

Последние инициативы в области российского антимонопольного регулирования

Елена Соколовская
Руководитель практики антимонопольного
регулирования

22 ноября 2013

Москва

Рекомендации ОЭСР по улучшению конкурентного законодательства в РФ – одно из основных событий в антимонопольном регулировании в 2013 г. (20 июня 2013 – заседание Комитета по конкуренции ОЭСР с вынесением заключения о готовности и способности РФ взять на себя обязательства по членству в ОЭСР в области конкуренции).

Несмотря на то, что Рекомендации ОЭСР носят не обязательный характер, их выполнение является одним из условий вступления России в ОЭСР.

Положения Рекомендаций ОЭСР нашли своё отражение в российских актах:

- ▶ Плана мероприятий («Дорожная карта») «Развитие конкуренции и совершенствование антимонопольной политики», утвержденном распоряжением Правительства РФ от 28 декабря 2012 г. № 2579-р
- ▶ Поправках к проекту ФЗ № 199585-6 «О внесении изменений в ФЗ «О защите конкуренции» («четвертый антимонопольный пакет») ко второму чтению в Государственной Думе
- ▶ Стратегии развития конкуренции и антимонопольного регулирования в РФ на период 2013 -2024 г.г., утвержденной Президиумом ФАС России 3 июля 2013 г. (далее - Стратегия развития конкуренции).

Основные новеллы «четвертого антимонопольного пакета»: можно ли считать этот пакет либеральным?

Поправка 1: Правительство РФ вправе устанавливать **правила недискриминационного доступа к товарам**, производимым и (или) реализуемым **хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение** и не являющимся при этом субъектом естественной монополии, доля которого на рынке составляет более 70%.

Правила должны будут содержать, в том числе:

- ▶ существенные условия договоров
- ▶ типовые договоры о предоставлении доступа на товарный рынок
- ▶ порядок определения потребителей, подлежащих обязательному обслуживанию
- ▶ установления минимального уровня их обеспечения и очередности предоставления доступа на товарные рынки.

Последствия: усиление контроля за доминирующими субъектами, что может повлечь необоснованное вмешательство в предпринимательскую деятельность указанных субъектов.

Основные новеллы «четвертого антимонопольного пакета»: можно ли считать этот пакет либеральным?

Поправка 2: выдача предписаний по результатам рассмотрения дела о злоупотреблении доминирующим положением или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией **компаниям об утверждении и опубликовании в сети «Интернет» правил торговой практики**, направленных на обеспечение недискриминационного доступа к товару, на рынке которого эти компании занимают доминирующее положение.

В правилах торговой практики должны быть определены:

- ▶ характеристика товара, на рынке которого компания занимает доминирующее положение
- ▶ принципы определения цены и оплаты товара
- ▶ сведения о минимальных и максимальных объемах реализации товара
- ▶ существенные условия договора и особенности заключения договоров
- ▶ основания для отказа в заключении договора на поставку товара.

Последствия: такой информацией могут воспользоваться конкуренты и это может привести к картельному сговору.

Основные новеллы «четвертого антимонопольного пакета»: можно ли считать этот пакет либеральным?

Поправка 3: установление **предельного срока нахождения в Реестре** хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке более 35% (далее – Реестр) - **4 года.**

Поправка 3 не соответствует смыслу Рекомендация ОЭСР об установлении доминирования.

Рекомендация ОЭСР: «доминирование» в деле о нарушении антимонопольного законодательства должно определяться на базе текущей информации и анализа.

Установление предельного срока нахождения в Реестре не решит проблему необоснованного привлечения к ответственности за злоупотребление доминирующим положением на рынке, поскольку антимонопольный орган при рассмотрении данной категории дел, как правило, опирается исключительно на данные Реестра, которые зачастую являются устаревшими и не отражают текущей ситуации на рынке.

В РФ необходимо: законодательно закрепить что, сведения в Реестре о доминирующем положении хозяйствующего субъекта должны быть актуализированы на момент рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Основные новеллы «четвертого антимонопольного пакета»: можно ли считать этот пакет либеральным?

Поправка 4: внесение существенных изменений в регулирование соглашений.

Предлагаемые изменения в ст. 11 Закона о защите конкуренции:

- ▶ предлагается признавать картелем антиконкурентные соглашения не только между конкурентами-продавцами товара, а также **между конкурентами – покупателями товара**
- ▶ предлагается распространить действие статьи 11 на антиконкурентные соглашения по поддержанию цен на торгах между хозяйствующими субъектами, входящими в одну группу лиц. В настоящее время такие соглашения не могут признаваться картелем, если участники такого соглашения входят в одну группу лиц по структурному основанию (распоряжение более 50% акций (долей) или функции исполнительных органов таких участников выполняет одно и то же лицо.

Последствия: усиление антимонопольного контроля за участниками рынка.

Основные новеллы «четвертого антимонопольного пакета»: можно ли считать этот пакет либеральным?

Поправка 5: закрепление компетенции Президиума ФАС России (начало работы с 1 января 2015 г.).

Президиум ФАС России будет состоять из руководителя ФАС России, его заместителей, а также по решению руководителя ФАС России в него могут включаться руководители структурных подразделений ФАС России и руководители территориальных органов ФАС России.

Президиум ФАС России будет:

- ▶ обобщать практику применения антимонопольного законодательства центральным аппаратом ФАС России и территориальными органами ФАС России и давать разъяснения по применению антимонопольного законодательства
- ▶ пересматривать решения территориальных органов ФАС России.

Последствия: есть надежда на то, что работа Президиума ФАС России приведет к единообразному толкованию норм антимонопольного законодательства и формированию устойчивой практики его применения.

Основные новеллы «четвертого антимонопольного пакета»: можно ли считать этот пакет либеральным?

Поправка 6: введение обязанности согласования с антимонопольным органом заключения **соглашения** юридических лиц об осуществлении **совместной деятельности**.

Согласование с антимонопольным органом будет требоваться в случае:

- ▶ если суммарная стоимость активов юридических лиц - участников соглашения (активов их групп лиц) < 7 млрд.руб. или
- ▶ суммарная выручка юридических лиц - участников соглашения (их групп лиц) < 10 млрд.руб. либо
- ▶ если одно из таких юридических лиц включено в Реестр.

Последствия: данная поправка позволит исключить риск признания соглашений о совместной деятельности картелем.

В поправках к проекту ФЗ № 260190-6 предлагается:

- ▶ исключить уголовную ответственность за неоднократное злоупотребление доминирующим положением
- ▶ повысить уровень крайне низких пороговых значений размеров ущерба и дохода для квалификации деяний по ст. 178 УК РФ примерно в 2-3 раза
- ▶ синхронизировать основания освобождения от уголовной и административной ответственности за участие в картеле - лицо освобождается от уголовной ответственности, если оно первым сообщило об этом преступлении.

Поправки соответствуют по смыслу рекомендациям ОЭСР по декриминализации неоднократного злоупотребления доминирующим положением. Вместе с тем, предлагаемые формулировки по другим вопросам требуют существенной доработки.

В РФ необходимо: повысить уровень пороговых значений размеров ущерба и дохода для квалификации деяний по ст. 178 УК РФ в 10 раз для исключения возможности привлечения к уголовной ответственности за нарушения, которые не являются общественно опасными, а также изменить формулировку по основанию освобождения от уголовной ответственности.



Елена Соколовская
Руководитель практики
антимонопольного
регулирувания
Тел.: +7 (495) 967-00-07
E- mail:
e.sokolovskaya@pgplaw.ru

Россия, 123610, Москва,
ЦМТ-II, Краснопресненская наб.,
12, Подъезд 7, 15 этаж
Тел.: +7 (495) 967-00-07
Факс: +7 (495) 967-00-08
E- mail: info@pgplaw.ru

Россия, 191015, Санкт-Петербург,
Ул. Шпалерная, 54,
Бизнес-центр «Золотая Шпалерная»
Тел.: +7 (812) 640-60-10
Факс: +7 (812) 640-60-20
E-mail: spb@pgplaw.ru

Россия, 660077, Красноярск,
ул. Весны, 3 а, 16 этаж
Бизнес-центр «Весна»
Тел.: +7 (391) 277-73-00
Факс: +7 (391) 255-07-07
E-mail: krs@pgplaw.ru