

Рекомендации Экспертного совета при ФАС России по развитию конкуренции в области информационных технологий и Экспертного совета ФАС России по развитию конкуренции в сфере розничной торговли

«О практиках в сфере использования информационных технологий в торговле, в том числе связанных с использованием ценовых алгоритмов»

Настоящие Рекомендации подготовлены для обеспечения единообразия практики применения антимонопольного законодательства в отношении организации продажи непродовольственных товаров (таких как компьютерная техника, бытовая техника и электроника) посредством информационно-телекоммуникационной сети Интернет или с использованием технологических решений, опирающихся на данные, доступные в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

Настоящие Рекомендации подготовлены с учетом требований, установленных Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), Федеральным законом от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», Федеральным законом от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации».

1 ОСОБЕННОСТИ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ИНФОРМАЦИОННЫХ ТЕХНОЛОГИЙ, В ТОМ ЧИСЛЕ, ЦЕНОВЫХ АЛГОРИТМОВ, В СФЕРЕ ТОРГОВЛИ

Активное развитие торговой деятельности с использованием информационно-телекоммуникационной сети Интернет приводит к большей открытости в торговых практиках всех вовлеченных лиц.

Конечные потребители имеют возможность сравнивать цены на товары как на сайтах продавцов таких товаров в сети Интернет, так и на иных сайтах. Соответствующий функционал одновременно позволяет хозяйствующим субъектам осуществлять мониторинг розничных цен конкурентов и открывает возможность к более оперативной корректировке собственной ценовой политики.

Хозяйствующие субъекты также получают возможность осуществления контроля за соблюдением условий о согласованной максимальной цене перепродажи товаров, выполнением условий договоров оказания маркетинговых и рекламных услуг.

Действия хозяйствующих субъектов, связанные с реализацией товаров с использованием сети Интернет, не могут быть изъяты из-под антимонопольного контроля, к ним применимы общие запреты, установленные Законом о защите конкуренции.

Целью подготовки настоящих Рекомендаций является определение общих подходов к оценке допустимости практик, применяющихся хозяйствующими субъектами при реализации товаров посредством информационно-телекоммуникационной сети Интернет или с использованием технологических решений, использующих данные, доступные в информационно-телекоммуникационной сети Интернет и/или вводимые пользователем самостоятельно. При этом перечисленные в настоящих Рекомендациях практики не являются единственно допустимыми, хозяйствующие субъекты вправе совершать иные действия, не противоречащие требованиям Закона о защите конкуренции.

2 ТЕРМИНЫ И ОПРЕДЕЛЕНИЯ

Для целей применения настоящих Рекомендаций используются перечисленные ниже термины и определения. Термины, указанные в скобках, рассматриваются как синонимичные, если в тексте Рекомендаций специально не определено иное, применительно к конкретной ситуации или термину.

Программный продукт – программа для ЭВМ¹ и/или совокупность баз данных² или совокупность программ для ЭВМ и/или баз данных, устанавливаемых пользователем на ЭВМ и предоставляющих пользователю определенный разработчиком функционал.

Онлайн-платформа – программный продукт определенного разработчиком функционала, размещенный в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, доступ к которому предоставляется разработчиком удаленно.

Ценовой алгоритм – программный продукт, используемый для определения цен на товары, с использованием которого осуществляется расчет и (или) установление и (или) мониторинг цен, исходя из параметров, определяемых пользователем алгоритма.

Дистрибьютор (дилер) – хозяйствующий субъект, осуществляющий оптовую реализацию товаров.

Конечный потребитель – физическое или юридическое лицо, приобретающее товар для целей использования для личных целей, не связанных с предпринимательской деятельностью, или использования в процессе хозяйственной деятельности любым способом, за исключением дальнейшей перепродажи.

Вендор – хозяйствующий субъект, заказывающий или осуществляющий производство товаров и владеющий и (или) распоряжающийся на законном основании исключительными правами на средство индивидуализации, используемое при производстве товаров.

Реселлер (продавец) – хозяйствующий субъект, осуществляющий продажу товаров Конечным потребителям, вне зависимости от способа продажи товаров (через один или несколько торговых объектов, через информационно-телекоммуникационную сеть Интернет или посредством продаж как через торговые объекты, так и через сеть Интернет) или принадлежности к торговой сети.

Торговая сеть реселлера – совокупность двух и более Торговых объектов, которые принадлежат на законном основании Реселлеру или хозяйствующему субъекту, входящему с ним в одну группу лиц в соответствии с Законом о защите конкуренции, и которые используют единое средство индивидуализации либо несколько средств индивидуализации.

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 конечных потребителей и проведения денежных расчетов с ними при продаже товаров.

¹ В соответствии со статьей 1261 Гражданского кодекса Российской Федерации программой для ЭВМ является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

² Абзацем 2 пункта 2 статьи 1260 Гражданского кодекса Российской Федерации определено, что под базой данных понимаются систематизированные определенным образом материалы, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью электронной вычислительной машины (ЭВМ).

Оптовая торговля - вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в предпринимательской деятельности (в том числе для перепродажи) или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Розничная торговля - вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в личных, семейных, домашних и иных целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

3 ОБЩИЕ ОГРАНИЧЕНИЯ, УСТАНОВЛЕННЫЕ АНТИМОНОПОЛЬНЫМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ

Статьями 11 и 11.1 Закона о защите конкуренции устанавливаются запреты на заключение соглашений и совершение согласованных действий, которые влекут или могут повлечь ограничение конкуренции.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. Таким образом, соглашение, недопустимое с точки зрения антимонопольного законодательства, может быть достигнуто не только в письменной форме, но и в устной.

В частности, признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами (как конкурентами, осуществляющими продажу товаров на одном рынке, так и конкурентами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном рынке), если такие соглашения приводят или могут привести к последствиям, перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, в том числе: (i) установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок; (ii) разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков); (iii) отказу от заключения договоров с определенными продавцами или покупателями (заказчиками).

В соответствии с частью 2 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются "вертикальные" соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 Закона о защите конкуренции), если: (i) такие соглашения приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара, за исключением случая, если продавец устанавливает для покупателя максимальную цену перепродажи товара; (ii) такими соглашениями предусмотрено обязательство покупателя не продавать товар хозяйствующего субъекта, который является конкурентом продавца (за исключением организации под товарным знаком либо иным средством индивидуализации продавца или производителя).

Согласно части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 Закона о защите конкуренции), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

Закон о защите конкуренции также содержит запрет на недопустимую координацию хозяйственной деятельности хозяйствующих субъектов, если такая координация приводит к любому из последствий, которые указаны в частях 1 - 3 указанной статьи, которые не могут быть признаны допустимыми в соответствии со (часть 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции).

Кроме того, в соответствии со статьей 8 Закона о защите конкуренции согласованными действиями могут быть признаны действия хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на одном товарном рынке и являющихся конкурентами, *при отсутствии соглашения*, если такие действия одновременно отвечают следующим критериям:

- (a) результат таких действий соответствует интересам каждого из указанных хозяйствующих субъектов;
- (b) действия заранее известны каждому из участвующих в них хозяйствующих субъектов в связи с публичным заявлением одного из них о совершении таких действий;
- (c) действия каждого из указанных хозяйствующих субъектов вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов, участвующих в согласованных действиях, и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке.

Так, согласно части 1 статьи 11.1 Закона о защите конкуренции, запрещаются согласованные действия хозяйствующих субъектов-конкурентов, если такие согласованные действия приводят к таким последствиям как: (i) установление или поддержание цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок; (ii) раздел товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков); (iii) отказ от заключения договоров с определенными продавцами или покупателями (заказчиками), если такой отказ прямо не предусмотрен федеральными законами, а также иным последствиям, указанным в ч.1 статьи 11.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 3 статьи 11.1 Закона о защите конкуренции запрещаются иные, не предусмотренные частями 1 и 2 указанной статьи, согласованные действия хозяйствующих субъектов-конкурентов, если установлено, что такие согласованные действия приводят к ограничению конкуренции.

Согласно части 6 статьи 11, части 4 статьи 11.1 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект вправе представить доказательства того, что заключенное им соглашение или осуществленные согласованные действия, могут быть признаны допустимыми в соответствии с частью 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции.

Действия (бездействие) хозяйствующих субъектов, предусмотренные частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (за исключением действий (бездействия), указанных в пунктах 1 (за исключением случаев установления или поддержания цены товара, являющегося результатом инновационной деятельности), 2, 3, 5, 6, 7 и 10 части 1 статьи 10 настоящего Закона о защите конкуренции), соглашения и согласованные действия, предусмотренные частями 2 - 4 статьи 11, статьей 11.1 Закона о защите конкуренции, сделки, иные действия, предусмотренные статьями 27 - 29 Закона о защите конкуренции, а также соглашения о совместной деятельности, заключенные между хозяйствующими субъектами-конкурентами, могут быть признаны допустимыми, если такими действиями (бездействием), соглашениями и согласованными действиями, сделками, иными действиями не создается возможность для отдельных лиц устранить конкуренцию на соответствующем товарном рынке, не налагаются на их участников или третьих лиц ограничения, не соответствующие достижению целей таких действий (бездействия), соглашений и согласованных действий, сделок, иных действий, а также если их результатом является или может являться:

1) совершенствование производства, реализации товаров или стимулирование технического, экономического прогресса либо повышение конкурентоспособности товаров российского производства на мировом товарном рынке;

2) получение покупателями преимуществ (выгод), соразмерных преимуществам (выгодам), полученным хозяйствующими субъектами в результате действий (бездействия), соглашений и согласованных действий, сделок.

4 ДОПУСТИМЫЕ ПРАКТИКИ ВЕНДОРОВ, ДИСТРИБЬЮТОРОВ И РЕСЕЛЛЕРОВ С ПРИМЕНЕНИЕМ ИНФОРМАЦИОННЫХ ТЕХНОЛОГИЙ, В ТОМ ЧИСЛЕ С ИСПОЛЬЗОВАНИЕМ ЦЕНОВЫХ АЛГОРИТМОВ

Использование информационных технологий направлено на упрощение и ускорение информационного обмена между участниками рынка. При этом если информационный обмен является по своей природе допустимым в соответствии с общими требованиями Закона о защите конкуренции, применение информационных технологий (в том числе Программных продуктов, Онлайн-платформ и/или Ценовых алгоритмов) не меняет природы допустимости такого информационного обмена и достигаемых по его результатам соглашений / совершаемых действий.

При оценке практик, связанных с наличием у пользователя или использованием им информационных технологий при обмене информацией, заключении соглашений или совершении действий хозяйствующими субъектами, антимонопольному органу следует исходить из оценки того, наличествуют ли в них признаки ограничения конкуренции или факты ограничения конкуренции в результате таких действий (бездействия), исполнения соглашения. Таким образом, оценке подлежит в первую очередь способ и цели использования пользователем соответствующих информационных технологий, предоставление и/или использование которых, в отсутствие признаков или фактов ограничения конкуренции, должно признаваться допустимым. Факт наличия у пользователя того или иного Программного обеспечения, или использования Ценовых алгоритмов или Онлайн-платформ сам по себе не должен рассматриваться в качестве признака нарушения.

Перечень указанных в настоящем разделе допустимых практик не является исчерпывающим. Хозяйствующие субъекты вправе осуществлять иные действия, не нарушающие запретов, установленных Законом о защите конкуренции.

4.1 Осуществление Вендором, Дистрибьютором или Реселлером мониторинга розничных цен

Допустимым является осуществление мониторинга розничных цен Вендорами, Дистрибьюторами (дилерами) или Реселлерами (продавцами), если такой мониторинг осуществляется в целях:

- (a) сравнения с ценами на конкурирующий товар для определения спроса и окупаемости затрат на реализацию товара;
- (b) сравнения с ценами на аналогичный товар, установленными конкурентами Реселлера;
- (c) контроля за соблюдением установленного соглашением Реселлера и Вендора либо Дистрибьютора условия о максимальной цене перепродажи товара;
- (d) соблюдения условий приобретаемых рекламных или маркетинговых услуг (в том числе, для повышения спроса на товар, например, с целью контроля за предоставлением минимальной скидки Конечному потребителю).

а также в иных целях, не противоречащих требованиям Закона о защите конкуренции, в том числе запретам на недопустимую координацию

экономической деятельности и/ или заключение и исполнение недопустимых соглашений, предусмотренных ч.2 и ч.4 ст.11 Закона о защите конкуренции.

Мониторинг розничных цен может осуществляться любым способом, в том числе с использованием Онлайн-платформ, программных продуктов, анализа публично доступных данных веб-сайтов в информационно-коммуникационной сети Интернет.

По результатам мониторинга и для целей, например, определения необходимого объема продаж товара, хозяйствующий субъект вправе, в том числе, изменить (снизить или увеличить) стоимость реализуемого им оптом или в розницу товара, в том числе путем определения скидок или надбавок к его отпускной цене.

По результатам мониторинга хозяйствующим субъектам следует избегать действий, которые приводят или могут привести к установлению фиксированной или минимальной цены перепродажи, а равно координации экономической деятельности лиц, осуществляющих перепродажу такого товара.

4.2 **Осуществление Вендором и/или Дистрибьютором мониторинга соблюдения условий о максимальной цене перепродажи товаров (в том числе с использованием Программных продуктов, Онлайн-платформ или иных методов)**

Осуществление Вендором и/или Дистрибьютором мониторинга соблюдения соответственно Дистрибьютором и/или Реселлером условий соглашения о максимальной цене перепродажи товара, является допустимым.

Такой мониторинг может проводиться любым способом, в том числе с использованием Онлайн-платформ, программных продуктов, анализа публично доступных данных веб-сайтов в информационно-коммуникационной сети Интернет, обмена сведениями об отпускной цене с Дистрибьютором и/или Реселлером.

Действия, осуществляемые хозяйствующим субъектам по результатам мониторинга соблюдения условий о максимальной цене перепродажи товаров, не должны приводить к установлению фиксированной или минимальной цены таких товаров, недопустимой в соответствии с требованиями Закона о защите конкуренции координации экономической деятельности.

4.3 **Осуществление Вендором и/или Дистрибьютором мониторинга соблюдения рекомендованного уровня цен на товары (в том числе с использованием Программных продуктов, Онлайн-платформ или иных методов)**

Рекомендация Вендором и/или Дистрибьютором определенного уровня цены товара соответственно Дистрибьютору и/или Реселлеру не ограничивается Законом о защите конкуренции. Рекомендация определенного уровня цены может быть обоснована позиционированием товара на рынке и/или необходимостью достижения целей реализации товара, хозяйствующим субъектом, рекомендуя такую цену. Осуществление последующего мониторинга соблюдения рекомендованного уровня цен на товар при его перепродаже, также не свидетельствует о нарушении Закона о защите конкуренции само по себе.

Рекомендация может доводиться до сведения адресатов любыми способами и средствами, в том числе с использованием Онлайн-платформ и программных продуктов.

В тоже время, рекомендация определенного уровня цен на товар и/или последующий мониторинг соблюдения рекомендации не должны приводить к установлению фиксированной или минимальной цены перепродажи, а равно координации экономической деятельности лиц, осуществляющих перепродажу такого товара.

4.4 **Разработка и реализация Программных продуктов, оказание услуг по обеспечению доступа к Онлайн-платформам, разработка Ценовых алгоритмов**

Разработка Программных продуктов и Ценовых алгоритмов как для собственного использования, так и для последующего лицензирования или уступки (реализации) третьим лицам является допустимой. Разработчикам таких Программных продуктов и Ценовых алгоритмов рекомендуется предоставлять их пользователям сведения, необходимые для надлежащего использования таких Программных продуктов и Ценовых алгоритмов. Предоставление таких сведений может осуществляться разработчиками любым способом, не противоречащим действующему законодательству, а также в объеме, определяемом разработчиком Программного продукта и Ценового алгоритма с учетом необходимости сохранения коммерческой или иной охраняемой законом тайны, а также защиты охраняемых законодательством исключительных прав разработчиков.

Предоставление услуг по доступу к Онлайн-платформам является допустимым. При этом разработчикам Онлайн-платформ и их администраторам рекомендуется предоставлять их пользователям сведения, необходимые для надлежащего использования таких Онлайн-платформ. Предоставление таких сведений может осуществляться разработчиками любым способом, не противоречащим действующему законодательству, а также в объеме, определяемом разработчиком и администратором Онлайн-платформы с учетом необходимости сохранения коммерческой или иной охраняемой законом тайны, а также защиты охраняемых законодательством исключительных прав разработчиков.

4.5 **Использование Программных продуктов или Онлайн-платформ**

Использование Программных продуктов или Онлайн-платформ хозяйствующими субъектами допустимо для целей:

- осуществления мониторингов конкурентной среды, в том числе цен;
- определения собственной ценовой политики;
- планирования коммерческой деятельности;
- мониторинга соблюдения согласованных условий договоров, в том числе условий о максимальной цене перепродажи, условий согласованных рекламных и/или маркетинговых акций, указанных в п.4.1. настоящих Рекомендаций;
- прогнозирования спроса и определения мер по его поддержанию;

а также иных целей, не противоречащих требованиям Закона о защите конкуренции;

Таким образом, использование Программных продуктов и/ или Онлайн-платформ само по себе не является нарушением антимонопольного законодательства.

4.6 **Допустимость коммуникаций (внутри организации и её контрагентам) по результатам проводимых мониторингов**

Хозяйствующие субъекты вправе осуществлять коммуникации как внутри собственной организации или группы лиц, так и среди своих контрагентов по результатам проводимых мониторингов цен. Соответствующие коммуникации могут содержать рекомендации в отношении ценовой политики (например, установление максимальной цены перепродажи) или организации продаж товаров (например, требования к оформлению торговых объектов в соответствии с маркетинговыми стандартами).

Соответствующие коммуникации между участниками товаропроводящей цепи (например, Вендором и Реселлером) могут осуществляться любым способом, в том числе с использованием электронной почты, Программных продуктов и Онлайн-платформ.

Такие коммуникации между участниками товаропроводящей цепи, однако, не должны опосредовать совершение действий, нарушающих запреты, установленные Законом о защите конкуренции.

4.7 **Использование Ценовых алгоритмов (в том числе конкурентами)**

По общему правилу, использование Ценовых алгоритмов, в том числе конкурентами, допускается, за исключением случаев их применения для достижения целей, нарушающих ограничения, установленные Законом о защите конкуренции. В частности, при использовании Ценовых алгоритмов допустимо использовать любые показатели (в том числе, данные о ценах на товар, опубликованные конкурентом в открытом доступе, сведения о рекомендованном уровне цен или установленном уровне максимальной цены перепродажи).

Одновременно, конкурирующим хозяйствующим субъектам запрещается достигать соглашений, опосредующих взаимозависимое ценообразование, в том числе с применением Ценовых алгоритмов, за исключением случаев, признаваемых допустимыми в соответствии с действующим законодательством.

5 **НЕДОПУСТИМЫЕ ПРАКТИКИ ВЕНДОРОВ, ДИСТИБЬЮТОРОВ И РЕСЕЛЛЕРОВ С ПРИМЕНЕНИЕМ ИНФОРМАЦИОННЫХ ТЕХНОЛОГИЙ, В ТОМ ЧИСЛЕ С ИСПОЛЬЗОВАНИЕМ ЦЕНОВЫХ АЛГОРИТМОВ**

5.1 Само по себе использование информационных технологий в хозяйственной деятельности, если оно не влечет нарушения запретов, установленных Законом о защите конкуренции, должно признаваться допустимым.

Вместе с тем, в ряде случаев применение отдельных практик, связанных с использованием информационных технологий, и, в том числе, Программных продуктов, Онлайн-систем и Ценовых алгоритмов, может содержать в себе признаки ограничения конкуренции. При этом, информационные технологии

служат лишь инструментом реализации практики, признаваемой антимонопольным законодательством недопустимой.

Соответственно, перечисленные ниже в пункте 5.2. практики могут рассматриваться как недопустимые при использовании тех или иных информационных технологий.

Одновременно необходимо отметить, что положения, предусмотренные настоящим разделом 5.2., следует применять с учетом исключений, установленных:

- (a) для допустимых «вертикальных» соглашений (ч. 1, 2 и 3 статьи 12 Закона о защите конкуренции);
- (b) для запрещенных антиконкурентных соглашений между хозяйствующими субъектами и запрещенной координации экономической деятельности (ч. 7-10 ст. 11 Закона о защите конкуренции);
- (c) для ограничивающих конкуренцию согласованных действий хозяйствующих субъектов (ч. 5 и 6 ст. 11.1 Закона о защите конкуренции).

5.2 Для целей применения настоящего раздела, *недопустимыми могут являться:*

5.2.1 **Установление и контроль за соблюдением минимальных или фиксированных розничных цен (в том числе посредством автоматизированных уведомлений о нарушении установленного уровня цен, наложения штрафов/иных санкций, установления ограничений к приобретению продукции или предоставления стимулов к поддержанию установленного уровня минимальных розничных цен).**

В соответствии с п.1 ч.2 ст.11 Закона о защите конкуренции не допускается заключение «вертикальных» соглашений, которые приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товаров, за исключением установления максимальной цены перепродажи. По смыслу данной нормы, Закон о защите конкуренции, устанавливает запрет на согласование минимальных и фиксированных цен перепродажи товаров, допуская при этом согласование максимальной цены перепродажи. Соответствующее соглашение об установлении минимальной или фиксированной цены может быть достигнуто как в письменной, так и устной форме и содержаться в одном или нескольких документах. Закон о защите конкуренции не исключает возможности использования технических средств для достижения соглашений любого характера. Одновременно, сообщения (уведомления), переданные с использованием Онлайн-систем и/или Программных продуктов, антимонопольным органом могут использоваться в качестве доказательств заключения запрещенного «вертикального» соглашения, если такие сообщения (уведомления) по своему содержанию указывают на достижение сторонами информационного обмена недопустимого соглашения.

Такое соглашения, достигнутое с использованием Программных продуктов и/или Онлайн-систем, является допустимым, если будет установлено, что доля каждой из сторон соглашения на товарном рынке товара, являющегося предметом «вертикального» соглашения, не превышает двадцать процентов.

Кроме того, такое соглашение может быть признано допустимым вне зависимости от долей его участников, если будет установлено, что таким соглашением не создается возможность для отдельных лиц устранить конкуренцию на соответствующем товарном рынке, не налагаются на его участников или третьих лиц ограничения, не соответствующие достижению целей таких действий (бездействия), соглашений и согласованных действий, сделок, иных действий, а также если их результатом является или может являться:

- совершенствование производства, реализации товаров или стимулирование технического, экономического прогресса либо повышение конкурентоспособности товаров российского производства на мировом товарном рынке;
- получение покупателями преимуществ (выгод), соразмерных преимуществам (выгодам), полученным хозяйствующими субъектами в результате действий (бездействия), соглашений и согласованных действий, сделок.

Ограничения, установленные статьей 11 Закона о защите конкуренции, также не распространяются на соглашения между хозяйствующими субъектами, входящими в одну группу лиц, если одним из таких хозяйствующих субъектов в отношении другого хозяйствующего субъекта установлен контроль либо если такие хозяйствующие субъекты находятся под контролем одного лица.

5.2.2 Координация Вендором третьих лиц с целью поддержания фиксированного или минимального уровня цен

В соответствии с ч.5 ст.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. В частности, к последствиям недопустимой координации могут быть отнесены действия, направленные на установление минимального уровня цен или поддержание фиксированной цены на товар на рынке. Координация может осуществляться хозяйствующим субъектом, не являющимся непосредственным участником рынка на котором осуществляют свою деятельность координируемые хозяйствующие субъекты. При определенных обстоятельствах Онлайн-платформы и Программные продукты могут использоваться в качестве инструментов для недопустимой координации. Таким образом, использование Онлайн-платформ и/или Программных продуктов в целях осуществления координации, которая влечет последствия, предусмотренные в частях 1 - 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции, является недопустимой практикой.

При этом, хозяйствующие субъекты вправе доказывать допустимость наступивших последствий, в соответствии со статьями 12 и 13 Закона о защите конкуренции.

5.2.3 Установление запрета Вендором к применению Реселлерами скидок к розничной цене товаров или ограничение максимального размера скидок к розничной цене, которые может предоставить Реселлер на соответствующий товар (в том числе, путем установления штрафных санкций, ограничения поставки товаров, досрочного расторжения договора).

В зависимости от того, имеется ли между Вендором и Реселлерами «вертикальное» соглашение или нет, такого рода практики могут быть квалифицированы как нарушение установленных запретов для «вертикальных» соглашений или незаконная координация. Соответственно, не исключена возможность признания таких практик допустимыми по основаниям, указанным в статьях 12 и 13 Закона о защите конкуренции.