

Заказным письмом с уведомлением

Ответчик:

Генеральному директору  
ООО «Торговый дом Термекс»

ИНН 4716033195

<...>

наб. Красная, д. 21А, лит. А, г. Тосно, Тосненский р-н,  
Ленинградская обл., 187000

Решение по делу  
№ 047/01/11-06/2020

Резолютивная часть решения оглашена: 19.08.2020

Санкт-Петербург

Решение изготовлено в полном объеме: 02.09.2020

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

<...>

рассмотрев дело № 047/01/11-06/2020 по признакам нарушения Обществом с

ограниченной ответственностью «Торговый дом Термекс» (ИНН 4716033195) части 5 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии представителя Общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом Термекс»: <...> (по доверенности № 107 от 10.10.2019),

руководствуясь статьей 49 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области поступило заявление <...> (вх. № 11925 от 04.12.2020), перенаправленное Санкт-Петербургским УФАС России, с информацией о признаках нарушения антимонопольного законодательства Обществом с ограниченной ответственностью «Торговый дом Термекс» (ИНН 4716033195, юридический адрес: Ленинградская обл., Тосненский р-н, г. Тосно, Красная наб., д. 21а, лит. А) (далее – ООО «ТД Термекс», Общество).

В своем заявлении Заявитель указывает, что в ООО «Хитлайн» (ИНН 7802742024, адрес: 195248, Санкт-Петербург, пр-кт Энергетиков, д. 19, оф. 1-09), ООО «ТК Афоня» (ИНН 7810443067, адрес: 196158, Санкт-Петербург, ул. Звездная, д. 5, корп. 1, лит. А, пом. 38Н), ООО «Санпроф» (ИНН 7807204238, адрес: 194044, Санкт-Петербург, Выборгская наб., д. 29, лит. А, пом. 9-Н, оф. 221А), использующих онлайн-магазины для розничной продажи товаров, установлены одинаковые цены на «Водонагреватель Термекс (Thermex) IF 50 V (pro) (вертик.), 50 л, 2 кВт».

С целью проверки фактов, изложенных в заявлении <...>, Ленинградским УФАС России направлены запросы информации в ООО «ТД Термекс». Письмом от 13.12.2019 (исх. № 05/2175) у Общества запрошена следующая информация:

1. Информация о наличии свидетельства у ООО «ТД Термекс» на товарный знак «Thermex» (с приложением копии свидетельства);
2. Сведения об организации, у которой ООО «ТД Термекс» закупает водонагреватели Термекс модели IF 50 V (pro) (с приложением подтверждающих документов);
3. Информация о наличии официальных дистрибьютеров продукции ООО «ТД Термекс», а также основания для получения статуса официального дистрибьютера;
4. Перечень организаций, которым осуществляется поставка продукции Thermex;
5. Основания для заключения договора поставки между ООО «ТД Термекс» и сторонней организацией;

6. Динамика изменения цен на водонагреватели Термекс модели IF 50 V (pro) с 2017 г. по настоящее время;
7. Письменная позиция ООО «ТД Термекс» по вопросу расчета и применения рекомендованной розничной цены (далее – РРЦ);
8. Информация об использовании ООО «ТД Термекс» ценовых алгоритмов;
9. Перечень электронных адресов, используемых в целях деловой переписки, в том числе в целях переписки посредством электронной почты по вопросу изменения цен на водонагреватели Термекс модели IF 50 V (pro) в соответствии с РРЦ;
10. Переписки сотрудников ООО «ТД Термекс» (на бумажных носителях, а также посредством электронной почты) с представителями дистрибьютеров (в том числе с представителями ООО «ТК Афоня» (ИНН 7810443067), ООО «Хитлайн» (ИНН 7802742024), ООО «Санпроф» (ИНН 7807204238)), реализующих продукцию ООО «ТД Термекс» в период с 01.01.2017 по дату получения настоящего запроса, содержащие требования об изменении цен на продукцию в соответствии с РРЦ;

Электронная переписка должна быть представлена единым файлом в формате PDF, либо в ином формате с возможностью ее беспрепятственного просмотра (без пароля, пин-кода, в незашифрованном виде).

11. Информация об Интернет-провайдере, осуществляющем обслуживание ООО «ТД Термекс» в период с 01.01.2017 по дату получения настоящего запроса (с приложением копии договора на оказание телематических услуг, заключенного между ООО «ТД Термекс» и Интернет-провайдером).

12. Перечень лиц, входящих в одну группу лиц с приложением схематического изображения группы лиц (в соответствии с Приказом ФАС России от 20.11.2006 № 293 «Об утверждении формы представления перечня лиц, входящих в одну группу лиц»).

Согласно представленной информации правообладателем товарного знака № 208253 «thermex» с 19.11.2018 является Индивидуальный предприниматель Гаврилюк Валерий Васильевич (дата и номер регистрации договора отчуждения исключительного права на товарный знак: 19.11.2018 № РД02752338). В свою очередь, между Индивидуальным предпринимателем Гаврилюком Валерием Васильевичем и ООО «ТД Термекс» заключен Договор о предоставлении неисключительной лицензии на использование товарных знаков, в том числе № 208253 (дата и номер государственной регистрации предоставления права использования: 11.04.2019 № РД0291627).

По информации, представленной Обществом, у ООО «ТД Термекс» отсутствуют официальные дистрибьютеры продукции Thermex. Однако представлен перечень организаций, которым Общество осуществляет поставку продукции Thermex.

Между ООО «ТД Термекс» и представленными организациями заключаются договоры поставки.

Для расчета отпускных цен на продукцию Thermex, в том числе «Водонагреватель

Термекс (Thermex) IF 50 V», оптовым клиентам Общество применяет базовую розничную цену. Базовая розничная цена, по мнению Общества, представляет собой гибкий рыночный профиль цен, изменяемый в соответствии с рыночной ситуацией. Скидки, предоставляемые ООО «ТД Термекс» контрагентам, рассчитываются от базовой розничной цены и предоставляются индивидуально по каждому контрагенту.

Динамика изменения цен на товар «Водонагреватель Термекс (Thermex) IF 50 V» представлен в таблице:

№ п/п	Базовая розничная цена (рублей)	Дата установки базовой розничной цены
1.	15 490,00	17.01.2018
2.	13 110,00	05.02.2018
3.	11 790,00	21.08.2018
4.	13 760,00	01.10.2018
5.	14 090,00	01.01.2019

К ответу на запрос ООО «ТД Термекс» был предоставлен диск CD-R, Verbatim, 700 MB с имеющейся перепиской, которая велась сотрудниками Общества с контрагентами из Санкт-Петербурга и Ленинградской области по условиям продажи товара со следующим артикулом: «Водонагреватель Термекс (Thermex) IF 50 V».

– 1 письмо (от 20.12.2019 в 18:09):

«Добрый день, Вера. Прошу подправить цены:

Магазин	Товар	Минимальная цена
Строймаркет Сатурн	Накопительный водонагреватель Thermex Flat Plus Pro IF 100V (pro)	20 390 руб.
Строймаркет Сатурн	Накопительный водонагреватель Thermex Flat Plus Pro IF 50V (pro)	14 090 руб.

– 2 письмо (от 24.12.2019 в 10:30):

«Добрый день, Вера. Прошу подправить цены:

Магазин	Товар	Минимальная цена
Строймаркет Сатурн	Накопительный водонагреватель Thermex Flat Plus Pro IF 100V (pro)	20 390 руб.
Строймаркет Сатурн	Накопительный водонагреватель Thermex Flat Plus Pro IF 50V (pro)	14 090 руб.

– 3 письмо (от 09.01.2020 в 10:57):

«Добрый день, Вера. Прошу подправить цены:

Товар	Минимальная цена	Цена
Накопительный водонагреватель Thermex Flat Plus Pro IF 100V (pro)	20 390 руб.	20 389 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex Flat Plus Pro IF 50V (pro)	14 090 руб.	13 926 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex Flat Plus Pro IF 30V (pro)	12 490 руб.	12 032 руб.

– 4 письмо (от 09.01.2020 в 11:02):

«Добрый день, Игорь. Подправьте, пожалуйста:

Товар	Минимальная цена	Цена
Накопительный водонагреватель Thermex Mechanik МК 30 V	9 390 руб.	8 910 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex Mechanik МК 50 V	10 990 руб.	10 430 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex Mechanik МК 80 V	13 290 руб.	12 610 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex Flat Plus Pro IF 100V (pro)	16 290 руб.	15 460 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex Flat Plus Pro IF 50V (pro)	14 090 руб.	13 370 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex Flat Plus Pro IF 30V (pro)	12 490 руб.	11 850 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex Flat Plus Pro IF 80V (pro)	17 390 руб.	16 500 руб.

Накопительный водонагреватель Thermex GIRO 50	6 190 руб.	5 870 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex GIRO 80	7 190 руб.	6 820 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex GIRO 100	8 190 руб.	7 770 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex GIRO 150	12 290 руб.	11 660 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex Bravo 80	17 390 руб.	17 360 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex TitaniumHeat 80 V	6900 руб.	6 920 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex TitaniumHeat 50 V	6 590 руб.	6 540 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex TitaniumHeat 70 V Slim	7 190 руб.	7 110 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex TitaniumHeat 60 V Slim	6 990 руб.	6 920 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex TitaniumHeat 50 V Slim	6 690 руб.	6 630 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex TitaniumHeat 30 V Slim	6 490 руб.	6 440 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex TitaniumHeat 150 V	11 590 руб.	11 570 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex TitaniumHeat 50 H Slim	6 890 руб.	6 820 руб.

– 5 письмо (от 09.01.2020 в 15:16):

«Добрый день, Ольга. Прошу подправить цены:

Товар	Минимальная цена	Цена
Накопительный водонагреватель Thermex Flat Plus Pro IF 100V (pro)	20 390 руб.	20 389 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex Flat Plus Pro IF 50V (pro)	14 090 руб.	13 926 руб.
Накопительный водонагреватель Thermex Flat Plus Pro IF 30V (pro)	12 490 руб.	12 032 руб.

ООО «ТД Термекс» в ответ на запрос информации Ленинградским УФАС России пояснило, что в письмах из переписки содержится указание на два вида цен:

- Минимальная цена – это цена из прайс-листа Общества (базовая розничная цена), которая утверждается в зависимости от рыночной ситуации;
- Цена – цена с учетом определенной скидки на цену из прайс-листа Общества (на базовую розничную цену).

Несмотря на то, что размер скидки определяется индивидуально по каждому контрагенту, из представленной переписки следует, что на один и тот же товар предположительно разным хозяйствующим субъектам, ООО «ТД Термекс» устанавливает одну и ту же скидку.

Исходя из информации, имеющейся в распоряжении антимонопольного органа, следует, что поведение организаций, реализующих продукцию ООО «ТД Термекс», (координируемых лиц) на розничном рынке обусловлено волей ООО «ТД Термекс» (координатора).

В соответствии с пунктом 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.

Согласно частям 1-3 статьи 11 Закона о защите конкуренции признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, или между хозяйствующими субъектами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к:

- 1) установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок;
- 2) повышению, снижению или поддержанию цен на торгах;
- 3) разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков);
- 4) сокращению или прекращению производства товаров;
- 5) отказу от заключения договоров с определенными продавцами или покупателями (заказчиками).

Частью 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции установлено, что 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 настоящей статьи, которые не могут быть признаны допустимыми в соответствии со статьями 12 и 13 настоящего Федерального закона или которые не предусмотрены федеральными законами.

По результатам анализа имеющейся в распоряжении Ленинградского УФАС

России информации антимонопольным органом установлено наличие признаков координации экономической деятельности хозяйствующих субъектов, осуществляющих розничную торговлю продукции Thermex, которая может привести

к последствиям, указанным в пункте 1 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, а именно: к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок.

На основании имеющихся сведений, Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области от 03.03.2020 № 104 в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом Термекс» (ИНН 4716033195) возбуждено производство по делу № 047/01/11-06/2020 по признакам нарушения части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции. Определением от 16.03.2020 (исх. № О/05/130) дело назначено к рассмотрению на 29.04.2020.

В связи с неблагоприятной эпидемиологической ситуацией из-за вспышки коронавирусной инфекции, руководствуясь письмом ФАС России о принятии мер по предупреждению распространения новой коронавирусной инфекции (2019-nCoV) от 19.03.2020 № ПЗ/21986/20, рассмотрение дела № 047/01/11-06/2020 перенесено на 22 июня 2020 года в 14 часов 00 минут.

В связи со служебной необходимостью и во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 02.04.2020 № 239 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением коронавирусной инфекции (COVID-19)», в целях принятия мер по противодействию коронавирусной инфекции и обеспечению безопасности отдельных категорий сотрудников, Ленинградское УФАС России уведомило Общество о рассмотрении дела № 047/01/11-06/2020 о нарушении антимонопольного законодательства с использованием видео-конференц-связи.

На заседании Комиссии представитель ООО «ТД Термекс» – <...> (доверенность № 107 от 10.10.2019) отрицала наличие нарушения части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции в действиях Общества.

Согласно письменной позиции ООО «ТД Термекс» указанные в материалах дела ссылки на товар под торговой маркой «thermex» на сайте трех онлайн-магазинов (ООО «Хитлайн», ООО «ТК Афоня», ООО «Санпроф»), на который были указаны одинаковые цены, не свидетельствуют о координации действий со стороны Общества. В договорах поставки, заключаемых ООО «ТД Термекс» с контрагентами, отсутствуют какие-либо требования (условия), указывающие на обязанность контрагента устанавливать цены на продаваемый товар с учетом требований или рекомендаций Общества.

В целях полноценного и всестороннего рассмотрения поступивших материалов, а также для получения дополнительных сведений, руководствуясь пунктом 2 части 1, частью 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции Комиссия определила рассмотрение дела № 047/01/11-11/2019 отложить.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области осуществлены запросы в Северо-Западное таможенное управление с целью получения информации об уполномоченных импортерах продукции под товарным знаком «Thermex» на территории Российской Федерации (с приложением подтверждающих документов), а также в ООО «Хитлайн», ООО «ТК Афоня», ООО «Санпроф»).

Документы и информация, поступившие в Ленинградское УФАС России в ответ на определения и запросы, приобщены к материалам дела № 047/01/11-06/2020 о нарушении антимонопольного законодательства.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области, изучив материалы, представленные сторонами, установила следующее.

В соответствии с изменениями к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 208253 от 19.11.2018 Обществом с ограниченной ответственностью «Трэйд Нэймс» передано исключительное право на товарный знак Гаврилюк Валерию Васильевичу.

20.11.2018 между Индивидуальным предпринимателем Гаврилюком В.В. и ООО «ТД Термекс» заключен договор о предоставлении неисключительной лицензии на использование товарных знаков по свидетельствам: №№ 207952, 208253, 261581, 302194, 352315, 378239, 378388, 380000. Соответствующие изменения внесены к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 208253.

ООО «ТД Термекс» является импортером продукции (в том числе водонагреватели Термекс модели IF 50 V (pro)) под товарным знаком «Thermex» на территории Российской Федерации. Кроме того, между Thermex Heating Technology (Jiangmen) CO., Ltd и ООО «ТД Термекс» договор купли-продажи № TDT/THT-171229 от 29.12.2017 электрических водонагревателей и прочей бытовой техники, запасных частей и аксессуаров.

В дальнейшем товары (в том числе водонагреватели Термекс модели IF 50 V (pro)) под товарным знаком «Thermex» реализуются на территории Российской Федерации как ООО «ТД Термекс».

ООО «ТД Термекс» продукцию под товарным знаком «Thermex» в розницу с использованием торговых объектов, а также без их использования (торговля онлайн) посредством Интернет-магазина.

Вместе с тем, хозяйствующими субъектами, имеющими договор поставки с ООО «ТД Термекс» реализуют продукцию под товарным знаком «Thermex» как с использованием торговых объектов, так и без использования торговых объектов (онлайн) или обоими способами торговли одновременно.

Согласно представленной информации от контрагентов ООО «ТД Термекс», розничная стоимость реализуемого товара устанавливается и варьируется исходя из оптовой закупки и рыночной ситуации.

С целью увеличения объема продаж и привлечения новых покупателей проводятся маркетинговые акции, предполагающие предоставление скидок конечным потребителям на весь ассортимент.

В соответствии с частью 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 настоящей статьи, которые не могут быть признаны допустимыми в соответствии со статьями 12 и 13 настоящего Федерального закона или которые не предусмотрены федеральными законами.

Согласно пункту 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.

Исходя из изложенного, частью 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции предусмотрено обязательное наступление одного из негативных последствий, поименованных в частях 1 - 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции, являющихся результатом координации экономической деятельности хозяйствующих субъектов.

В частности, пунктами 1, 5 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции установлены негативные последствия, к которым приводит координация экономической деятельности хозяйствующих субъектов:

- установление или поддержание цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок;
- отказ от заключения договоров с определенными продавцами или покупателями (заказчиками).

Таким образом, из буквального толкования части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции координация экономической деятельности должна приводить к последствиям, указанным в частях 1 - 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Договоры поставки, заключаемые ООО «ТД Термекс» и контрагентами, не содержат требования (условия), указывающие на обязанность контрагента устанавливать цены на продаваемый ими товар с учетом требований или рекомендаций Общества. Кроме того, в материалах дела отсутствуют подтверждения каких-либо санкций для случаев, когда контрагент не выполняет требования или рекомендации ООО «ТД Термекс» по установлению той или иной розничной цены.

Руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом Термекс» (ИНН 4716033195) в связи с отсутствием

нарушений антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

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

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>