

DYNAMIC PRICING: любая ли ценовая дискриминация законна?

WWW.VEGASLEX.RU

МАЙ 2013



Dynamic pricing – разновидность ценовой дискриминации, представляющая собой продажу одного и того же товара по различной цене, в зависимости от категории, к которой принадлежит потребитель.

В настоящее время в среде online-бизнеса набирают популярность ценовые стратегии, ставящие цену товара в зависимость от принадлежности конкретного потребителя к той или иной категории. К примеру, авиакомпании устанавливают различные цены на одни и те же билеты, продаваемые посредством сети Интернет, в зависимости от времени покупки билета, от содержания предыдущих поисковых запросов, осуществляемых покупателем (с использованием технологий «Cookie»), от места осуществления доступа к сети Интернет в момент покупки билета, а также некоторых других подобных критериев.

На Западе технологии Dynamic Pricing уже достаточно давно и успешно применяются. На российском же рынке, исходя из имеющейся в открытых источниках информации, технологии такого рода распространены пока не столь широко, и компании не заинтересованы в том, чтобы в полной мере раскрывать свою ценовую политику.

Как показывает практика, их опасения не безосновательны.

Согласно части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» (далее – Закон), запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. Далее в этой статье приводится открытый перечень действий, приводящих к указанным последствиям, в числе которых следует выделить следующие:

- б) экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар, если иное не установлено федеральным законом;
- 8) создание дискриминационных условий.

Из приведенных положений Закона и судебной практики по данному вопросу следует, что использование технологии Dynamic pricing продавцом товаров явля-

ется нарушением антимонопольного законодательства, при условии, что доказаны следующие обстоятельства:

- продавец занимает **доминирующие положение** на соответствующем рынке (статья 5 Закона);
- факт установления **различных цен (тарифов)** для одних и тех же товаров, либо создания **дискриминационных условий** (напрямую не связанных с ценой) при продаже одних и тех же товаров (статья 10 Закона);
- отсутствие **экономического и (или) технологического обоснования** установления различных цен (тарифов), условий для одних и тех же товаров (пункт 6 части 1 статьи 10 Закона).

Некоторые выводы судебной практики

A53-17273/2010

- Суды не убедил довод авиакомпании о том, что она не может быть признана субъектом, занимающим доминирующее положение, так как административный орган не доказал затруднение доступа на соответствующий товарный рынок новых конкурентов.
- Суды не приняли во внимание и тот довод, что установленный порядок изменения цен влечет приобретение пассажирами билетов по разным тарифам на один рейс в разное время, то есть якобы в разных условиях.

A71-13345/2009

- Суды установили, что кассовый сбор, включаемый в стоимость билета, является необоснованным увеличением стоимости перевозки, определяемой в соответствии с установленными тарифами, при этом довод перевозчика о том, что у пассажиров имелась возможность приобрести билет на вокзалах и станциях, принадлежащих заявителю, без кассового сбора, признан судами несостоятельным.

A21-6910/2007

- Суды не убедил довод авиакомпании о том, что ограничение количества билетов, продаваемых на каждый рейс, по различным тарифам устанавливается автоматизированной системой в целях избежания убыточности рейса.
- Возможность приобретения потребителем авиабилетов с вылетом из другого аэропорта не может свидетельствовать об отсутствии вмененного злоупотребления, поскольку имеющаяся в распоряжении потребителя альтернатива сопряжена с существенными дополнительными финансовыми затратами.

A53-11451/2011

- Суды согласились с доводом авиакомпании о том, что авиабилеты отличались «сроком годности», то есть не были одним и тем же товаром.

Следует также учитывать тот факт, что единого подхода к определению экономической и (или) технологической обоснованности тех или иных цен на одинако-

вые товары в судебной практике не сформировано, поэтому суды устанавливают данный факт исходя из конкретных обстоятельств рассматриваемого дела, а круг возможных доказательств продавцом такой обоснованности не ограничен.

Ответственность

За нарушение указанных норм Закона статьями 14.31 (часть 1), 14.31.1 КоАП РФ предусмотрены соответствующие санкции:

- наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей (если доля компании на рынке равна или выше 35%);
- наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей (если доля компании на рынке ниже 35%).

КОНТАКТЫ

АЛЕКСАНДРА
ВАСЮХНОВА

Руководитель
Группы технологий и
инвестиций

vasukhnova@vegaslex.ru

Подробную информацию о продуктах и услугах VEGAS LEX можете узнать на www.vegaslex.ru.

в данном выпуске собран обзор последних законодательных изменений. К изложенному материалу следует относиться как к информации для сведения, а не как к профессиональной рекомендации.

VEGAS LEX рекомендует обратиться за профессиональной консультацией по любому вопросу.

© Юридическая фирма VEGAS LEX

VEGAS LEX – одна из ведущих российских юридических фирм, предоставляющая широкий спектр правовых услуг. Основанная в 1995 году, Фирма объединяет более 100 юристов, офисы в Москве, Волгограде, Краснодаре и ряд региональных партнеров.

НАПРАВЛЕНИЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ:

- Взаимоотношения с государственными органами. Нормотворчество
- Вопросы конкуренции. Антимонопольное регулирование
- Отраслевое право. Топливно-энергетический комплекс
- Техническое регулирование
- Разрешение споров и досудебное урегулирование конфликтов. Медиация
- Проекты с иностранным элементом. Международный арбитраж. Международные сделки. Локализация
- ГЧП и инфраструктурные проекты
- Недвижимость. Земля. Строительство
- Корпоративные вопросы и M&A. Юридическая экспертиза
- Инвестиции. Проектное финансирование
- Инновационные проекты
- Комплаенс. Антикоррупционный комплайанс и противодействие корпоративному мошенничеству
- Международное налогообложение
- Налоговый консалтинг
- Ценные бумаги, листинг, секьюритизация
- Интеллектуальная собственность
- Отраслевое право. Экологическое право

ОТРАСЛИ ЭКОНОМИКИ:

- Авиация
- ЖКХ
- Информационные технологии
- Инфраструктура и ГЧП
- Машиностроение
- Металлургия
- Нанотехнологии
- Недвижимость
- Недропользование
- Пищевая промышленность
- Страхование
- Строительство
- Телекоммуникации
- Транспорт
- ТЭК
- Тяжелая и легкая промышленность
- Фармацевтика
- Финансы
- Химия и нефтехимия

ПРИЗНАНИЯ И НАГРАДЫ:

- European Legal Experts 2012
- Best Lawyers 2012
- International Financial Law Review 2012
 - ▶ Реструктуризация и банкротство
 - ▶ Слияния и поглощения
 - ▶ Проектное финансирование
- Chambers Europe 2012
 - ▶ Государственно-частное партнерство
 - ▶ Антимонопольные вопросы
 - ▶ Разрешение споров
 - ▶ Налоги
- The Legal 500 Europe, Middle East&Africa 2012
 - ▶ Государственно-частное партнерство
 - ▶ Разрешение споров
 - ▶ Недвижимость

- ▶ Корпоративная практика, M&A
- ▶ Налоги
- ▶ Проекты в энергетике
- Право.Ru-300, 2012
 - ▶ Антимонопольное право
 - ▶ Коммерческая недвижимость/строительство
 - ▶ Природные ресурсы/энергетика
 - ▶ Налоговое право
 - ▶ Арбитраж
 - ▶ Интеллектуальная собственность
 - ▶ Международный арбитраж
- PLC which lawyer? 2012
 - ▶ Антимонопольное право
 - ▶ Страхование

НАШИ КЛИЕНТЫ:

Внешэкономбанк, РусГидро, РОСНАНО, СИТРОНИКС, Газпром нефть, Газпром добыча Астрахань, Мосэнергосбыт, МРСК Центра, МРСК Волги, Белон, ФосАгроАГ, РОСНО, Ильюшин Финанс Ко, Русские фонды, РЕСО-Гарантия, Сан ИнБев, МТС, М.Видео, R-Quadrat, HOCHTIEF, MAN, British Airways, Rockwool, MTD Products

СОТРУДНИЧЕСТВО:

Министерство экономического развития РФ, Министерство транспорта РФ, Министерство регионального развития РФ, Федеральная антимонопольная служба РФ, Федеральная служба по тарифам РФ, Федеральная служба по финансовым рынкам РФ, комитеты Государственной Думы и Совета Федерации, ГК Внешэкономбанк, федеральные агентства (Росморречфлот, Росжелдор, Росавтодор, Госстрой), комитеты по собственности и защите конкуренции, ГЧП и инвестициям РСПП, Комиссия по защите прав инвесторов при НФА, Агентство Стратегических инициатив и т.д.

МОСКВА

Тел.: +7 (495) 933 08 00
Факс: +7 (495) 933 08 02
vegaslex@vegaslex.ru

ВОЛГОГРАД

Тел.: +7 (8442) 266 312/313/314/315
Факс: +7 (8442) 26 63 16
volgograd@vegaslex.ru

КРАСНОДАР

Тел.: +7 (861) 274 74 08
Факс: +7 (861) 274 74 09
krasnodar@vegaslex.ru