



НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ

Антимонопольное регулирование цифровых рынков на пространстве ЕАЭС

Алексей Иванов

Директор Института права и развития ВШЭ-Сколково

Директор Антимонопольного центра БРИКС

Москва, 2020

Характерные черты цифровой экономики



2020

- Появление новых бизнес-моделей
- Повышение значения цифровых платформ и экосистем
- Использование сетевых эффектов и эффектов экономии на масштабе для получения конкурентного преимущества
- Активное использование алгоритмов (в т.ч. самообучающихся)
- Использование технологии распределенного реестра (блокчейн)
- Появление принципиально новых рынков (например, «Интернет вещей», «умные помощники» и пр.)

Особенности цифровых платформ и экосистем



2020

- Стратегическое положение, в том числе в отношении смежных рынков
- Особое отношение к платформе потребителей
- Объем контролируемых данных (big data)
- Владение ключевой технологической инфраструктурой
- Масштаб деятельности и «экономия на масштабе»
- Наличие прямых и не прямых сетевых эффектов
- «Скупка» стартапов (killer acquisitions) и тенденция к повышению экономической концентрации на рынке

Особенности использования алгоритмов в антиконкурентном поведении

- Схожее ценовое поведение участников рынка
- Определенный характер алгоритма и его настроек
- Рыночная власть участников рынка
- Согласованность в коде и/или данных алгоритмов, используемых участниками рынка
- Ряд индикаторов, специфичных для алгоритмических сговоров на торгах (совпадающие MAC, IP-адреса, точки доступа в Интернет; цифровые следы участников торгов; определенные паттерны участников – компании, часто выигрывающие торги, торги с минимальным количеством участников, отличие цен на торгах от рыночных и т.д.)

8 ограничительных практик на цифровых рынках



Анализ зарубежных подходов к оценке состояния конкуренции на цифровых рынках: основные выводы



2020

Вопрос определения товара для нетранзакционных рынков

1

Анализ каждой стороны многосторонних цифровых рынков: тест гипотетического монополиста может применяться к «платным» сторонам многосторонних цифровых рынков

2

Анализ конкуренции на платформе и между платформами

3

Использование различных методов анализа рынка, в том числе качественного анализа, опроса потребителей и контрагентов, оценивания эффектов от деятельности платформы и пр.

4

Анализ международной практики совершенствования антимонопольного законодательства: основные выводы

К 2020 году ряд стран уже ввели в свои антимонопольные законы новеллы, сфокусированные на особенностях конкуренции на цифровых рынках

1

Например, Германия и Австрия

Другие страны учли специфику конкуренции в цифровую эпоху на уровне подзаконных актов и рекомендаций

2

Например, Южная Корея и Япония

Страны, которые еще не успели обновить свое антимонопольное законодательство, активно обсуждают необходимость изменения подходов антимонопольного регулятора в цифровую эпоху

3

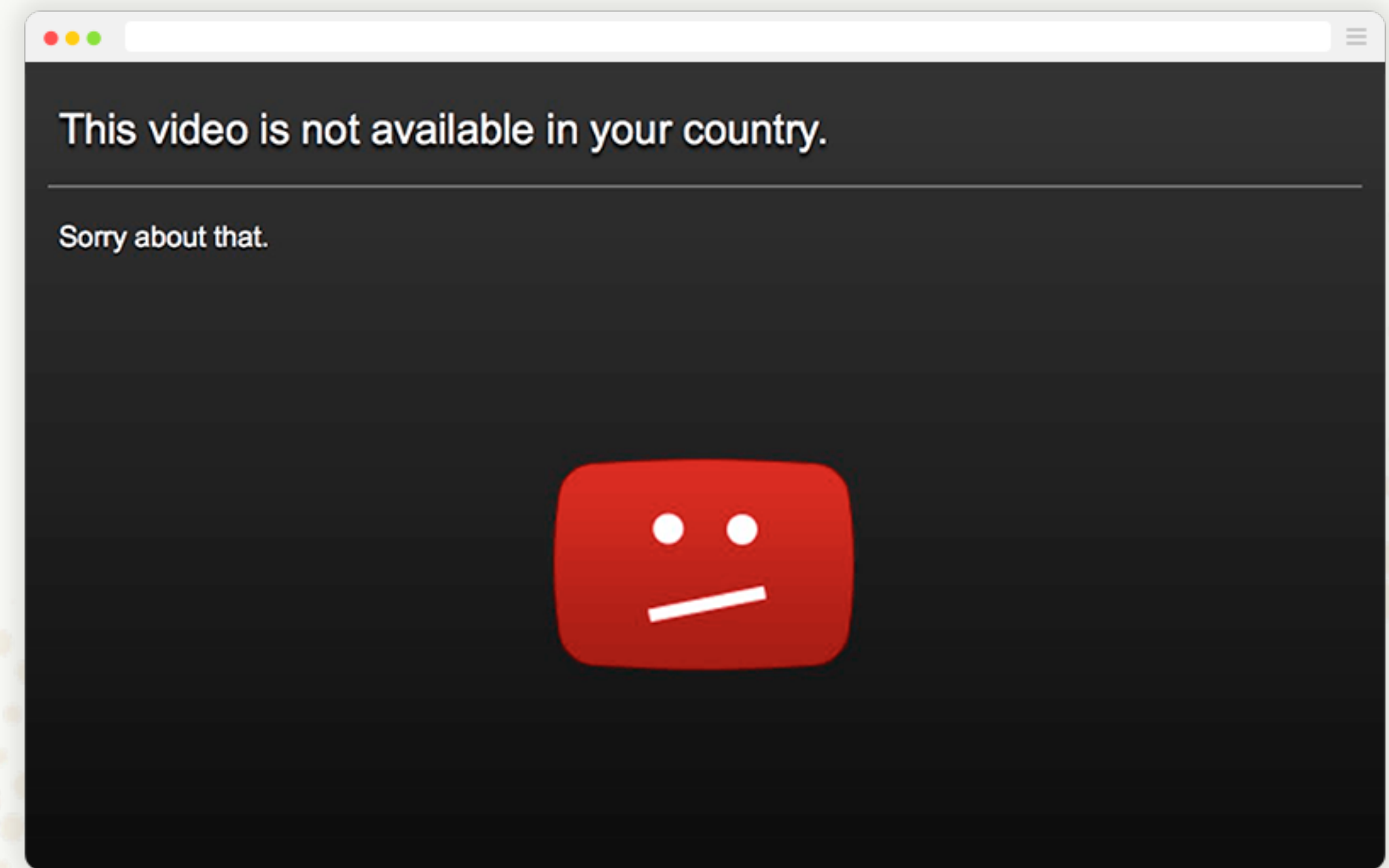
Например, Великобритания, Россия, Индия, Китай

Ограничительные практики на цифровых рынках



Геоблокинг на цифровых рынках

Геоблокинг подразумевает **запрет на доступ и/или распространение лицензионного контента/товара** за пределы территории, указанной в лицензионном соглашении. В случае антиконкурентного геоблокинга нарушение конкуренции происходит **из-за чрезмерной защиты исключительных прав.**



Такая практика может возникнуть и на классическом товарном рынке, но на цифровых рынках технологически её легче и использовать, и идентифицировать.

Геоблокинг на цифровых рынках

1. Расследования геоблокинга на сегодняшний день типичны для антимонопольного регулирования ЕС. Первое дело было начато еще в 2014 году, однако толчок таким расследованиям был дан после выпуска **Секторального исследования электронной коммерции 2017 года**, который упоминал геоблокинг в качестве одного из антимонопольных нарушений.
2. **Регламент 2018/302** – запрещает геоблокинг, однако для рынков аудиовизуального контента сделано исключение.
3. **Основные расследования:**

2016 **Paramount-Sky** (Case AT.40023 — Cross-border access to pay-TV)

2017 **NBC Universal** (Case AT.40433 – Film merchandise)

2019 **Nike** (Case At. 40436 - Ancillary sports merchandise)

2019 **Sanrio** (AT.40432 – Character merchandise)

Геоблокинг в ЕАЭС



- 1** На рынках платного видеоконтента в ЕАЭС **зафиксированы случаи ограничения доступа к контенту**, предлагаемому различными сервисами, в зависимости от конкретного государства. К примеру, не весь контент онлайн-кинотеатра Okko доступен в Кыргызской Республике и Армении
- 2** Для выявления того, действительно ли ограничение к контенту осуществляется из-за практики геоблокинга, необходимо проанализировать условия лицензионных соглашений между правообладателями и онлайн-площадками, предоставляющими контент пользователю, **на предмет наличия чрезмерно ограничивающих право распространения контента положений**

Антиконкурентные сговоры на цифровых рынках



Особенностью и одновременно сложностью антиконкурентных сговоров на цифровых рынках является доступ участников рынка к различным ценовым алгоритмам, которые позволяют эффективнее заключать сговоры и контролировать их выполнение конкурентами.

Такие сговоры достаточно сложно выделять – так, до сих пор не существует какого-то общепризнанного индикатора, указывающего на использование ценового алгоритма в антиконкурентных целях.

Важно: сам факт использования ценового алгоритма может быть всего лишь стратегией компании и не является доказательством нарушения антимонопольного законодательства. Необходимы анализ (в том числе, работы алгоритма) и сбор дополнительных доказательств!

Антиконкурентные сговоры на цифровых рынках



Наиболее значимая практика:

Дел по сговорам с использованием ценовых алгоритмов пока не так много – в отсутствие практики во многом приходится опираться на теоретический анализ работы алгоритмов.

Online Sales of Posters and Frames
(UK CMA, 2016 г.)

1

Uber/Ola
(Совет по конкуренции Индии, 2018 г.)

2

Webtaxi (Комитет по конкуренции
Люксембурга, 2018 г.)

3

LG (ФАС России, 2018 г.)

4

Установление условий о паритете цен



2020

Суть практики: установление условий о паритете цен в договорных отношениях обязывает поставщика поставлять товар или услугу по цене не ниже и/или на условиях не менее выгодных, чем уже предоставляются другим контрагентам.

- Другими словами: поставщики не могут реализовывать свой товар дешевле через другие каналы продаж (включая свой официальный сайт), поскольку связаны договорными обязательствами с конкретной цифровой платформой
- Установлением условий о паритете цен (Price Parity Clause) также называют практику установления положений «наиболее благоприятствующей нации» (Most Favoured Nation, MFN)

Установление условий о паритете цен



«Широкая» трактовка

Платформа требует от поставщиков поставлять товар или услугу на условиях не менее выгодных, чем существуют для любых других (онлайн и оффлайн) каналов дистрибуции

«Узкая» трактовка

Поставщик вправе устанавливать лучшие условия, чем на платформе, при реализации своего товара или услуги через любые каналы продаж, кроме своего официального сайта

Установление условий о паритете цен



2020

Наиболее значимые антимонопольные дела:

Дело в отношении Booking по
установлению условий о паритете цен
в отношениях с объектами размещения
(Конкурентные ведомства Германии,
Италии, Швеции, Франции)

1

Дело в отношении Amazon
по продаже электронных книг
(Европейская Комиссия)

2

Дело в отношении Amazon Japan
(Комиссия по справедливой
торговле Японии)

3

Дело в отношении Apple
по продаже электронных
книг в AppStore
(Департамент юстиции США)

4

Установление цены перепродажи



2020

Суть практики: Установлением (а также поддержанием) цены перепродажи (англ. - Resale Price Maintenance, RPM) является ограничение способности продавца самостоятельно назначать цену продажи.

В цифровом мире практика установления цены перепродажи реализуется цифровыми компаниями **с помощью алгоритмов**, которые выполняют функции мониторинга и контроля за исполнением дилерами обязательств по установлению цен, не ниже предусмотренных соглашениями.



Установление цены перепродажи



2020

Наиболее значимые антимонопольные дела:

Дело в отношении
производителей
компьютерной техники
(Европейская Комиссия)

1

Дело в отношении Apple
(Ведомство по конкуренции
Франции)

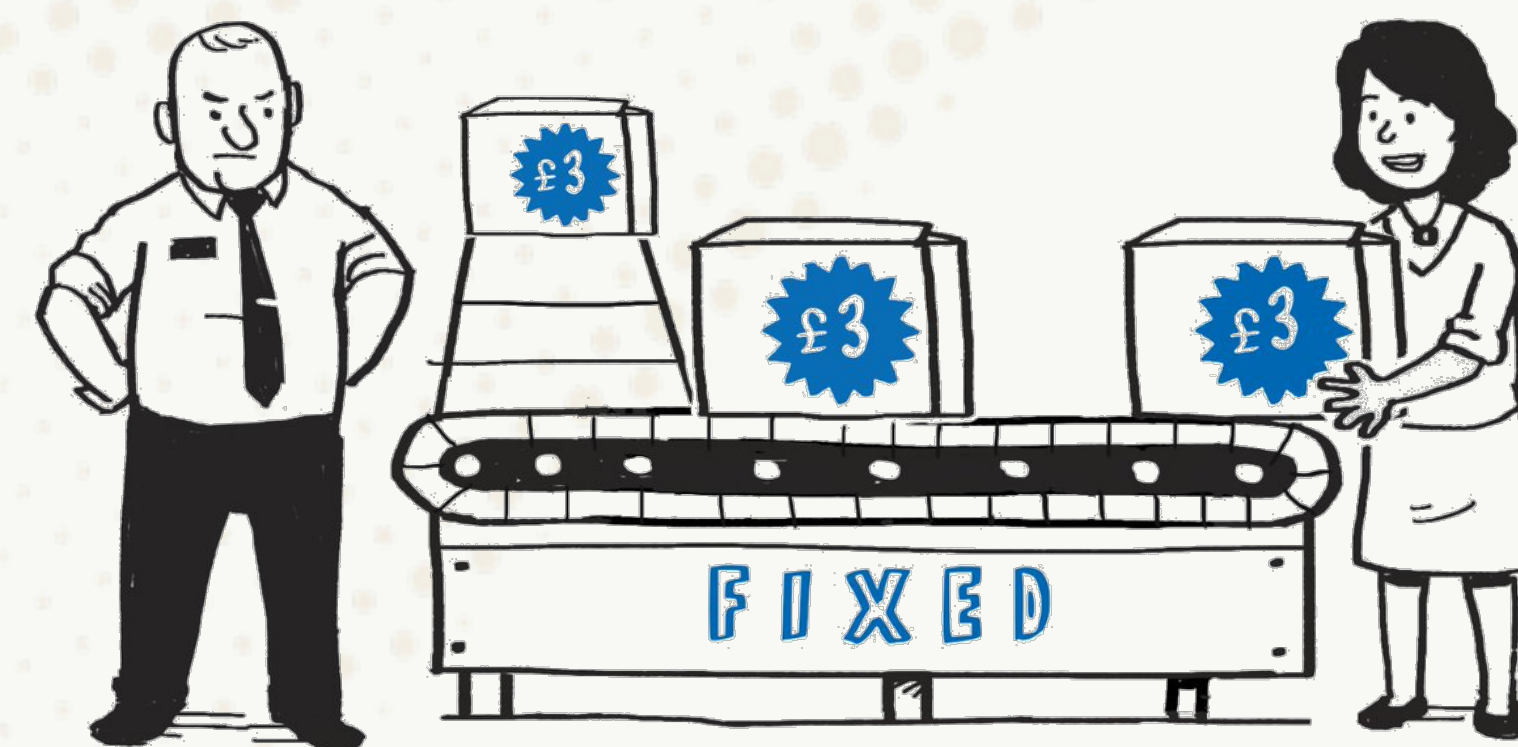
2

Дело в отношении
LG Electronics
(ФАС России)

3

Дело в отношении
производителей музыкальных
инструментов (Конкурентное
ведомство Великобритании)

4



Дискриминационные практики на рынке интернет-поиска



2020

рынок вертикального
интернет-поиска

1

Установление доминирующим субъектом приоритета в поисковой выдаче для своих вертикальных сервисов (SERP Features, колдунщики). Таким образом, сервисы конкурентов теряют внимание потребителей.

рынок общего
интернет-поиска

2

Отказ отображать сниппеты сайтов в поисковой выдаче (в 2019 году компания Google прекратила отображение новостных сниппетов французских издателей в поисковой выдаче).

рынок посреднических
услуг в области поисковой
онлайн-рекламы

3

Навязывание доминирующим субъектом невыгодных условий договоров в области онлайн-рекламы владельцам сайтов.

Дискриминационные практики на рынке интернет-поиска

Наиболее значимые антимонопольные дела и текущие жалобы:

1. Дело в отношении Google о дискриминации конкурентов на рынке вертикального интернет-поиска. Европейская Комиссия. Дело Google Search (Shopping). **Штраф \$2.7 млрд (206 млрд руб)**
2. Жалобы в отношении Yandex о дискриминации конкурентов на рынке вертикального интернет-поиска. Жалобы подали в ФАС компании Kassir.ru, Avito, Дром, Туту.ру, ЦИАН, Ivi, Profi.ru, Zoon.ru, 2ГИС
3. Дело в отношении Google об отказе отображать сниппеты французских новостных издателей в поисковой выдаче. Предписание Антимонопольного ведомства Франции по делу 20-МС-01 от 9 апреля 2020
4. Дело в отношении Google о навязывании невыгодных условий договора в области онлайн-рекламы владельцам сайтов (e.g., Google включал в договоры с владельцами сайтов условия, запрещающие им размещать на своих сайтах рекламные объявления от конкурентов Google). Европейская Комиссия. Дело Google Search (AdSense). **Штраф \$1.7 млрд (130 млрд руб)**
5. Иск Минюста США и 11 прокуроров штатов к Google о навязывании невыгодных условий договора в области онлайн-рекламы и иных антиконкурентных практиках. Октябрь 2020

Рынок Интернет-поиска: компании ЕАЭС



2020

АФИША
TUT.BY



Блоггер



onliner

Vseuslugi.by



MEGA MASTER
сервис заказа услуг

PROFI.RU



Avito



aviata.kz
сервис покупки авиабилетов



Belavia



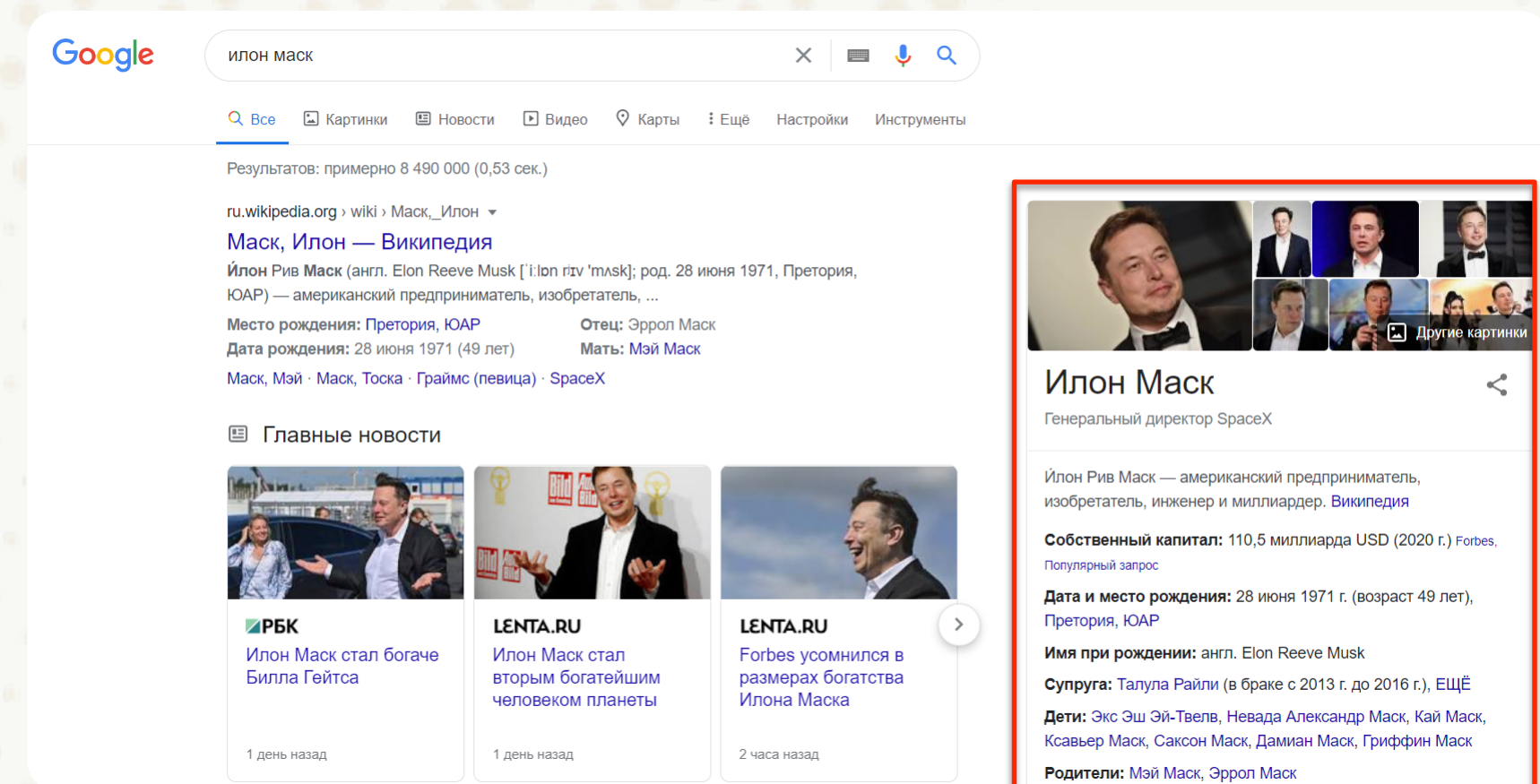
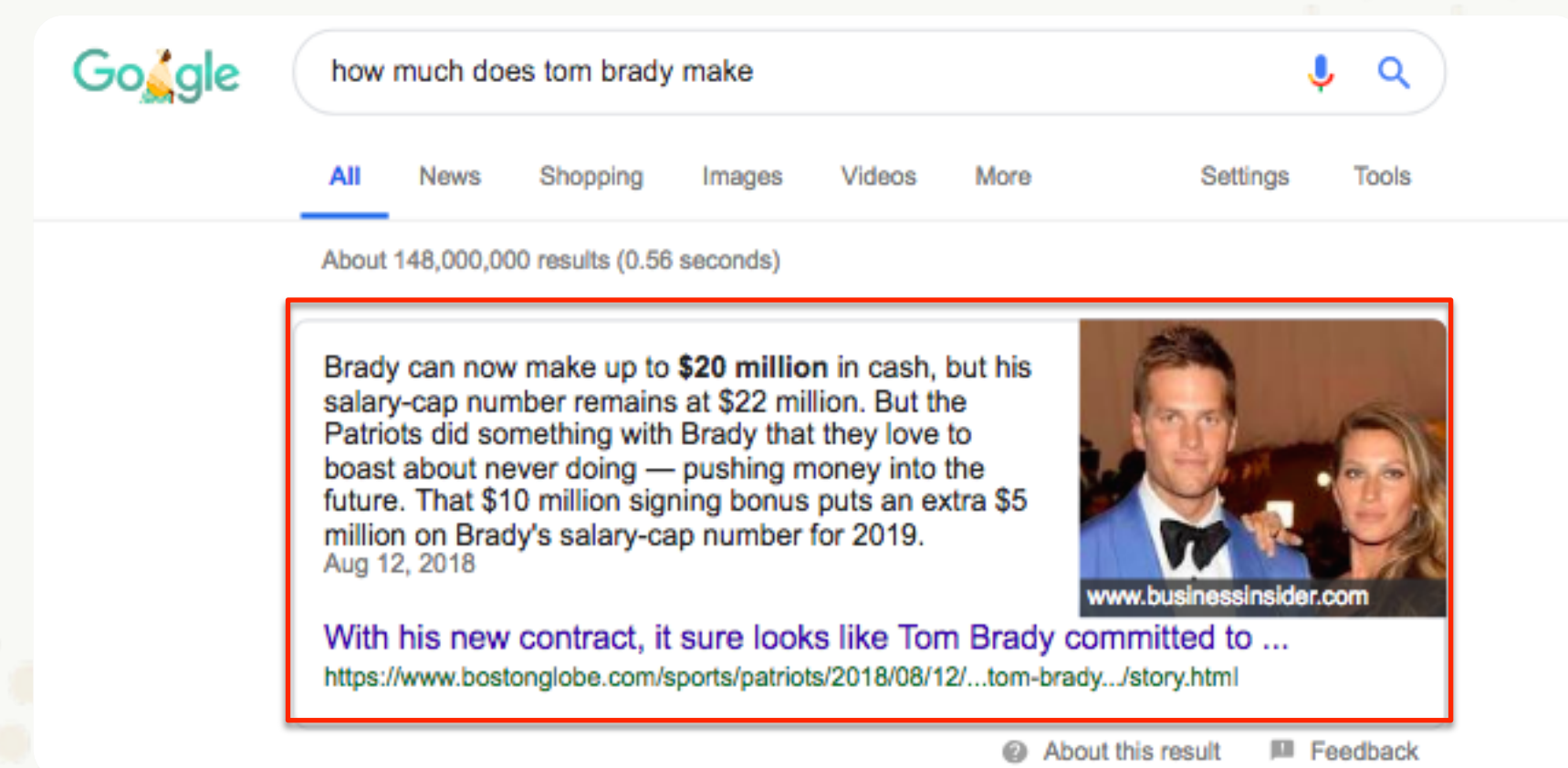
ticketskz

tutu.ru

Использование колдунщиков (Serp Features) для приоритезации собственных сервисов поисковых систем (и сервисов партнеров) в поисковой выдаче

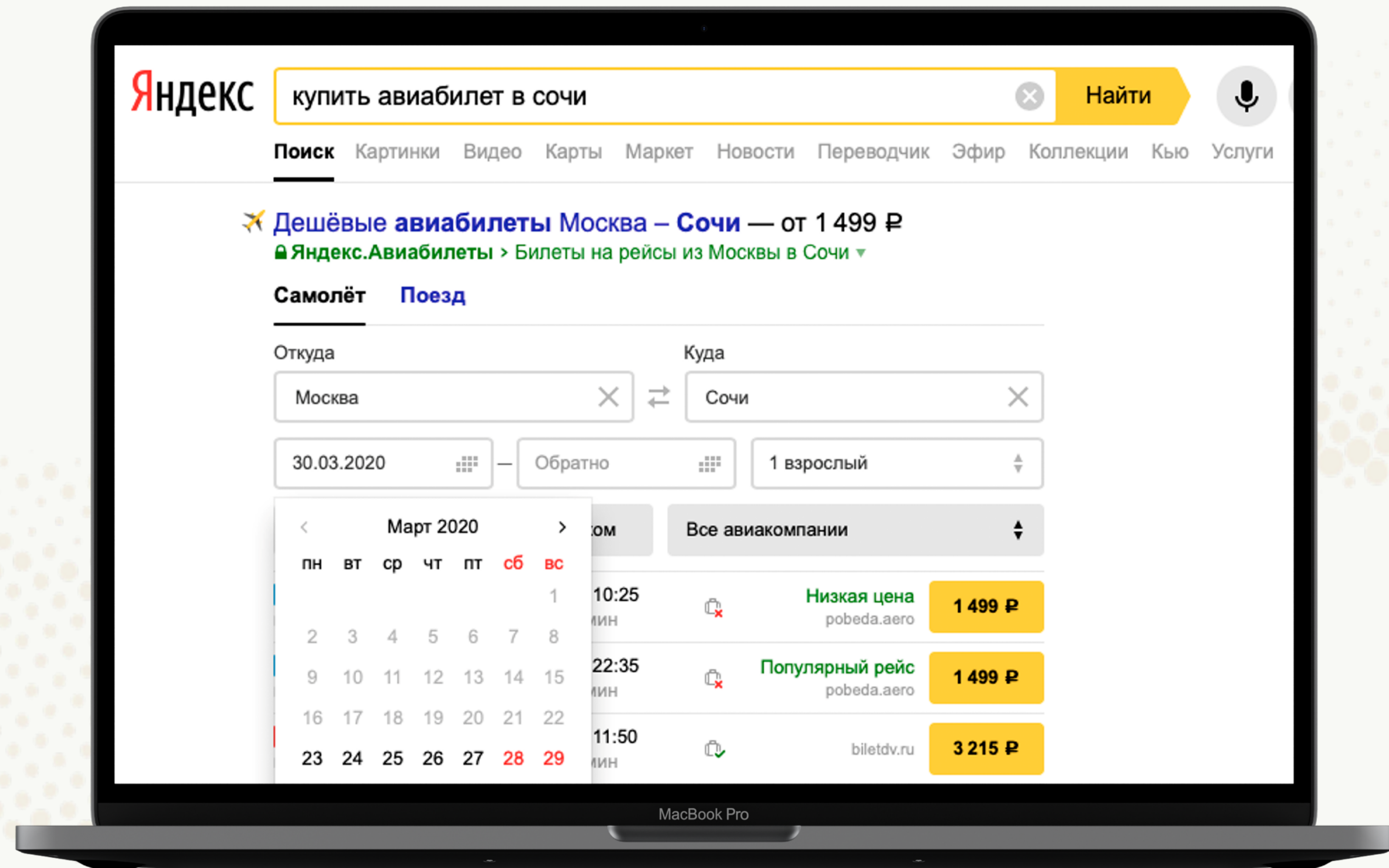
Колдунщики (или SERP features) – это специальные элементы выдачи поисковых систем, которые отвечают на вопрос пользователя прямо на странице с результатами поиска, чтобы избавить его от поиска информации по ссылкам. Информация для Колдунщиков берется либо с сайта, который должен быть первым в органической выдаче (если он правильно оптимизирован), либо с собственных сервисов поисковых систем.

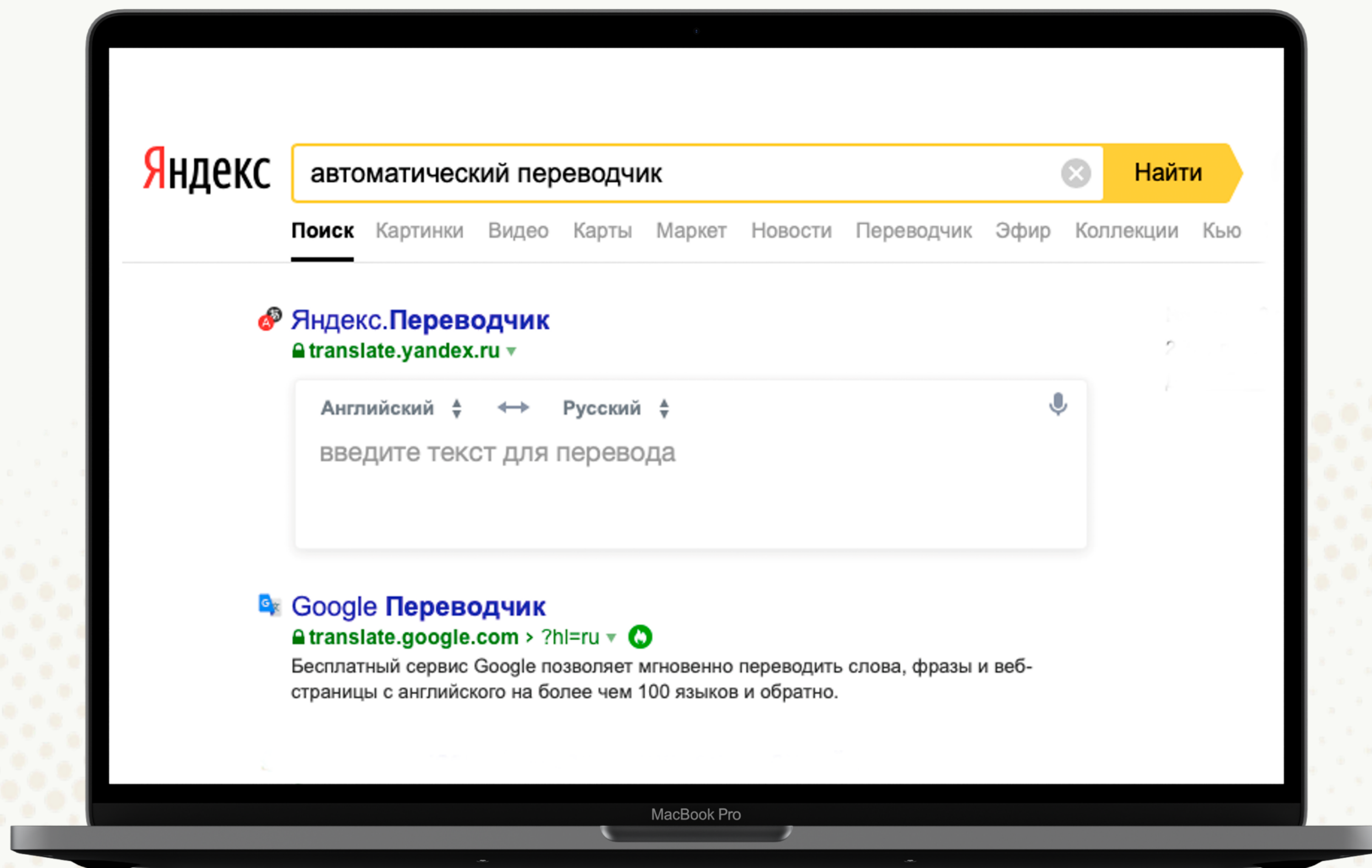
Выделяется множество типов Колдунщиков (в Google около 17; в Яндексe около 13), каждый из которых характеризует то, как будет представлена информация и где именно (в каком месте страницы с результатами поисковой выдачи)



Типы колдунщиков Google: слева - Answer Box; справа - Knowledge Graph (см. <https://komarketing.com/blog/serp-features/>)

Колдунщик Yandex предлагает встроенный комфортный поиск авиабилета уже в поисковой выдаче – пользователю не нужно переходить на другие сайты и совершать больше операций





В этой поисковой
выдаче колдунщик
сразу выдает
user-friendly сервис

Европейская комиссия против Google

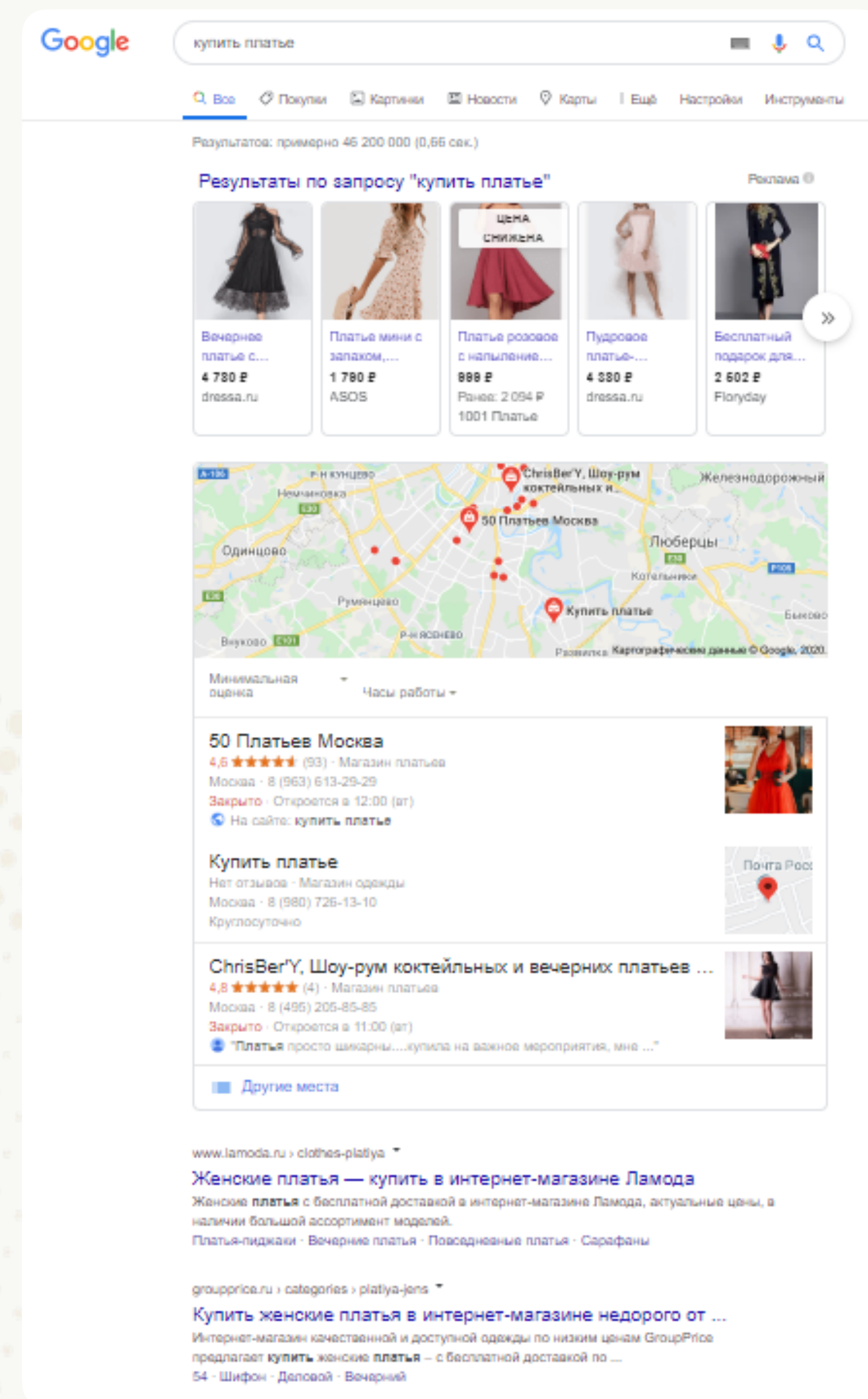
Конкуренты отображаются только в результатах общей выдачи поиска Гугл.

То есть, сайты конкурентов **НЕ отображаются** в поисковой выдаче Гугл в расширенном формате **с изображениями и дополнительной информацией о товарах и ценах.**

«Google указывает на своем сайте, что результаты поиска из сервиса Google Shopping, отображаемые в общих результатах поиска, привлекают **«больше трафика и потенциальных клиентов»**, и что «любые компании получают значительно **более высокий рейтинг кликов (CTR)** с помощью Google Shopping [...] в некоторых случаях рекламодатели получали **в два или три раза больше кликов»**».

Добавление **изображений, информации о ценах и продавцах** в результаты поиска **увеличивает рейтинг кликов (CTR)**.

Несколько исследований показывают, что такой формат отображения оказывает значительное влияние на **поведение пользователей** и, следовательно, на рейтинг кликов».



Равный доступ к интерактивным ответам на запросы пользователей

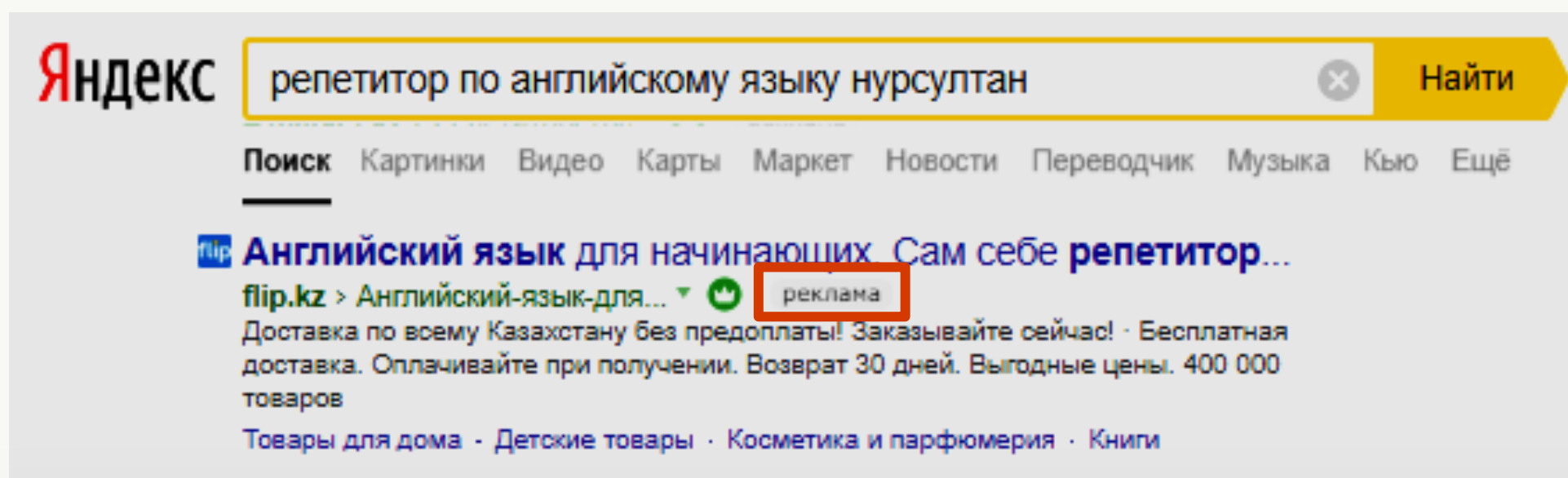
Avito, ЦИАН, Profi.ru,
2ГИС и Ivi.ru

Кассир.ру



«Яндекс» отдает приоритет Я.сервисам с помощью колдунщиков:

- Интерактивные ответы на запросы пользователей появляются на странице с результатами поиска **сразу после рекламы и перед органической выдачей** (например, прогноз погоды, картинка, перевод слова). Данные берутся из сервисов «Яндекса» и из официальных источников
- Конкурентам Яндекс аналогичные интерактивные ответы для пользователей и размещение в топе органической выдачи недоступны



Репетитор по английскому языку в Нур-Султане — 5 спец...

Создать заказ Подобрать исполнителя Стать исполнителем

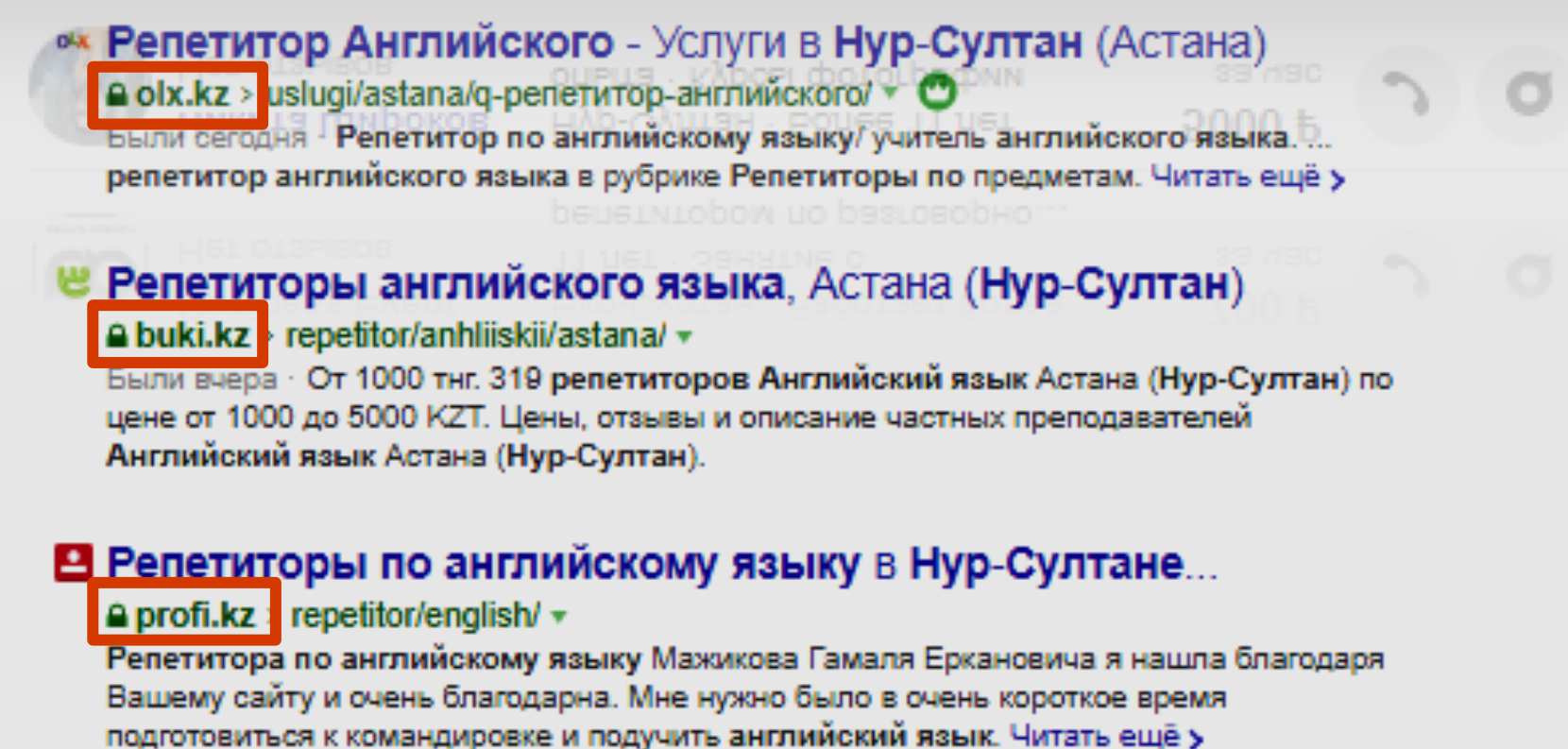
Яндекс.Услуги > репетитор по английскому языку в Нур-Султане — 5 с...

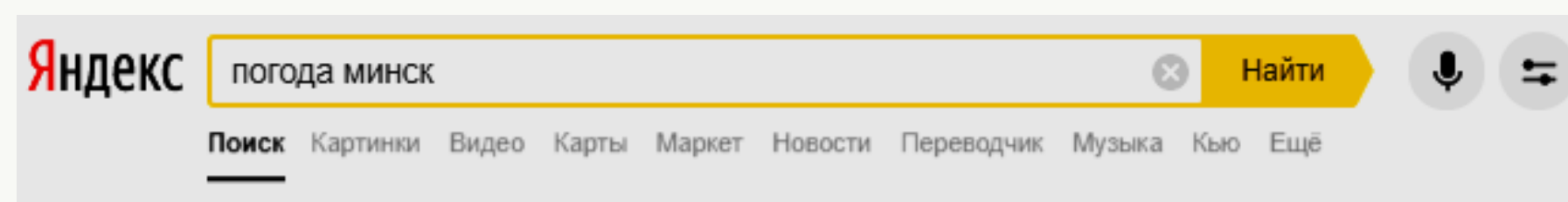
Репетитор по английскому языку нурсултан в Нур-Султане. 5 репетиторов по английскому языку — выбирайте лучших специалистов и организации по ценам, рейтингам и отзывам на Яндекс.Услугах.

	Мустафа Ш. 5.0 4 отзыва	Нур-Султан · Более 11 лет опыта · Занятие с репетитором по разговорно...	700 Р за час		
	Гармония Нет отзывов	Нур-Султан · Работает более 8 лет · Занятие с репетитором по английскому языку	цена договорная		
	Business Event ... Нет отзывов	Нур-Султан · Работает более 11 лет · Занятие с репетитором по разговорно...	700 Р за час		
	Никита Широков Нет отзывов	Нур-Султан · Более 11 лет опыта · Курсы фотографии	5000 Р за час		

Колдунщик Яндекс.Услуги – первый в органической выдаче

Olx.kz, buki.kz, profi.kz и др. – ниже в поисковой выдаче, интерактивные элементы отсутствуют





Погода в Минске

yandex.by/pogoda/157

По часам · На 10 дней · На месяц · Осадки на карте

-5°

Ясно
1 м/с ветер -2 утром +2 днем

сегодня +3 -5	ср 25 +8 -3	чт 26 +10 -2	пт 27 +13 -1	Прогноз на 10 дней >
---------------------	-------------------	--------------------	--------------------	----------------------

GISMETEO - погода в Минске

gismeteo.by > weather-minsk-4248/

Прогноз погоды на сегодня, завтра, 3 дня, 10 дней, 2 недели, месяц. Сведения об атмосферном давлении, осадках, силе ветра, относительной влажности, видимости, геомагнитном поле.

Завтра · 10 дней · 2 недели · 3 дня · Сейчас · Неделя · Выходные

Погода в Минске сегодня - точный прогноз погоды...

world-weather.ru > Весь мир > Беларусь > Погода в Минске

Точный прогноз погоды в Минске на сегодня, завтра, неделю. Информация о температуре воздуха, силе ветра, давлении и влажности воздуха в Минске...

Читать ещё >

Месяц · Погода на 14 дней · Неделя · Почасовой · Биомет...

Прогноз погоды в Минске на 14 дней (Беларусь, Минская...)

pogoda.mail.ru > Минск > Беларусь

Подробный прогноз погоды на 14 дней в Минске и других городах России и мира. ... Прогноз погоды на 14 дней в Минске. Сегодня - 20 марта пятница. Читать ещё >

POGODA BY | Погода Минск, Беларусь — прогноз...

pogoda.by

Погода в Беларуси и Европе. Спутниковый снимок облачности, карта опасных явлений, информация от синоптиков и климатологов, архив метеонаблюдений.

9 проспект Независимости, No:110Ак1, Минск, город республиканского значения Минск м. Московская
+375 17 35X-XX-XX Показать · ★★★★★ 4,3 из 5 4 отзыва

Погода в Минске на сегодня, завтра, неделю, точный...

weather.rambler.ru > Погода в Минске

Погода в Минске сейчас: 7°. ... В этом разделе представлена общая информация о погоде в Минске на ближайшие дни: сегодня, завтра, неделю. Читать ещё >

Википедия

Столица Белоруссии, административный состав которых не входит, территориальной единицы

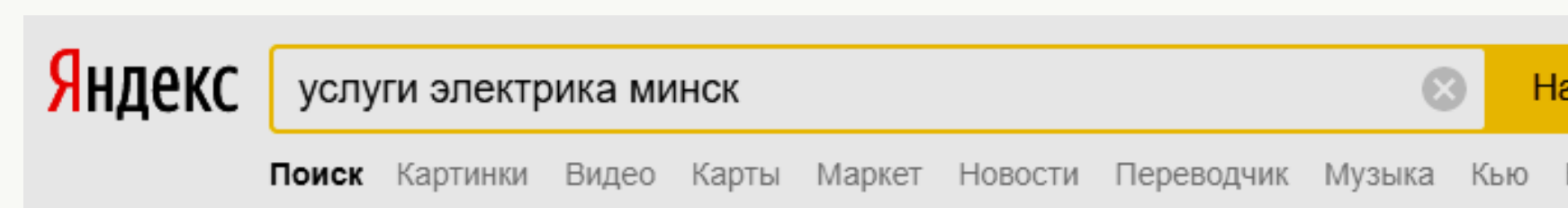
Погода: -5°C, Ясно
Местное время: 24 марта
Дата основания: 1067 г.
Население: 1 992 685 чел
Телефонный код: +375 1
Площадь: 348 км²
Автомобильный код: 7

Главные истории

Где устроить девичник в Минске?

Если бы я делала девичник, то сначала бы пошла с девочками в бар, а потом в караоке или танцевать! Идеальное место в...

Яндекс.Кью · 13 марта



Услуги электрика - в Минске – Работаем 24 часа

elektrikbel.by > Электрик-на-дом

Качественные услуги электриков в Минске. Оставить заявку на сайте! · Работа 24 часа. Профессиональные мастера. Гарантия на услуги 5 лет. Большой опыт работы

Наши цены · Наши услуги · Наши проекты · Контакты

Контактная информация · +375 (29) 609-86-86 · пн-вс 9:00-21:00 · Минск

Услуга Электрик – Бесплатный выезд Минск и обл.

ilekthro.by > Прайс-лист

Электромонтаж ЛЮБОЙ сложности – Смета = 0 руб. - БЕЗ пыли - Договор – Гарантия. Жми! · [100% МГНОВЕННЫЙ РАСЧЁТ] · [БЕСПЛАТНЫЙ ВЫЕЗД] · [ГАРАНТИЯ НИЗКИХ ЦЕН] · [БЕЗ ПОСРЕДНИКОВ]

Контакты компании · О компании · Услуги компании · Электромонтажные работы

Контактная информация · +375 (29) 633-70-42 · круглосуточно · Минск

Услуги электрика в Минске — 111 специалистов

Создать заказ · Подобрать исполнителя · Стать исполнителем

[Яндекс.Услуги](https://yandex.by/uslugi) > услуги электрика в Минске — 111 специалистов

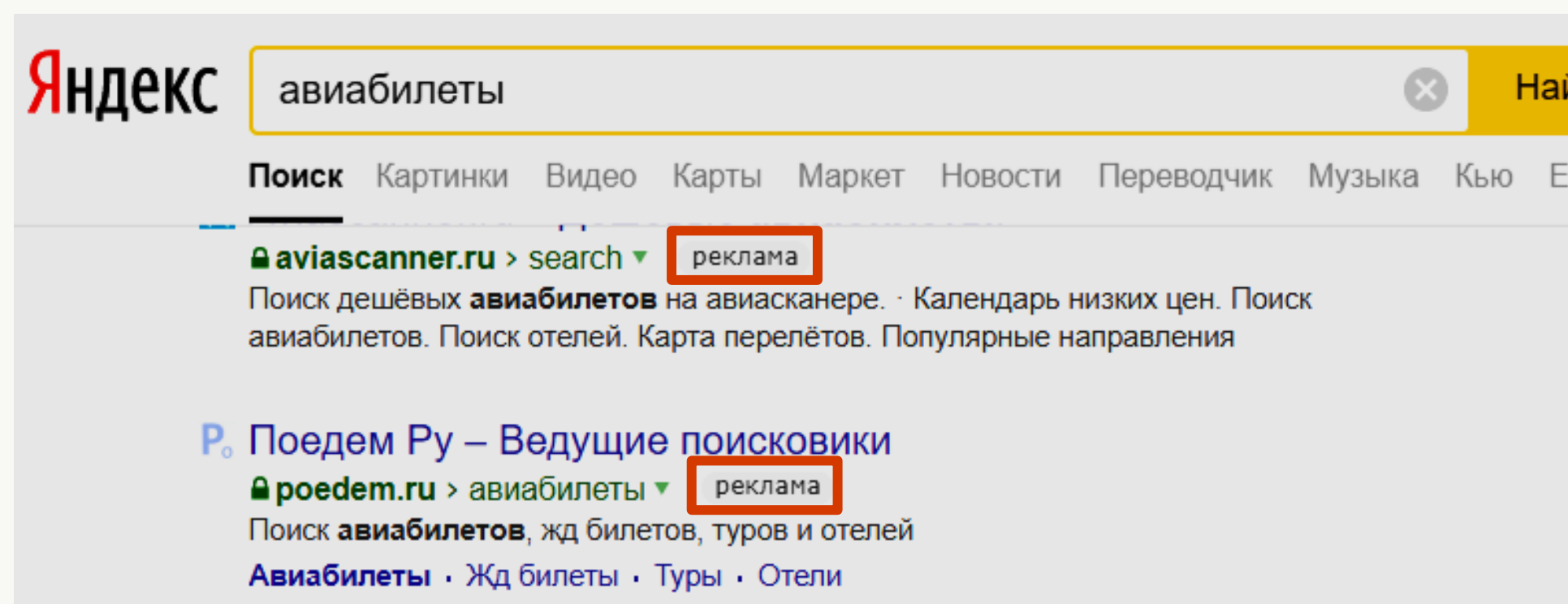
Услуги электрика минск в Минске. 111 электромонтажников — выбирайте лучших специалистов и организации по ценам, рейтингам и отзывам на Яндекс.Услугах.

Частное предпр... 4,8 3 отзыва	Минск · Работает более 11 лет · Электромонтажная компания	20 Р за услугу	
ИП Потапов В.И. Нет отзывов	Уручье · Работает более 11 лет · Электромонтажная компания	5 Р за услугу	
Эфас 5,0 3 отзыва	Минск · Работает более 11 лет · Электромонтажная компания	50 Р за услугу	
Вячеслав П. 5,0 1 отзыв	Минск · Более 10 лет опыта · Электромонтажник	2 Р за услугу	

Услуги электрика в Минске. Сравнить цены, купить...

minsk.deal.by > Uslugi-elektrika-1.html

Услуги электрика · Пролага · поиск поставщиков и магазины · цены в Минске · от 15



✈ Дешёвые авиабилеты из Нур-Султана (Астана) на Яндекс.А...
 Яндекс.Авиабилеты > Билеты на рейсы из Нур-Султана (Астана) ▾

Откуда: Нур-Султан (Астана) ✕ ⇄ Куда: Куда

27.03.2020 — Обратно 1 взрослый

Найти авиабилеты

📱 Дешевые авиабилеты в Казахстане — купить онлайн...

aviasales.kz

Как отслеживать цены на авиабилеты? Выберите направление и даты с самым дешевым перелетом на карте или календаре низких цен, а в личном кабинете вас...
 Читать ещё >

Алматы · Астана · Турция · Все авиакомпании · Актау · Стамбул

➔ Авиабилеты - купить дешевые авиабилеты в Казахстане...

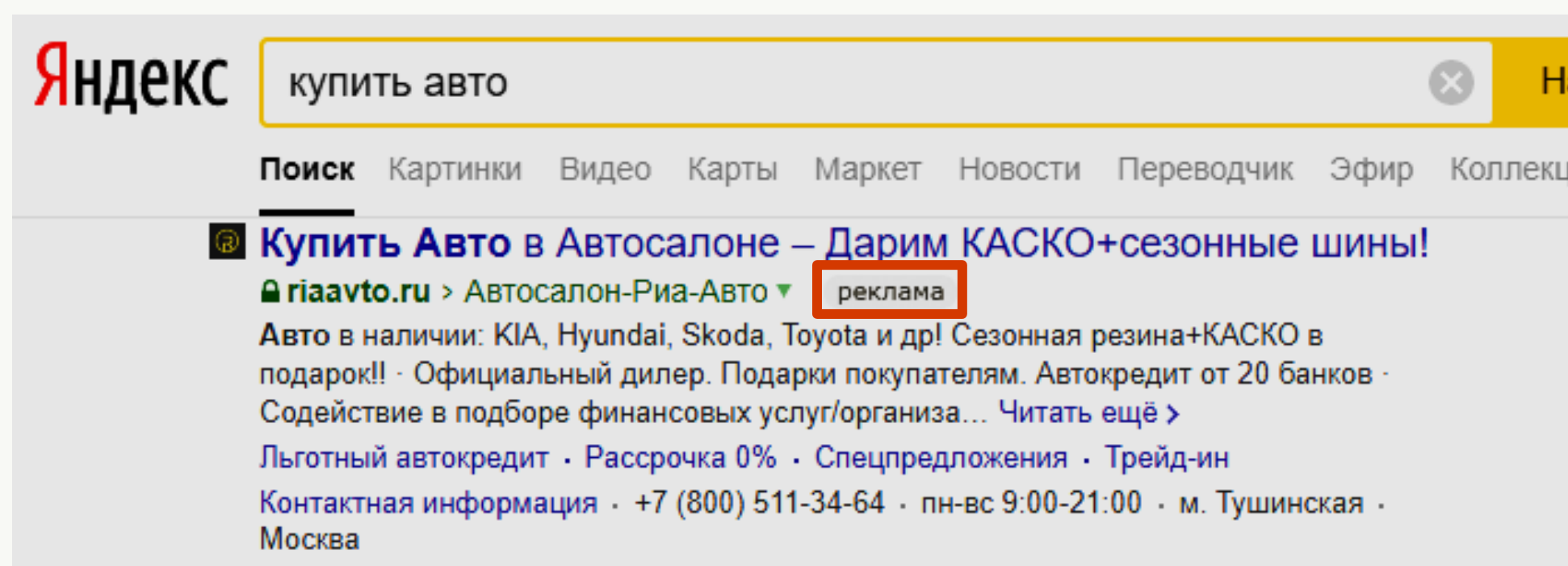
aviata.kz

Авиабилеты онлайн – Казахстанский сервис по продаже авиабилетов онлайн. ...
 Электронный авиабилет содержит в себе всю информацию о пассажирах и рейсах.
 Электронный билет невозможно потерять или забыть дома. Читать ещё >

Билеты на поезд · Помощь · Авиабилеттер · О компании · Гостиницы

Колдунщик Яндекс.Авиабилеты – первый в органической выдаче

Aviasales.kz, Aviata.kz и др. – ниже в поисковой выдаче, интерактивные элементы отсутствуют



Купить авто: свежие объявления в Москве

auto.ru

Большая база объявлений о продаже новых и подержанных авто в Москве. Полная информация об автомобилях — фото, отзывы, характеристики, цены.



Opel



Daewoo



Nissan



Lexus

Купить авто в Москве: 64 513 объявлений — Авито

Avito.ru

64 513 объявлений о продаже авто в Москве: новые и подержанные ... На Авито вы можете купить авто с пробегом или новое авто от официальных дилеров.

Читать ещё >

Volkswagen · Купить mercedes-benz

Продажа автомобилей в Москве, новые и под...

moscow.drom.ru

В разделе "Продажа авто Москва" представлены цены на новые и подержанные авто. Авторынки Москвы. Новые автомобили...

Читать ещё >

+100 км · Новые автомобили



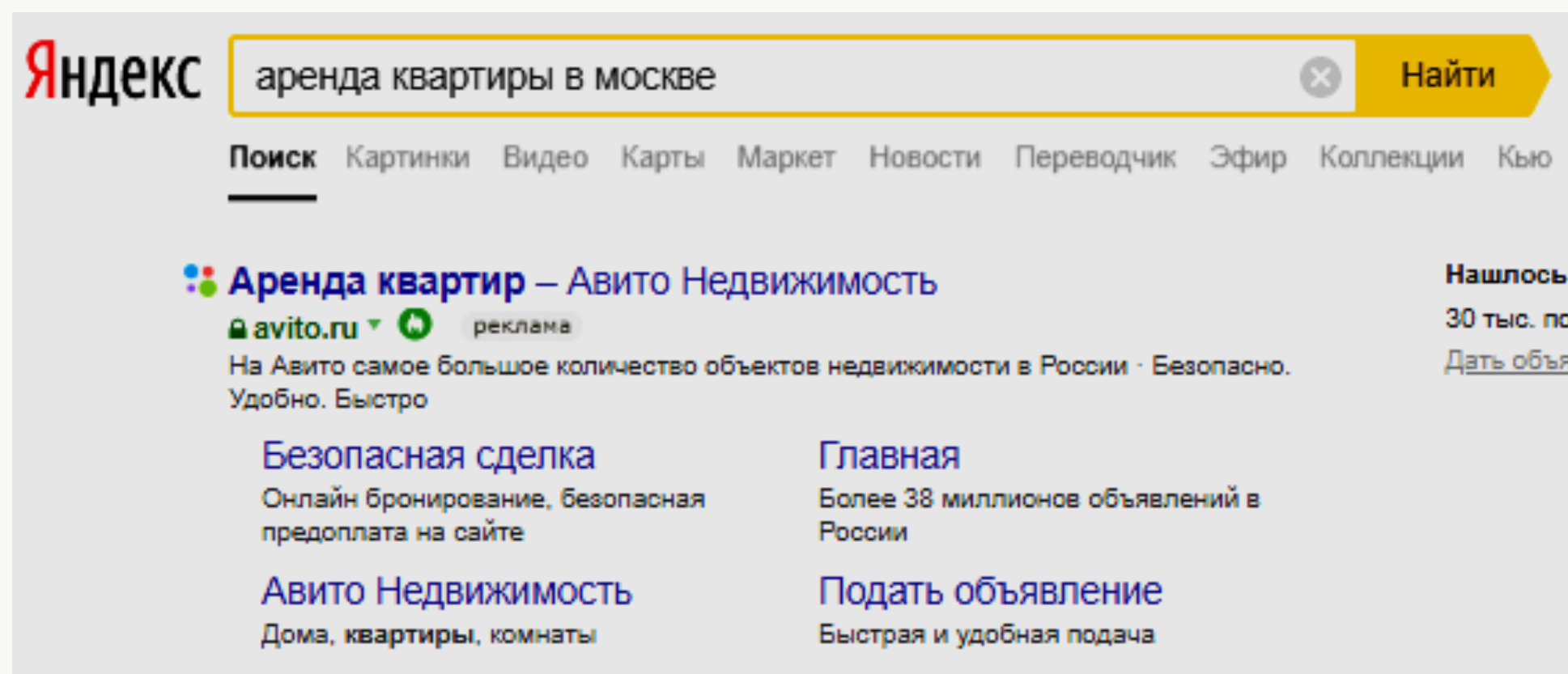
Продажа новых и подержанных автомобилей в Москве.

auto.youla.ru

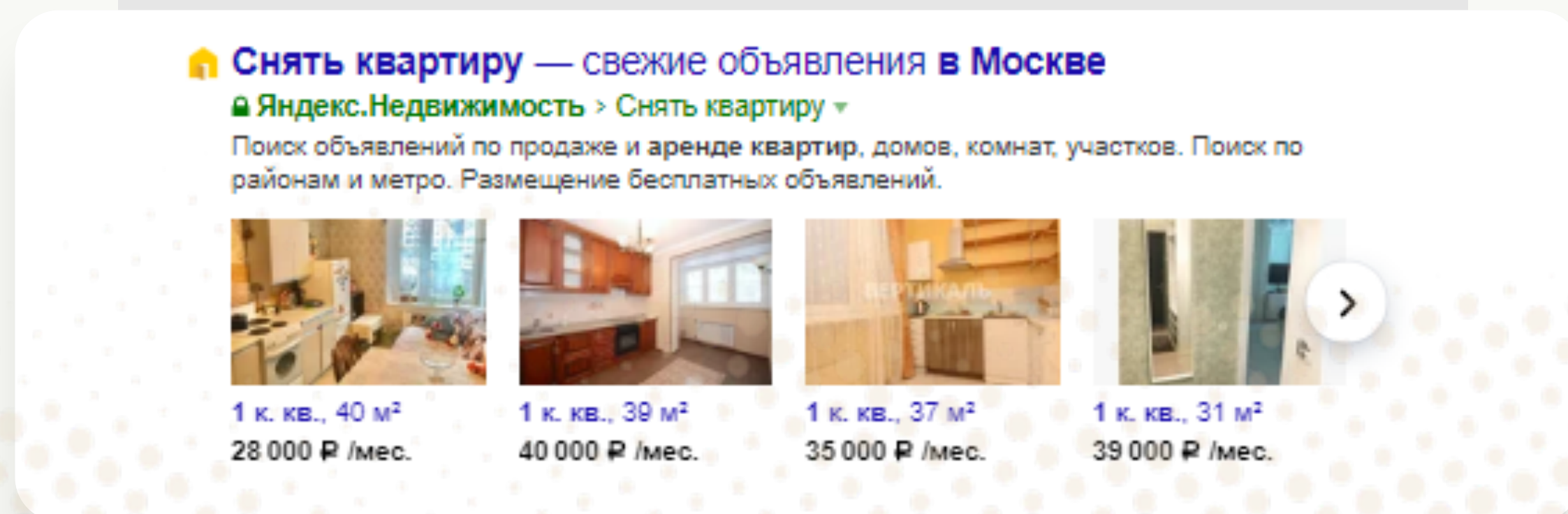
Покупка и продажа новых и б/у автомобилей с пробегом в Москве. Купить автомобиль, разместить объявление и продать автомобиль - легко... Читать ещё >

Колдунщик Яндекс.авто –
первый в органической выдаче

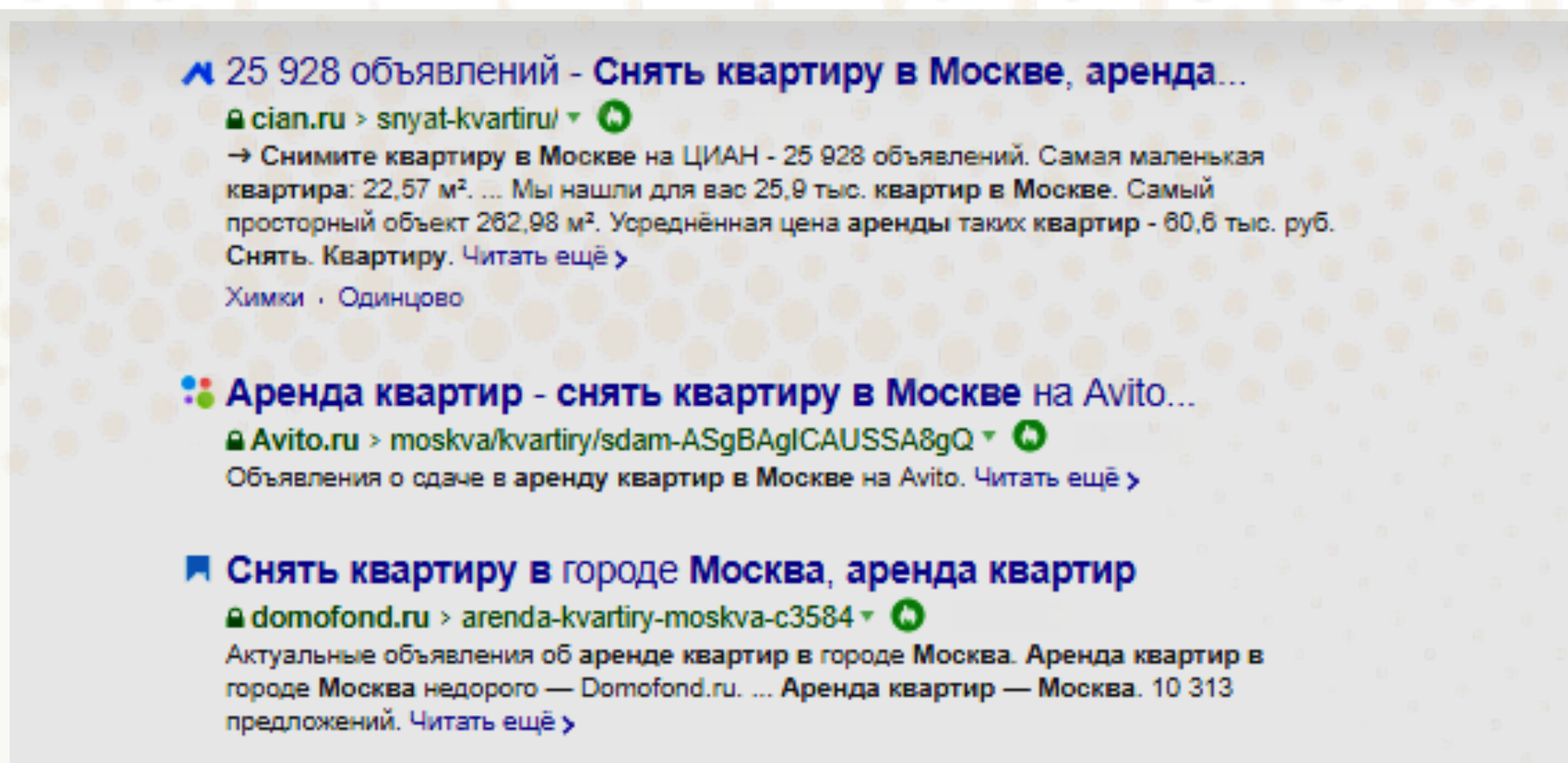
Avito.ru, youla и др. – ниже
в поисковой выдаче,
интерактивные элементы
отсутствуют



Колдунщик
Яндекс.Недвижимость –
первый в органической выдаче



Cian.ru, Avito.ru и др. –
ниже в поисковой выдаче,
интерактивные элементы
отсутствуют



Позиция Яндекс

Использование интерактивных ответов является общепринятым отраслевым стандартом, характерным для поисковых систем во всём мире.

В «Яндексе» **интерактивные ответы** формируются на основании данных о взаимодействии пользователей со страницей результатов поиска, **не имеют преимуществ перед результатами органической выдачи и не приводят к понижению каких-либо сайтов в органической выдаче.**

Пресс-служба Яндекс.

Цит. по https://www.gazeta.ru/tech/2019/07/01/12468313/yandex_vs_5.shtml

<https://vc.ru/services/73524-avito-cian-2gis-i-drugie-potrebovali-ot-yandeksa-ravnogo-dostupa-k-interaktivnym-otvetam-na-zaprosy-polzovateley>

Почему компании продолжают считать, что такие уступки – это недостаточно?

«В рамках рекламы интерактивный формат в поисковой строке станет доступен другим игрокам, но в рамках органической выдачи он будет по-прежнему использоваться только сервисами "Яндекса", о чем нам и заявили в ходе встречи в ультимативной форме», — пояснил Максим Фалдин, представитель Коалиции участников рынка. «Колдунщики» захватывают от 30% до 80% трафика по конкретным поисковым запросам, ущерб от этого каждая из входящих в коалицию компаний оценивает в миллиарды рублей, утверждает господин Фалдин

1

По словам гендиректора Ticketland Виталия Виноградова, проблема – в неконкурентной органической выдаче. Ticketland устроило бы, если бы в так называемой обогащенной выдаче, которую «Яндекс» предлагает рекламодателям, была возможность убрать виджет, который ведет на «Яндекс.Афишу»

2

ООО «Промпт-Сервис» против Yandex



2020

Позиция УФАС Москвы и АС г. Москвы:

1. «Действия Яндекса направлены на расширение функциональности поисковой системы и не могут являться актом НДК»
2. В действиях Яндекс отсутствует НДК, «ввиду сложившейся практики использования иными поисковыми системами аналогичного интерактивного окна»
3. «Использование поисковой сущности в виде интерактивной формы, появляющейся на странице поисковой системы, позволяющей пользователю получить доступ к интересующей информации непосредственно со страницы поисковой выдачи, является **стандартной практикой любой поисковой системы**. При этом наличие данной поисковой сущности у ООО «Яндекс», Google, mail.ru, Yahoo и др. обеспечивает им конкурентоспособность на рынке соответствующих услуг. При этом **Заявитель (ООО «Промпт-сервис») не ограничен в праве создать иную поисковую систему** и осуществить соответствующие действия по продвижению собственных услуг аналогичным путем. Более того, размещая ссылки на свой сайт в поисковой системе «Яндекс», Заявитель конклюдентно соглашается со всеми правилами функционирования этой системы»

Решение Арбитражного суда г. Москвы от 17.07.2019 по делу N А40-54596/2019

ФАС против Google (третье лицо – Yandex)

Позиция компании Google

1 ОС «Андроид» - это полностью готовая к использованию мобильная операционная система, функционирующая независимо от набора приложений Google. Помимо ОС «Андроид», **Google в числе других компаний разрабатывает приложения** для ОС «Андроид» и предлагает их производителям Мобильных устройств, производящим устройства на базе «Андроид», **точно так же как и Яндекс**

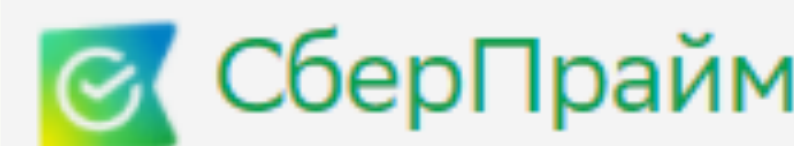
2 С целью конкуренции за заключение сделок по реализации своих приложений с производителями Мобильных устройств, устанавливающими ОС «Андроид» на свои устройства, Google разработал собственный набор высококачественных приложений, который она бесплатно предлагает производителям, в виде пакета GMS. В отличие от Google, который в дополнение к стоимости разработки приложений, обязан окупать свои затраты на разработку и обновление ОС «Андроид», Яндекс не несет никаких затрат на разработку ОС. Поэтому Яндекс находится в более выгодном положении, чем Google

3 Если Яндекс не разрабатывает приложений, столь же привлекательных для производителей и пользователей ОС «Андроид», как и приложения Google, или если Яндекс не готов предложить производителям взаимовыгодный вариант раздела доходов от поиска или не обеспечивает необходимой рекламы для своих приложений, то такие сделки по распространению приложений часто достаются Google в силу популярности ее приложений и ее готовности поделится со своими партнерами-производителями большей долей доходов от поиска, чем Яндекс

Злоупотребление доминирующим положением на цифровых рынках путем связывания

Суть практик:

Не обусловленная технологическими причинами практика по связыванию цифровых товаров и услуг (например, Google Play и GMS, Microsoft Explorer и ОС Windows) ограничивает возможности доступа конкурентов на рынки, на которых обращаются эти товары и услуги, и впоследствии может привести к вытеснению конкурентов с указанных рынков.



Злоупотребление доминирующим положением на цифровых рынках путем связывания



Наиболее значимые антимонопольные дела и текущие жалобы:

1. Дело в отношении Microsoft о связывании браузера Internet Explorer и операционной системы Microsoft Windows. Апелляционный Суд США. United States of America, Appellee v. Microsoft Corporation, Appellant, 253 F.3d 34 (D.C. Cir. 2001) и Европейская Комиссия, Commission Decision AT. 39.530 Microsoft (Tying) OJ C 242, 9.10.2009
2. Дело в отношении Microsoft о связывании Windows Media Player с ОС Windows. Европейская Комиссия. Case T-201/04 Microsoft. 2007
3. Дело в отношении Google о связывании Google Play (доминирующего товара) с иными приложениями Google Mobile Services. Решение ФАС России от 05.10.2015 по делу № 1-14-21/00-11-15
4. Дело в отношении Google о связывании приложений и сервисов Google на устройствах с ОС Android. Европейская Комиссия. 40099 Google Android. 2018
5. Минюст США и 11 прокуроров штатов направили в суд Колумбии иск против Google об антиконкурентных практиках связывания, а также навязывания невыгодных договорных условий контрагентам. Октябрь 2020
6. Расследование в отношении Amazon о связывании Amazon Prime, Amazon Buy Box и сервисов логистики. Европейская Комиссия. Пресс релиз. Ноябрь 2020

Ограничительные практики в сфере стандартизации



Конфликт между стандартами и патентами

Техническое регулирование и стандартизация – необходимый инструмент для осуществления цифровой трансформации экономики. Однако сегодня стандарты становятся инструментом для монополизации рынка, вытеснения конкурентов и получения сверхприбыли: кто овладеет стандартом – тот контролирует отрасль.

Базовые стандарты в сфере цифровых технологий (LTE, WiFi, Bluetooth, GPS, MPEG, MP3 и др.) включают в себя патенты на изобретения.

Возникает неизбежный конфликт:

- Стандарты разрабатываются для широкого и коллективного использования всеми заинтересованными лицами
- Патенты — монопольные права, которые позволяют ограничить/запретить использование стандарта



Для защиты пользователей организации по стандартизации используют **FRAND** - справедливые, разумные и недискриминационные условия лицензирования

Ограничительные практики в сфере стандартизации

Суть практик:

Соккрытие патентов («патентная засада»); необоснованно высокое вознаграждение; уклонение от заключения лицензионного договора и(или) навязывание невыгодных условий; обращение в суд для запрета использования патента и устранения конкурентов.

Наиболее значимые антимонопольные дела:

- 2007** **Дело в отношении Rambus о сокрытии патентов**
Европейская Комиссия. Case COMP/38.636, 2007
- 2014** **Дело в отношении Samsung о судебных запретах**
Европейская Комиссия. Case AT.39939, 2014
- 2017** **Дело в отношении Qualcomm об отказе предоставить лицензии конкурентам**
Комиссия по добросовестной торговле Кореи. Decision № 2017-0-25, 2017

Противодействие ограничительным практикам в сфере стандартизации: перспективы ЕАЭС

Основное препятствие – антимонопольные «иммунитеты» в отношении интеллектуальной собственности:

- ФАС России не может выдавать предписания и запрещать антиконкурентные практики.
Сходная ситуация в Республике Беларусь, Кыргызской Республике и Республике Армения
- Республика Казахстан – единственное государство-член ЕАЭС, где закон разрешает применять к сфере ИС антимонопольное регулирование

Защита конкуренции в сфере стандартизации может стать важным направлением в деятельности Комиссии в рамках реализации цифровой повестки ЕАЭС:

- Договор о ЕАЭС от 29.05.2014 г. не содержат каких-либо запретов в отношении применения правил о конкуренции к ИС
- Активная позиция Комиссии (подготовка разъяснений, рассмотрение дел) создаст условия для развития технического регулирования как механизма свободного обращения продукции и важного элемента интеграции стран ЕАЭС

Рекомендации по совершенствованию правоприменительной практики Комиссии



I. Расширение полномочий Комиссии

- 1 Передача Комиссии полномочий по расследованию нарушений общих правил конкуренции на трансграничных рынках в отношении иностранных хозяйствующих субъектов.

В целях эффективного пресечения антиконкурентных практик на цифровых рынках необходимо, чтобы Комиссия обладала возможностью расследовать дела в отношении иностранных компаний, поскольку, зачастую, именно иностранные хозяйствующие субъекты являются ключевыми игроками цифровых рынков

- 2 Уточнение полномочий Комиссии по проведению расследований по собственной инициативе

В настоящее время Комиссия обладает возможностью проведения антимонопольных расследований по собственной инициативе, однако процедуры проведения данных расследований должны быть уточнены

II. Совершенствование методик анализа рынка



2020

1 Совершенствование применяемых методов анализа рынка:

Расширение применения «теста гипотетического монополиста» (возможность применения данного метода к «платным» сторонам многосторонних рынков), оценки состояния конкуренции для каждой стороны многостороннего рынка, внедрение методов проведение опросов потребителей и контрагентов, качественного анализа рынка и пр.

2 Создание Методических рекомендаций по вертикальным ограничениям

По аналогии с документом Европейской Комиссии Commission Notice 'Guidelines on Vertical Restraints' C(2010) 2365.

III. Совершенствование процедур проведения расследований и рассмотрения дел

- 1** Закрепление процедуры привлечения экспертов к рассмотрению дел *(путем принятия соответствующего Порядка)*
- 2** Закрепление процедуры принятия добровольных обязательств устранения нарушения и восстановления конкуренции на рынке *(по аналогии с институтом Commitments)*
- 3** Более активное использование структурных и поведенческих требований в дополнение к наложению штрафа
- 4** Внедрение института доверенного лица для мониторинга исполнения предписания *путем принятия соответствующего Порядка)*
- 5** Внедрение регулирования ex ante *(возможность вынесения предписания до вынесения окончательного решения по делу, по аналогии с New Competition Tool, разработанным Европейской Комиссией)*

Использование механизма отказа от конфиденциальной информации (в части борьбы с картелями на цифровых рыках)

Отказы от конфиденциальности (**confidentiality waivers**) – обычный для мировой практики инструмент сотрудничества

1

Это **добровольный** отказ субъекта, в отношении которого ведется расследование, от предоставляемой законодательством защиты конфиденциальной информации

2

У Комиссии в целом имеется нормативная база, позволяющая внедрить в практику использование отказов от конфиденциальности

3

Рекомендуем Комиссии разработать проект модельной формы отказа от конфиденциальности (в том числе, для использования государствами-членами Союза)

4

IV. Совершенствование институциональной структуры Комиссии



- 1** Создание специального отдела по расследованию цифровых дел
- 2** Создание специальной Рабочей группы или контактной группы, состоящей из специалистов Комиссии и национальных антимонопольных органов Союза, по выявлению и расследованию нарушений на цифровых рынках
- 3** Разработка закрытой сети взаимодействия между Комиссией и антимонопольными органами государств-членов Союза по расследованию дел о нарушении правил конкуренции на цифровых рынках Союза (по примеру European Competition Network)
- 4** Создание на платформе Комиссии базы данных кейсов в сфере цифровой экономики
- 5** Создание ad hoc горизонтальных рабочих групп из специалистов Департамента по антимонопольному регулированию Комиссии и отраслевых Департаментов Комиссии, которые обладают специфическими знаниями о функционировании определенных рынков

V. Совершенствование компетенций сотрудников Комиссии



- 1** Прохождение сотрудниками Комиссии программ дополнительного профессионального образования в области антимонопольного регулирования цифровой экономики, в т.ч. на базе Центра конкурентного права и развития БРИКС
- 2** Прохождение стажировок в зарубежных конкурентных ведомствах, которые имеют опыт расследований дел на цифровых рынках
- 3** Привлечение к рассмотрению дел экспертов, обладающих специальными знаниями о развитии конкуренции на цифровых рынках

VI. Адвокатирование конкуренции Комиссией



- 1 Создание рекомендательного «Кодекса поведения» цифровых компаний
- 2 Разработка глав о конкуренции в Соглашениях о торгово-экономическом партнерстве, заключаемых между ЕАЭС и зарубежными государствами
- 3 Расширение сотрудничества с зарубежными конкурентными ведомствами и международными организациями, в том числе в формате БРИКС+

Рекомендации по совершенствованию права Союза в связи с развитием цифровой экономики



Дополнение цифровой повестки Союза

Трансформация конкурентного права Союза как одно из Стратегических направлений Цифровой повестки и подготовка экспертного доклада о роли конкурентного права в цифровой экономике

1

Разработка и утверждение **единой концепции регулирования цифровых платформ** на цифровых рынках Союза

2

Разработка **стратегии регулирования оборота данных** для развития конкуренции на цифровых рынках Союза

3

Разработка проекта Кодекса поведения для цифровых платформ, основанного на **принципах прозрачности и ответственности**

4

Развитие **центров компетенций** по антимонопольному регулированию в цифровой экономике в государствах-членах Союза и создание Евразийской конкурентной сети

5

Разработка **Руководства по улучшению регуляторной политики Комиссии в области конкуренции** в целях реализации Цифровой повестки Союза

6

Введение в право союза терминов, связанных с цифровой экономикой

Введение понятия
“сетевой эффект”



Уточнение понятия
“товарный рынок”



Уточнение понятия
“доминирующее положение”

Рынок может существовать и в том случае, если товар или услуга предоставлены покупателю безвозмездно.

- прямые и косвенные сетевые эффекты
- параллельное использование нескольких цифровых платформ пользователями и издержки при переходе на другую цифровую платформу
- экономия за счет масштаба производства во взаимосвязи с сетевыми эффектами
- доступ компании к релевантным для конкуренции данным
- влияние инноваций на конкуренцию

Запрет на использование интеллектуальных прав в антиконкурентных целях

Дополнение статьи 76 Договора следующим положением:

«8. Требования настоящей статьи распространяются на действия по осуществлению исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг, в случае если такие действия выразились в заключении ограничивающих конкуренцию соглашений или злоупотреблении доминирующим положением на рынке».

Расширение списка запрещенных действий (бездействий) доминирующего субъекта

Дополнение части 1 статьи 76 Договора следующим положением:

«Экономически или технологически не обоснованный отказ в предоставлении за соответствующую плату доступа к данным или инфраструктуре, при том, что такой доступ необходим для хозяйственной деятельности на рынке, включая смежные рынки»

Экстерриториальность

- I. В условиях глобализации рынков чрезвычайно важно наделить Комиссию полномочиями по расследованию и рассмотрению дел в отношении иностранных хозяйствующих субъектов для пресечения нарушений общих правил конкуренции на рынке Союза
- II. Рекомендуем внести в Протокол об общих правилах конкуренции (Приложение № 19 к Договору) пункт следующего содержания:

«Положения настоящего Договора применяются к достигнутым за пределами территории Союза соглашениям между хозяйствующими субъектами (субъектами рынка) и (или) иностранными лицами либо организациями, а также к совершаемым ими действиям, если такие соглашения или действия оказывают влияние на состояние конкуренции на трансграничных рынках».

Создание программы освобождения от ответственности (Leniency)

Программа освобождения от ответственности регулируется Пунктом 19 Протокола об общих принципах и правилах конкуренции, который является приложением к Договору о ЕАЭС

1

Вместе с этим, детальный порядок подачи заявлений и процедура их рассмотрения к настоящему моменту не определен

2

Рекомендуем разработать **Порядок освобождения** от административной ответственности за нарушения общих правил конкуренции на трансграничных рынках

3



НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ