

## РЕШЕНИЕ

по делу № 06/01/11-14/2020 о нарушении антимонопольного  
законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 20 мая 2020 г.

В полном объеме изготовлено 20 мая 2020 г.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 06/01/11-14/2020 о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>

рассмотрев дело № 06/01/11-14/2020, возбужденное по признакам нарушения ООО «Фармина Пет Фудс» (ИНН 7725772007, место нахождения: 4-й Рощинский проезд, д. 19, этаж 8, офис 803, Москва, 115191) части 5 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии на заседании представителя ООО «Фармина Пет Фудс» генерального директора ООО «Фармина Пет Фудс» <....>,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела № 06/01/11-14/2020 послужила информация, полученная в ходе внеплановой выездной проверки в отношении ООО «Фармина Пет Фудс», проведенной в соответствии с приказом ФАС России от 05.08.2019 № 1053/19.

В ходе проведения указанной проверки у проверяемого лица были запрошены следующие документы и информация: устав и документы, определяющие функции и полномочия ООО «Фармина Пет Фудс»; штатное расписание ООО «Фармина Пет Фудс» с указанием структуры, должностей, Ф.И.О. сотрудников, с описанием их должностных обязанностей; перечень настольных компьютеров и ноутбуков с указанием инвентарных номеров, мест их расположения и Ф.И.О.

сотрудников, за которыми они закреплены; сведения об органах управления; переписку (в том числе посредством электронной почты) ООО «Фармина Пет Фудс» по вопросам ведения основной хозяйственной деятельности за период с 01.01.2018 по 12.08.2019; договоры купли-продажи кормов для домашних животных торговой марки Farmina.

По результатам анализа информации, полученной в результате проведения проверки ФАС России, установлено наличие признаков незаконной координации экономической деятельности розничных интернет-магазинов, которая привела к установлению и поддержанию цен на корма для домашних животных торговой марки Farmina для конечных потребителей.

На основании пункта 5 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции, руководствуясь частью 12 статьи 44 Закона о защите конкуренции, приказом ФАС России от 28.01.2020 № 66/20 возбуждено дело в отношении ООО «Фармина Пет Фудс» по признакам нарушения части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Определением ФАС России о назначении дела № 06/01/11-14/2020 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 12.02.2020 (исх. № ЦА/10461/20 от 12.02.2020) к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика привлечено ООО «Фармина Пет Фудс» (4-й Рощинский проезд, д. 19, этаж 8, офис 803, Москва, 115191; ИНН 7725772007).

Документы и информация, поступившие в ФАС России в рамках рассмотрения дела № 06/01/11-14/2020, а также истребованные в ходе проведения проверки ООО «Фармина Пет Фудс» сведения приобщены к материалам дела № 06/01/11-14/2020 о нарушении антимонопольного законодательства.

В рамках рассмотрения дела № 06/01/11-14/2020, 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 проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке), был проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке кормов для домашних животных торговой марки Farmina.

Результаты анализа оформлены в виде аналитического отчета, приобщены к материалам дела № 06/01/11-14/2020, рассмотрены Комиссией ФАС России и учтены при принятии решения по делу № 06/01/11-14/2020.

Аналитический отчет по результатам анализа состояния конкуренции на товарном рынке кормов для домашних животных торговой марки Farmina, подготовлен ФАС России в целях полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела №06/01/11-14/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, охватывает временной интервал с 01.01.2018 г. по 12.08.2019 г. (период, за который проведена выездная проверка соблюдения антимонопольного законодательства ООО «Фармина Пет Фудс»). Указанный интервал охватывает период совершения ООО «Фармина Пет Фудс» действий, в которых усматриваются признаки осуществления координации экономической деятельности.

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

В ходе рассмотрения проведенной ФАС России внеплановой выездной проверки были обнаружены признаки координации ООО «Фармина Пет Фудс» экономической деятельности интернет-магазинов, реализующих корма для домашних животных торговой марки Farmina в розницу, которая привела к установлению и поддержанию цен на данную продукцию.

Таким образом, для целей проведения анализа состояния конкуренции, продуктовые границы товарного рынка определены как корма для домашних животных торговой марки Farmina (далее - Продукция).

При определении географических границ товарного рынка были приняты во внимание границы Российской Федерации (федеральный рынок), поскольку признаки координации ООО «Фармина Пет Фудс» экономической деятельности интернет магазинов, реализующих Продукцию в розницу, обнаружены в пределах территории Российской Федерации.

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

Как было указано выше, ООО «Фармина Пет Фудс» является единственным лицом, осуществляющим импорт кормов для домашних животных торговой марки Farmina на территории Российской Федерации.

Кроме того, продавцы Продукции, хозяйственная деятельность которых координировалась со стороны ООО «Фармина Пет Фудс», осуществляли деятельность на всей территории Российской Федерации.

Имеющиеся в распоряжении ФАС России копии договоров, заключённых интернет магазинами с дистрибьюторами с целью осуществления оптовых закупок кормов для домашних животных торговой марки Farmina, не содержат положений, каким-либо образом ограничивающих территорию реализации Продукции потребителям в границах Российской Федерации либо предусматривающих возможность их реализации за пределами Российской Федерации.

Также в аналитическом отчёте по результатам анализа состояния конкуренции на товарном рынке кормов для домашних животных торговой марки Farmina установлен факт отсутствия конкурентных отношений между лицом (ООО «Фармина Пет Фудс»), осуществляющим координацию экономической деятельности и хозяйствующими субъектами, деятельность которых согласовывалась.

Основным видом деятельности ООО «Фармина Пет Фудс» является оптовая реализация кормов для домашних животных.

Согласно письменным объяснениям исполняющей обязанности генерального директора ООО «Фармина Пет Фудс» <...>, полученным в ходе проведения выездной внеплановой проверки, ООО «Фармина Пет Фудс» не занимается розничной торговлей Продукции, в том числе посредством интернет – магазина (письмо б/н от 13.08.2019).

ООО «Фармина Пет Фудс», его дистрибьюторы/субдистрибьюторы и интернет-магазины осуществляют продажу одного и того же товара – корма для домашних животных торговой марки Farmina в одних и тех же географических границах, на территории Российской Федерации.

Указанный товар обращается на оптовом рынке, на котором продаются партии товара преимущественно для целей последующей перепродажи, и на розничном рынке, на котором осуществляется продажа единичного количества товара преимущественно для личного использования.

Таким образом, ООО «Фармина Пет Фудс» и розничные интернет-магазины, выступая в качестве продавцов, являются участниками различных рынков (оптовой и розничной торговли) одного и того же товара.

Единственным участником ООО «Фармина Пет Фудс» в настоящее время является компания «Фармина Пет Фудс Холдинг Б.В.» (Нидерланды).

ООО «Фармина Пет Фудс» осуществляет закупки кормов для домашних животных у компании «Фармина Пет Фудс д.о.о.» (Республика Сербия) по контракту № - 103/2012 от 17.12.2012 г.

ООО «Фармина Пет Фудс» является единственным уполномоченным

импортером продукции под товарным знаком Farmina на территории Российской Федерации. Все закупаемые и реализуемые ООО «Фармина Пет Фудс» корма для животных имеют торговую марку Farmina.

На территории Российской Федерации закупленные ООО «Фармина Пет Фудс» корма для домашних животных реализуются дистрибьюторам для дальнейшей перепродажи в розничные магазины напрямую или через субдистрибьюторов.

В период с 01.01.2018 г. по 12.08.2019 г. ООО «Фармина Пет Фудс» имело действующие договоры со следующими дистрибьюторами:

- ООО «НикаПет» (Москва, ИНН 7703449071);
- ЗАО «Краснодарзооветснаб» (г. Краснодар, ИНН 2312054742);
- ООО «СУПРИМ-НЕВА» (г. Санкт-Петербург, ИНН 7804510364);
- ООО «Мишель и К» (Московская обл., г. Домодедово, ИНН 5018144813);
- ООО «Ветпродакс» (Москва, ИНН 5029158751);
- ООО «Зооэкспресс» (г. Санкт-Петербург, ИНН 7816177541);
- ООО «СИМБИО» (Москва, ИНН 7713507244).

Указанные договоры не содержат каких-либо положений, ограничивающих дистрибьюторов в дальнейшей перепродаже товара, в том числе в виде установления/поддержания минимальных розничных цен.

Вместе с тем, в целях продвижения реализуемых товаров на соответствующем товарном рынке ООО «Фармина Пет Фудс» установило единые правила работы для всех участников процесса продажи кормов для домашних животных торговой марки Farmina.

Указанные правила работы для всех участников процесса продажи Продукции предусматривают, в том числе недопущение реализации товара конечным покупателям ниже минимальных розничных цен (далее также - МРЦ), которые формировало ООО «Фармина Пет Фудс» и доводило до сведения дистрибьюторов.

В свою очередь дистрибьюторы указывали своим потребителям на недопущение снижения розничных цен на Продукцию ниже МРЦ.

Изложенное подтверждается анализом полученной в ходе внеплановой выездной проверки переписки сотрудников ООО «Фармина Пет Фудс» по электронной почте, а также данными, находящимися на компьютере

исполняющей на момент проверки обязанности генерального директора ООО «Фармина Пет Фудс» <....>.

В частности, в файле «Прайс-лист на сухие корма Farmina\_с 09.01.2019 МРЦ», расположенном на жестком диске компьютера исполняющей обязанности генерального директора ООО «Фармина Пет Фудс» <...> по адресу <....>, по каждой товарной позиции была сформирована минимальная розничная цена.

В целях контроля исполнения указанных правил ООО «Фармина Пет Фудс» самостоятельно осуществляло мониторинг розничных цен на корма для домашних животных торговой марки Farmina в интернет-магазинах, реализующих Продукцию в розницу.

В файле «Соблюдение политики компании», расположенном на жестком диске компьютера исполняющей на момент проверки обязанности генерального директора ООО «Фармина Пет Фудс» <...>. по адресу <...>, содержалась сводная таблица, содержащая сведения о выполнении или нарушении единых правил работы по продаже Продукции с указанием клиента (розничного продавца), соответствующего дистрибьютора, а также статуса розничного продавца (нарушают или исправили).

В качестве примера контроля за соблюдением единых правил работы для всех участников процесса продажи кормов для домашних животных торговой марки Farmina можно привести следующие письма.

В письме, направленном 19.02.2019 с электронного почтового адреса <...>, содержится информация о возложении контроля за МРЦ на сотрудников ООО «Фармина Пет Фудс»: <...>. Во вложении к указанному письму находился файл «Соблюдение политики компании», который был описан выше.

Электронным письмом, направленным 19.02.2019 с адреса <...>, ассистент отдела маркетинга ООО «Фармина Пет Фудс» <...> проинформировала контрагентов ООО «Фармина Пет Фудс» о том, что она будет заниматься отслеживанием соблюдения МРЦ. В указанном письме содержался перечень розничных продавцов – интернет-магазинов, реализующих Продукцию в розницу, которые не соблюдали требования по МРЦ и которым должны быть остановлены отгрузки с 22 февраля 2019 г.

В ответ на указанное письмо директор по развитию отдела МДЖ ООО «СИМБИО» <...> проинформировал А.Черных (письмо с адреса <...>) о постоянном контроле соблюдения МРЦ контрагентами ООО «СИМБИО» - интернет-магазинами и розничными торговыми точками. Также указанным

письмом высказана готовность поправить минимальные розничные цены у возможных нарушителей ценовой политики.

Как следует из электронной переписки ООО «Фармина Пет Фудс» с дистрибьютерами и с розничными магазинами, полученной в ходе проведённой проверки в отношении ООО «Фармина Пет Фудс», дистрибьюторы и сами розничные магазины также осуществляли мониторинг цен на Продукцию у конкурентов и, в случае выявления нарушения конкурентами МРЦ, направляли такую информацию в адрес ООО «Фармина Пет Фудс». Данные письма также сопровождалось требованием магазинов к ООО «Фармина Пет Фудс» повлиять на их конкурентов с целью изменения (повышения) действующих у них розничных цен на Продукцию.

Так, в письме, отправленном 18.08.2019 с электронной почты <...> в адрес сотрудника ООО «Фармина Пет Фудс» указано следующее: «(...) на сайте Зоогалереи мрц на Фармину не соблюдаются (...) В основном это пресловутый 1 рубль. Но справедливость должна быть — наших многих клиентов блокировали из-за этого рубля на несколько недель. Будут ли применены санкции к нарушителю?».

Письмом, направленным 12.08.2019 с электронного адреса <...> <...> просит сотрудника ООО «Зоостандарт» <...> : «Посмотри пожалуйста по нарушителям: Korkom, Multikorm, Petfood, zoo5, zookoff, zoolakki, Zoomenu, Маркетплейс товары». В ответ на указанное письмо 13.08.2019 сотрудник ООО «Зоостандарт» <...> сообщает: «(...) Multikorm — завтра цены будут верные, Petfood — работатет и с нами и с Мишелем, информация отправлена, zoo5 — исправит до завтра, zoolakki — не работает с нами, Zoomenu — работатет, информация отправлена (...)».

Также в письме, отправленном 11.03.2019 сотрудником ООО «Зооэкспресс» с электронного адреса <...> в адрес ООО «Фармина Пет Фудс», было указано: «У нас появились жалобы на интернет магазин «Котобака» в Мурманске. Скрин во вложении. Просьба разобраться и дать ответ по этому вопросу». На указанное письмо 26.03.2019 работником ООО «Фармина Пет Фудс» <...> был направлен ответ: «Спасибо за информацию. Принимаем в работу».

При обнаружении розничных цен на Продукцию ниже минимальной розничной цены, ООО «Фармина Пет Фудс» рекомендовало соответствующим дистрибьюторам/субдистрибьюторам прекращать поставку Продукции в интернет-магазины, реализующие Продукцию в розницу, допустивших такое снижение цены. В случае непрекращения поставок в интернет-магазины, реализующие в розницу Продукцию ниже МРЦ, ООО «Фармина Пет Фудс» информировало об увеличении цены на

5% на 3 месяца для соответствующих дистрибьюторов/субдистрибьюторов.

Так, в переписке сотрудника ООО «Супрэмо», поставляющего Продукцию в интернет магазины, с генеральным директором ООО «Терра» (розничный интернет магазин, реализующий Продукцию в розницу) <...> , подтверждается осуществление контроля за ценой, устанавливаемой интернет-магазинами на Продукцию, со стороны ООО «Фармина Пет Фудс».

В частности, в переписке приложено письмо от ООО «Фармина Пет Фудс» в адрес ООО «Супрэмо», в котором сообщается: «(...) по причине несоблюдения правил работы с ТМ Farmina, принято решение настоятельно рекомендовать вам прекратить сотрудничество с нижеуказанными интернет-магазинами: (далее следует перечень магазинов) (...) В случае обнаружения товара у вышеуказанных клиентов, для официального дистрибьютора или субдистрибьютора, отгрузившего данный товар, будет увеличена входящая цена на 5% на 3 месяца».

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России пришла к следующим выводам.

ООО «Фармина Пет Фудс» осуществляла следующие действия:

- устанавливала минимальные розничные цены на корма для домашних животных торговой марки Farmina, которые через дистрибьюторов/субдистрибьюторов доводились до сведения розничных магазинов;
- сотрудники ООО «Фармина Пет Фудс» осуществляли контроль за ценами, установленными интернет-магазинами, реализующими Продукцию в розницу, путем получения и обобщения соответствующей информации от интернет-магазинов, а также дистрибьюторов/субдистрибьюторов;
- оказывала воздействия на интернет-магазины, реализующие Продукцию в розницу, с целью соблюдения ими МРЦ посредством угрозы прекращения отгрузок Продукции для них и/или увеличения отпускных цен для дистрибьюторов/субдистрибьюторов, которые не прекращали отгрузки в интернет-магазины, устанавливающие цены ниже МРЦ.

В совокупности указанные действия ООО «Фармина Пет Фудс» приводили к согласованию действий интернет-магазинов в части установления и поддержания цен на Продукцию.



Представленная выше переписка свидетельствует о том, что в отсутствие со стороны ООО «Фармина Пет Фудс» координации экономической деятельности интернет-магазинов, цены на Продукцию в них могли быть ниже установленных минимальных розничных цен.

Частью 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещается коммерческим организациям осуществлять координацию экономической деятельности хозяйствующих субъектов, если такая координация приводит, в том числе к последствиям, указанным в пункте 1 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции (установлению или поддержанию цен), 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 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.

Последствие, указанное в пункте 1 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции - установление или поддержанию цены, не подпадает под указанные исключения.

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 «Фармина Пет Фудс» не могут быть квалифицированы как действия, совершаемые в рамках «вертикальных» соглашений, поскольку вышеперечисленные действия, целью которых являлось установление и поддержание цен интернет-магазинов, осуществлялись ООО «Фармина Пет Фудс» в отношении интернет-магазинов, закупающих Продукцию у дистрибьюторов.

Таким образом, из изложенного следует, что указанные действия ООО «Фармина Пет Фудс» являются координацией экономической

деятельности интернет-магазинов, реализующих Продукцию в розницу, которые запрещены частью 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

На основании статьи 48.1 Закона о защите конкуренции приведённые выше фактические и иные обстоятельства дела, а также доказательства по делу были изложены в заключении об обстоятельствах дела № 06/01/11-14/2020, принятом Комиссией 26.03.2020 и направленном в адрес ООО «Фармина Пет Фудс» (исх. № ЦА/24832/20 от 26.03.2020).

До оглашения резолютивной части решения возражения в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела № 06/01/11-14/2020 в ФАС России не поступали.

При этом 05.03.2020 на заседании Комиссии ФАС России по рассмотрению дела № 06/01/11-14/2020 представитель ООО «Фармина Пет Фудс» подтвердил осуществление ООО «Фармина Пет Фудс» действий по координации экономической деятельности, направленной на установление и поддержание минимальных цен для розничных продавцов Продукции.

Кроме того, представитель ООО «Фармина Пет Фудс» отметил, что ООО «Фармина Пет Фудс» до возбуждения дела антимонопольным органом добровольно прекратило противоправное поведение.

Также представителем ООО «Фармина Пет Фудс» были представлены пояснения по делу № 06/01/11-14/2020, изложенные в письме от 25.02.2020 б/н.

В пояснениях ООО «Фармина Пет Фудс», в том числе указывает на то, что в ООО «Фармина Пет Фудс» проведен «антимонопольный тренинг» среди сотрудников, разъяснены положения антимонопольного законодательства и указано на недопустимость установления отпускных розничных цен на Продукцию для розничных продавцов, издан приказ от 20.11.2019 б/н «Об организации системы внутреннего обеспечения соответствия требованиям антимонопольного законодательства (антимонопольного комплаенса) в ООО «Фармина Пет Фудс».

Таким образом, в связи с прекращением осуществления ООО «Фармина Пет Фудс» координации экономической деятельности интернет-магазинов, основания для выдачи ООО «Фармина Пет Фудс» предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту осуществления незаконной координации экономической деятельности интернет-магазинов, реализующих Продукцию в розницу отсутствуют.

На основании изложенного Комиссия, руководствуясь статьей 23,

частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Фармина Пет Фудс» нарушившим часть 5 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в осуществлении незаконной координации экономической деятельности интернет-магазинов, реализующих корма для домашних животных торговой марки Farmina в розницу, которая привела к установлению и поддержанию цен на указанные товары.

2. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства ООО «Фармина Пет Фудс» не выдавать в связи с прекращением осуществления незаконной координации экономической деятельности интернет-магазинов, реализующих корма для домашних животных торговой марки Farmina в розницу, которая привела к установлению и поддержанию цен на указанные товары.

Председатель Комиссии ФАС России <...>

Члены Комиссии ФАС России: <....>