

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-11-59/00-22-16

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «14» марта 2017 года

В полном объеме решение изготовлено «27» марта 2017 года

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 1-11-59/00-22-16 о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>,

рассмотрев дело № 1-11-59/00-22-16 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Эппл Рус» (107031, г. Москва, ул. Петровка, д. 5; ИНН: 7707767220), компанией Apple Holding B.V. (Leidseplein 29, Amsterdam, 1017PS, Netherlands; Company code: 08058671), компанией Apple Sales Ireland (Hollyhill Industrial Estate, Hollyhill, Cork, Republic of Ireland; Registration number: 86705), компанией Apple Operations International (Hollyhill Industrial Estate, Hollyhill, Cork, Republic of Ireland; Registration number: 76941), компанией Apple Inc. (1 Infinite Loop, Cupertino, CA 95014, USA; Employer Identification Number: 94-2404110) (далее также – Ответчики) части 5 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии на заседании <...>,

УСТАНОВИЛА:

23.10.2015 в ФАС России поступило заявление гражданина <...> (вх. ФАС России от 26.10.2015 № 119263-ЭП/15; далее – Заявление)

1

Т. 1, ч. 2, л. 1 – 14.

, в котором сообщалось об установлении одинаковых розничных цен на всю линейку смартфонов Apple iPhone 6s и iPhone 6s Plus, официальные продажи которых в Российской Федерации начались 09.10.2015. Согласно заявлению одинаковые цены были установлены хозяйствующими субъектами, использующими следующие коммерческие обозначения:

– МТС;

– М.видео;

– Билайн;

– Эльдorado;

– Евросеть;

- OZON.ru;
- Связной;
- МегаФон;
- Юлмарт;
- re:Store;
- Media Markt;
- Ситилинк;
- HOLODILNIK.RU;
- DNS;
- ИОН (Ной-Хау);
- Техносила.

С целью проверки фактов, изложенных в Заявлении, ФАС России в период с 05.11.2015 по 22.07.2016 направлены запросы информации в адрес ООО «Эппл Рус»

ООО «Эппл Рус» – дочерняя компания Apple Holding B.V. (Нидерланды), входящая в международную группу компаний Apple, возглавляемую Apple Inc. (США).

– единственной компании, зарегистрированной на территории Российской Федерации и входящей в международную группу Apple, в адрес хозяйствующих субъектов, осуществляющих оптовую торговлю смартфонами Apple iPhone, а также в адрес хозяйствующих субъектов, осуществляющих розничную торговлю данными смартфонами и использующих коммерческие обозначения, перечисленные в Заявлении.

Письмами от 05.11.2015 № СП/61650/15, от 25.11.2015 № ЦА/66637/15, от 08.12.2015 № КА/70231/15 ФАС России запросила у хозяйствующих субъектов, осуществляющих розничную торговлю смартфонами Apple iPhone, информацию о ценообразовании на смартфоны Apple iPhone 6s и Apple iPhone 6s Plus (закупочных ценах, учёте стоимости транспортировки в различные регионы при формировании цены на смартфоны; иных факторах, учитывающихся при формировании цены на смартфоны; условиях поставщиков по перепродаже смартфонов (о цене, объёме реализации и др.)), а также копии договоров поставки, заключенных с целью приобретения смартфонов Apple iPhone 6s и Apple iPhone 6s Plus для дальнейшей реализации, и информацию об объединениях (ассоциациях, союзах и т. п.), в которых состоят данные хозяйствующие субъекты.

В соответствии с запросом ФАС России от 14.12.2015 № ЦА/71459/15 хозяйствующим субъектам, осуществляющим розничную торговлю смартфонами

Apple iPhone, надлежало представить информацию о розничных ценах на смартфоны Apple iPhone 6s и iPhone 6s Plus.

Письмами от 14.12.2015 № ЦА/71461/15, от 03.02.2016 № КА/5958/16 ФАС России запросила у хозяйствующих субъектов, осуществляющих оптовую торговлю смартфонами Apple iPhone, информацию о договорах, заключённых с целью закупки и продажи смартфонов Apple iPhone, копии данных договоров, а также информацию о ценах, по которым производилась закупка и оптовая продажа смартфонов Apple iPhone 6s и iPhone 6s Plus.

Письмом от 15.12.2015 № КА/71906/15 ФАС России запросила у ООО «Эппл Рус» информацию об официальных дистрибьюторах смартфонов Apple iPhone 6s и iPhone 6s Plus на территории Российской Федерации, о договорах поставки и иных договорах, заключённых ООО «Эппл Рус» с реселлерами смартфонов Apple iPhone 6s и iPhone 6s Plus, копии данных договоров и информацию о юридическом лице, осуществляющем администрирование русскоязычного раздела веб-сайта Apple.

В соответствии с запросом ФАС России от 03.02.2016 № КА/5981/16 ООО «Мобиленд» надлежало представить информацию о договорах, заключённых с целью закупки смартфонов Apple iPhone, копии данных договоров, а также информацию о ценах, по которым производится закупка смартфонов Apple iPhone 6s и iPhone 6s Plus.

Согласно запросу ФАС России от 03.02.2016 № КА/5934/16 ООО «Эппл Рус» надлежало представить информацию о лице, осуществляющем реализацию продукции Apple при помощи веб-сайта <http://www.apple.com/ru>; об осуществлении ООО «Эппл Рус» или иным лицом от имени ООО «Эппл Рус» розничной торговли смартфонами Apple iPhone 6s и iPhone 6s Plus; о лице, предоставляющем хостинг для веб-сайта <http://www.apple.com>; о розничных ценах на смартфоны Apple iPhone 6s и iPhone 6s Plus; о договорах, заключённых ООО «Эппл Рус» с ПАО «ВымпелКом» и ПАО «Мегафон»; об объёмах розничных продаж смартфонов Apple iPhone 6s и iPhone 6s Plus; о лицах, входящих в одну группу с ООО «Эппл Рус».

Письмом от 05.02.2016 № КА/6514/16 ФАС России запросила у ООО «Эппл Рус» информацию о лице или структурном подразделении общества, осуществляющем переписку с адреса электронной почты media.ru@apple.com, а также об определении розничных цен на смартфоны Apple iPhone 6s и iPhone 6s Plus.

В соответствии с запросами ФАС России от 29.02.2016 № КА/12454/16, от 04.03.2016 № КА/13875/16, от 04.03.2016 № КА/13881/16 хозяйствующим субъектам, осуществляющим розничную торговлю смартфонами Apple iPhone, надлежало представить информацию о получении от ООО «Эппл Рус» текста пресс-релиза Apple от 28.09.2015; переписку с ООО «Эппл Рус» по вопросам определения розничных цен на смартфоны Apple iPhone 6, iPhone 6 Plus, iPhone 6s, iPhone 6s Plus; копии писем, направленных с адреса электронной почты media.ru@apple.com.

Письмом от 04.03.2016 № КА/13883/16 ФАС России запросила у хозяйствующих субъектов, осуществляющих розничную торговлю смартфонами Apple iPhone, информацию о розничных ценах на смартфоны Apple iPhone 6 и iPhone 6 Plus.

Письмом от 04.03.2016 № КА/13899/16 ФАС России запросила у ООО «Эппл Рус»

информацию об определении цен на смартфоны Apple iPhone; копию договора, на основании которого ООО «Эппл Рус» закупает смартфоны Apple iPhone; информацию о реализации смартфонов Apple iPhone через Онлайн-магазин Apple в Российской Федерации; о реализации указанных смартфонов иными компаниями, входящими в международную группу Apple; о принадлежности и использовании адресов электронной почты в домене apple.com.

Согласно запросу ФАС России от 05.04.2016 № ЦА/22070/16 хозяйствующим субъектам, осуществляющим розничную торговлю смартфонами Apple iPhone, надлежало представить копии входящих писем, направленных с адресов электронной почты в домене apple.com.

В соответствии с запросом ФАС России от 17.06.2016 № МО/41429/16 ООО «Эппл Рус» надлежало представить информацию о различиях, существующих в договорных и иных отношениях между ООО «Эппл Рус» с одной стороны и операторами связи и иными реселлерами с другой стороны и определяющих статус партнёров Apple на территории Российской Федерации; пояснения о договорных отношениях ООО «Эппл Рус» с партнёрами в Российской Федерации.

Письмами от 22.07.2016 № АК/50194/16, от 22.07.2016 № АК/50213/16 ФАС России запросила у хозяйствующих субъектов, осуществляющих розничную торговлю смартфонами Apple iPhone, пояснения о неснижении цен на данные смартфоны в 2015 году; информацию о встречах, совещаниях, переговорах или переписке по вопросу снижения цен на смартфоны Apple iPhone; о ценах, по которым осуществлялась закупка и розничная продажа всех моделей смартфонов Apple iPhone, и о доле смартфонов Apple iPhone в розничных продажах реселлера и в целом на рынке.

Письмом от 22.07.2016 № АК/50220/16 ФАС России запросила у хозяйствующих субъектов, осуществляющих оптовую торговлю смартфонами Apple iPhone, информацию о договорах, заключённых с целью закупки и продажи смартфонов Apple iPhone, копии данных договоров, а также информацию о ценах, по которым производилась закупка и продажа всех моделей смартфонов Apple iPhone.

По результатам анализа полученной в ответ на вышеуказанные запросы информации ФАС России установлено наличие признаков координации экономической деятельности хозяйствующих субъектов, осуществляющих розничную торговлю смартфонами Apple iPhone.

На основании пункта 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции приказом ФАС России от 08.08.2016 № 1113/16 возбуждено дело в отношении группы лиц в составе ООО «Эппл Рус», Apple Holding B.V., Apple Sales Ireland, Apple Operations International, Apple Inc. по признакам нарушения части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

На основании статьи 25 Закона о защите конкуренции определениями по делу № 1-11-59/00-22-16 и письмами ФАС России были истребованы документы и информация, необходимые для рассмотрения дела, у лиц, участвующих в деле, и иных организаций.

Определением ФАС России о назначении дела № 1-11-59/00-22-16 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 17.08.2016 (исх. от

17.08.2016 № АЦ/56577/16) в качестве заинтересованных лиц привлечены следующие организации, использующие соответствующие коммерческие обозначения, указанные в скобках: ПАО «МегаФон» , ОАО «МегаФон Ритейл» (МегаФон), ПАО «ВымпелКом» (Билайн), АО «РТК» (МТС), АО «Связной Логистика» (Связной), ООО «М.видео Менеджмент» (М.видео), ООО «реСтор» (re:Store), ООО «СервисТрейд» (Техносила), ООО «БизнесПРО»

4

ООО «БизнесПРО» осуществляет закупку смартфонов Apple iPhone, которые в дальнейшем передаются ООО «СервисТрейд» и реализуются данным обществом в розницу на основании договора комиссии с ООО «БизнесПРО» от 26.04.2010 № 801-12/1.

, НАО «Юлмарт» (Юлмарт), ООО «Эдил-Импорт» (HOLODILNIK.RU), ООО «Интернет Решения» (OZON.ru), ООО «Евросеть-Ритейл» (Евросеть), ООО «Медиа-Маркет-Сатурн» (Media Markt), ООО «Мобиленд» (ИОН (Ной-Хау)), ООО «МобилСовет»

5

ООО «МобилСовет» осуществляет закупку смартфонов Apple iPhone, которые в дальнейшем передаются ООО «Мобиленд» и реализуются данным обществом в розницу на основании договора комиссии с ООО «МобилСовет» от 01.11.2004 № 1.

, ООО «Эльдорадо» (Эльдорадо), ООО «Стиннер»

6

Со 02.09.2016 лицом, участвующим в деле № 1-11-59/00-22-16, является правопреемник ООО «Стиннер» – ООО «Кронар» – в связи с прекращением деятельности первого путём реорганизации в форме присоединения к ООО «Кронар».

(Ситилинк) (далее также – Заинтересованные лица); у Ответчиков были запрошены учредительные документы, свидетельства о присвоении номеров, позволяющих идентифицировать компании в целях учёта, осуществляемого регистрирующими, налоговыми и иными органами власти, решения об избрании (назначении) единоличного исполнительного органа.

Письмами от 05.10.2016 № АЦ/68397/16 и от 05.10.2016 № АЦ/68399/16 ФАС России запросила у Заинтересованных лиц перечень субъектов Российской Федерации, на территории которых ими осуществляется розничная продажа смартфонов Apple iPhone; информацию о различиях в розничных ценах на смартфоны Apple iPhone в зависимости от субъекта Российской Федерации; информацию о ценах, по которым осуществлялась закупка и розничная продажа всех моделей

смартфонов Apple iPhone.

В соответствии с запросом от 06.10.2016 № АК/68743/16 ООО «Эппл Рус» надлежало представить информацию о закупке смартфонов Apple iPhone у компании Apple Distribution International; о закупке компаниями ООО «Дихаус» и ООО «Хаскел» смартфонов Apple iPhone у ООО «Эппл Рус»; о договорах поставки и иных договорах, заключённых ООО «Эппл Рус» с целью осуществления оптовой торговли смартфонами Apple iPhone; о ценах, по которым осуществлялась закупка и продажа всех моделей смартфонов Apple iPhone.

Письмом от 06.10.2016 № АК/68755/16 ФАС России запросила у компаний Apple Inc. и Apple Distribution International информацию о компании, у которой первоначально возникает право собственности на произведённые смартфоны Apple iPhone; о компании от которой Apple Distribution International получает смартфоны Apple iPhone; копии договоров и иных документов, являющихся правовым основанием для передачи смартфонов Apple iPhone компании Apple Distribution International; информацию о закупке ООО «Эппл Рус» смартфонов Apple iPhone у компании Apple Distribution International.

Согласно запросу ФАС России от 07.10.2016 № АК/69310/16 ООО Международный институт маркетинговых и социальных исследований «ГФК-Русь» надлежало представить информацию о долях, занимаемых смартфонами Apple iPhone в розничных продажах на российском рынке смартфонов с 2014 года.

В соответствии с запросом ФАС России от 17.10.2016 № АЦ/71064/16 ООО «Эппл Рус» надлежало представить информацию о количестве закупленных ООО «Эппл Рус» и ввезённых на территорию Российской Федерации смартфонов Apple iPhone; о количестве смартфонов Apple iPhone, реализованных ООО «Эппл Рус» оптом и в розницу.

Письмом от 27.10.2016 № АК/73857/16 ФАС России запросила у ООО «Эппл Рус» информацию о субъектах Российской Федерации и населённых пунктах, в которые осуществлялась доставка смартфонов Apple iPhone, приобретённых в розницу в Онлайн-магазине Apple.

Определением ФАС России от 07.11.2016 № АЦ/76454/16 принято решение о продлении срока рассмотрения дела № 1-11-59/00-22-16 до 17.05.2017.

В соответствии с запросом ФАС России от 10.11.2016 № АЦ/77454/16 Заинтересованным лицам надлежало представить информацию о ценах, по которым осуществлялась розничная продажа смартфонов Apple iPhone 7 и iPhone 7 Plus; о количестве смартфонов Apple iPhone 7 и iPhone 7 Plus, заказанных реселлерами и фактически поставленных в их адрес.

Согласно запросу ФАС России от 21.11.2016 № АЦ/80114/16 ООО «Эппл Рус» надлежало представить информацию о договорах поставки и иных договорах, заключённых ООО «Эппл Рус» с целью осуществления оптовой торговли смартфонами Apple iPhone начиная с момента государственной регистрации ООО «Эппл Рус»; о дате первой поставки смартфонов Apple iPhone, осуществлённой в адрес ООО «Эппл Рус»; о дате начала осуществления ООО «Эппл Рус» розничных продаж смартфонов Apple iPhone через Онлайн-магазин Apple в Российской Федерации; о договорах, заключённых ООО «Эппл Рус» с

реселлерами смартфонов Apple iPhone и не касающихся непосредственно закупок данных смартфонов.

Определением об отложении рассмотрения дела № 1-11-59/00-22-16 от 08.12.2016 (исх. от 09.12.2016 № АЦ/85592/16) ФАС России в том числе запросила у ООО «Эппл Рус» типовую форму соглашения с авторизованным дилером продукции Apple; информацию о различиях в соглашениях с авторизованными реселлерами продукции Apple.

В соответствии с запросом ФАС России от 16.12.2016 № АК/87474/16 ряду реселлеров, не привлечённых к участию в деле в качестве заинтересованных лиц, надлежало представить информацию о соглашениях, в соответствии с которыми реселлеры являются авторизованными дилерами Apple; о договорах, в соответствии с которыми реселлеры закупают смартфоны Apple iPhone для их дальнейшей реализации на территории Российской Федерации; перечень субъектов Российской Федерации, на территории которых реселлеры осуществляют розничную торговлю смартфонами Apple iPhone; о различиях в розничных ценах на смартфоны Apple iPhone в зависимости от субъекта Российской Федерации; о ценах, по которым осуществлялась закупка и розничная продажа смартфонов Apple iPhone.

Письмом от 26.12.2016 № АЦ/90280/16 ФАС России запросила у ООО «Эппл Рус» информацию о корпоративном акте, регламентирующем осуществление контроля за соблюдением ООО «Эппл Рус» требований законодательства Российской Федерации вообще и антимонопольного законодательства Российской Федерации в частности; должностные инструкции сотрудников ООО «Эппл Рус», в компетенцию которых входит осуществление контроля за соблюдением ООО «Эппл Рус» требований законодательства Российской Федерации вообще и антимонопольного законодательства Российской Федерации в частности; информацию об обучении (повышении квалификации) сотрудников ООО «Эппл Рус» по темам, касающимся соблюдения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В соответствии с запросом ФАС России от 26.12.2016 № АЦ/90281/16 компаниям Apple Holding B.V., Apple Sales Ireland, Apple Operations International, Apple Inc. надлежало представить информацию о наличии корпоративных актов, регламентирующих деятельность дочерних компаний по обеспечению соблюдения ими требований антимонопольного законодательства государств, на территориях которых дочерние компании осуществляют хозяйственную деятельность; об осуществлении контроля за соблюдением дочерними компаниями, в том числе ООО «Эппл Рус», требований антимонопольного законодательства государств, на территориях которых дочерние компании осуществляют хозяйственную деятельность.

Письмами от 06.03.2017 № АД/13625/17 и от 06.03.2017 № АД/13628/17 ФАС России запросила у ООО «Медиа-Маркт-Сатурн» и ООО «Эльдорадо» информацию о розничных ценах на смартфоны Apple iPhone 5s и iPhone 6.

Документы и информация, поступившие в ФАС России в ответ на определения и запросы, приобщены к материалам дела № 1-11-59/00-22-16 о нарушении антимонопольного законодательства.

Также, в соответствии с требованиями части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции и приказа 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) в ходе рассмотрения дела № 1-11-59/00-22-16 ФАС России в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства, проведен анализ состояния конкуренции на рынке смартфонов Apple iPhone (моделей: iPhone 5s, iPhone 5c, iPhone 6, iPhone 6 Plus, iPhone 6s, iPhone 6s Plus), реализуемых в розницу с использованием торговых объектов.

Краткий отчет по результатам анализа состояния конкуренции на рынке смартфонов Apple iPhone (моделей: iPhone 5s, iPhone 5c, iPhone 6, iPhone 6 Plus, iPhone 6s, iPhone 6s Plus), реализуемых в розницу с использованием торговых объектов, от 13.01.2017 (в редакции от 13.03.2017) (далее – краткий отчет по результатам анализа состояния конкуренции от 13.01.2017 (в редакции от 13.03.2017)) приобщен к материалам рассматриваемого дела

7

Т. 1 ч. 4 л. 19 – 35.

.

В настоящем решении, а также в заключении об обстоятельствах дела и в кратком отчете по результатам анализа состояния конкуренции от 13.01.2017 (в редакции от 13.03.2017), 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;

– авторизованный реселлер смартфонов Apple iPhone – хозяйствующий субъект, осуществляющий продажи смартфонов Apple iPhone конечным потребителям, с которым ООО «Эппл Рус» заключило соответствующий договор;

– реселлер – хозяйствующий субъект, осуществляющий продажи смартфонов Apple iPhone конечным потребителям, с которым у ООО «Эппл Рус» нет заключённого договора;

– авторизованный дистрибьютор смартфонов Apple iPhone (кроме ООО «Эппл Рус»)– хозяйствующий субъект, осуществляющий оптовые продажи смартфонов Apple iPhone, с которым ООО «Эппл Рус» заключило дистрибьюторское соглашение;

– дистрибьютор (субдистрибьютор) – хозяйствующий субъект, осуществляющий оптовые продажи смартфонов Apple iPhone, с которым у ООО «Эппл Рус» нет заключённого дистрибьюторского соглашения;

– 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.

Фактические и иные обстоятельства, установленные по результатам анализа материалов дела № 1-11-59/00-22-16 о нарушении антимонопольного законодательства.

При рассмотрении дела № 1-11-59/00-22-16 Комиссией ФАС России установлено, что ООО «Эппл Рус» является единственным уполномоченным импортёром смартфонов Apple iPhone на территорию Российской Федерации, зарегистрированным в Таможенном реестре объектов интеллектуальной собственности. После ввоза ООО «Эппл Рус» продаёт данные смартфоны как оптом – авторизованным дистрибьюторам и авторизованным реселлерам смартфонов Apple iPhone, так и в розницу.

Авторизованные дистрибьюторы смартфонов Apple iPhone, закупающие смартфоны Apple iPhone непосредственно у ООО «Эппл Рус» (ООО «Дихаус», ООО «Хаскел»), могут далее реализовывать данные смартфоны другим дистрибьюторам, а также авторизованным реселлерам смартфонов Apple iPhone (см. Рис. 1).

Рис. 1. Схема продаж смартфонов Apple iPhone в Российской Федерации.

Поскольку ООО «Эппл Рус» установлен ряд требований к потенциальным контрагентам, касающихся в том числе требований о минимальных объёмах закупок применительно к продукции Apple, финансовых вложений в продвижение продукции Apple, соответствие которым необходимо для заключения договора с ООО «Эппл Рус», предусматривающего прямые поставки продукции, большинство дистрибьюторов и авторизованных и других реселлеров закупает смартфоны у ООО «Дихаус» и ООО «Хаскел». Также некоторые реселлеры закупают смартфоны Apple iPhone у «непрямых» дистрибьюторов – дистрибьюторов, являющихся вторыми в «цепочке» продаж смартфонов после ООО «Дихаус» и ООО «Хаскел».

Как авторизованные, так и неавторизованные реселлеры реализуют смартфоны Apple iPhone в розницу различными способами: с использованием торговых объектов, без использования торговых объектов (онлайн) или обоими способами торговли одновременно.

Помимо многочисленных реселлеров, розничной торговлей смартфонами Apple iPhone занимается непосредственно ООО «Эппл Рус» – при помощи сайта в сети Интернет, располагающегося по адресу <http://www.apple.com/ru/> (далее – Онлайн-магазин Apple)

части его информационного наполнения

9

Т. 2 ч. 1 л. 437.

.

Таким образом, розничная торговля смартфонами Apple iPhone осуществляется ООО «Эппл Рус», а также реселлерами, часть из которых закупает смартфоны напрямую у ООО «Эппл Рус», а часть – у дистрибьюторов. При этом ООО «Эппл Рус» реализует смартфоны в розницу только через Онлайн-магазин Apple

10

Т. 2 ч. 2 л. 3.

, в то время как реселлеры реализуют смартфоны Apple iPhone в розницу различными способами: с использованием торговых объектов, без использования торговых объектов (онлайн) или обоими способами торговли одновременно.

Способ торговли, которым ООО «Эппл Рус» реализует смартфоны Apple iPhone в розницу (без использования торговых объектов – онлайн), оказывает влияние на определение границ территории, в географических границах которой осуществляет продажи данное общество. При этом, как установлено далее в настоящем решении, географические границы, в которых осуществляется розничная реализация смартфонов Apple iPhone ООО «Эппл Рус», и географические границы, в которых осуществляется продажа указанных смартфонов рядом реселлеров, привлечённых к участию в настоящем деле в качестве заинтересованных лиц, не совпадают, и, следовательно, ООО «Эппл Рус» и реселлеры действуют на разных товарных рынках.

Поскольку не только ООО «Эппл Рус», но и большинство реселлеров размещают информацию о розничных ценах, устанавливаемых на смартфоны Apple iPhone, на принадлежащих им веб-сайтах (в онлайн-магазинах), рассматриваемый в настоящем решении рынок смартфонов характеризуется высоким уровнем прозрачности цен. При этом подобная практика представления хозяйствующими субъектами информации для потребителей о начале продаж и ценах, по которым конкретные товары будут продаваться в их торговых объектах, а также в онлайн-магазинах, существует и на других рынках.

В соответствии с пунктом 1 части 3.3 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.

Анализ состояния конкуренции, проведённый ФАС России в целях полного,

объективного и всестороннего рассмотрения дела № 1-11-59/00-22-16 о нарушении антимонопольного законодательства, охватывает временной интервал с 25.10.2013 (дата старта продаж смартфонов iPhone 5s и iPhone 5c) по 04.04.2016 (дата, предшествующая дате старта продаж смартфона Apple iPhone SE) по следующим причинам.

В соответствии с пунктом 2.1 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка.

Согласно пункту 2.2 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке в случае, если исследование ограничивается изучением характеристик рассматриваемого товарного рынка, которые сложились до момента проведения исследования, то проводится ретроспективный анализ состояния конкуренции на товарном рынке.

Начиная с 2013 года в Российской Федерации в продажу поступили следующие модели смартфонов Apple iPhone:

- 25.10.2013 – смартфоны iPhone 5s и iPhone 5c;
- 26.09.2014 – смартфоны iPhone 6 и iPhone 6 Plus;
- 09.10.2015 – смартфоны iPhone 6s и iPhone 6s Plus;
- 05.04.2016 – смартфоны iPhone SE;
- 23.09.2016 – смартфоны iPhone 7 и iPhone 7 Plus.

Таким образом, модели смартфонов Apple iPhone 5s и iPhone 5c являются первыми моделями, поступившими в продажу после начала осуществления ООО «Эппл Рус» хозяйственной деятельности.

Из материалов дела № 1-11-59/00-22-16 о нарушении антимонопольного законодательства следует, что ООО «Эппл Рус» начало осуществлять хозяйственную деятельность в 2013 году.

Так, дистрибьюторский договор между ООО «Эппл Рус» и компанией Apple Distribution International, в соответствии с которым ООО «Эппл Рус» является неисключительным дистрибьютором продукции Apple на территории Российской Федерации, был заключён 21.12.2012 и вступил в силу 01.01.2013 (далее – дистрибьюторский договор от 01.01.2013)

11

Т. 2 ч. 2 л. 8 – 69.

.

В 2013 году ООО «Эппл Рус» начало осуществлять ввоз смартфонов Apple iPhone на территорию Российской Федерации. В том же году начал работу Онлайн-магазин

Apple в Российской Федерации, посредством которого ООО «Эппл Рус» осуществляет розничную торговлю смартфонами Apple iPhone

12

Т. 2 ч. 3 л. 151 – 152.

.

Также ФАС России установлено, что первые договоры, предметом которых является оптовая продажа смартфонов Apple iPhone дистрибьюторам и реселлерам, были заключены ООО «Эппл Рус» после 02.09.2013.

Помимо заключения вышеуказанных договоров, со 02.09.2013 ООО «Эппл Рус» начало заключать с авторизованными реселлерами договоры в связи с перепродажей ими продукции Apple, но не касающиеся непосредственно закупок смартфонов Apple iPhone

13

Т. 2 ч. 3 л. 142 – 149.

.

Кроме того, как установлено решением ФАС России по делу № 1 11/188-11 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 12.05.2012 № АЦ/14567), до начала осуществления хозяйственной деятельности ООО «Эппл Рус» действовала иная схема импорта и оптовой торговли смартфонами Apple iPhone на территории Российской Федерации. Так, в 2010 – 2012 годах только ПАО «МТС» и ПАО «ВымпелКом» имели право ввозить данные смартфоны в Российскую Федерацию в соответствии с договорами, заключенными указанными лицами с компанией Apple Sales International. Далее, импортированные ПАО «МТС» и ПАО «ВымпелКом» смартфоны реализовывались в розницу в торговых сетях данных обществ, а также поставлялись оптом иным реселлерам в целях осуществления дальнейшей перепродажи потребителям

14

Решение ФАС России по делу № 1 11/188-11 о нарушении антимонопольного законодательства от 12.05.2012 (исх. от 12.05.2012 № АЦ/14567) // Официальный сайт Федеральной антимонопольной службы; режим доступа: <http://solutions.fas.gov.ru/ca/upravlenie-po-borbe-s-kartelyami/1-11-188-11>.

.

Таким образом, осуществление координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Apple iPhone, признаки которой содержатся в действиях ООО «Эппл Рус», стало возможным с 2013 года.

Необходимо также отметить, что до 2013 года рынок смартфонов Apple iPhone характеризовался ценовой конкуренцией: розничные цены, установленные реселлерами, могли различаться и снижаться на старте продаж очередной новой модели смартфона Apple iPhone. Так, 14.12.2012 на Apple iPhone 5 на старте продаж реселлеры установили следующие розничные цены: на модель с 16 ГБ памяти – 29 900 рублей (ООО «Связной Логистика»), 34 900 – 34 990 рублей (ПАО «ВымпелКом», ООО «реСтор», ООО «Евросеть-Ритейл» и другие реселлеры); на модель с 32 ГБ памяти – 34 900 рублей (ООО «Связной Логистика»), 39 900 – 39 990 рублей (ПАО «ВымпелКом», ООО «реСтор», ООО «Евросеть-Ритейл» и другие реселлеры); на модель с 64 ГБ памяти – 39 900 рублей (ООО «Связной Логистика»), 44 900 – 44 990 рублей (ПАО «ВымпелКом», ООО «реСтор», ООО «Евросеть-Ритейл» и другие реселлеры). Спустя несколько часов после старта продаж реселлеры начали снижать цены на новые смартфоны. Так, ПАО «ВымпелКом» установило цены на смартфоны Apple iPhone 5 по уровню цен, установленных ООО «Связной Логистика». ООО «Евросеть-Ритейл» снизило цены на всю линейку Apple iPhone 5 до 28 900 рублей за модель с 16 ГБ памяти, до 33 900 рублей за модель с 32 ГБ памяти и до 38 900 рублей за модель с 64 ГБ памяти. ООО «Связной Логистика» позже снизило цены до уровня ООО «Евросеть-Ритейл». Данный факт зафиксирован в акте осмотра сайта (страницы, ресурса) в сети Интернет от 13.02.2017 № 6-17

15

Т. 1 ч. 3 л. 16 – 23.

Исследуемый период в кратком отчёте по результатам анализа состояния конкуренции от 13.01.2017 (в редакции от 13.03.2017) оканчивается 04.04.2016, то есть датой, предшествующей дате старта продаж смартфона Apple iPhone SE, вышедшего на российский рынок 05.04.2016, в связи с тем, что, как будет указано далее в настоящем решении, ФАС России не установлено наличие признаков незаконной координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Apple iPhone в отношении моделей смартфонов Apple iPhone SE, iPhone 7 и iPhone 7 Plus.

В соответствии с пунктом 10.5, а также с подпунктом “б” пункта 10.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке определение продуктовых границ рынка производится исходя из предмета координации экономической деятельности хозяйствующих субъектов.

Исходя из вышеизложенного, в кратком отчёте по результатам анализа состояния конкуренции от 13.01.2017 (в редакции от 13.03.2017) продуктовые границы товарного рынка для целей настоящего дела определены как смартфоны Apple моделей iPhone 5s, iPhone 5c, iPhone 6, iPhone 6 Plus, iPhone 6s, iPhone 6s Plus, реализуемые в розницу с использованием торговых объектов, то есть все модели смартфонов Apple iPhone, вышедшие в период с 25.10.2013 по 04.04.2016, при ценообразовании на которые ФАС России установлено наличие признаков незаконной координации экономической деятельности реселлеров.

ФАС России при рассмотрении настоящего дела о нарушении антимонопольного

законодательства также анализировалась информация, касающаяся реализации моделей смартфонов Apple iPhone, поступивших в продажу на территории Российской Федерации после 04.04.2016 (iPhone SE, iPhone 7 и iPhone 7 Plus), однако признаки осуществления незаконной координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Apple iPhone в отношении данных моделей смартфонов ФАС России не нашли подтверждения, в связи с чем данные модели смартфонов Apple iPhone не были включены в продуктовые границы товарного рынка и не учитывались при проведении анализа состояния конкуренции.

В соответствии с пунктом 10.5, а также с пунктом 10.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке географические границы товарного рынка определяются с учётом материалов дела о нарушении антимонопольного законодательства, в том числе с учётом территории, в пределах которой обнаружены признаки координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Apple iPhone.

При проведении анализа состояния конкуренции на рынке смартфонов Apple моделей iPhone 5s, iPhone 5c, iPhone 6, iPhone 6 Plus, iPhone 6s, iPhone 6s Plus, реализуемых в розницу с использованием торговых объектов, в качестве географических границ товарного рынка были приняты границы Российской Федерации (федеральный рынок) по следующим причинам.

Авторизованные реселлеры смартфонов Apple iPhone, хозяйственная деятельность которых координировалась, зарегистрированы и осуществляют деятельность на территории Российской Федерации (ОАО «МегаФон Ритейл», ПАО «ВымпелКом», АО «РТК», АО «Связной Логистика», ООО «М.видео Менеджмент», ООО «реСтор», ООО «СервисТрейд», ООО «Евросеть-Ритейл», ООО «Медиа-Маркет-Сатурн», ООО «Эльдорадо»).

Помимо этого, при определении географических границ товарного рынка ФАС России учитывала следующие обстоятельства.

Во-первых, ООО «Эппл Рус», в действиях которого обнаружены признаки координации экономической деятельности реселлеров, является единственным лицом, официально осуществляющим импорт смартфонов Apple iPhone и первичные продажи на территории Российской Федерации. При этом деятельность ООО «Эппл Рус» охватывает территорию всей Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2.2 Устава ООО «Эппл Рус» в редакциях, действовавших в 2014 – 2016 годах, «предметом деятельности общества является осуществление деятельности, направленной на достижение целей деятельности общества, как на территории Российской Федерации, так и за её пределами»

16

Т. 2 ч. 2 л. 74 – 128.

.

Во-вторых, в соответствии с пунктом b раздела 3.2 дистрибьюторского договора от

01.01.2013 ООО «Эппл Рус» обязуется выбирать дилеров, субдистрибьюторов и других перепродавцов, торговых агентов и обслуживающие организации для осуществления маркетинга, реализации, сбыта и обслуживания продукции Apple на территории Российской Федерации

17

Т. 2 ч. 2 л. 8 – 69.

.

Кроме того, территория Российской Федерации определена в качестве территории, на которой осуществляется розничная реализация смартфонов Apple iPhone и иной продукции Apple в соответствии с договорами (соглашениями), заключёнными ООО «Эппл Рус» с реселлерами смартфонов.

Так, согласно пункту 4.1 соглашений ООО «Эппл Рус» с авторизованными реселлерами (соглашение с ООО «БизнесПРО» от 02.09.2013

18

Т. 15 л. 34 – 76.

, соглашение с ООО «М.видео Менеджмент» от 01.05.2015

19

Т. 2 ч. 1 л. 408 – 434.

, соглашение с ООО «реСтор» от 01.05.2015

20

Т. 2 ч. 1 л. 201 – 227.

и т. д.), а также с учётом Раздела 1 данных соглашений («Определения») указанные реселлеры осуществляют продажу продукции Apple на территории Российской Федерации.

Аналогичным образом Российская Федерация определена в качестве территории, на которой осуществляется перепродажа продукции Apple реселлерами – операторами мобильной связи

21

Т. 7 л. 54 – 102; Т. 8 ч. 1 л. 92 – 148.

Имеющиеся в распоряжении ФАС России копии договоров, заключённых реселлерами с дистрибьюторами с целью осуществления оптовых закупок в том числе смартфонов Apple iPhone, 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 ООО «Эльдорадо» и ООО «Дихаус» от 16.07.2012 № 16/07/12-ДХ; договор между ООО «Эльдорадо» и ООО «ВЕРИСЕЛ-Трейдинг» от 03.02.2014 № В-Т-03-02/14 (вх. ФАС России от 22.12.2015 № 151379/15)

22

Т. 13 ч. 1 л. 1 – 202.

; договор между ООО «Евросеть-Ритейл» и ООО «Дихаус» от 10.06.2010 № 10/05/10; договор между ООО «Евросеть-Ритейл» и ООО «Мирст» от 01.06.2010 № 01/06 (вх. ФАС России от 30.11.2016 № 138865/15)

23

Т. 18 л. 1 – 10.

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 от 13.01.2017 (в редакции от 13.03.2017) установлен факт наличия конкурентных отношений между реселлерами, экономическая деятельность которых координировалась.

Так, на основании информации, свидетельствующей об осуществлении в период с 25.10.2013 по 04.04.2016 розничной торговли моделями смартфонов Apple iPhone 5s, iPhone 5c, iPhone 6, iPhone 6 Plus, iPhone 6s, iPhone 6s Plus с использованием торговых объектов на территории Российской Федерации, в указанном отчёте сделан вывод о том, что ОАО «Мегафон Ритейл», ПАО «ВымпелКом», АО «РТК», АО «Связной Логистика», ООО «М.видео Менеджмент», ООО «реСтор», ООО «СервисТрейд», ООО «Евросеть-Ритейл», ООО «Медиа-Маркет-Сатурн» и ООО «Эльдорадо» являлись конкурентами на указанном рынке.

В то же время ООО «Эпл Рус», в действиях которого имеются признаки координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Apple iPhone, реализовывало данные смартфоны через Онлайн-магазин Apple без использования торговых объектов на территории, которая в разные периоды

времени охватывала не более 17 субъектов Российской Федерации, что подтверждается письмом ООО «Эппл Рус» от 18.02.2016 б/н (вх. ФАС России от 18.02.2016 № 21735/16), письмом ООО «Эппл Рус» от 24.03.2016 б/н (вх. ФАС России от 24.03.2016 № 39089/16), письмом ООО «Эппл Рус» от 11.11.2016 № 11112016 (вх. ФАС России от 14.11.2016 № 167399-ДСП/16).

При этом остальные ответчики по делу № 1-11-59/00-22-16 (компания Apple Holding B.V., компания Apple Sales Ireland, компания Apple Operations International и компания Apple Inc.) не осуществляли и не осуществляют деятельности по реализации смартфонов Apple iPhone на территории Российской Федерации.

На основании вышеизложенного может быть сделан вывод, что: 1) продуктовые (включая способ осуществления торговли), и 2) географические границы рынков, на которых осуществляют деятельность ООО «Эппл Рус» и реселлеры смартфонов Apple iPhone, не совпадают. Следовательно, ООО «Эппл Рус» и реселлеры действуют на разных рынках.

Таким образом, ООО «Эппл Рус», в действиях которого имеются признаки координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Apple iPhone, не являлось и не является участником рынка смартфонов Apple iPhone (моделей смартфонов: iPhone 5s, iPhone 5c, iPhone 6, iPhone 6 Plus, iPhone 6s, iPhone 6s Plus), реализуемых в розницу с использованием торговых объектов, и, соответственно, не конкурировало и не конкурирует с ОАО «Мегафон Ритейл», ПАО «ВымпелКом», АО «РТК», АО «Связной Логистика», ООО «М.видео Менеджмент», ООО «реСтор», ООО «СервисТрейд», ООО «Евросеть-Ритейл», ООО «Медиа-Маркт-Сатурн» и ООО «Эльдорадо».

Однако, несмотря на то, что перечисленные выше реселлеры являлись и являются конкурентами на рынке смартфонов Apple моделей iPhone 5s, iPhone 5c, iPhone 6, iPhone 6 Plus, iPhone 6s, iPhone 6s Plus, реализуемых в розницу с использованием торговых объектов, данные реселлеры не всегда действовали самостоятельно при установлении розничных цен на смартфоны.

Так, как установлено ФАС России, ООО «Эппл Рус» как лицо, осуществляющее администрирование русскоязычной части веб-сайта Apple, включая ту часть, которая относится к Онлайн-магазину Apple в Российской Федерации, в части его информационного наполнения, перед выходом каждой очередной новой модели размещает на данном сайте пресс-релизы, содержащие информацию о розничных ценах на новые смартфоны.

В частности, перед выходом моделей смартфонов Apple iPhone 5s и iPhone 5c, который состоялся 25.10.2013, в русскоязычной части веб-сайта Apple был размещен пресс-релиз от 09.10.2013 с заголовком «iPhone 5s и iPhone 5c появятся в Италии, Испании, России и в более чем 25 других странах в пятницу 25 октября», в котором указывалось в том числе следующее: «iPhone 5s поставляется в цветах золотистый, серебристый и «серый космос» по цене 29 990 руб. (25 415 руб. 25 коп. без НДС) за модель с памятью 16 ГБ, по цене 34 990 руб. (29 652 руб. 54 коп. без НДС) за модель с памятью 32 ГБ и по цене 39 990 руб. (33 889 руб. 83 коп. без НДС) за модель с памятью 64 ГБ. iPhone 5c поставляется в голубом, зелёном, розовом, жёлтом и белом цветах по цене 24 990 руб. (21 177 руб. 97 коп. без НДС) за модель с памятью 16 ГБ и по цене 29 990 руб. (25 415 руб. 25 коп. без НДС) за модель с памятью 32 ГБ». Данный факт зафиксирован в акте осмотра сайта (страницы,

24

Т. 1 ч. 3 л. 1 – 15.

.

Перед выходом моделей смартфонов Apple iPhone 6 и iPhone 6 Plus, который состоялся 26.09.2014, в русскоязычной части веб-сайта Apple был размещен пресс-релиз от 09.09.2014 с заголовком «Apple представляет iPhone 6 и iPhone 6 Plus – наиболее значимое обновление iPhone в истории», в котором сообщалось: «iPhone 6 поставляется в цветах золотой, серебристый и «серый космос», и будет доступен в России по цене 31 990 руб. (27 110 руб. 17 коп. без НДС) за модель с памятью 16 ГБ, по цене 36 990 руб. (31 347 руб. 46 коп. без НДС) за модель с памятью 64 ГБ. Впервые доступна и новая модель с памятью 128 ГБ по цене 41 990 руб. (35 584 руб. 75 коп. без НДС). iPhone 6 Plus поставляется в цветах золотой, серебристый и «серый космос», и будет доступен в России по цене 36 990 руб. (31 347 руб. 46 коп. без НДС) за модель с памятью 16 ГБ, по цене 41 990 руб. (35 584 руб. 75 коп. без НДС) за модель с памятью 64 ГБ и по цене 46 990 руб. (39 822 руб. 03 коп. без НДС) за новую модель с памятью 128 ГБ. Обе модели будут доступны в интернет-магазине Apple Online Store, у ряда операторов и авторизованных реселлеров Apple». Данный факт зафиксирован в акте осмотра сайта (страницы, ресурса) в сети Интернет от 13.02.2017 № 5-17

25

Т. 1 ч. 3 л. 1 – 15.

.

28.09.2015, перед выходом смартфонов Apple iPhone 6s и iPhone 6s Plus, в русскоязычной части веб-сайта Apple был размещён пресс-релиз с текстом следующего содержания: «iPhone 6s и iPhone 6s Plus будут доступны в металлическом корпусе золотистого и серебристого цветов, в цвете “серый космос”, а также в новом цвете “розовое золото”. iPhone 6s будет доступен в России по цене 56 990 руб. за модель с памятью 16 ГБ, 65 990 руб. за модель с памятью 64 ГБ и 74 990 руб. за модель с памятью 128 ГБ. iPhone 6s Plus будет доступен в России по цене 65 990 руб. за модель с памятью 16 ГБ, 74 990 руб. за модель с памятью 64 ГБ и 83 990 руб. за модель с памятью 128 ГБ. Все цены включают НДС». Данный факт зафиксирован в акте осмотра сайта (страницы, ресурса) в сети Интернет от 07.12.2015 № 12-15

26

- Т. 1 ч. 2 л. 15 – 20.

.

Из вышеизложенного следует, что перед выходом моделей смартфонов Apple iPhone 5s, iPhone 5c, iPhone 6, iPhone 6 Plus, iPhone 6s и iPhone 6s Plus ООО «Эппл Рус» размещало в русскоязычной части веб-сайта Apple пресс-релизы, в которых содержалась информация о ценах на новые модели смартфонов. Цены были указаны для каждой модели в зависимости от объёма памяти.

Перед стартом продаж смартфона Apple iPhone SE, назначенного на 05.04.2016, в русскоязычной части веб-сайта Apple был опубликован пресс-релиз от 21.03.2016, содержащий следующую информацию: «iPhone SE будет доступен в металлическом корпусе в цветах «серый космос», серебристый, золотой и «розовое золото». Модели с памятью 16 ГБ и 64 ГБ по цене от 37 990 руб. будут продаваться на сайте Apple.com». Данный факт зафиксирован в акте осмотра сайта (страницы, ресурса) в сети Интернет от 13.02.2017 № 5-17

27

Т. 1 ч. 3 л. 1 – 15.

.

07.09.2016, перед выходом последних на момент подготовки настоящего решения моделей смартфонов Apple iPhone 7 и iPhone 7 Plus, состоявшимся 23.09.2016, ООО «Эппл Рус» опубликовало в русскоязычной части веб-сайта Apple пресс-релиз, в котором указывалось следующее: «iPhone 7 и iPhone 7 Plus в цветах «розовое золото», серебристом и золотом, а также в новом чёрном цвете с памятью 32 ГБ, 128 ГБ и 256 ГБ будут доступны по цене от 56 990 руб на сайте Apple.com/ru. Модели в корпусе нового цвета «чёрный оникс» с памятью 128 ГБ и 256 ГБ будут эксклюзивно доступны на сайте Apple.com/ru, у авторизованных реселлеров Apple и у некоторых операторов связи (цены могут различаться)». Данный факт зафиксирован в акте осмотра сайта (страницы, ресурса) в сети Интернет от 13.02.2017 № 5-17

28

Т. 1 ч. 3 л. 1 – 15.

.

Таким образом, пресс-релизы ООО «Эппл Рус», опубликованные в 2016 году перед выходом моделей смартфонов Apple iPhone SE, iPhone 7 и iPhone 7 Plus, уже не содержали информацию обо всех ценах на новые модели смартфонов в зависимости от объёма памяти в рамках розничных продаж в целом, как это было с пресс-релизами по предыдущим моделям смартфонов, а включали информацию только о цене наиболее дешёвой модели с минимальным объёмом памяти, которую можно было приобрести в Онлайн-магазине Apple. По мнению Комиссии, такое изменение подхода ООО «Эппл Рус» к публикации цен на новые модели смартфонов, оказывающего меньшее влияние на розничные цены, могло быть

вызвано инициированным в конце 2015 года расследованием ФАС России.

Согласно письмам ООО «Эппл Рус» от 18.02.2016 б/н (вх. ФАС России от 18.02.2016 № 21733/16)

29

Т. 2 ч. 2 л. 1.

и от 24.03.2016 б/н (вх. ФАС России от 24.03.2016 № 39089/16)

30

Т. 2. ч. 2 л. 8 – 72.

цены, которые указывались данным обществом в пресс-релизах, определялись компанией Apple Inc. «на глобальном уровне» и предназначались для реализации смартфонов Apple iPhone через Онлайн-магазин Apple на территории Российской Федерации.

Так, Apple Inc. устанавливает оптовую цену на каждую ассортиментную единицу продукции Apple iPhone. Оптовая цена – это цена, по которой реселлер, в том числе дистрибьютор, приобретает смартфоны Apple iPhone. При определении оптовой цены Apple Inc. принимаются во внимание следующие факторы: уровень цен на предыдущие модели смартфонов Apple iPhone, издержки Apple Inc. и прогнозируемая норма прибыли, цены на смартфоны конкурентов, а также функции и характеристики, предлагаемые в новой модели Apple iPhone. Компания Apple Inc. следует одним и тем же принципам и учитывает одни и те же факторы при установлении оптовой цены на все модели и ассортиментные единицы смартфонов Apple iPhone.

С целью обеспечения стабильности потребительских цен на смартфоны Apple iPhone во всём мире оптовая цена на iPhone за пределами Соединённых Штатов Америки определяется исключительно компанией Apple Inc. и основывается на оптовых ценах для Соединённых Штатов Америки. Этот принцип действует и для оптовых цен на смартфоны Apple iPhone в Российской Федерации.

При этом в соответствии с письмом ООО «Эппл Рус» от 24.03.2016 данное общество никоим образом не участвует в определении оптовых цен для российского рынка.

Оптовые цены для Соединённых Штатов Америки определяются финансовым отделом компании Apple Inc. Данный отдел также отвечает за местные корректировки цены, о которых говорится выше, в других странах, включая Российскую Федерацию, после которых цены утверждаются высшим руководством компании Apple Inc.

Компания Apple Inc. устанавливает розничные цены на всю свою продукцию, которую она реализует в Онлайн-магазине Apple или через свои розничные магазины Apple. В Российской Федерации ООО «Эппл Рус» реализует продукцию

напрямую российским потребителям через Онлайн-магазин Apple. Компания Apple Inc. устанавливает розничную цену на всю свою продукцию в Онлайн-магазине Apple в Российской Федерации (и во всех других странах, где есть Онлайн-магазины Apple или розничные магазины Apple). При определении розничной цены учитываются такие факторы как НДС, другие налоги и пошлины и оптовая цена товара для Российской Федерации. Эта цена определяется финансовым отделом Apple Inc. и утверждается высшим руководством Apple Inc. ООО «Эппл Рус» не отвечает за определение цен на продукцию в Онлайн-магазине Apple в России.

Как правило, цены, определённые компанией Apple Inc., доводятся до сведения ООО «Эппл Рус» по электронной почте.

При объявлении о выпуске новой продукции компанией группы Apple выпускается пресс-релиз, в котором объявляется цена, по которой товар будет реализовываться через розничный магазин Apple или Онлайн-магазин Apple. Как указано в письме ООО «Эппл Рус», такая преysкурантная цена является ценой, установленной Apple, и не направлена на установление цены перепродажи или розничной цены для реселлеров продукции Apple. Компания Apple Inc. ожидает, что реселлеры самостоятельно будут устанавливать розничные цены на продукцию Apple.

Таким образом, розничные цены на смартфоны Apple iPhone, которые указывались в пресс-релизах, публикуемых ООО «Эппл Рус», были определены компанией Apple Inc. и доведены до сведения ООО «Эппл Рус» и предназначались для реализации через Онлайн-магазин Apple в Российской Федерации.

Комиссия ФАС России отмечает, что опубликование уполномоченным дистрибьютором рекомендованных розничных цен (предоставление данных цен иным способом, в том числе путём направления реселлерам по электронной почте), например, для целей ценового позиционирования продукции при реализации в розницу, не может признаваться незаконной координацией экономической деятельности, если только не имеется какой-либо механизм обеспечения соблюдения рекомендованных цен и не наступили последствия, предусмотренные Законом о защите конкуренции. Однако в рассматриваемом деле, по мнению Комиссии ФАС России, такой механизм существовал, что подтверждается приведённой ниже электронной перепиской, а также отдельными условиями договоров ООО «Эппл Рус» с реселлерами смартфонов Apple iPhone, и наступили последствия, предусмотренные пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Как установлено Комиссией ФАС России, после выхода каждой новой модели смартфонов Apple iPhone большинство реселлеров, действующих (действовавших) на рассматриваемом рынке, устанавливали те же самые розничные цены на смартфоны, которые были указаны в пресс-релизах, опубликованных ООО «Эппл Рус» от 09.10.2013, от 09.09.2014 и от 28.09.2015.

Проведённый ФАС России анализ информации о некоторых розничных ценах на смартфоны Apple iPhone показал следующее.

На старте продаж каждой новой модели смартфонов Apple iPhone большинство реселлеров, привлечённых к участию в рассматриваемом деле, устанавливало и

поддерживало в течение ограниченного периода времени одинаковые розничные цены на смартфоны, которые совпадали с ценами из пресс-релизов, опубликованных ООО «Эппл Рус», допуская незначительные колебания, как правило, в пределах 9 рублей.

Так, с начала официальных продаж смартфонов Apple iPhone 5s и iPhone 5c девятью авторизованными реселлерами, являющимися конкурентами на рассматриваемом товарном рынке и привлечёнными к участию в деле, были установлены следующие розничные цены:

- на iPhone 5s с памятью 16 ГБ: 29 989 руб., 29 990 руб., 29 999 руб.;
- на iPhone 5s с памятью 32 ГБ: 34 990 руб., 34 999 руб.;
- на iPhone 5s с памятью 64 ГБ: 39 990 руб., 39 999 руб.;
- на iPhone 5c с памятью 16 ГБ: 24 989 руб., 24 990 руб., 24 999 руб.;
- на iPhone 5c с памятью 32 ГБ: 29 989 руб., 29 990 руб., 29 999 руб.

При этом большинство авторизованных реселлеров поддерживало данные цены от двух до трёх месяцев.

Кроме того, ФАС России установлено, что имело место снижение цен реселлерами в один и тот же период до одинакового уровня. Например, в сентябре 2014 года цены на смартфоны iPhone 5s с памятью 16 ГБ и iPhone 5s с памятью 32 ГБ снизились у восьми и у семи из девяти авторизованных реселлеров до 24 990 рублей, 24 999 рублей (iPhone 5s с памятью 16 ГБ) и 27 490 рублей, 27 499 рублей (iPhone 5s с памятью 32 ГБ) соответственно.

При выходе смартфонов Apple iPhone 6 и iPhone 6 Plus девятью реселлерами, привлечёнными к участию в деле, были установлены следующие розничные цены:

- на iPhone 6 с памятью 16 ГБ: 31 990 руб., 31 991 руб.;
- на iPhone 6 с памятью 64 ГБ: 36 990 руб.;
- на iPhone 6 с памятью 128 ГБ: 41 990 руб.;
- на iPhone 6 Plus с памятью 16 ГБ: 36 990 руб., 36 992 руб.;
- на iPhone 6 Plus с памятью 64 ГБ: 41 990 руб., 41 991 руб.;
- на iPhone 6 Plus с памятью 128 ГБ: 46 990 руб.

Приведённые розничные цены держались у реселлеров в течение двух месяцев – до конца ноября 2014 года, когда были повышены цены в Онлайн-магазине Apple. Далее, примерно до середины декабря цены, установленные на смартфоны Apple iPhone 6 и iPhone 6 Plus, были одинаковыми у восьми из девяти реселлеров и совпадали с ценами в Онлайн-магазине Apple:

- на iPhone 6 с памятью 16 ГБ: 39 990 руб., 39 998 руб.;
- на iPhone 6 с памятью 64 ГБ: 46 990 руб., 46 998 руб.;

- на iPhone 6 с памятью 128 ГБ: 52 990 руб., 52 999 руб.;
- на iPhone 6 Plus с памятью 16 ГБ: 46 990 руб., 46 998 руб.;
- на iPhone 6 Plus с памятью 64 ГБ: 52 990 руб.;
- на iPhone 6 Plus с памятью 128 ГБ: 58 990 руб.

С начала официальных продаж моделей смартфонов Apple iPhone 6s и iPhone 6s Plus десятью авторизованными реселлерами, привлечёнными к участию в деле, были установлены следующие розничные цены:

- на iPhone 6s с памятью 16 ГБ: 56 989 руб., 56 990 руб., 56 998 руб., 56 999 руб.;
- на iPhone 6s с памятью 64 ГБ: 65 989 руб., 65 990 руб., 65 999 руб.;
- на iPhone 6s с памятью 128 ГБ: 74 989 руб., 74 990 руб., 74 999 руб.;
- на iPhone 6s Plus с памятью 16 ГБ: 65 989 руб., 65 990 руб., 65 999 руб.;
- на iPhone 6s Plus с памятью 64 ГБ: 74 989 руб., 74 990 руб., 74 999 руб.;
- на iPhone 6s Plus с памятью 128 ГБ: 83 989 руб., 83 990 руб., 83 999 руб.

Указанные розничные цены совпадали с ценами, указанными в пресс-релизе Apple от 28.09.2015, и держались в течение минимум 1,5 – 2 месяцев после начала официальных продаж смартфонов iPhone 6s и iPhone 6s Plus у всех десяти реселлеров.

На старте продаж смартфона Apple iPhone SE большинством реселлеров были установлены следующие розничные цены:

- на iPhone SE с памятью 16 ГБ: 37 990 руб., 37 999 руб.;
- на iPhone SE с памятью 64 ГБ: 47 990 руб., 47 999 руб.

Приведённые розничные цены держались у реселлеров в течение двух – трёх месяцев после начала официальных продаж.

При выходе последних на момент подготовки настоящего решения моделей смартфонов Apple – iPhone 7 и iPhone 7 Plus – девять авторизованных реселлеров, привлечённых к участию в деле, установили следующие розничные цены, совпадающие с ценами в Онлайн-магазине Apple:

- на iPhone 7 с памятью 32 ГБ: 56 990 руб., 56 999 руб.;
- на iPhone 7 с памятью 128 ГБ: 65 990 руб., 65 999 руб.;
- на iPhone 7 с памятью 256 ГБ: 74 990 руб., 74 999 руб.;
- на iPhone 7 Plus с памятью 32 ГБ: 67 990 руб., 67 999 руб.;
- на iPhone 7 Plus с памятью 128 ГБ: 76 990 руб., 76 999 руб.;
- на iPhone 7 Plus с памятью 256 ГБ: 85 990 руб., 85 999 руб.

Из всего вышеизложенного следует, что при выходе на российский рынок каждой новой модели смартфонов Apple iPhone большинство авторизованных реселлеров, привлеченных к участию в деле, устанавливало и поддерживало одинаковые розничные цены на смартфоны, которые совпадали с ценами из пресс-релизов, опубликованных ООО «Эппл Рус» (с ценами в Онлайн-магазине Apple), допуская незначительные колебания, как правило, в пределах 9 рублей.

Комиссия также отмечает, что на установление реселлерами розничных цен на старте продаж мог оказывать влияние повышенный спрос на новые модели смартфонов, зачастую превышающий предложение.

В то же время по истечении приблизительно трёх месяцев после выхода на рынок каждой новой модели смартфонов Apple iPhone степень дифференциации розничных цен, установленных реселлерами на данные смартфоны, возрастала.

Как установлено Комиссией ФАС России, механизмы ценообразования у реселлеров отличаются.

Так, например, в соответствии с письмом одного из реселлеров (вх. ФАС России от 23.12.2015 № 152143-ДСП/15)

31

Т. 7 л. 1 – 107.

данный хозяйствующий субъект при определении розничных цен на смартфоны учитывает следующие факторы:

– закупочные цены;

– затраты на проведение рекламных мероприятий;

– расходы на хранение, складские операции, логистику и пр. накладные расходы, связанные с поставкой оборудования и его доставкой до места продажи;

– предполагаемую оборачиваемость товара с учётом опыта по продаже предыдущих моделей смартфонов Apple iPhone;

– текущие складские запасы по линейке оборудования данного вида;

– административные, технические и иные косвенные затраты, возникающие в связи с розничной продажей оборудования.

При этом все вышеперечисленные расходы учитываются в совокупности и не влияют на стоимость смартфона в конкретном магазине: цены на идентичные модели оборудования Apple в торговой сети реселлера во всех регионах Российской Федерации одинаковы.

Согласно письму другого реселлера (вх. ФАС России от 10.12.2015 № 144769-ДСП/15)

32

Т. 8 ч. 1 л. 1 – 152.

данная компания также учитывает транспортировку в регионы в совокупности, устанавливая одинаковые цены на смартфоны в своей торговой сети во всех регионах Российской Федерации. Также в письме отмечается, что максимальная цена на смартфоны Apple iPhone зависит от спроса на данные смартфоны. В свою очередь минимальная стоимость смартфона рассчитывается исходя из издержек компании на покупку и реализацию смартфонов, а также рентабельности. Существенное влияние на стоимость смартфона оказывают его качество, поведение конкурентов, а также эластичность спроса.

Один из реселлеров сообщил в своём письме (вх. ФАС России от 01.12.2015 № 139504/15)

33

Т. 12 ч. 1 л. 1 – 3.

, что использует два различных подхода к формированию цены на продукцию. Первый подход предполагает использование системы наценок (для смартфонов наценка составляет 5 – 15%) к закупочным ценам. Второй подход предусматривает использование программных продуктов, рассчитывающих рекомендованную цену по результатам анализа цен конкурентов (среднерыночную цену). Стоимость транспортировки товаров в различные регионы Российской Федерации не оказывает прямого влияния на розничную цену смартфонов.

Другой реселлер сообщил, что при определении розничных цен на смартфоны также не учитывает стоимость транспортировки в регионы Российской Федерации (вх. ФАС России от 22.01.2016 № 7436/16)

34

Т. 11 ч. 1 л. 1 – 2.

. На формирование цены у данного общества оказывают влияние следующие факторы: потребительский спрос на различные модели, цены на аналогичные модели смартфонов, предлагаемые конкурентами, включая цены Онлайн-магазина Apple.

В соответствии с письмом ООО «СервисТрейд» от 23.11.2015 б/н (вх. ФАС России от 30.11.2015 № 138274/15)

35

Т. 15 л. 1 – 191.

цена на смартфоны iPhone 6s и iPhone 6s Plus у данного реселлера формируется согласно прайс-листу от компании Apple. При этом стоимость транспортировки в

различные регионы не учитывается.

Согласно письму одного из реселлеров (вх. ФАС России от 30.11.2015 № 138526-ДСП/15)

36

Т. 14 ч. 1 л. 1 – 52.

ключевым условием, оказывающим влияние на цены смартфонов в его торговой сети является закупочная цена на товар. Также конечная цена включает в себя розничную наценку. Расходы по транспортировке товара до магазинов, как и у остальных лиц, прямо не влияют на стоимость смартфонов.

Таким образом, факторы, учитывающиеся реселлерами при формировании цены на смартфоны, различаются, но несмотря на описанные выше различия в механизмах ценообразования, розничные цены на смартфоны Apple iPhone совпадали у большинства реселлеров с начала официальных продаж всех рассматриваемых моделей смартфонов.

Кроме того, анализ ответов ООО «Эппл Рус», дистрибьюторов и реселлеров на запросы ФАС России показал, что цены, по которым реселлеры закупают смартфоны у ООО «Эппл Рус» и дистрибьюторов, различались

37

В настоящем решении полная информация о закупочных ценах для реселлеров не приводится по причине того, что большинством лиц, являющихся обладателями данной информации, в отношении её установлен режим коммерческой тайны.

. Так, например, закупочные цены на смартфоны Apple iPhone 6s с 16 ГБ памяти и iPhone 6s Plus с 128 ГБ после старта продаж в зависимости от продавца варьировались в диапазонах от 49 866 рублей до 54 825 рублей и от 73 491 рублей до 79 790 рублей соответственно.

Также ФАС России установлено, что с адресов электронной почты в домене apple.com, принадлежащем Apple Inc., в адрес некоторых авторизованных реселлеров, как закупающих смартфоны у ООО «Эппл Рус», так и осуществляющих закупки смартфонов у дистрибьюторов, работниками ООО «Эппл Рус» направлялись прайс-листы и текст пресс-релиза от 28.09.2015, содержащие розничные цены на смартфоны.

Так, например, ФАС России установлено, что 11.09.2014 с адресов электронной почты в домене apple.com в адрес некоторых авторизованных реселлеров, закупающих смартфоны у ООО «Эппл Рус» и дистрибьюторов, была осуществлена рассылка прайс-листа Apple от 09.09.2014, содержащего, в частности, следующие розничные цены на смартфон Apple iPhone 5s: 24 990 рублей на модель с 16 ГБ

памяти и 27 490 рублей на модель с 32 ГБ памяти.

Указанные выше розничные цены из прайс-листа Apple от 09.09.2014 были указаны и в пресс-релизе Apple от 09.09.2014, опубликованном перед выходом смартфонов Apple iPhone 6 и iPhone 6 Plus: «iPhone 5s будет доступен в России по цене 24 990 руб. (21 177 руб. 97 коп. без НДС) за модель с памятью 16 ГБ и 27 490 руб. (23 296 руб. 61 коп. без НДС) за модель с памятью 32 ГБ», что зафиксировано в акте осмотра сайта (страницы, ресурса) в сети Интернет от 13.02.2017 № 5-17

38

Т. 1 ч. 3 л. 1 – 15.

При этом из материалов дела следует, что на конец сентября 2014 года, то есть после опубликования ООО «Эппл Рус» указанного выше пресс-релиза от 09.09.2014 и осуществления рассылки прайс-листа от 09.09.2014, цены на смартфоны iPhone 5s с памятью 16 ГБ и iPhone 5s с памятью 32 ГБ снизились у восьми и у семи из девяти авторизованных реселлеров до 24 990 рублей, 24 999 рублей (iPhone 5s с памятью 16 ГБ) и 27 490 рублей, 27 499 рублей (iPhone 5s с памятью 32 ГБ) соответственно.

Также ООО «Эппл Рус» 25.11.2014 – 26.11.2014 была осуществлена рассылка прайс-листа, содержащего цены на всю продукцию Apple, в адрес некоторых авторизованных реселлеров, закупающих смартфоны у ООО «Эппл Рус» и дистрибьюторов. В данном прайс-листе были указаны, в частности, следующие розничные цены на смартфоны Apple iPhone 6 и iPhone 6 Plus: 39 990 рублей на модель iPhone 6 с 16 ГБ памяти, 46 990 рублей на модель iPhone 6 с 64 ГБ памяти, 52 990 рублей на модель iPhone 6 с 128 ГБ памяти, 46 990 рублей на модель iPhone 6 Plus с 16 ГБ памяти, 52 990 рублей на модель iPhone 6 Plus с 64 ГБ памяти, 58 990 рублей на модель iPhone 6 Plus с 128 ГБ памяти.

Как следует из материалов дела, в период с 25.11.2014 по 04.12.2014, то есть после осуществления ООО «Эппл Рус» рассылки прайс-листа, восемь авторизованных реселлеров, из числа привлеченных к участию в деле, установили розничные цены на смартфоны iPhone 6 и iPhone 6 Plus, соответствующие рекомендованным ценам, указанным в прайс-листе Apple (с отклонением в пределах 9 рублей).

Также, к ответам нескольких реселлеров на запрос ФАС России от 04.03.2016 № КА/13875/16 были приложены копии ряда писем, содержащих текст пресс-релиза Apple от 28.09.2015 с ценами на смартфоны Apple iPhone 6s и iPhone 6s Plus, отправленных в тот же день с адресов электронной почты в домене apple.com в адрес работников данных реселлеров (вх. ФАС России от 30.03.2016 № 41622/16

39

Т. 11 ч. 1 л. 10 – 32.

; от 23.12.2015 № 152143-ДСП/15

40

Т. 7 л. 1 – 107.

).

В приложении к письму ООО «СервисТрейд» от 22.03.2016 № 2 (вх. ФАС России от 28.03.2016 № 40414/16)

41

Т. 15 л. 196 – 243.

, а также в приложениях к письмам других реселлеров содержатся копии писем, отправленных 01.10.2015 с адресов электронной почты в домене apple.com, в адрес работников данных реселлеров и содержащих прайс-лист Apple от 22.09.2015 на всю продукцию Apple, включая новые модели смартфонов iPhone 6s и iPhone 6s Plus.

Как было отмечено в настоящем решении, с начала официальных продаж моделей смартфонов Apple iPhone 6s и iPhone 6s Plus десятью авторизованными реселлерами из числа привлечённых к участию в деле были установлены розничные цены на данные смартфоны, соответствующие ценам, указанным в пресс-релизе Apple от 28.09.2015, которые также содержались и в прайс-листе от 22.09.2015.

При этом согласно письму ООО «Эппл Рус» от 24.03.2016 б/н (вх. ФАС России от 24.03.2016 № 39089/16)

42

Т. 2 ч. 2 л. 70 – 72.

адреса электронной почты, располагающиеся в домене apple.com, принадлежат Apple Inc., и работники всех компаний, входящих в международную группу Apple, используют адреса электронной почты в домене apple.com.

Кроме того, по результатам анализа переписки реселлеров с ООО «Эппл Рус» и иными компаниями группы Apple, ФАС России установлено, что отдельные работники ООО «Эппл Рус» осуществляли контроль за ценами, устанавливаемыми реселлерами на смартфоны Apple iPhone (в том числе после получения «отчётов» о ценах конкурентов, формируемых партнёрами ООО «Эппл Рус»), и в случае установления «неподходящей» цены они оказывали воздействие на реселлера с целью её изменения.

Так, в частности, имеются доказательства указанного выше поведения отдельных работников ООО «Эппл Рус» в отношении некоторых реселлеров.

В письме, отправленном 18.04.2014 с корпоративного адреса электронной почты одного из реселлеров, указано следующее: «Во вложении нарушения РРЦ

43

РРЦ – рекомендованные розничные цены.

Apple за 18.04.2014». В ответе на указанное письмо, отправленном 18.04.2014 с адреса электронной почты в домене apple.com, говорится: «Спасибо за оперативную сводку с полей, мы начали активно отслеживать нарушителей».

Письмо, отправленное в октябре 2014 года с адреса электронной почты в домене apple.com, содержит следующую информацию: «Мы мониторим всех крупных партнёров, сейчас исправляем (коммерческое обозначение реселлера) 5с и (коммерческое обозначение реселлера) 5s 16 в одном регионе».

В письме, отправленном 13.10.2014 с корпоративного адреса электронной почты одного из реселлеров, указано: «Во вложении мониторинг цен конкурентов. Снова партнёры «шалят» с ценами. На последней встрече вы говорили, что будете рубить такие «шалости» на корню, т. к. сейчас в ваших руках есть очень действенный «топор» в виде поставок новой модели. Ваши слова в силе?». Ответ на данное письмо был направлен 13.10.2014 с адреса электронной почты в домене apple.com: «Завтра все проверим».

В письме, отправленном в мае 2014 года работником одного из реселлеров на адреса электронной почты в домене apple.com, содержится просьба разрешить снизить цены на смартфоны Apple iPhone в онлайн-магазине в связи с тем, что у данного реселлера цены на оборудование в онлайн-магазине ниже, чем в торговой сети, в соответствии с установленной политикой продаж. Помимо этого, в письме подтверждается готовность поддерживать рекомендованные розничные цены от ООО «Эппл Рус» в магазинах торговой сети.

Переписка между работниками одного из реселлеров, которая велась в апреле – июне 2015 года, свидетельствует о том, что в торговой сети одного из реселлеров были установлены цены на продукцию Apple ниже, чем у остальных хозяйствующих субъектов, действовавших на рынке. По этой причине между представителями ООО «Эппл Рус» и руководством реселлера, установившего низкие цены, велись «переговоры» с целью повышения цен, однако реселлер не изменил своего решения. В течение указанного времени (апрель – июнь 2015 года) по указанию ООО «Эппл Рус» дистрибьюторы не осуществляли отгрузку продукции Apple в адрес данного реселлера. В июне представители ООО «Эппл Рус» уговорили руководство реселлера поднять розничные цены на продукцию Apple. Также в соответствии с перепиской ООО «Эппл Рус» обращалось к другим участникам рынка с просьбой установить цены на смартфоны Apple iPhone 5s и iPhone 6 не ниже уровня, установленного у вышеуказанного реселлера после повышения им цен.

В письме, отправленном в сентябре 2014 года с адреса электронной почты в домене apple.com в адрес работников одного из реселлеров, говорится следующее: «Скажите, с чем связано такое понижение цены на iPhone 5s в

ALP – Apple list price (розничные цены, которые указаны в прайс-листах ООО «Эппл Рус»).

28 990. Исправьте, пожалуйста» (далее – скриншот страницы веб-сайта реселлера с ценами на указанную модель iPhone).

Письмо, отправленное в сентябре 2014 года с адреса электронной почты в домене apple.com в адрес работника одного из реселлеров, содержит следующую информацию: «iPhone 5S – уже поправили, 4s – в процессе. Кстати у вас в Краснодаре по 5s – 26 000, поправите?».

В письме, отправленном 17.10.2014 с корпоративного адреса электронной почты одного из реселлеров, содержится следующая информация: «При этом обрати внимание на среднюю цену по рынку на 6 16 ГБ – заметно ниже РРЦ. Она может быть чуть-чуть ниже ввиду продаж в кредит, но не настолько – кто-то крупный со скидками в 1000-2000 руб. продаёт». В ответе на приведённое письмо, отправленном с адреса электронной почты в домене apple.com 17.10.2014, говорится в том числе: «Спасибо за сигнал по РРЦ».

В письме, отправленном в октябре 2014 года с адреса электронной почты в домене apple.com в адрес работника одного из реселлеров, указано следующее: «У меня просьба, я в принципе всем магазинам уже написал, но будет здорово если ты еще со своей стороны повлияешь на магазины. Они цены держат несколько ниже чем хотелось бы на модели iPhone 4s 13 990, iPhone 5s (24 990). Магазины: (перечисление адресов местонахождения торговых объектов реселлера) (далее следуют скриншоты с ценами на указанные модели iPhone в перечисленных магазинах)».

При этом, как установлено Комиссией на основании данных о ценах, представленных реселлером, являвшимся адресатом по вышеуказанному письму, цена на смартфон Apple iPhone 5s действительно была повышена реселлером с 23 999 рублей до 24 999 рублей на торговом объекте, который был указан в письме, приведённом выше, после получения данного письма.

Письмо, отправленное 22.07.2015 с адреса электронной почты в домене apple.com в адрес работников одного из реселлеров, содержит следующий текст: «Это попадалово (далее следует скриншот страницы веб-сайта данного реселлера, содержащей информацию о сниженной цене на смартфон Apple iPhone 6 с памятью 16 ГБ: 43 690 рублей вместо 45 989 рублей)»

В письме, отправленном 22.10.2015 работником одного из реселлеров на адрес электронной почты в домене apple.com, указано следующее: «Очень срочный вопрос: мы можем использовать в макете вижвал "гарантия лучшей цены"?» В ответе на данное письмо, направленном с электронной почты в домене apple.com, 22.10.2015, содержится следующая информация: «Не, в макете такого штампика быть не должно. Цена на iPhone 6s у всех одинаковая»

46

Т. 13 ч. 2 л. 3 – 4 (электронный носитель информации).

Комиссией ФАС России установлено, что вся приведённая выше переписка осуществлялась с адресов электронной почты, закрепленных за работниками ООО «Эппл Рус».

Таким образом, из приведённой переписки между ООО «Эппл Рус» и реселлерами следует, что ООО «Эппл Рус» осуществляло мониторинг (самостоятельно или при помощи «отчетов» реселлеров о ценах своих конкурентов) розничных цен на смартфоны Apple iPhone, установленных реселлерами в онлайн-магазинах и розничных магазинах в разных регионах, и среднерыночных цен, в связи с чем работники ООО «Эппл Рус» направляли электронные письма реселлерам с просьбой изменить цены.

Приведённая переписка свидетельствует, с одной стороны, о стремлении реселлеров к конкуренции путём снижения цен на смартфоны Apple iPhone, а с другой стороны – об ограничении их возможности конкурировать обществом с ограниченной ответственностью «Эппл Рус». Таким образом, в отсутствие координации экономической деятельности реселлеров со стороны ООО «Эппл Рус» степень дифференциации розничных цен, установленных реселлерами на смартфоны Apple iPhone, могла быть выше.

Следует также отметить, что, по мнению Комиссии, возможность ООО «Эппл Рус» контролировать установление и поддержание розничных цен на смартфоны обусловлена наличием в договорах, заключённых между ООО «Эппл Рус» и авторизованными реселлерами в отношении смартфонов Apple iPhone, условий, которые могут рассматриваться в качестве невыгодных для реселлеров, а также могут вынуждать реселлеров соблюдать рекомендованные розничные цены, определяемые Apple Inc. для Онлайн-магазина Apple. В частности, в договорах ООО «Эппл Рус» как с прямыми, так и с непрямыми реселлерами содержится следующее условие:

17.3. «Действие настоящего Соглашения может быть прекращено любой из Сторон в любой момент времени без каких-либо оснований (т. е., по любой причине или безо всяких причин) посредством предоставления другой Стороне соответствующего письменного уведомления за 60 дней»

47

Т. 2, ч. 3 л. 164.

При этом, как установлено Комиссией ФАС России, договорами ООО «Эппл Рус» с прямыми реселлерами, являющимися операторами мобильной связи, не предусмотрено право на прекращение действия договора по инициативе оператора мобильной связи:

18.3. <...>

Также договоры ООО «Эппл Рус» с прямыми реселлерами содержат следующие условия:

8.3. «Любой заказ, поданный в Apple, должен быть формально принят Apple, и Apple может отклонить любой заказ, полностью или частично, на любых основаниях. <...> Apple вправе аннулировать любой принятый заказ до его отгрузки»

48

Т. 2 ч. 3 л. 177.

8.5. «Apple может осуществлять частичные отгрузки по заказам Дилера без какой-либо ответственности за неосуществление отгрузки заказов в полном объеме или какие-либо задержки с отгрузками»

49

Т. 2 ч. 3 л. 177.

Таким образом, договоры с ООО «Эппл Рус» содержат условия, позволяющие ООО «Эппл Рус» или реселлеру, не являющемуся оператором мобильной связи, прекратить действие договора в одностороннем порядке по любым основаниям и без оснований путём письменного уведомления партнёра. Кроме того, в соответствии с прямыми договорами, заключёнными ООО «Эппл Рус» с реселлерами, данное общество имеет право отклонить или отменить размещённый партнёром заказ полностью или в части.

Несмотря на тот факт, что авторизованные реселлеры, не являющиеся операторами мобильной связи, имеют право в любой момент времени без каких-либо оснований расторгнуть договор с ООО «Эппл Рус», по мнению Комиссии, приведённые положения договоров могли быть использованы ООО «Эппл Рус» при принуждении реселлеров к изменению их цен.

Правовая квалификация.

Изложенные фактические обстоятельства сводятся к следующему:

– в 2013 году ООО «Эппл Рус» начало осуществлять хозяйственную деятельность (импорт смартфонов, оптовые продажи, розничные продажи через Онлайн-магазин Apple, назначение авторизованных реселлеров смартфонов), в связи с чем изменилась схема продаж смартфонов, и все первичные продажи были сконцентрированы ООО «Эппл Рус», что позволило данному обществу осуществлять координацию экономической деятельности реселлеров;

– перед выходом каждой новой модели смартфонов Apple iPhone розничные цены на них определялись Apple Inc. для реализации через Онлайн-магазин Apple в России и доводились до сведения ООО «Эппл Рус», которое осуществляет розничную торговлю через указанный магазин, после чего ООО «Эппл Рус» публиковало пресс-релизы, в которых содержалась информация обо всех ценах на новые модели смартфонов (кроме пресс-релизов по моделям смартфонов Apple iPhone SE, iPhone 7 и iPhone 7 Plus);

– с начала продаж каждой новой модели смартфонов Apple iPhone большинство реселлеров устанавливало и поддерживало в течение ограниченного периода времени одинаковые розничные цены, которые совпадали с ценами из пресс-релизов, опубликованных ООО «Эппл Рус» (с ценами в Онлайн-магазине Apple), допуская незначительные колебания, как правило, в пределах 9 рублей;

– с адресов электронной почты в домене apple.com, принадлежащем Apple Inc., в адрес некоторых реселлеров, как закупающих смартфоны у ООО «Эппл Рус», так и осуществляющих закупки смартфонов у дистрибьюторов, направлялись прайс-листы и текст пресс-релиза от 28.09.2015, содержащие розничные цены на смартфоны;

– после рассылки работниками ООО «Эппл Рус» прайс-листов, содержащих розничные цены на смартфоны Apple iPhone, имели место случаи снижения и / или повышения цен реселлерами в один и тот же период до одинакового уровня;

– цены на смартфоны Apple iPhone, по которым реселлеры закупали (закупают) данные смартфоны у ООО «Эппл Рус» и дистрибьюторов, различались (различаются);

– действующие у реселлеров механизмы ценообразования отличаются, при определении цены учитываются разные факторы (стоимость транспортировки в регионы, затраты на рекламу, иные затраты, связанные с реализацией продукции в розницу, прогнозируемые объёмы продаж и др.);

– в отдельных случаях ООО «Эппл Рус» осуществляло контроль за ценами (в том числе после получения «отчётов» о ценах конкурентов, формируемых партнёрами ООО «Эппл Рус»), устанавливаемыми реселлерами на смартфоны Apple iPhone, и в случае установления «неподходящей» цены ООО «Эппл Рус» оказывало на реселлеров давление с целью её изменения;

– условия как прямых, так и не прямых договоров с ООО «Эппл Рус» на закупку и перепродажу смартфонов Apple iPhone могли быть использованы для целей склонения реселлеров к соблюдению рекомендованных розничных цен (условия об одностороннем расторжении договора, отмене размещённого партнером заказа).

При этом Комиссия ФАС России не обладает достаточными доказательствами

осуществления незаконной координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Apple iPhone в отношении моделей смартфонов Apple iPhone SE, iPhone 7 и iPhone 7 Plus, поскольку не подтверждено поддержание цен на указанные модели в течение периодов времени, аналогичных периодам, о которых Комиссия сделала выводы по результатам изучения розничных цен на остальные модели смартфонов Apple iPhone (iPhone 5s, iPhone 5c, iPhone 6, iPhone 6 Plus, iPhone 6s и iPhone 6s Plus).

Также, как было отмечено выше, в 2016 году ООО «Эппл Рус» изменило практику публикации пресс-релизов о выходе новых моделей смартфонов Apple iPhone в части указания розничных цен на данные смартфоны. Пресс-релизы ООО «Эппл Рус», опубликованные перед выходом моделей смартфонов Apple iPhone SE, iPhone 7 и iPhone 7 Plus, не содержали информацию о ценах на новые модели смартфонов в рамках розничных продаж в целом, как это было с пресс-релизами по предыдущим моделям смартфонов, а касались только цен в Онлайн-магазине Apple.

Таким образом, предметом координации экономической деятельности реселлеров являлись все модели смартфонов Apple iPhone, вышедшие на российский рынок в период с 25.10.2013 по 04.04.2016: iPhone 5s, iPhone 5c, iPhone 6, iPhone 6 Plus, iPhone 6s и iPhone 6s Plus.

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 18 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 «Эппл Рус» не представляется возможным квалифицировать как действия, совершаемые в рамках вертикальных соглашений, поскольку рассылка прайс-листов, пресс-релизов, содержащих цены на смартфоны Apple iPhone, а также писем, целью которых являлось изменение цен реселлеров, осуществлялась работниками ООО «Эппл Рус» не только в адрес реселлеров, закупающих

смартфоны непосредственно у данного общества, но также в адрес реселлеров, закупающих смартфоны у дистрибьюторов.

Из всего вышеизложенного следует, что ООО «Эппл Рус» в период с 25.10.2013 по 04.04.2016 осуществляло координацию экономической деятельности реселлеров смартфонов Apple iPhone (моделей смартфонов Apple iPhone 5s, iPhone 5c, iPhone 6, iPhone 6 Plus, iPhone 6s и iPhone 6s Plus).

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

- осуществление рассылки прайс-листов и пресс-релизов, содержащих розничные цены на смартфоны Apple iPhone, с адресов электронной почты в домене apple.com в адрес реселлеров, как закупающих смартфоны у ООО «Эппл Рус», так и осуществляющих закупки смартфонов у дистрибьюторов;

- в отдельных случаях осуществление ООО «Эппл Рус» контроля за ценами (в том числе после получения «отчётов» о ценах конкурентов, формируемых партнёрами ООО «Эппл Рус»), устанавливаемыми реселлерами на смартфоны Apple iPhone, посредством направления электронных писем с целью изменения данных цен;

- наличие как в прямых, так и в непрямых договорах с ООО «Эппл Рус» на закупку и перепродажу смартфонов Apple iPhone различных условий, которые могли использоваться для склонения реселлеров к соблюдению рекомендованных розничных цен (условия об одностороннем расторжении договора, отмене размещённого партнером заказа).

В рассматриваемом Комиссией деле осуществление координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Apple iPhone привело к установлению и поддержанию цен (последствие, предусмотренное пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции) на рынке смартфонов Apple iPhone (на модели смартфонов Apple iPhone 5s, iPhone 5c, iPhone 6, iPhone 6 Plus, iPhone 6s и iPhone 6s Plus), реализуемых в розницу с использованием торговых объектов.

Комиссия также считает необходимым отметить, что, как следует из материалов дела, Ответчики в своей деятельности руководствуются политикой в отношении антимонопольного законодательства, разработанной компанией Apple Inc., которая описывает антимонопольные риски и правила поведения сотрудников компаний группы Apple, а также устанавливает подход к антимонопольному комплаенсу

50

Т. 2 ч. 3 л. 206 – 283; Т. 3 л. 310 – 324.

.

Однако, по мнению Комиссии, наличие антимонопольной политики в ООО «Эппл

Рус» не обеспечило соблюдения данной компанией требований антимонопольного законодательства Российской Федерации.

ООО «Эппл Рус» ответственно за действия его работников. Таким образом, ООО «Эппл Рус» осуществляло незаконную координацию экономической деятельности реселлеров смартфонов Apple iPhone, поскольку ООО «Эппл Рус» не были приняты все зависящие от него меры по соблюдению его работниками правил и норм, закреплённых Законом о защите конкуренции, однако данное общество имело такую возможность.

При этом ФАС России не обладает достаточными доказательствами осуществления координации экономической деятельности реселлеров со стороны остальных ответчиков.

Так, определение компанией Apple Inc. цен, по которым осуществляется реализация смартфонов Apple iPhone в Онлайн-магазине Apple в Российской Федерации, а также принадлежность компании Apple Inc. адресов электронной почты в домене apple.com не свидетельствует об осуществлении компанией Apple Inc. координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Apple iPhone, поскольку администрирование русскоязычной части веб-сайта Apple осуществлялось (осуществляется) ООО «Эппл Рус» и рассылка прайс-листов, пресс-релизов и писем с целью изменения реселлерами смартфонов Apple iPhone установленных ими цен осуществлялась ООО «Эппл Рус».

Также не имеется достаточных доказательств, свидетельствующих об осуществлении координации экономической деятельности российских реселлеров смартфонов Apple iPhone компанией Apple Holding B.V., компанией Apple Sales Ireland, компанией Apple Operations International.

На основании статьи 48.1 Закона о защите конкуренции приведённые выше фактические и иные обстоятельства дела и доказательства были изложены в заключении об обстоятельствах дела, в котором Комиссией ФАС России сделаны выводы 1) о необходимости квалифицировать действия ООО «Эппл Рус» по части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции и 2) об отсутствии признаков нарушения части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции в действиях компании Apple Holding B.V., компании Apple Sales Ireland, компании Apple Operations International, компании Apple Inc.

14.03.2017 ООО «Эппл Рус» (вх. ФАС России от 14.03.2017 № 36513-ДСП/17; от 14.03.2017 № 36515/17)

51

Т. 1 ч. 3 л. 90 – 95; Т. 2 ч. 3 л. 284 – 341.

представило объяснения в отношении обстоятельств дела, изложенных в вышеуказанном заключении.

ООО «Эппл Рус» даёт собственную оценку обстоятельствам, изложенным в

заключении, однако представленные объяснения не опровергают выводы Комиссии о нарушении данным обществом части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Так, по мнению ООО «Эппл Рус», сама по себе практика размещения на веб-сайте хозяйствующего субъекта пресс-релизов, содержащих цены на новую продукцию, осуществление ООО «Эппл Рус» в адрес реселлеров рассылки прайс-листов с указанием в том числе розничных цен на продукцию, а также возможность ООО «Эппл Рус» в одностороннем порядке расторгнуть договор или отклонить заказ на партию продукции не является доказательством антиконкурентной координации.

Однако в рассматриваемом деле нарушение ООО «Эппл Рус» части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции установлено Комиссией ФАС России на основании совокупности доказательств.

Также в представленных ООО «Эппл Рус» объяснениях описаны действия по усилению и повышению качества мер антимонопольного комплаенса, предпринятые ООО «Эппл Рус» в связи с рассмотрением настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Так, как следует из объяснений, ООО «Эппл Рус» решило:

- принять более подробную антимонопольную комплаенс-политику в качестве локального нормативного акта ООО «Эппл Рус», обязательную для соблюдения всеми сотрудниками ООО «Эппл Рус»;
- продолжить проведение на ежегодной основе специальных тренингов для сотрудников ООО «Эппл Рус» по соблюдению антимонопольного законодательства, но с фокусом на правила осуществления коммуникаций с реселлерами;
- разработать для сотрудников ООО «Эппл Рус» руководство по коммуникациям с реселлерами для использования на ежедневной основе с целью придания значимости соблюдению усиленных мер антимонопольного комплаенса;
- разработать новый шаблон сообщения о ценах в онлайн-магазине Apple в составе пресс-релиза о выводе новой модели смартфона iPhone;
- разработать новый шаблон сообщения реселлерам, содержащего ссылку исключительно на DAC

52

DAC – distributor acquisition cost (оптовые цены, которые указаны в прайс-листах ООО «Эппл Рус»).

цены (т. е. цены, по которым реселлеры покупают продукцию у Apple) без упоминания или ссылки на ALP цены (т. е. розничные цены).

По мнению Комиссии, перечисленные выше меры по усилению и повышению качества мер антимонопольного комплаенса, планируемые к принятию ООО «Эппл

Рус», могут быть эффективными для предупреждения совершения данным лицом нарушений антимонопольного законодательства Российской Федерации в будущем.

Также в ФАС России поступили пояснения в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, от ООО «Медиа-Маркт-Сатурн»

53

Т. 1 ч. 3 л. 83 – 85.

, ООО «реСтор»

54

Т. 1 ч. 3 л. 86 – 89.

и ООО «Эльдорадо»

55

Т. 1 ч. 3 л. 98 – 106.

, привлеченных к участию в деле в качестве заинтересованных лиц.

В представленных ООО «Медиа-Маркт-Сатурн» и ООО «реСтор» пояснениях не опровергаются выводы Комиссии о нарушении ООО «Эппл Рус» части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции. При этом указанными лицами подтверждаются выводы Комиссии, изложенные в заключении об обстоятельствах дела, об отсутствии конкурентных отношений между ООО «Эппл Рус» и реселлерами на рассматриваемом рынке; о факторах, влияющих на установление розничных цен на смартфоны Apple iPhone и другие выводы.

ООО «Эльдорадо» в своих пояснениях указывает, что, по мнению данного общества, в материалах дела отсутствуют доказательства наступления негативных последствий, необходимых для квалификации действий ООО «Эппл Рус» по части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции; у ООО «Эппл Рус» отсутствовал «инструмент воздействия на координируемого субъекта»; совпадение розничных цен у реселлеров смартфонов Apple iPhone является закономерным процессом.

Комиссия ФАС России, рассмотрев представленные ООО «Эльдорадо» пояснения, полагает, что доводы об отсутствии факта осуществления ООО «Эппл Рус» незаконной координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Apple iPhone не находят своего подтверждения, что следует из совокупности доказательств, изложенных в настоящем решении.

Основания для выдачи ООО «Эппл Рус» предписания об устранении нарушения

антимонопольного законодательства по факту осуществления незаконной координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Apple iPhone отсутствуют в связи с прекращением осуществления такой координации.

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 «Эппл Рус» (107031, г. Москва, ул. Петровка, д. 5; ИНН: 7707767220) нарушившим часть 5 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в осуществлении координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Apple iPhone, которая привела к установлению и поддержанию цен на смартфоны Apple iPhone (модели смартфонов iPhone 5s, iPhone 5c, iPhone 6, iPhone 6 Plus, iPhone 6s и iPhone 6s Plus).

2. Рассмотрение дела в отношении компании Apple Holding B.V. (Leidseplein 29, Amsterdam, 1017PS, Netherlands; Company code: 08058671), компании Apple Sales Ireland (Hollyhill Industrial Estate, Hollyhill, Cork, Republic of Ireland; Registration number: 86705), компании Apple Operations International (Hollyhill Industrial Estate, Hollyhill, Cork, Republic of Ireland; Registration number: 76941), компании Apple Inc. (1 Infinite Loop, Cupertino, CA 95014, USA; Employer Identification Number: 94-2404110) прекратить на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции в связи с отсутствием в действиях данных лиц нарушения антимонопольного законодательства.

3. Предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства ООО «Эппл Рус» не выдавать в связи с прекращением осуществления незаконной координации экономической деятельности реселлеров смартфонов Apple iPhone.

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

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