

Приложение
к протоколу заседания комиссии
Министерства антимонопольного
регулирования и торговли Республики
Беларусь по установлению факта
наличия (отсутствия) нарушения
антимонопольного законодательства
от 10 мая 2019 г. № 20

РЕШЕНИЕ № 190/41-2019

10 мая 2019 г.
14 часов 30 минут

г.Минск

Министерство антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь (далее – МАРТ, антимонопольный орган) по результатам рассмотрения комиссией Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь по установлению факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства, действующей на основании полномочий, предоставленных приказом Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь от 14 декабря 2016 г. № 133, обращения торгово-производственного частного унитарного предприятия «ТРАНЗИТПЛЮС» (далее – УП «ТРАНЗИТПЛЮС», заявитель) от 17.11.2017 № б/н о нарушении обществом с ограниченной ответственностью «Туссон» (далее – ООО «Туссон») антимонопольного законодательства,

УСТАНОВИЛО:

В подпункте 1.1 пункта 1 договора от 28.08.2008 № мн-0000115, заключенного между центром технического обслуживания (далее – ЦТО) УП «Транзитплюс» и ООО «Туссон», было определено, что Поставщик (ООО «Туссон») предоставляет право технического обслуживания и послегарантийного ремонта кассовых суммирующих аппаратов (далее – КСА) типа Штрих-ФР-К (версия ПО-В.1), Меркурий-130Ф (версия ПО-130ВУ000), Меркурий-112Ф (версия ПО-112ВУ000), Меркурий-112Ф (версия ПО-112ВУ050), Меркурий-180Ф (торг) (версия ПО-5.00), Меркурий-180Ф (авто) (версия ПО-1.01), Меркурий EPSON-03ФБ (версия ПО-3.0).

По мнению заявителя, для раскрытия вопроса важно то, что позиции Штрих-ФР-К (версия ПО-В.1), Меркурий EPSON-03ФБ (версия ПО-3.0) не являются кассовыми аппаратами, а являются фискальными регистраторами (далее – ФР).

В договоре от 01.01.2014 № мн-0000474 подпункт 2.1.4 пункта 2 был изменен и изложен в следующей редакции:

«За вознаграждение, предусмотренное настоящим договором, предоставляет ЦТО технологическую документацию, разработанную Поставщиком, по технологическим процессам технического обслуживания и ремонта кассового оборудования (далее – КО) (документация предоставляется по акту)».

В договорах от 01.01.2015 № мн-0000583 и 01.01.2016 № мн-0000664 редакция подпункта 2.1.4 пункта 2 была изменена на следующую:

«Как неотъемлемое условие предоставления права на техническое обслуживание и послегарантийный ремонт КО согласно п. 1.1 Поставщик предоставляет ЦТО технологическую документацию по технологическим процессам технического обслуживания и ремонта КО. Технологическая документация по технологическим процессам технического обслуживания и ремонта КО разработана Поставщиком (ООО «Туссон»), является объектом его интеллектуальной собственности, содержит информацию о всех технологических операциях групповых технологических процессов «Ввод в эксплуатацию КО», «Проверка технического состояния КО у потребителей», «Текущий ремонт КО», предоставляется ЦТО в пользование по Акту и за вознаграждение на условиях, изложенных в п. 3.2 настоящего договора.».

Заявитель полагает, что таким образом ему на возмездной основе предлагалась некая интеллектуальная собственность ООО «Туссон» с условием ее повторной оплаты ежемесячно в рамках договорных отношений с привязкой к количеству ФР и POS-систем на их базе.

По мнению заявителя, вышеуказанные положения договоров вынуждали УП «ТРАНЗИТПЛЮС» подписывать договоры на очередной период, чтобы не потерять право на техническое обслуживание и ремонт КО (ФР и POS-систем на их базе). Взимание платежей со стороны ООО «Туссон» согласно подпункту 3.2 пункта 3 договоров за интеллектуальную собственность вынуждало заявителя увеличивать стоимость услуг по техническому обслуживанию и ремонту КСА и специальных компьютерных систем (далее – СКС).

В заявлении также указывается, что с 01.01.2015 одним из условий при заключении договоров со стороны ООО «Туссон» являлась практика навязывания определенных моделей КО. Заключение договоров на очередной период зависело от согласия ЦТО на выполнение определенного объема продаж КСА и СКС, принадлежащих ООО «Туссон».

Также по мнению заявителя, ООО «Туссон», являясь единственным поставщиком и заявителем в Государственном реестре моделей (модификаций) кассовых суммирующих аппаратов и специальных компьютерных систем, используемых на территории Республики Беларусь

(далее – Госреестр КО), отдельных моделей КО, ограничивает доступ заявителя на товарный рынок услуг по техническому обслуживанию и ремонту КСА и СКС, в частности отдельных моделей ФР и POS-систем на их базе, право на обслуживание и ремонт которых может предоставить только заявитель данных товаров в Госреестр КО, которым является ООО «Туссон».

Заявитель считает, что действия ООО «Туссон» привели к вынужденному отказу со стороны УП «ТРАНЗИТПЛЮС» от оказания услуг конечным потребителям – организациям торговли и сервиса, по обслуживанию КО, заявителем которого в Госреестр КО является ООО «Туссон».

В связи с вышеизложенным, УП «ТРАНЗИТПЛЮС» просит провести изучение ситуации в рамках установления факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства и проверить на соответствие Закону Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – Закон) действия ООО «Туссон» при заключении договоров от 01.01.2014 № мн-0000474, от 01.01.2015 № мн-0000583 и от 01.01.2016 № мн-0000664, в которых навязываются экономически или технологически необоснованные условия, не относящиеся к предмету договоров.

Обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения обращения.

ООО «Туссон» осуществляет реализацию КСА конечным пользователям на территории Республики Беларусь как собственными силами, так и через организации-партнеры, которыми являются ЦТО.

В свою очередь, ЦТО, будучи свободными в своем праве выбора, одновременно имеют аналогичные партнерские отношения и с другими организациями-заявителями (поставщиками, производителями) КО.

Поставляемая ООО «Туссон» продукция имеет аналоги (включая полные функциональные аналоги), что позволяет ЦТО сделать выбор партнера для сотрудничества из широкого списка предложений.

Заключение договоров с ЦТО на каждый календарный год носит открытый и добровольный характер. Договорные условия являются абсолютно одинаковыми для всех ЦТО и не претерпевали никаких изменений на протяжении 2015-2018 годов.

ООО «Туссон» заключает договоры на право технического обслуживания КО с другими ЦТО в виде ежегодного подписания нового договора с соответствующим перечнем КО. При определении перечня КО для каждого нового договора ООО «Туссон» руководствуется:

- статьей 391 «Свобода договора» Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК);

- текущими конъюнктурными и географическими особенностями рынка услуг по техническому обслуживанию и ремонту КО;
- своими обязательствами перед изготовителями (поставщиками) КСА по сбыту и продвижению продукции в качестве поставщиков;
- общим вкладом конкретного ЦТО (в том числе с учетом объемов продаж) в вопросе продвижения КО.

Одной из главных задач ООО «Туссон» является организация сервисного обслуживания потребителей по всей стране и контроль за надлежащим исполнением этих функций сторонними ЦТО. В целях успешной реализации этого требования ООО «Туссон» разработало технологическую документацию, описывающую основные процессы обслуживания ремонта КО, а именно – ФР и POS-систем, как наиболее технически сложного и дорогостоящего оборудования (по сравнению с обычными кассовыми аппаратами). Данная документация была призвана формализовать, систематизировать и унифицировать основные виды выполняемых работ при техническом обслуживании и ремонте КО.

В соответствии со статьей 1010 ГК разработанная документация может считаться сведениями, составляющие секрет производства (ноу-хау). Руководствуясь пунктом 2 статьи 140, пунктом 2 статьи 1010, статьей 1012 ГК, статьями 1 и 5 Закона Республики Беларусь от 5 января 2013 г. № 16-З «О коммерческой тайне» ООО «Туссон» было принято решение по отнесению вышеуказанной технологической документации к секрету производства (ноу-хау) и принятии мер по защите содержащейся в ней информации.

ООО «Туссон» является частным коммерческим предприятием, одной из основных бизнес-задач которого является извлечение прибыли из видов деятельности, которыми она занимается. В связи с этим, отражение в договоре с УП «Транзитплюс» условия о передаче за вознаграждение вышеуказанной технологической документации обусловлено положениями статьи 1012 ГК, согласно которой секрет производства (ноу-хау) может быть передан как объект интеллектуальной собственности другому заинтересованному лицу по договору, являться предметом сделок, и как следствие, приносить доход владельцу от разрешений использовать его заинтересованными лицами.

По информации ООО «Туссон», «техническая (ремонтная и эксплуатационная) документация» и «технологическая документация по технологическим процессам» являются принципиально разными документами, как по содержанию, так и по назначению.

ООО «Туссон» является заявителем в Госреестр и поставщиком на территорию Республики Беларусь КО, в том числе ФР «Штрих-ФР-К» и POS-системы на его базе производства ЗАО «Штрих-М» (Российская Федерация).

Согласно СТБ 1364.1-2002 «Аппараты кассовые суммирующие и специальные компьютерные системы. Термины и определения», утвержденным постановлением Комитета по стандартизации, метрологии и сертификации при Совете Министров Республики Беларусь от 27 декабря 2002 г. № 56 (в редакции постановления Госстандарта от 29 ноября 2012 г. № 78), заявителем в Госреестр КО могут быть только изготовители (разработчики, поставщики) юридические лица и (или) индивидуальные предприниматели – резиденты Республики Беларусь.

Ассоциацией «Кассовые аппараты, компьютерные системы и торгово-технологическое оборудование» по вопросу, касающемуся классификации рассматриваемых ФР и POS-систем на их базе, определения аналогичных (взаимозаменяемых) моделей, даны следующие пояснения:

«Постановлением Госстандарта от 25 июля 2017 г. № 62 КСА ФР «Меркурий EPSON-03ФБ (версия ПО-3.0) был исключен из Госреестра КО.

ФР «Штрих-ФР-К» (версия ПО В.1; В.3) был включен в Госреестр КО постановлением Госстандарта от 15.02.2007 № 8 со сроком нахождения в Госреестре КО до 15.02.2018 (регистрационный № 2.2.32) в группе 2 КСА системные 2.2. Пассивные стационарные.

В данной группе находится 20 моделей (модификаций) КСА, причем только пять из них (включая ФР «Штрих-ФР-К») являются ФР (регистрационный № 2.2.24, 2.2.26, 2.2.31, 2.2.36). Ближайшим функциональным аналогом ФР «Штрих-ФР-К» из этой группы является ФР «Гепард НТС-МФ» (регистрационной № 2.2.36, заявитель ОДО «НТС», изготовитель ООО «Астор трейд», РФ), который также имеет в одном корпусе два печатающих механизма (для чековой и контрольной лент) и аналогичную сферу применения.

В Госреестре КО под регистрационным № 2.4.17 зарегистрирована POS-система базе ФР «Штрих-ФР-К» с восемнадцатью пакетами прикладных программ (далее – ППП) со сроком нахождения в Госреестре КО до 10.07.2024 в группе 2.4. Активные КСА, POS-системы с пакетами прикладных программ.

В данной группе имеется 40 POS-платформ на базе 20 моделей (модификаций) ФР, из них три на базе ФР «Штрих-ФР-К» (регистрационный №№ 2.4.17, 2.4.20, 2.4.44).

Ближайшими функциональными аналогами в этой группе являются POS-системы на базе ФР «Гепард НТС-МФ» (регистрационный № 2.4.10), ФР «SA-97-262FR» (2.4.2, 2.4.13, 2.4.37), ФР «DATECS-НТС» (2.4.21, 2.4.31), ФР «Штрих-ФР-Ф» (2.4.15, 2.4.42).».

В 2016-2017 гг. в Республике Беларусь поставки (производство либо импорт) ближайших функциональных аналогов КО реестровых групп 2.2 и 2.4 осуществляли осуществляли 3 (три) организации: ООО «Туссон», ОДО «НТС», ОАО «Белсчеттехника».

При рассмотрении заявления УП «ТРАНЗИТПЛЮС» проведен анализ товарного рынка КСА и POS-систем, в том числе ФР «Штрих-ФР-К» и POS-систем на его базе и их аналогов, зарегистрированных в группах 2.2 и 2.4 Госреестра КО, на территории Республики Беларусь за 2016 и 2017 гг.

По результатам проведенного анализа доминирующее положение ООО «Туссон» на указанном товарном рынке на территории Республики Беларусь не установлено.

При рассмотрении заявления УП «ТРАНЗИТПЛЮС» от 22.09.2016 № б/н проведен анализ и оценка состояния конкуренции на товарном рынке услуг по техническому обслуживанию и ремонту КСА и СКС на территориях г.Минска и Минской области.

По результатам проведенного анализа доминирующее положение хозяйствующих субъектов, а именно ООО «Туссон» и УП «ТРАНЗИТПЛЮС», на указанном товарном рынке на территориях г.Минска и Минской области не установлено.

Порядок организации технического обслуживания и ремонта КСА и СКС определен в СТБ 1350-2002 «Аппараты кассовые суммирующие и специальные компьютерные системы. Требования к техническому обслуживанию и ремонту», утвержденном постановлением Комитета по стандартизации, метрологии и сертификации при Совете Министров Республики Беларусь от 27 сентября 2002 г. № 48 (в редакции постановления Государственного комитета по стандартизации Республики Беларусь (далее – Госстандарт) от 15 мая 2017 г. № 37) (далее – СТБ 1350-2002).

В соответствии с подпунктом 5.1.2 раздела 5 СТБ 1350-2002 для сертификации ЦТО в Госстандарте необходимым является заключение договоров на право технического обслуживания и ремонта моделей (модификаций) КСА и СКС с их изготовителями (поставщиками) для включения этих моделей в Перечень моделей КСА и СКС (далее – Перечень), являющийся Приложением к Сертификату.

Следует отметить, что ООО «Туссон» как поставщик (производитель) и, одновременно, заявитель различных моделей КО, используемого на территории Республики Беларусь, в Госреестр КО имеет изначальное преимущественное право самостоятельного обслуживания КСА и СКС либо предоставления такого права любому из действующих ЦТО.

В рамках рассмотрения заявления УП «ТРАНЗИТПЛЮС» от 22.09.2016 № б/н в адрес Госстандарта письмом от 05.12.2018 № 07-08/923К направлены предложения о принятии в пределах компетенции мер, содействующих развитию товарных рынков и конкуренции, в части пересмотра предусмотренного подпунктом 5.1.2 СТБ 1350-2002 требования об обязательном заключении договора на право технического обслуживания и ремонта конкретных моделей

(модификаций) КСА и СКС с их изготовителями (поставщиками) для возможности оказания соответствующих услуг в отношении таких моделей.

В своем ответе Госстандарт изложил позицию о неправомерности исключения из подпункта 5.1.2 раздела 5 СТБ 1350-2002 требования об обязательном заключении договора на право технического обслуживания и ремонта конкретных моделей (модификаций) КСА и СКС с их изготовителями (поставщиками).

Согласно статье 23 Закона Республики Беларусь от 24 октября 2016 г. № 262-З «О техническом нормировании и стандартизации» (далее – Закон № 262-З) государственные стандарты являются добровольными для применения.

Кроме того в соответствии с Законом № 262-З на оказываемые услуги субъекты хозяйствования могут разрабатывать требования самостоятельно в своих технических условиях.

При оценке действий ООО «Туссон» на предмет их соответствия антимонопольному законодательству полагаем необходимым исходить из следующего.

Одним из квалифицирующих признаков злоупотребления доминирующим положением на определенном товарном рынке является наличие у хозяйствующего субъекта доминирующего положения на рассматриваемом рынке на момент совершения предполагаемого нарушения.

Учитывая тот факт, что ООО «Туссон» не занимает доминирующее положение на товарном рынке POS-систем на базе ФР «Штрих-ФР-К» и его аналогов рассматривать и квалифицировать его действия по статье 12 Закона в редакции от 12.12.2013 (статья 18 Закона) не представляется возможным.

При оценке действий ООО «Туссон» на предмет наличия признаков недобросовестной конкуренции, предусмотренных подпунктом 1.15 пункта 1 статьи 1 Закона в редакции от 12.12.2013 (абзац десятый статьи 1 Закона), полагаем необходимым оперировать следующим.

В соответствии со статьей 2 ГК граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Статьей 391 ГК закреплен принцип свободы договора, одним из проявлений которого является свобода определения условий заключаемого договора без противоречий усмотрения сторон законодательству.

Несмотря на наличие конкурентных отношений между ООО «Туссон» и УП «ТРАНЗИТПЛЮС» на товарном рынке услуг по техническому обслуживанию и ремонту КСА и СКС, изложенные факты и обстоятельства не позволяют констатировать наличие в действиях ООО «Туссон» таких необходимых признаков недобросовестной

конкуренции, предусмотренных подпунктом 1.15 пункта 1 статьи 1 Закона в редакции от 12.12.2013 (абзац десятый статьи 1 Закона), как:

- направленность на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности;

- противоречие Закону, иным актам антимонопольного законодательства или требованиям добросовестности и разумности.

Таким образом, в действиях ООО «Туссон» отсутствуют признаки нарушения запрета на недобросовестную конкуренцию, установленного статьей 16 Закона в редакции от 12.12.2013 (глава 4 Закона).

Установленные материалами по обращению УП «ТРАНЗИТПЛЮС» обстоятельства также не позволяют констатировать факт нарушения договорами от 01.01.2014 № мн- 0000474, от 01.01.2015 № мн-0000583 и от 01.01.2016 № мн-0000664 о техническом обслуживании и послегарантийном ремонте КО между ЦТО УП «Транзитплюс» и ООО «Туссон» (как изготовителя (поставщика) КСА и СКС) общего запрета на ограничивающие конкуренцию соглашения, предусмотренного пунктом 1 статьи 13 Закона в редакции от 12.12.2013 (статья 20 Закона).

РЕШИЛО:

1. Установить факт отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Туссон» по признакам, предусмотренным статьями 12, 13 и 16 Закона Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» в редакции от 12.12.2013 (статьи 18, 20, глава 4 Закона в редакции от 08.01.2018).

2. Признать отсутствие оснований для вынесения предписания.

3. Признать отсутствие оснований для совершения антимонопольным органом иных действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе оснований для направления материалов в правоохранительные органы, начала административного процесса, обращения с иском в суд, направления предложений в государственные органы о совершении действий, направленных на обеспечение и развитие конкуренции.

4. Настоящее решение может быть обжаловано в суд в течение тридцати календарных дней со дня его принятия.

Первый заместитель Министра,
заместитель председателя комиссии

 А.Б.Карпович