



## АРБИТРАЖНЫЙ СУД НОВОСИБИРСКОЙ ОБЛАСТИ

Именем Российской Федерации

## Р Е Ш Е Н И Е

г. Новосибирск

11 августа 2014

Дело № А45-5804/2014

Резолютивная часть решения объявлена 05 августа 2014

Полный текст решения изготовлен 11 августа 2014

Арбитражный суд Новосибирской области в составе судьи Шашковой В.В. при ведении протокола секретарем судебного заседания Гончаровой Л.И. рассмотрел в судебном заседании дело

по заявлению общества с ограниченной ответственностью «М 2», г. Горно-Алтайск

к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области

третье лицо – ООО Холдинговая компания «Домоцентр»

о признании недействительным решения и об отмене предписания при участии в судебном заседании представителей:

заявителя – не явился, уведомлен,

заинтересованного лица - Максимейко Е.В., доверенность от 09.01.2014,

третьего лица – не явился, уведомлен.

Общество с ограниченной ответственностью «М2» (далее – общество, заявитель) обратилось в арбитражный суд с заявлением к Управлению Федеральной Антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - УФАС по Новосибирской области) о признании недействительным решения от 16.01.2014 и предписания № 06-01-58-14-13 от 16.01.2014.

Заявитель считает, что его действия не направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности. Кроме того, заявитель указывает, что он добровольно прекратил акцию «Выгодный обмен», о чем административному органу известно. В судебное заседание представитель заявителя не явился.

Заинтересованное лицо считает заявление общества подлежащим отклонению, так как в данном случае имеет место противоречие принципам добропорядочности и разумности со стороны ООО «М2»; действия ООО «М2» указывают на наличие недобросовестной конкуренции.

Третье лицо явку своего представителя в судебное заседание не обеспечило, отзыва не предоставило.

Рассмотрев материалы дела, выслушав доводы представителей сторон, явившихся в судебное заседание, суд оснований для удовлетворения заявленных требований не установил.

В соответствии с частью 4 статьи 200 АПК РФ при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Из материалов дела следует, что решением Новосибирского УФАС России от 16.01.2014 ООО «М2» признано нарушившим ч.1 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Нарушение выразилось во введении и применении в 2012 году акции «Выгодный обмен», согласно которой в городах Бийск, Барнаул,

Новосибирск, Красноярск в местах реализации товаров ООО «М2» предусматривался обмен дисконтных карт других магазинов на карту «Формула М2» со скидкой 10%.

На основании решения Новосибирское УФАС России выдало ООО «М2» предписание от 16.01.2014г № 06-01-58-14-13, в соответствии с которым общество обязано прекратить нарушение ч.1 ст.14 Закона №135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно: не допускать проведения акций, содержащих условия обмена дисконтных карт других магазинов на карты аналогичные картам «Формула М2».

Оспаривая решение, заявитель указал, что его действия не направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; акция «Выгодный обмен» не влияет и не может повлиять на количество клиентов магазинов - конкурентов, поскольку «отчуждения» клиентов от магазинов - конкурентов фактически не происходит. То есть, действия ООО «М2» не причинили и не могли причинить имущественный вред ООО ХК «Домоцентр».

Суд полагает данные доводы необоснованными ввиду следующего.

24.09.2012 Новосибирскому УФАС России поступило заявление ООО Холдинговая компания «Домоцентр» о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «М2» в связи с предоставлением скидок и одновременной заменой дисконтных карт заявителя на дисконтные карты ООО «М2».

В соответствии с п.7 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции», конкуренция - это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим

товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами (п.4 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции»).

Заявитель - общество с ограниченной ответственностью Холдинговая компания «Домоцентр» (ООО ХК «Домоцентр») осуществляет оптовую и розничную торговлю строительными и отделочными материалами через свои магазины - «Практик», «Домоцентр», «Абрис», «Стройкин», «Прораб», расположенные на территории Новосибирской, Кемеровской, Томской, Омской, Иркутской областей и Алтайском крае. На территории Новосибирска - через магазины «Домоцентр-Новосибирск», магазин «Практик-Новосибирск».

ООО «М2» (г.Горно-Алтайск, ул. Чорос-Гуркина, 39/1) также осуществляет розничную торговлю строительными материалами. Фактически, согласно представленному ООО «М2» списку магазинов, на территории г. Новосибирска ООО «М2» осуществляет реализацию товаров через магазин «Практика», расположенный по адресу ул. Д. Ковальчук, 276, а также через магазин «Формула М2» по адресу ул. Планетная, 30.

Таким образом, указанные юридические лица - ООО ХК «Домоцентр» и ООО «М2» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют аналогичные виды деятельности в пределах одних географических границ (в частности, г. Новосибирска).

01.07.2012 генеральным директором ООО ХК «Домоцентр» утверждена программа лояльности «Все+», согласно которой обладатели соответствующей клубной карты имеют право на получение скидок, бонусов, и других привилегий в магазинах: Домоцентр, Практик, Прораб, Абрис, Стройкин, Ковровый двор. Карта выдается только при условии заполнения анкеты, и является собственностью компании.

Получить карту «Все+» можно:

- 1) Бесплатно при сумме чека от 10 000 рублей и выше;
- 2) Купить на кассе по цене 100 рублей (по цене 50 руб. для пенсионеров и студентов, при предъявлении соответствующего документа).

Обладатель клубной карты имеет возможность воспользоваться специальными ценами на товары, выделенные стопперами «ЦЕНА по КАРТЕ».

Кроме того, на карту начисляются бонусы из расчета 10 % от суммы чека. Воспользоваться бонусами можно на следующую покупку; бонусами можно оплатить не более 40 % покупки. Утерянную карту можно восстановить только при предъявлении документа, удостоверяющего личность, оплатив при этом полную стоимость новой карты. Утерянная карта аннулируется, накопленные на ней бонусы восстанавливаются.

В июле-августе 2012 ООО ХК «Домоцентр» по Договору № 57-2012 на производство рекламной продукции от 18.06.2012 было изготовлено 330 000 указанных пластиковых карт на общую сумму 1 353 900 рублей.

Дисконтные карты являются идентификационным документом, подтверждающим право на получение скидок, одновременно позволяющим магазинам вести базу клиентов, отслеживать их потребительские предпочтения, рост или сокращение продаж и своевременно принимать необходимые меры. Для обработки подобной информации кроме пластиковых карт необходимо дорогостоящее оборудование и программное обеспечение. Как указано в заявлении, на магнитном слое дисконтных карт содержится информация о потребителях (ФИО, суммы покупок, ассортимент приобретаемых товаров, размер скидки), являющаяся коммерческой тайной заявителя.

Единая система разовых и накопительных скидок для всех подразделений ООО «М2» утверждена директором по розничным продажам ООО «М2» с 01.01.2012. Согласно указанной системе, дисконтная карта гипермаркета строительных материалов «Формула М2» предоставляет право

на получение скидки при покупке материалов в любом вновь открывшемся гипермаркете «Формула М2».

Получить дисконтную карту можно, совершив покупку на сумму не менее 3 000 рублей; отдельно карты не продаются.

Для получения карты необходимо заполнить «Информационную карточку клиента», после чего выдается дисконтная карта со скидкой, соответствующей покупке. Накопительные скидки предоставляются в размере от 3 до 12 % при цене покупок от 5000 до 60 000 рублей; разовые скидки – от 3 до 12 % при цене покупок от 3000 до 40 000 рублей соответственно.

Если клиент выбирает разовую скидку, то его покупка оформляется на розничного покупателя с соответствующей скидкой и не заносится на дисконтную карту.

Директором по розничным продажам ООО «М2» 20.01.2012 утверждены условия акции «Выгодный обмен», согласно которой акция «Выгодный обмен» проводится в мультистроительном магазине «Формула М2» г. Новосибирск со следующими условиями.

Клиент вправе обменять дисконтную карту любого магазина на дисконтную карту мультистроительного магазина «Формула М2» с начальной скидкой в размере 10 %.

Если у клиента уже имеется карта магазина «Формула М2», но на ней скидка менее 10%, то при предъявлении карты иного магазина на обмен размер скидки увеличивается до 10 %.

Информация об акции «Выгодный обмен» размещалась также в сети Интернет на сайте [www.practika.ru](http://www.practika.ru), администрирование которого в части размещения информации о проведении рекламных акций и мероприятий, осуществляет в соответствии с должностной инструкцией № 24 от 01.01.2012 директор по розничным продажам ООО «М2» Прокопьев А.А.

Таким образом, до 20.01.2012 клиенты магазинов «Формула М2» могли получить накопительную карту со скидкой 10%, совершив разовую покупку

на сумму от 20 000 тысяч рублей. Такая же скидка предоставляется при наличии у покупателя накопительной дисконтной карты при достижении размера накопленной суммы равной 40 000 рублей.

С 20.01.2012 в рамках акции «Выгодный обмен» получить накопительную дисконтную карту с 10% скидкой стало возможным, предъявив на обмен карту любого магазина, без условия достижения накопленной на карте суммой определенного значения. При этом карта другого магазина изымается.

Условия акции «Выгодный обмен» не содержат ограничений по картам тех или иных магазинов, следовательно, на обмен принимаются карты, в том числе, других строительных магазинов, то есть, дисконтные карты конкурентов.

Поскольку карты при обмене изымаются, то данные действия заявителя указывают на нарушение имущественных прав других лиц, в том числе конкурентов.

Привлекательность дисконтных карт рассматриваемых субъектов-конкурентов сопоставима для покупателей. При этом условия использования карт ООО «Формула М2» могут быть более привлекательны, более выгодны по сравнению с условиями использования карт ООО ХК «Домоцентр», поскольку предоставляют возможность накопить максимальную 12% скидку (при выполнении соответствующего условия).

В результате, при обмене собственных карт ООО «М2» закрепляет за собой «своих» клиентов, а при обмене иных других карт - привлекает новых путем «отчуждения» клиентов от магазинов-конкурентов (изымая карту другого магазина, ООО «М2» приобретает клиента, который уже не будет иметь возможность приобретать товары в магазине, дисконтная карта которого была передана ООО «М2»).

Согласно п.9 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции», недобросовестной конкуренцией признаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при

осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Таким образом, действия ООО «М2» по введению и применению акции «Выгодный обмен», в том числе с изъятием дисконтных карт иных хозяйствующих субъектов, направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, поскольку позволяют хозяйствующему субъекту-конкуренту увеличить получаемую прибыль за счет привлечения новых клиентов, перераспределения спроса за счет клиентов конкурента, и, соответственно, способствуют увеличению объема собственных продаж.

При этом рассматриваемые действия по обмену сопряжены с изъятием карт, в том числе конкурирующих строительных супермаркетов, то есть, с причинением имущественного вреда, одновременно с утратой клиента (упущенная выгода).

В данном случае имеет место противоречие принципам добропорядочности и разумности со стороны ООО «М2», а в целом, рассматриваемые действия ООО «М2» указывают на наличие недобросовестной конкуренции. То есть, действия заявителя осуществляются в нарушение ч.1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой недобросовестная конкуренция не допускается.

Принимая во внимание наличие недобросовестной конкуренции со стороны заявителя, решение и выданное на его основе предписание антимонопольного органа являются законными и обоснованными. В связи с этим требования заявителя удовлетворению не подлежат.

Руководствуясь статьями 110, 167, 168, 169, 170 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

#### Р Е Ш И Л:

в удовлетворении заявленных требований отказать.



Решение, не вступившее в законную силу, может быть обжаловано в порядке апелляционного производства в течение месяца после его принятия.

Решение, вступившее в законную силу, может быть обжаловано в Федеральный суд Западно-Сибирского округа в срок, не превышающий двух месяцев со дня его вступления в законную силу, при условии, если оно было предметом рассмотрения арбитражного суда апелляционной инстанции или суд апелляционной инстанции отказал в восстановлении пропущенного срока подачи апелляционной жалобы.

Судья

В.В.Шашкова