



ОКТАБРЬ 2015

«Четвертый антимонопольный пакет»: что нового?

5 октября 2015 года Президент Российской Федерации подписал новый пакет поправок к антимонопольному законодательству, и в начале января будущего года они вступят в силу¹. «Четвертый антимонопольный пакет» содержит значительное количество изменений во всех сферах регулирования, ряд из которых носит существенный характер. Мы выбрали наиболее важные из них.

Доминирование

- Исключена возможность признания антимонопольным органом доминирующего положения у хозяйствующего субъекта, если его доля на товарном рынке менее 35%. Доминирующее положение при доле менее 35% по-прежнему может быть установлено у хозяйствующих субъектов в случаях, прямо предусмотренных федеральными отраслевыми законами (например, Закон о связи, Закон об электроэнергетике), а также при «коллективном доминировании» нескольких хозяйствующих субъектов.
- Существенной является новелла о правилах недискриминационного доступа к товарам хозяйствующих субъектов, не являющихся субъектами естественной монополии. Теперь Правительство РФ может принять акт, устанавливающий такие правила в отношении лица, доля которого на товарном рынке превышает 70%. Основанием для принятия указанного акта будет являться выявленное и установленное в решении антимонопольного органа нарушение хозяйствующим субъектом запрета на злоупотребление доминирующим положением.
- Внесены уточнения, направленные на исключение из сферы контроля ФАС России преследования за злоупотребление доминирующим положением по отношению к отдельным физическим лицам. Недопустимым является злоупотребление доминирующим положением, которое приводит или может привести к ограничению конкуренции, а также ущемлению интересов хозяйствующих субъектов в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей (как юридических, так и физических лиц).
- Позитивным изменением можно назвать отмену реестра хозяйствующих субъектов, занимающих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35%. Отмена реестра направлена на защиту интересов лиц, в отношении которых рассматриваются дела о злоупотреблении доминирующим положением или с участием которых совершаются сделки экономической концентрации. Включение хозяйствующего субъекта в реестр с долей более 50% создавало презумпцию о его доминировании, которую на практике достаточно сложно было опровергнуть. Кроме того, нахождение в реестре кого-либо из группы лиц – участников сделки экономической концентрации являлось основанием для ее согласования с антимонопольной службой вне зависимости от стоимости активов и выручки.

¹ Текст изменений, опубликованный 6 октября 2015 года на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, доступен [по ссылке](#).



Антиконкурентные соглашения

- Устранена неясность в вопросе определения товарного рынка, необходимого для признания допустимым «вертикального» соглашения. Ранее закон предусматривал, что продавец и покупатель должны были иметь долю менее 20% на любом товарном рынке, в том числе не связанном непосредственно с самим «вертикальным» соглашением, чтобы договоренности между ними не нарушали антимонопольное законодательство. Принятые Госдумой изменения закрепили, что под товарным рынком понимается только рынок товара, являющегося предметом «вертикального» соглашения. Таким образом, доля сторон соглашения должна определяться именно на этом рынке.
- Важным изменением можно назвать и восполнение существующего пробела в ч.1 ст.11 Закона о защите конкуренции, устанавливающей запрет на заключение картельных соглашений. Теперь признается и запрещается картель не только между продавцами-конкурентами, но и между покупателями («картель покупателей»).

Недобросовестная конкуренция

Значительные изменения претерпела норма о запрете недобросовестной конкуренции. Ранее предусмотренные составы существенно детализированы. Данные изменения представляют собой итог работы антимонопольной службы по обобщению практики применения антимонопольного законодательства. Среди недобросовестных практик названы дискредитация конкурента, введение в заблуждение, создание смешения с деятельностью или товарами конкурента и другие.

Экономическая концентрация

- Установлена обязанность согласования с ФАС России соглашений между хозяйствующими субъектами-конкурентами о совместной деятельности в случае превышения установленных пороговых значений по суммарной стоимости их активов или суммарной выручке. Если указанные показатели не превышают пороговые значения, хозяйствующие субъекты вправе обратиться за согласованием соглашения в добровольном порядке. Получение согласования обезопасит стороны от признания их действий по заключению соглашения о совместной деятельности нарушением ст.11 Закона о защите конкуренции, устанавливающей запрет на заключение антиконкурентных соглашений.
- Введена норма, позволяющая хозяйствующим субъектам до подачи ходатайства или уведомления представить в ФАС России информацию о планируемой сделке (действии). В рамках данной процедуры хозяйствующие субъекты вправе предложить условия, выполнение которых будет направлено на обеспечение конкуренции. Предполагается, что такая процедура позволит антимонопольному органу учитывать мнение хозяйствующего субъекта при согласовании сделки (действия) и выдаче ему предписания.
- Поправками предусмотрена возможность представления ходатайств и уведомлений в антимонопольный орган в электронной форме в целях упрощения документооборота. Соответствующий порядок будет отдельно установлен антимонопольным органом.
- Сведения о поступивших ходатайствах на осуществление сделки или иного действия теперь должны будут размещаться на официальном сайте антимонопольной службы. Целью данной поправки является предоставление возможности участникам рынка и иным заинтересованным лицам направить в антимонопольный орган свое мнение о планируемой сделке (действии), а антимонопольному органу – получить представление о возможных последствиях сделки (действия) перед принятием решения по ходатайству.

Предупреждения и предостережения

- Поправками предусмотрена возможность выдачи предостережений не только должностным лицам хозяйствующих субъектов, но и должностным лицам государственных органов/органов местного самоуправления, если в распоряжении антимонопольного органа имеется информация о планируемых ими действиях, способных привести к нарушению антимонопольного законодательства.



- Существенно расширен список нарушений, при обнаружении признаков которых антимонопольная служба должна до возбуждения дела выдать предупреждение. Так, помимо действий доминанта по навязыванию невыгодных условий договора и необоснованному отказу от заключения договора, в качестве оснований для выдачи предупреждений добавлены действия по созданию дискриминационных условий и необоснованное установление различных цен. Кроме того, предупреждение может быть выдано при наличии признаков отдельных видов недобросовестной конкуренции, а также государственному органу/органу местного самоуправления в случае наличия в его действиях признаков нарушения ст.15 Закона о защите конкуренции (запрет на антиконкурентные действия и акты государственных органов/органов местного самоуправления).

Рассмотрение дел о нарушении антимонопольного законодательства

- В целях защиты интересов лиц, в отношении которых рассматриваются дела о нарушении антимонопольного законодательства, введена обязанность антимонопольного органа до вынесения итогового решения принимать заключение по обстоятельствам дела. Такое заключение должно содержать в том числе описание фактических обстоятельств дела и доказательств, на основании которых антимонопольный орган пришел к тем или иным выводам. По сути данный документ будет представлять собой проект решения, с которым хозяйствующий субъект может ознакомиться и представить свои возражения.
- Для решений и предписаний, принятых территориальными антимонопольными органами, предусмотрена процедура их обжалования в специально создаваемый антимонопольным органом коллегиальный орган. Основанием для отмены или изменения решения территориального антимонопольного органа будет являться нарушение единообразия в применении антимонопольного законодательства. При этом хозяйствующий субъект по-прежнему в случае несогласия с решением и предписанием территориального антимонопольного органа может обжаловать их напрямую в арбитражный суд.
- Существенные изменения претерпели и иные нормы, касающиеся процедуры рассмотрения дела. В частности уточнен статус и процедура привлечения экспертов и переводчиков, предусмотрена процедура отвода членов комиссии по рассмотрению дела и экспертов, урегулированы вопросы защиты конфиденциальной информации.

Административная ответственность

- Исключена возможность так называемой «двойной ответственности» за нарушение антимонопольного законодательства. Теперь хозяйствующий субъект, которому по результатам рассмотрения дела было выдано предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного от монополистической деятельности или недобросовестной конкуренции, не может быть привлечен к административной ответственности, если такое предписание им было исполнено.
- Продолжен курс на стимулирование хозяйствующих субъектов добровольно заявлять в антимонопольный орган о заключенных антиконкурентных соглашениях. К уже имеющемуся механизму освобождения от ответственности лица, первым заявившего о заключении им такого соглашения, добавлено положение о назначении минимального штрафа для лиц, сделавших это вторыми и третьими.

Таким образом, «четвертый антимонопольный пакет» должен оказать существенное влияние на практику применения. Поправки в части процедуры возбуждения и рассмотрения дел, предупреждения нарушений, а также административной ответственности, безусловно носят характер позитивных и будут способствовать обеспечению прав и законных интересов хозяйствующих субъектов. В целом применение закона о защите конкуренции должно стать более прозрачным и объективным. В то же время, например, обязательное согласование соглашений о совместной деятельности, правила недискриминационного доступа для компаний, не являющихся субъектами естественной монополии, направлены на установление дополнительного контроля за участниками рынка и могут влиять на права и законные интересы хозяйствующих субъектов.

Авторы: советник Анна Нумерова, юрист Александр Бальбердин



ПРАКТИКА АНТИМОНОПОЛЬНОГО ПРАВА БЮРО

На счету юристов Бюро – согласование с антимонопольными органами России, Украины и Беларуси более сотни сделок по слиянию, поглощению, созданию совместных предприятий и реструктуризации компаний, в том числе связанных с инвестициями в стратегические отрасли. В активе Бюро – участие в десятках сложных антимонопольных дел, успешно урегулированных в рамках административных разбирательств и в суде. Постоянными клиентами практики является ряд компаний, занимающих доминирующее положение на рынке.



Успех практики объясняется не только ее участием в крупнейших и знаковых для рынка сделках и антимонопольных спорах, но и обширным опытом законотворческой деятельности, в том числе в рамках экспертных советов при ФАС России и некоммерческих партнерств по развитию конкуренции в СНГ и России.

В России практика насчитывает около тридцати экспертов, которые занимаются только антимонопольными вопросами, что позволяет систематизировать обширную практику по статьям 10 и 11 Федерального закона «О защите конкуренции». Практика рекомендована такими изданиями, как Chambers Europe, Who's Who Legal: CIS, PLC Which Lawyer и Best Lawyers, а рейтинг Global Competition Review 100 признает ее крупнейшей на рынке.

Наши услуги:

- согласование сделок с антимонопольным органом в рамках контроля за экономической концентрацией;
- сопровождение сделок по установлению контроля иностранным инвестором над компаниями, имеющими стратегическое значение;
- защита интересов клиентов в ходе расследований нарушений антимонопольного законодательства, рассмотрения дел об административных правонарушениях и судебного оспаривания решений антимонопольных органов;
- сопровождение клиентов в рамках проверок антимонопольного органа;
- представление интересов клиента по иным вопросам взаимодействия с антимонопольным органом (исполнение запросов антимонопольного органа, получение разъяснений и прочее);
- разработка стратегии рыночного поведения и структурирование бизнеса компании с учетом требований антимонопольного законодательства;
- правовой аудит деятельности компании с точки зрения соблюдения антимонопольного законодательства и разработка локальных актов, направленных на его соблюдение (торгово-сбытовые политики и прочее);
- аудит деятельности торговых сетей и поставщиков на предмет соблюдения Закона о торговле, защита интересов указанных категорий клиентов в связи с рассмотрением дел по закону о торговле;
- сопровождение в рамках тарифного регулирования в ФАС России;
- представление интересов клиента в рамках торгов (44-ФЗ, 223-ФЗ), а также в рамках государственного оборонного заказа;
- подготовка нормативно-правовых актов в сфере антимонопольного регулирования и их правовая поддержка в антимонопольных органах и правительстве;
- сопровождение в рамках взаимодействия с Евразийской экономической комиссией.

Ключевые контакты:



Анна НУМЕРОВА

Советник практики
антимонопольного права
Тел.: +7 (495) 935 8010
anna_numerova@epam.ru



Наталья КОРОСТЕЛЕВА

Партнер, руководитель практики
антимонопольного права
+7 (495) 935 8010
natalya_korosteleva@epam.ru

Подписка и отказ от подписки

Данный документ подготовлен в информационных и образовательных целях и не является юридической консультацией или заключением. Бюро не несет ответственности за неблагоприятные последствия использования бюллетеня любыми лицами.

Вы получили эту информацию, так как данная тематика может представлять для вас интерес. Если данная информация была направлена вам по ошибке, приносим наши извинения и просим направить отказ от рассылки.

Чтобы отказаться от получения рассылок «Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры», пожалуйста, ответьте на это письмо с темой **Unsubscribe**.

Для включения нового адресата в число получателей рассылки необходимо ответить на это письмо с темой **Subscribe**.