в группу лиц с указанными обществами (далее - группа лиц ТехноНИКОЛЬ), а также полученные на основании запросов ФАС России № ЦА/17319 от 04.06.2009, № АГ/20461 от 29.06.2009, № АГ/20462 от 29.06.2009, № АГ/20474 от 29.06.2009 (далее - запросы ФАС России) документы и материалы от торговых партнеров (дилеров) ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы", его группы лиц и ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы".
На основании полученной информации, ФАС России было установлено, что отношения между ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" и её торговыми партнерами регулировались Правилами работы дилеров, утверждёнными коммерческим директором ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные материалы"

Марковым В.В. (далее - Правила работы дилеров) Указанными Правилами работы дилеров ограничивалось количество дилеров и субдилеров в регионах, а также устанавливалась цена перепродажи на реализуемые торговыми партнёрами (дилерами) ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" материалы. Правилами работы дилеров была предусмотрена материальная ответственность дилеров за несоблюдение минимальных рекомендованных ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" цен перепродажи продукции.

ФАС России, проанализировав документы и материалы, представленные по результатам проверки, а также полученные на основании запросов ФАС России, признала их достаточными для возбуждения дела по признакам нарушения ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" статьи 11 Закона о защите конкуренции в части координации экономической деятельности хозяйствующих субъектов, что может иметь своим результатом раздел товарного рынка по территориальному принципу, а также установление цен.

В соответствии с ходатайством представителя ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью предоставления дополнительных доказательств рассмотрение дела было отложено и назначено к рассмотрению на 20.01.2010.

II. Из письменных объяснений представителя ответчика по делу следует, что практика использования единых правил взаимодействия с дилерами является общераспространенной, а сами правила применяются в работе большинства дилерских сетей. Иным образом компании не могут структурировать работу торговых партнеров.

Для организации работы с дилерами ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" считало необходимым разработать документ, детально регулирующий взаимоотношения ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" и дилеров. В качестве такого планировалось разработать и утвердить Правила работы с дилерами Корпорации "ТехноНИКОЛЬ".

Проекты Правил работы дилеров разрабатывались начиная с 2007 года, в них неоднократно вносились изменения, но окончательная редакция так и не была утверждена. Ни одна из версий Правил работы дилеров не была подписана генеральным директором ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" и не вводилась централизованно для применения всеми дилерами. Между тем, сотрудники ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы", ответственные за непосредственную работу с дилерами, направляли проекты Правил работы дилеров отдельным торговым партнерам, чтобы получить предложения по доработке указанного документа.

Этим подтверждается тот факт, что Правила работы дилеров есть в распоряжении не всех, а только некоторых дилеров.

Правила работы дилеров действовали номинально, фактически предусмотренные ими положения об ответственности дилеров не реализовывались на практике. Отправка сотрудниками ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" информационных писем, в которых определялась рекомендованная цена перепродажи продукции, на ценовую политику дилеров не влияла в связи с тем, что дилеры не представляли в ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" отчетов о том, какой ценовой политики они придерживаются в отношении своих покупателей. ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" со своей стороны также не проводила проверки на предмет соблюдения дилерами соответствующей ценовой политики. Направление ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" писем о наложении штрафа специально производилось всем дилерам, с целью их

дисциплинировать.

Также из письменных объяснений представителя ответчика по делу следует, что в отдельные дилерские договоры включались положения содержащие ссылки на проекты Правил работы дилеров, но фактически данные положения не реализовывались.

После проведения ФАС России контрольного мероприятия с июня 2009 года ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" и его группой лиц проводилась работа по исключению из договоров с дилерами любых ссылок на Правила работы дилеров. К 20.08.2009 из большинства договоров ссылки на Правила работы дилеров были устранены соответствующими дополнительными соглашениями.

На основании приказа генерального директора ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" от 03.08.2009 № 2-ТН-СС-ОП/0308-2009 введены в действия Общие условия продаж, регламентирующие взаимоотношения ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" с дилерами.

Кроме того, на официальном Интернет-сайте ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" - www.tn.ru 23.08.2009, была размещена информация о том, что рассылка писем, вводящих для дилеров ценовые ограничения, а также содержащих ссылки на Правила работы дилеров, не допустима. В случае получения таких писем дилерам было рекомендовано незамедлительно сообщать ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" о данном факте.

Имеющееся в материалах дела письмо ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" от 12.10.2009 исх. № 33, адресованное неопределенному кругу лиц, о рекомендованных ценах и ответственности дилеров за их несоблюдение фактически изначально не действовало и применяться дилерами не могло, поскольку соответствующие разъяснения официальной позиции ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" в отношении ценового регулирования были даны всем дилерам заблаговременно.

Таким образом, ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" после 23.08.2009 не совершало никаких действий, которые могли бы быть рассмотрены в качестве координации экономической деятельности хозяйствующих субъектов.

В связи с этим, представитель ответчика по делу № 1 11/154-09 ходатайствовал о прекращении дела, возбужденного в отношении ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы".

III. Рассмотрев представленные материалы, выслушав доводы, возражения и пояснения ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы", Комиссия установила следующее:

1. ООО "ТехноНиколь-Строительные системы" зарегистрировано 15.04.2009 в Межрайонной ИМНС России №46 по г. Москве. ОГРН 1047796256694, ИНН 7702521529.

Основным видом деятельности ООО "ТехноНиколь-Строительные системы", его группы лиц является производство и реализация рулонных кровельных, гидроизоляционных и теплоизоляционных материалов, экструзионного пенополистирола и гибкой черепицы (далее - продукция).

ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более 35%, по товарной позиции "оптовая торговля материалами рулонными кровельными и изоляционными", с долей более 50% в границах Российской Федерации.

Таким образом, ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" занимает доминирующее положение на рынке рулонных кровельных и гидроизоляционных

материалов в границах Российской Федерации.

2. Согласно информации, представленной торговыми партнерами "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" и его группы лиц, по запросам ФАС России, установлено: ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" разработаны и утверждены коммерческим директором ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные материалы" Марковым В.В. Правила работы дилеров корпорации "ТехноНИКОЛЬ", которые регламентируют взаимоотношения дилеров и ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные материалы", порядок работы, ограничения и ответственность дилеров. Правила работы дилеров в разное время издавались в разных версиях. В ФАС России имеются 3 версии Правил работы дилеров: 1) 6а.08.2007; 2) 01.03.2009; 3) 01.04.2009.

Согласно Правилам работы дилеров, дилером является торговый партнер Компании, имеющий особые условия работы.

Различные версии Правил работы дилеров предусматривали количество торгующих организаций (дилеров), имеющих прямые контракты с заводами - производителями продукции, в одном городе, по каждому продуктовому направлению; устанавливали количество дилеров и субдилеров в городах в зависимости от численности населения; устанавливали порядок работы дилера и субдилера (например в соответствии с 3.8. Правил работы дилеров версии 6а.08.2007 субдилеры не имеют права заводить своих субдилеров).

Кроме того, Правила работы дилеров версии 6а.08.2007 и версии от 01.03.2009 предусматривали контроль со стороны ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" ценообразования дилеров. Контроль распространялся на следующие виды материалов: техноэласт, барьер, унифлекс, экофлекс, линокром, теплоизоляция Техно, шинглас всех марок, кроме финской черепицы (приложение 3 к Правилам работы дилеров), в том числе путем установления рекомендованной минимальной цены для каждого региона специальным информационным письмом. В случае отсутствия письма рекомендованной минимальной ценой являлась цена на поставку продукции с завода-производителя с учетом всех возможных скидок от объема закупок плюс стандартный транспортный тариф.

Версия Правил работы дилеров от 01.04.2009 ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" не содержит положений о контроле ценообразования и установлении минимальных рекомендованных цен.

Вместе с тем, представленная одним из торговых партнеров ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" по запросу ФАС России информация свидетельствует о том, что после исключения из Правил работы дилеров положений о контроле ценообразования и установлении минимальных рекомендованных цен ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" продолжало рассылать торговым партнерам информационные письма об уровне минимальных цен на указанные выше виды материалов (письма от 06.05.2009 № 01.02.272, от 04.06.2009 № 01.02.419, от 29.06.2009 № 01.02.491) с указанием штрафных санкций за нарушение ценовой политики (уменьшение размера скидки на 50% на срок 30 дней с момента выявления факта нарушения или эквивалентный штраф в денежном выражении) и приложением таблиц минимальных цен с разбивкой по регионам.

Приказом от 03.09.2009 № 2-ТН-СС-ОП/0308-2009 генеральным директором ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" А.В. Нестеровым введены в действие Общие условия продаж ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы", исключившие возможность осуществления ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" регулирования количества дилеров и субдилеров, контроля ценообразования и установления минимальных рекомендованных цен. ООО "ТехноНИКОЛЬ-

Строительные системы" дано указание своим сотрудникам не допускать в работе использования проектов Правил работы дилеров и не допускать рассылки корреспонденции, содержащей положения ранее разработанных проектов Правил работы дилеров или ссылки на них.

Согласно информационному письму ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" "Об отмене повышения цен на продукцию по направлению "Специальные материалы с 11.09.2009 на заводах корпорации ТехноНИКОЛЬ в Российской Федерации" от 09.09.2009 № 01.01.690, подписанному руководителем направления "Специальные материалы" Авдеевым Е.В., регулирование цен на продукцию направления "Специальные материалы" не осуществляется, кроме материалов - Техноэластмост С и Техноэластмост Б, во всех регионах Российской Федерации". В информационном письме ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" от 14.09.2009 № 01.01.652, подписанном руководителем направления "Специальные материалы" Авдеевым Е.В., указано, что для всех торговых партнеров ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" на самоклеящуюся герметизированную ленту "NICOBAND" действуют скидки в размере 30% от рекомендуемых розничных цен.

В настоящее время, из информации, представленной торговыми партнерами ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" и его группы лиц по запросам ФАС России, следует, что Обществом осуществляется рассылка информационных писем "Об изменении уровня действующих цен на продукцию Корпорации ТехноНИКОЛЬ". В материалах дела имеется письмо ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" от 09.12.2009 № 01.02.836 об изменении уровня действующих цен на продукцию направления "PM", с приложением таблиц действующих цен с разбивкой по регионам, вступающих в действие с 10.12.2009.

Как отмечалось ранее, ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" после исключения из Правил работы дилеров положений о контроле ценообразования и установлении минимальных рекомендованных цен продолжало рассылать торговым партнерам информационные письма об уровне минимальных цен на материалы определенных категорий, с указанием штрафных санкций за нарушение ценовой политики и приложением таблиц минимальных цен с разбивкой по регионам.

Сравнение приложений к письмам от 29.06.2009 № 01.02.491 и от 09.12.2009 № 01.02.836 (таблица минимальных цен с 01.07.2009 и таблица действующих цен с 10.12.2009) показало, что:

- перечень материалов указанных в таблицах аналогичен, при этом согласно Правилам работы дилеров версии 6а.08.2007 и версии от 01.03.2009 ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" осуществляло контроль ценообразования данных видов материалов (техноэласт, барьер, унифлекс, экофлекс, линокром.);
- в таблице минимальных цен с 01.07.2009 указаны: город, материал, завод, цена материала по прайс-листу завода (с НДС), стоимость доставки 1 кв.м (в валюте страны покупателя), минимальная цена в валюте страны покупателя. В таблице действующих цен с 10.12.2009 содержится аналогичная информация, однако термин "минимальная" цена заменен на термин "действующая" цена;
- "минимальные" и "действующие" цены определяются как сумма цены материала по прайс-листу завода (с НДС) и стоимости доставки 1 кв.м. Из информационных писем ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы", рассылаемых дилерам, а также из Правил работы дилеров и Общих условий продаж ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" следует, что для каждого дилера устанавливаются скидки (базовая скидка, скидка за предоплату, иные маркетинговые скидки). Таким образом, дилер рассчитывает цену перепродажи продукции как: стоимость

материала по прайс-листу завода - установленная дилерская скидка + стоимость доставки.

В связи с этим, Комиссия полагает, что "действующая" цена продукции является "минимальной" ценой перепродажи продукции для дилера потребителю. Исходя из вышеизложенного, Комиссия считает, что исключение из Общих условий продаж ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" положений о регулировании количества дилеров и субдилеров, а также контроля ценообразования и установления минимальных рекомендованных цен носит формальный характер.

3. Вся продукция, закупаемая ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" у заводов-производителей, реализуется через собственную торговую сеть по договорам комиссии либо через торговых партнеров (дилеров) по договорам поставки (купли-продажи) готовой продукции.

В договорах поставки продукции, заключенных между заводами-производителями продукции, торговыми домами, входящими в одну группу лиц с ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" и дилерами содержатся ссылки на Правила работы дилеров.

Так, согласно положениям договоров поставки продукции, в случае если отношения между группой лиц ТехноНИКОЛЬ и дилерами не регулируются условиями договора или приложениями к нему, то стороны руководствуются положениями Правил работы дилеров.

В материалах дела № 1 11/154-09 имеются договоры поставки, представленные в ФАС России торговыми партнерами ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" и его группы лиц, срок действия которых продлен до 31.12.2009, содержащие положения о том, что Правила работы дилеров рассылаются поставщиком (торговым домом ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы") по электронной почте. В случае отсутствия возражений Правила считаются принятыми.

Таким образом, Комиссия не может согласиться с доводами ответчика по делу № 1 11/154-09 о том, что включенные в договоры поставки продукции положения, содержащие ссылки на Правила работы дилеров, не действовали.

4. Письмом ФАС России от 04.06.2009 № ЦА/17319) у торговых партнеров (дилеров) ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" были запрошены следующие материалы:

копии Правил работы дилеров;

копии договоров купли-продажи материалов рулонных кровельных и гидроизоляционных, заключенных дилерами с крупнейшими поставщиками материалов рулонных кровельных и гидроизоляционных (с 01.01.2008г. по дату получения запроса);

копии отчетов о выполненной работе за 2008г. и I квартал 2009г., представляемых дилерами в ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы".

ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" 17.06.2009 было отправлено "краткое руководство" торговым партнерам (дилерам) содержащее указание о том, каким образом отвечать на указанный выше запрос информации ФАС России.

ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" установило своим дилерам следующий порядок действий:

по вопросу относительно отчетов представляемых Дилером ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" необходимо отвечать, что таких отчетов нет, никто ни перед кем не отчитывается;

по вопросу относительно наличия Правил работы дилеров отвечать, что таких правил не существует поскольку организация просто покупает товар, а потом его

продает;

по вопросу относительно договоров купли-продажи - предоставить необходимые договоры, при этом обратить внимание на то нет ли в них ссылок на Правила работы дилеров.

В большинстве случаев дилеры в ответ на запрос ФАС России, представили информацию в соответствии с "кратким руководством", разосланным ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы". Некоторые дилеры отвечали абсолютно идентично "краткому руководству".

5. В соответствии с пунктом 3 распоряжения по дивизиону ТН-3 корпорации "ТехноНИКОЛЬ" г. Рязань № 410 от 27.08.2009 "О введении в действие зон ответственности заводов КВ (каменная вата)" (далее - Распоряжение № 410), подписанного руководителем Дивизиона И.И. Аллаяровым, поставка продукции вне указанных в приложении № 2 к Распоряжению № 410 зон запрещается. В приложении № 2 к Распоряжению № 410 указаны следующие заводы: ОАО "АКСИ" (г. Челябинск), ОАО "Хабаровский завод "Базалит-ДВ" (г. Хабаровск), ООО "Завод ТЕХНО" (г. Заинск), ООО "Завод ТЕХНО" (г. Рязань), ООО "Техно-Инвест" (Украина, г. Черкассы), ООО "ТехноНИКОЛЬ-Сибирь" (г. Юрга).

ОАО "АКСИ" (г. Челябинск), ОАО "Хабаровский завод "Базалит-ДВ" (г. Хабаровск), ООО "Техно-Инвест" (Украина, г. Черкассы), ООО "ТехноНИКОЛЬ-Сибирь" (г. Юрга) в соответствии с приложением № 2 к Распоряжению № 410 разрешена поставка продукции на следующие территории - Архангельская область, г. Санкт-Петербург, Калининградская область, Ленинградская область, Республика Карелия, республика Коми-Сыктывкар, Республика Коми - дальше Сыктывкара, Мурманская область.

Кроме того, ООО "Завод ТЕХНО" (г. Заинск) и ООО "Завод ТЕХНО" (г. Рязань) разрешена поставка продукции в указанные выше регионы, но с ограничениями по "линейке" продукции. Например, в Архангельскую область ООО "Завод ТЕХНО" (г. Заинск) возможны поставки продукции "линейки" ВЕНТ, ФАС, Руф, СЭНДВИЧ, в том числе двухслойные, поставка ЛАЙТ-ов запрещена.

Распоряжение № 410 должно быть доведено до сведения коммерческого директора отдела клиентского сервиса (далее - ОКС) г. Рязань Крючкова, руководителя ОКС г. Рязань Синякова, руководителя ОКС г. Заинск Утябаевой, руководителя ОКС ОАО "АКСИ" Жаркова, коммерческого директора ОАО "АКСИ" Созоновой, руководителя ОКС г. Югра Колесникова, руководителя отдела сбыта ОАО "Хабаровский завод "Базалит-ДВ" Казакова, директора ООО "Техно-Инвест" г. Черкассы Ходаковского, директора дирекции по продажам Ларцева, руководителей региональных подразделений ТН-Маркетинг Даниловой, Рожина, Рузова, Минченко, Гурылева, Алатарцевой, Сомова, специалиста ДП Ракитиной (пункт 4 Распоряжения № 410).

Следует отметить, что Распоряжение № 410 отменяет распоряжение № 407 от 24.08.2009 "О введении в действие зон ответственности заводов КВ".

Также в материалах дела имеются информационные письма ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы", разосланные дилерам, в которых имеются ссылки на распоряжения "О зонах ответственности заводов направления XPS", "О зонах ответственности заводов ТЕХНОПЛЕКС".

Из информации, представленной ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" следует, что заводы-производители продукции не входят в одну группу лиц с ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы".

Таким образом, Комиссия отмечает, что ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" осуществляет контроль за деятельностью заводов-производителей

продукции по реализации материалов.

IV. После полного и всестороннего изучения доказательств и обстоятельств дела Комиссия пришла к следующим выводам:

1. ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" занимает доминирующее положение на рынке рулонных кровельных и гидроизоляционных материалов в границах Российской Федерации.

2. ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" были разработаны и утверждены коммерческим директором Марковым В.В. Правила работы дилеров корпорации "ТехноНИКОЛЬ", определяющие количество торгующих организаций (дилеров), имеющих прямые контракты с заводами-производителями продукции, в одном городе, по каждому продуктовому направлению; устанавливающие количество дилеров и субдилеров в городах в зависимости от численности населения; устанавливающие порядок работы дилера и субдилера, а также предусматривающие контроль ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" ценообразования дилеров, по определенным продуктовым направлениям, в том числе путем установления рекомендованной минимальной цены для каждого региона специальными информационными письмами. За несоблюдение минимальных рекомендованных цен предусмотрена материальная ответственность дилеров перед ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы".

3. В договорах поставки продукции, заключенных между заводами-производителями продукции, торговыми домами, входящими в одну группу лиц с ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" и дилерами содержатся ссылки на Правила работы дилеров.

Так, согласно положениям в договорах поставки продукции, в случае если отношения между группой лиц ТехноНИКОЛЬ и дилерами не регулируются условиями договора или приложениями к нему, то стороны руководствуются положениями Правил работы дилеров.

В договорах поставки продукции указано, что Правила работы дилеров рассылаются поставщиком по электронной почте. В случае отсутствия возражений правила считаются принятыми.

Таким образом, Комиссия не может согласиться с доводами ответчика по делу № 11/154-09 о том, что включенные в договоры положения, содержащие ссылки на Правила работы дилеров, не действовали.

4. Из версии Правил работы дилеров от 01.04.2009 ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" исключены положения о контроле ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" ценообразования и установлении минимальных рекомендованных цен. Приказом от 03.09.2009 № 2-ТН-СС-ОП/0308-2009 генеральным директором ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" А.В. Нестеровым введены в действие Общие условия продаж ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы", исключившие возможность осуществления ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" регулирования количества дилеров и субдилеров, контроля ценообразования и установления минимальных рекомендованных цен. ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" дано указание своим сотрудникам не допускать использование проектов Правил работы дилеров и рассылки корреспонденции, содержащей положения ранее разработанных проектов Правил работы дилеров или ссылки на них.

Однако, в материалах дела имеются информационные письма ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы", разосланные ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" после исключения из Правил работы дилеров от 01.04.2009, утверждения Общих условий продаж ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" возможности осуществления ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" регулирования количества дилеров и субдилеров, контроля ценообразования и установления минимальных рекомендованных цен, неопределенному кругу лиц, в которых прямо указано об осуществлении регулирования ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" минимальных цен на продукцию определенных направлений. Также информационное письмо от 25.11.2009, подписанное руководителем Техно-НИКОЛЬ-Маркетинг Северо-Запад К.В. Рузовым, свидетельствует о наличии у ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" определенных условий субдилерства.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия считает, что исключение из Общих условий продаж ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" положений о регулировании количества дилеров и субдилеров, а также контроле ценообразования и установлении минимальных рекомендованных цен носит формальный характер.

5. В настоящее время ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" осуществляется рассылка информационных писем "Об изменении уровня действующих цен на продукцию Корпорации ТехноНИКОЛЬ", с приложением таблиц действующих цен с разбивкой по регионам.

Сравнение приложений к письмам от 29.06.2009 № 01.02.491 и от 09.12.2009 № 01.02.836 (таблица минимальных цен с 01.07.2009 и таблица действующих цен с 10.12.2009) показало, что:

- перечень материалов указанных в таблицах аналогичен, при этом согласно Правилам работы дилеров версии 6а.08.2007 и версии от 01.03.2009 ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" осуществляло контроль ценообразования данных видов материалов (техноэласт, барьер, унифлекс, экофлекс, линокром.);
- в таблице минимальных цен с 01.07.2009 указаны: город, материал, завод, цена материала по прайс-листу завода (с НДС), стоимость доставки 1 кв.м (в валюте страны покупателя), минимальная цена в валюте страны покупателя. В таблице действующих цен с 10.12.2009 содержится аналогичная информация, однако термин "минимальная" цена заменен на термин "действующая" цена;
- "минимальные" и "действующие" цены определяются как сумма цены материала по прайс-листу завода (с НДС) и стоимости доставки 1 кв.м. Из информационных писем ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы", рассылаемых дилерам, а также из Правил работы дилеров и Общих условий продаж ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" следует, что для каждого дилера устанавливаются скидки (базовая скидка, скидка за предоплату, иные маркетинговые скидки). Таким образом, дилер рассчитывает цену перепродажи продукции как: стоимость материала по прайс-листу завода - установленная дилерская скидка + стоимость доставки.

В связи с этим, Комиссия полагает, что "действующая" цена продукции является "минимальной" ценой перепродажи продукции для дилера потребителю. Исходя из вышеизложенного, Комиссия считает, что исключение из Общих условий продаж ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" положений о регулировании количества дилеров и субдилеров, а также контроля ценообразования и установления минимальных рекомендованных цен носит формальный характер.

6. Согласно имеющемуся в материалах дела Распоряжению № 410, поставка

продукции вне указанных в приложении № 2 к Распоряжению № 410 зон запрещается.

Таким образом, ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" осуществляет контроль за деятельностью по реализации продукции лицами (заводами-производителями продукции), не входящими с ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" в одну группу лиц, и определяют зоны ее поставки.

В соответствии с частью 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции физическим лицам, коммерческим и некоммерческим организациям запрещается координация экономической деятельности хозяйствующих субъектов, если такая координация приводит или может привести к разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков); установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок.

При этом, согласно пункту 14 статьи 4 Закона о защите конкуренции под координацией экономической деятельности понимается согласование действий хозяйствующих субъектов третьим лицом, не входящим в одну группу лиц ни с одним из таких хозяйствующих субъектов.

Учитывая изложенное, в рассматриваемых действиях ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" содержится нарушение части 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" нарушившим часть 3 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" путем согласования действий хозяйствующих субъектов, осуществляющих оптовую и розничную реализацию продукции ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы", а также заводов - производителей продукции, что может иметь своим результатом раздел товарного рынка по территориальному принципу и установлению цен на такую продукцию.
2. Выдать ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Поручить Управлению по борьбе с картелями ФАС России рассмотреть вопрос о наличии (отсутствии) оснований для возбуждения в отношении торговых партнеров (дилеров) ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" дела по признакам нарушения части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", выразившегося в осуществлении согласованных действий (заключение соглашений), которые имеют или могут иметь своим результатом последствия, указанные в пунктах 1, 3 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции"

В соответствии со статьей 52 Закона о конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии
А.Г. Цыганов

Члены Комиссии:

М.А. Овчинников
А.Г. Сушкевич
А.В. Локотилова
Е.В. Шилина
Е.О. Филашина
Р.Р. Садуев

ПРЕДПИСАНИЕ
по делу № 1 11/154-09

29 января 2010
г. Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 1 11/154-09 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе: Председатель Комиссии - заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы Цыганов А.Г.; члены Комиссии: Овчинников М.А. - начальник Управления контроля промышленности и оборонного комплекса; Сушкевич А.Г. - начальник Аналитического управления; Филашина Е.О. - начальник отдела строительных материалов и легкой промышленности Управления контроля промышленности и оборонного комплекса; Локотилова А.В. - советник Правового управления; Шилина Е.В. - заместитель начальника отдела судебной работы Правового управления; Садуев Р.Р. - главный специалист-эксперт отдела строительных материалов и легкой промышленности Управления контроля промышленности и оборонного комплекса,

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции) на основании своего решения от 29 января 2010 г. по делу № 1 11/154-09 о нарушении ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" (129110, г. Москва, ул. Гиляровского, д.47, стр.5) части 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" в срок до 01.03.2010 прекратить согласование действий хозяйствующих субъектов, осуществляющих оптовую и розничную реализацию продукции ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы", а также заводов - производителей продукции.

2. ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" в срок до 01.03.2010 направить торговым партнерам (дилерам) ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" разъяснения о том, что цены на продукцию для целей ее перепродажи устанавливаются дилерами самостоятельно.
3. ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" в срок до 01.03.2010 осуществить действия по отмене распоряжений руководителей дивизионов ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" по различным продуктовым направлениям "О введении в действие зон ответственности заводов".
4. О выполнении настоящего предписания уведомить ФАС России в срок до 01.04.2010, представив доказательства, подтверждающие его исполнение. ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" надлежит направить настоящее предписание хозяйствующим субъектам, входящим в одну группу лиц с ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы", а также всем торговым партнерам (дилерам) ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы" и заводам-производителям продукции, реализуемой ООО "ТехноНИКОЛЬ-Строительные системы".

В соответствии со статьей 52 Закона о конкуренции предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии
А.Г. Цыганов

Члены Комиссии:
М.А. Овчинников
А.Г. Сушкевич
А.В. Локотилова
Е.В. Шилина
Е.О. Филашина
Р.Р. Садуев