

Антимонопольное регулирование

Создания и деятельности корпораций

Серегин Дмитрий
Игоревич
к.ю.н.

Доцент кафедры
«Конкурентное право»
d-seregin@mail.ru

КОНКУРЕНЦИ Я

Слово "**конкуренция**" происходит от латинского **concurro** - сбегаться, сталкиваться и обычно толкуется как соперничество по поводу объектов определенного рода.

Легальное определение (ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции»)

соперничество хозяйствующих субъектов, при котором **самостоятельными действиями** каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них **в одностороннем порядке** воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем **товарном рынке**

КОНКУРЕНЦИЯ

Конкуренция как тип рынка

Тип рынка	Количество субъектов рынка		Продукция	Взаимозаменяемость товаров	Барьеры	Доли субъектов
	Продавцов	Покупат.				
Совершенная конкуренция	Много	Много	Однородная	Полная	Отсутствуют	Равные и небольшие
Монополистическая конкуренция	Много	Много	Дифференцированная	Высокая	Слабые	Разнообразные
Олигополия	Несколько	Много	Любая	Высокая	Сильные	Большие и равные
Монополия	Один	Много	Однородная	Нет	Доступ блокирован	Доля продавца 100 %
Монопсония	Много	Один	Однородная либо слабо дифференцированная	Нет либо незначительная	Блокирован доступ новым покупателям	Доля покупателя 100%

Защита конкуренции



Субъекты конкурентного права

- хозяйствующие субъекты и их должностные лица
- органы государственной и муниципальной власти и их должностные лица
- антимонопольный орган и его должностные лица
- юридические и физические лица, не являющиеся хозяйствующими субъектами

Субъекты конкурентного права

ХОЗЯЙСТВУЮЩИЙ СУБЪЕКТ

- коммерческая организация
- некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход
- индивидуальный предприниматель
- иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации

ГРУППА ЛИЦ – ОСОБЫЙ СУБЪЕКТ КОНКУРЕНТНОГО ПРАВА

Группа лиц может рассматриваться как совокупность юридических и/или физических лиц, между которыми имеются определенные связи, позволяющие этим лицам действовать синхронно, в едином интересе и передавать друг другу обязательные для исполнения указания.

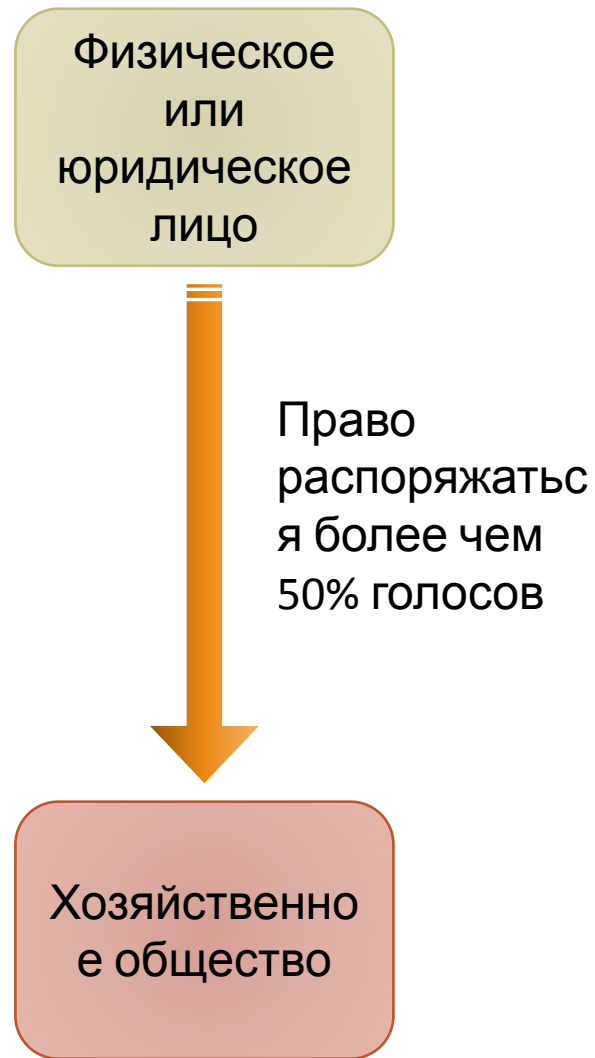
ГРУППА ЛИЦ выступает в качестве самостоятельного субъекта конкурентного права, приравненного к хозяйствующему субъекту:

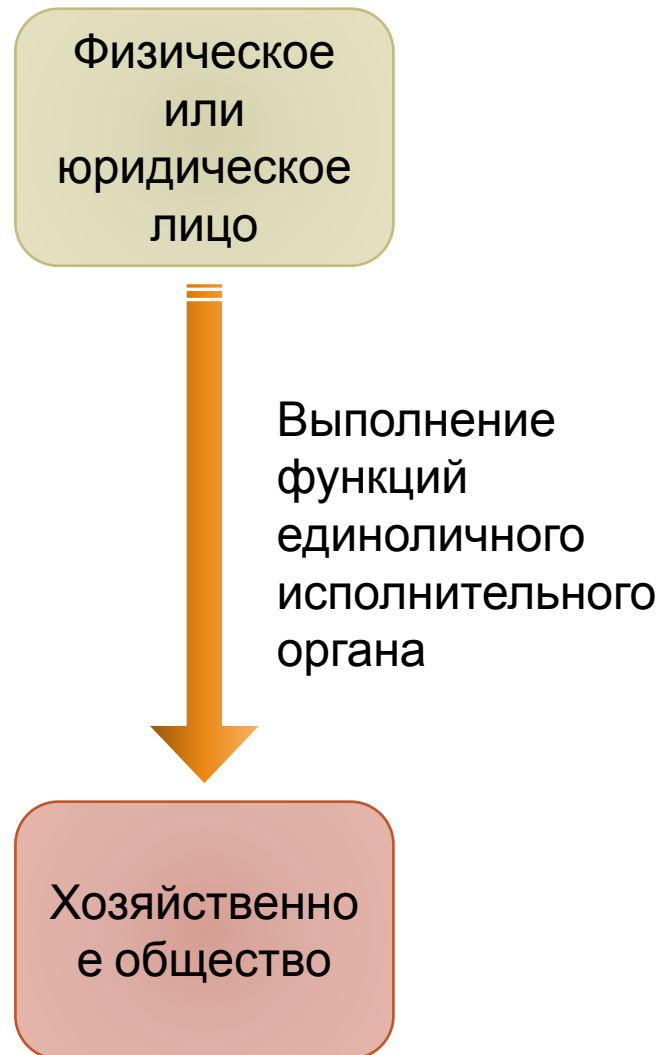
- согласно ч. 2 ст. 9 ФЗ «О защите конкуренции» установленные антимонопольным законодательством запреты на действия хозяйствующего субъекта распространяются на действия группы лиц
- при исследовании положения на товарном рынке хозяйствующего субъекта и определении его рыночной доли принимается во внимание деятельность всех хозяйствующих субъектов, входящих в одну группу лиц
- при оценке воздействия на рынок той или иной сделки в рамках контроля экономической концентрации, вывод о влиянии на конкуренцию делается с учетом положения на рынке всех хозяйствующих субъектов, входящих в одну группу лиц

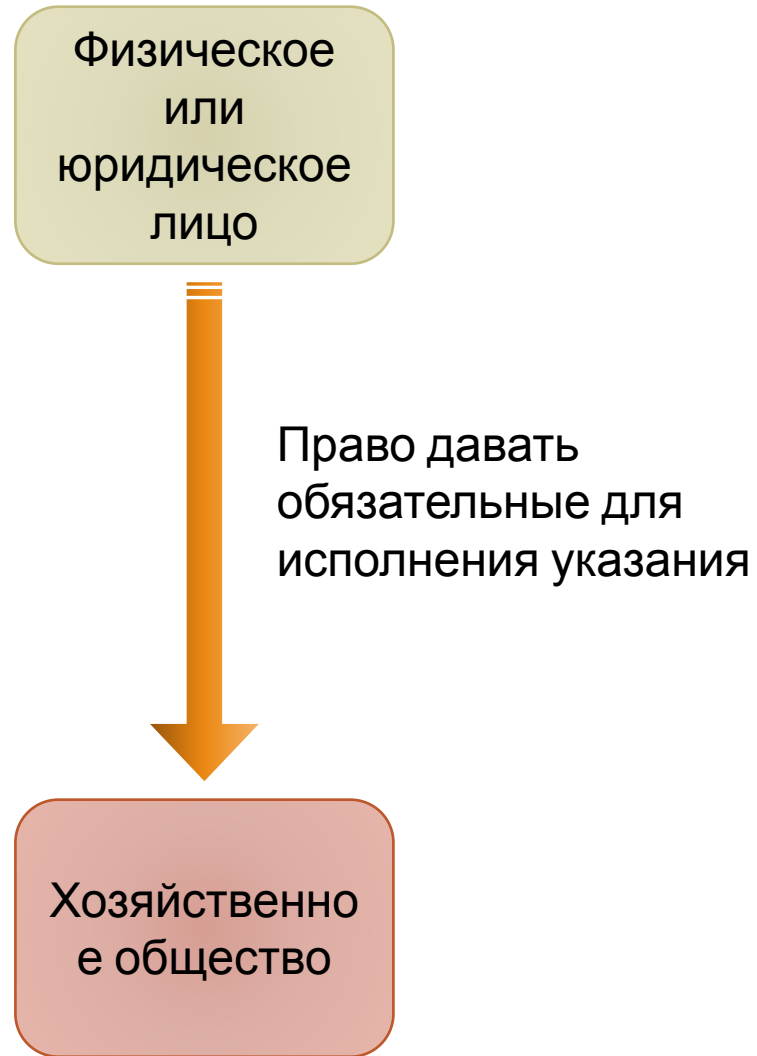
ГРУППА ЛИЦ – основания для образования

Характер связи между субъектами, позволяющий объединять их в одну группу лиц, который может подразделяться на:

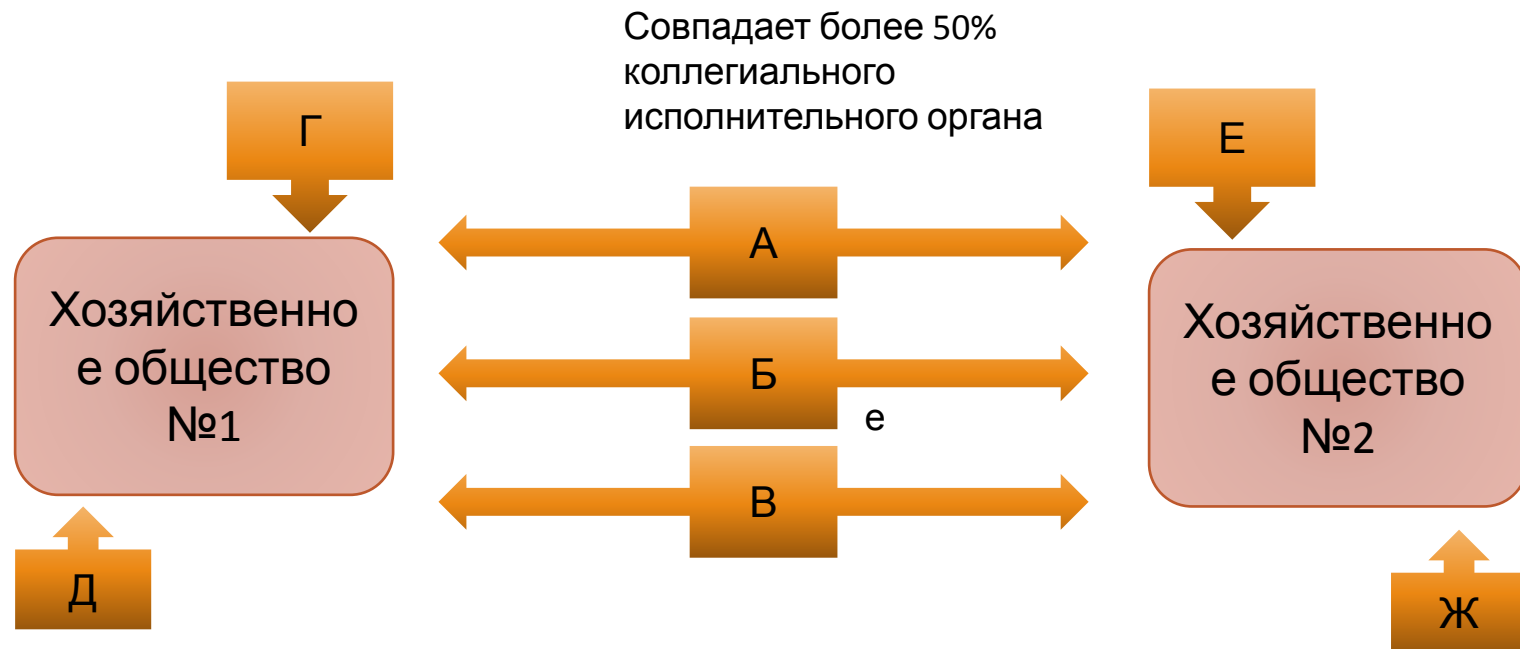
- контроль (основания, предусмотренные п. 1, 2 и 9 ч. 1 ст. 9 Закона о защите конкуренции);
- влияние (основания, предусмотренные п. 3, 4, 5 и 6 ч. 1 ст. 9 Закона о защите конкуренции);
- родство или свойство (основание, предусмотренное п. 7 ч. 1 ст. 9 Закона о защите конкуренции).



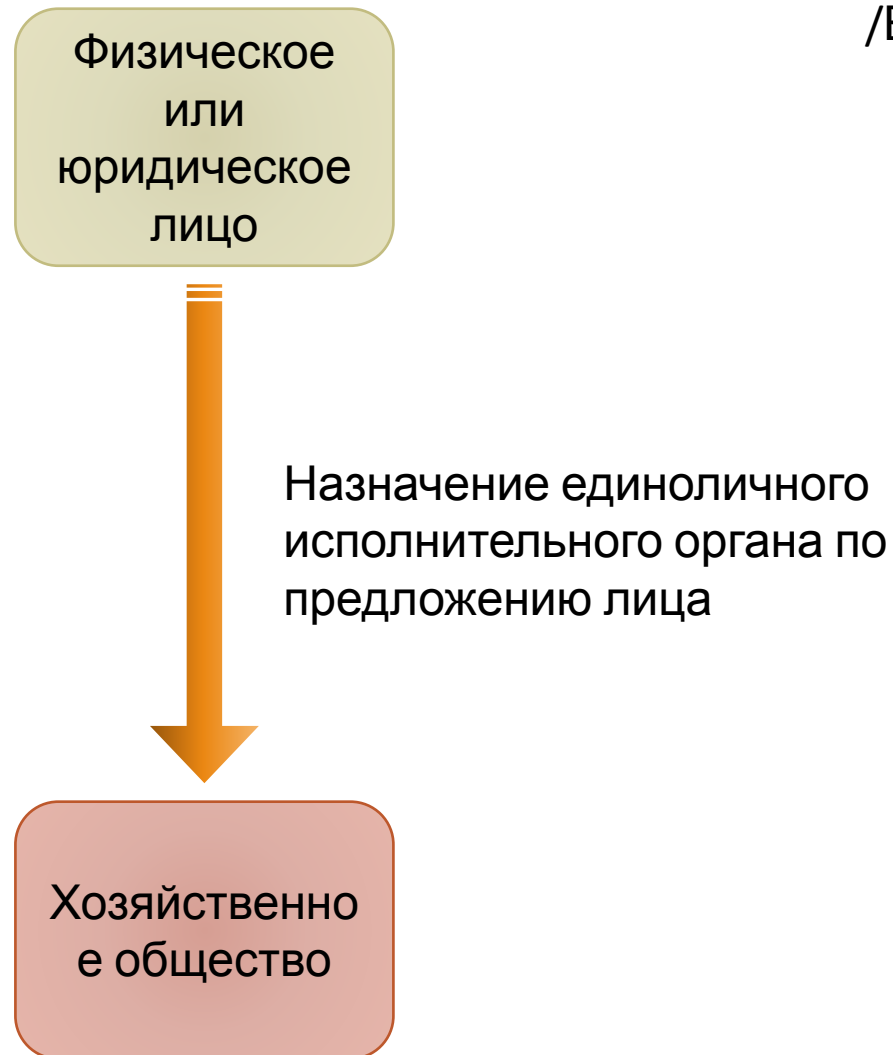


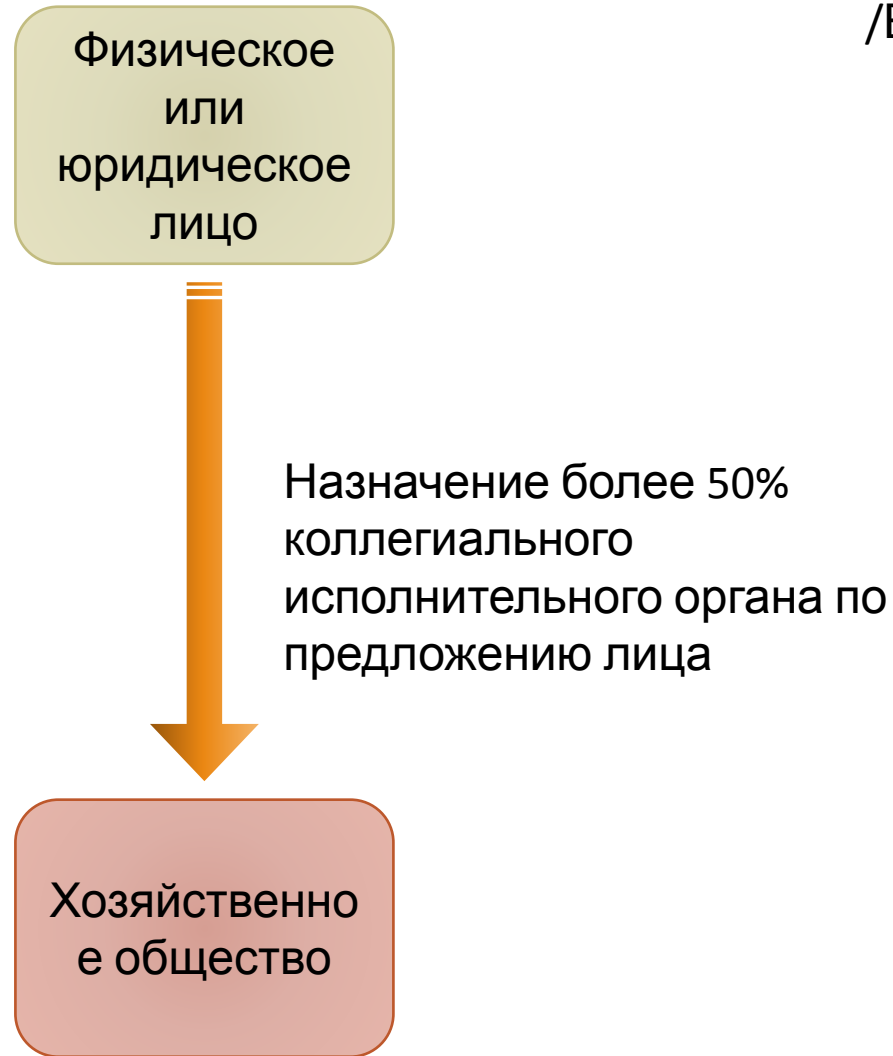


Основание 4 /ВЛИЯНИЕ/

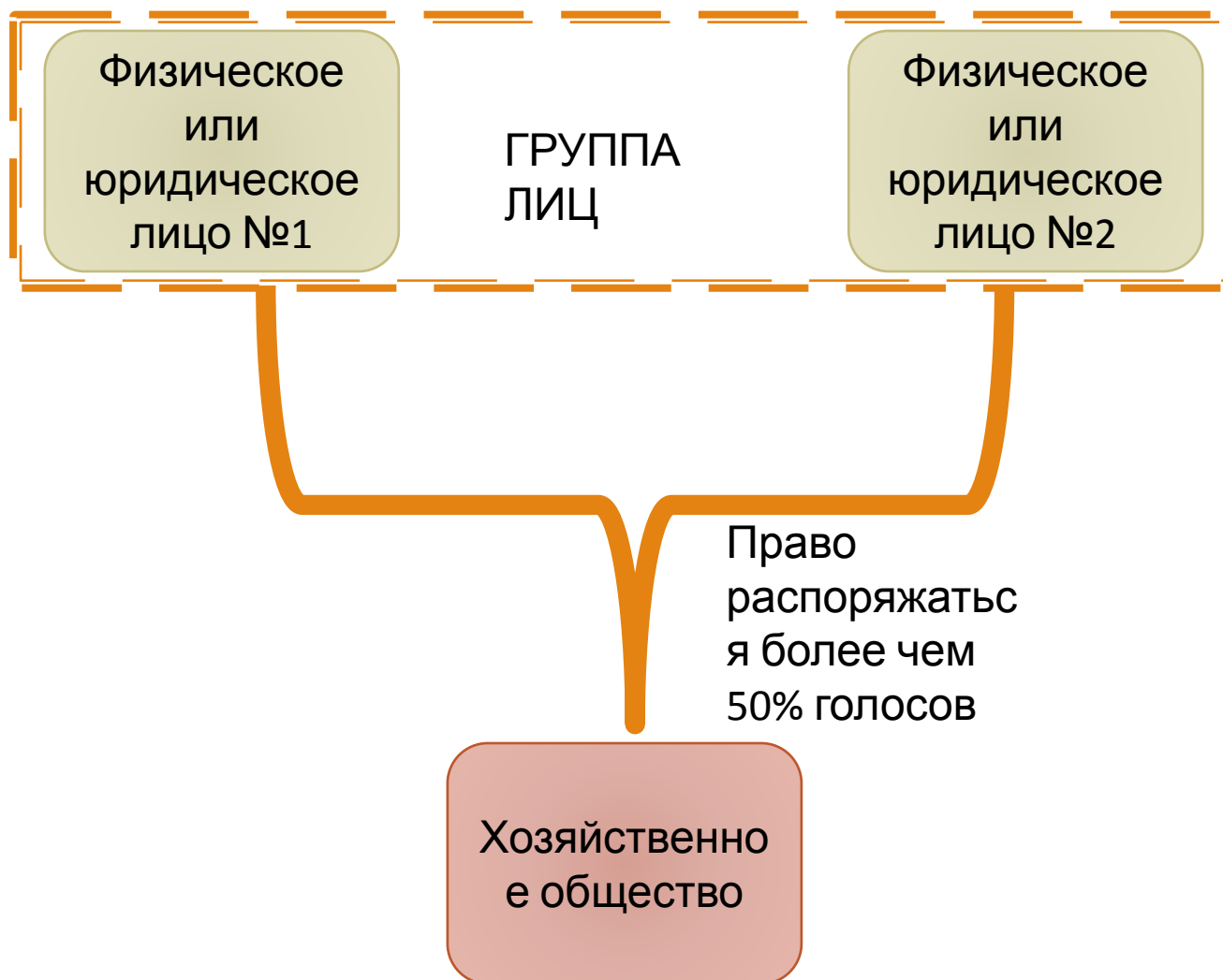


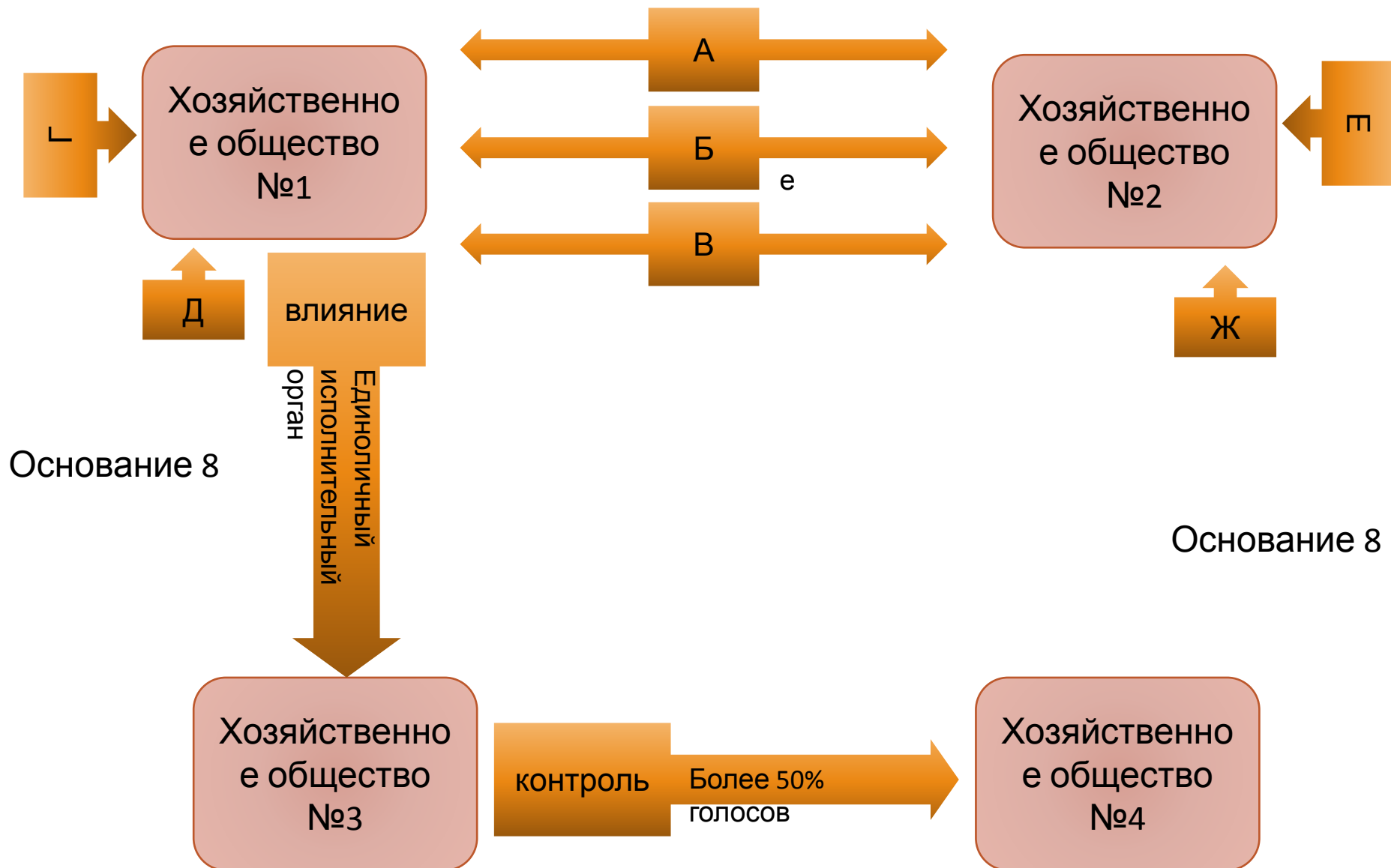
А – Ж
Физические лица, члены
коллегияльного
исполнительного органа











Субъекты конкурентного права

Хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее

Доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту:

- возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке
- устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов
- затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам

Доминирующее положение определяется с помощью совокупности количественных и качественных критериев.

К **количественным** критериям относится размер рыночной доли хозяйствующего субъекта.

Качественные критерии связаны с возможностью хозяйствующего субъекта оказывать влияние на рынок.

Рыночная доля

Рыночная доля - выраженное в процентах отношение объема товарной массы, поставляемой одним хозяйствующим субъектом (группой лиц) на рассматриваемый товарный рынок, к объему общей товарной массы рассматриваемого товарного рынка

$$\frac{X}{Y} \times 100\%$$

X – объем товара, проданного на рынке конкретным хозяйствующим субъектом

Y- объем товара, проданного на рынке всеми хозяйствующими субъектами

Рыночная доля

Основным показателем для расчета объема товарного рынка и долей хозяйствующих субъектов на рынке является **объем продаж (поставок)** на рассматриваемом товарном рынке.

Отраслевые особенности могут дать основания для использования иных показателей, если они позволяют более точно охарактеризовать положение хозяйствующих субъектов на рассматриваемом товарном рынке с точки зрения конкуренции. Это, например:

- объем отгрузок;
- объем выручки;
- объем перевозок;
- объем производства;
- объем производственных мощностей;
- объем запасов ресурсов;
- объем товара в соответствии с заключенными договорами.

Рыночная доля

$$X / \sum x$$

100%

Единицы измерения:

- в натуральном выражении: шт., кг., мЗ., и пр.
- в стоимостном выражении: руб., \$ и пр.
- в условных расчетных единицах **обеспечивающих сопоставимость** данных по различным товарам из группы взаимозаменяемых товаров, сопоставимость данных по различным продавцам и приобретателям.

Рыночная доля

$$\frac{X}{\sum x} \cdot 100\%$$

Как может определяться $\sum x$?

- как **сумма объемов продаж** данного товара хозяйствующими субъектами, действующими на рассматриваемом товарном рынке.
- как **сумма объемов производства** данного товара в географических границах рассматриваемого рынка (за вычетом потребления рассматриваемого товара в процессе его производства и объема запасов) **за вычетом объемов вывоза** (экспорта) рассматриваемого товара с данной территории и с **добавлением объемов ввоза** (импорта) рассматриваемого товара на данную территорию;
- как сумма **объемов покупок** товара действующими на рассматриваемом товарном рынке приобретателями.

Субъекты конкурентного права

Хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение

**Доминирующее положение
(количественные критерии)**



**Индивидуальное
доминирование**

**Один хозяйствующий субъект
(группа лиц) занимает долю
Более 50 %
ИЛИ
От 35 до 50 %
ИЛИ
Менее 35 %**

Коллективное доминирование

**Не более 3 субъектов занимают
долю более 50%
ИЛИ
Не более 5 субъектов занимают
долю более 70%
ПРИ ЭТОМ
Доля каждого из субъектов
превышает 8%**

Субъекты конкурентного права

Хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение

**Доминирующее положение
(количественные критерии)**

**Индивидуальное
доминирование**

**Один хозяйствующий субъект
(группа лиц) занимает долю
Более 50 %**

ФЗ «О защите конкуренции»
содержит презумпцию
доминирования, однако
хозяйствующий субъект имеет
право доказать, что его
положение не является
доминирующим

Субъекты конкурентного права

Хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение

**Доминирующее положение
(качественные критерии)**

**Индивидуальное
доминирование**

**Один хозяйствующий субъект
(группа лиц) занимает долю**

От 35 до 50 %

- доля является неизменной или подверженной малозначительным изменениям
- относительный размер долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам,
- возможность доступа на этот товарный рынок новых конкурентов - иные критерии, характеризующие товарный рынок

Субъекты конкурентного права

Хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение

**Доминирующее положение
(качественные критерии)**



**Индивидуальное
доминирование**

**Один хозяйствующий субъект
(группа лиц) занимает долю**

менее 35 %

**Если это предусмотрено отраслевым
законодательством**

Субъекты конкурентного права

Хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение

Доминирующее положение (качественные критерии)

- в течение длительного периода относительные размеры долей хозяйствующих субъектов неизменны или подвержены малозначительным изменениям, а также доступ на соответствующий товарный рынок новых конкурентов затруднен;
- реализуемый или приобретаемый хозяйствующими субъектами товар не может быть заменен другим товаром
- рост цены товара не обуславливает соответствующее такому росту снижение спроса на этот товар.

Коллективное доминирование

**Не более 3 субъектов занимают
долю более 50%**

ИЛИ

**Не более 5 субъектов занимают
долю более 70%**

ПРИ ЭТОМ

**Доля каждого из субъектов
превышает 8%**

Субъекты конкурентного права

Хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее «Послабления» ^{положение} для малого и среднего бизнеса

Не может быть признано доминирующим положение:

- юридического лица, участниками которого являются физические лица (см. исключения);
- индивидуального предпринимателя, не входящего в группу лиц с другим хозяйствующим субъектом;
- индивидуального предпринимателя, входящего в группу лиц с другим хозяйствующим субъектом по основанию, предусмотренному пунктом 7 части 1 статьи 9 ФЗ №135-фз, либо хозяйствующими субъектами, единственным(и) участник(ом/ами) которых являются лица, входящие в группу по основанию, предусмотренному пунктом 7 части 1 статьи 9 ФЗ № 135-фз;

при условии, что (суммарная) выручка от реализации товаров таких хозяйствующих субъектов за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей.

Последствия признания положения хозяйствующего субъекта доминирующим:

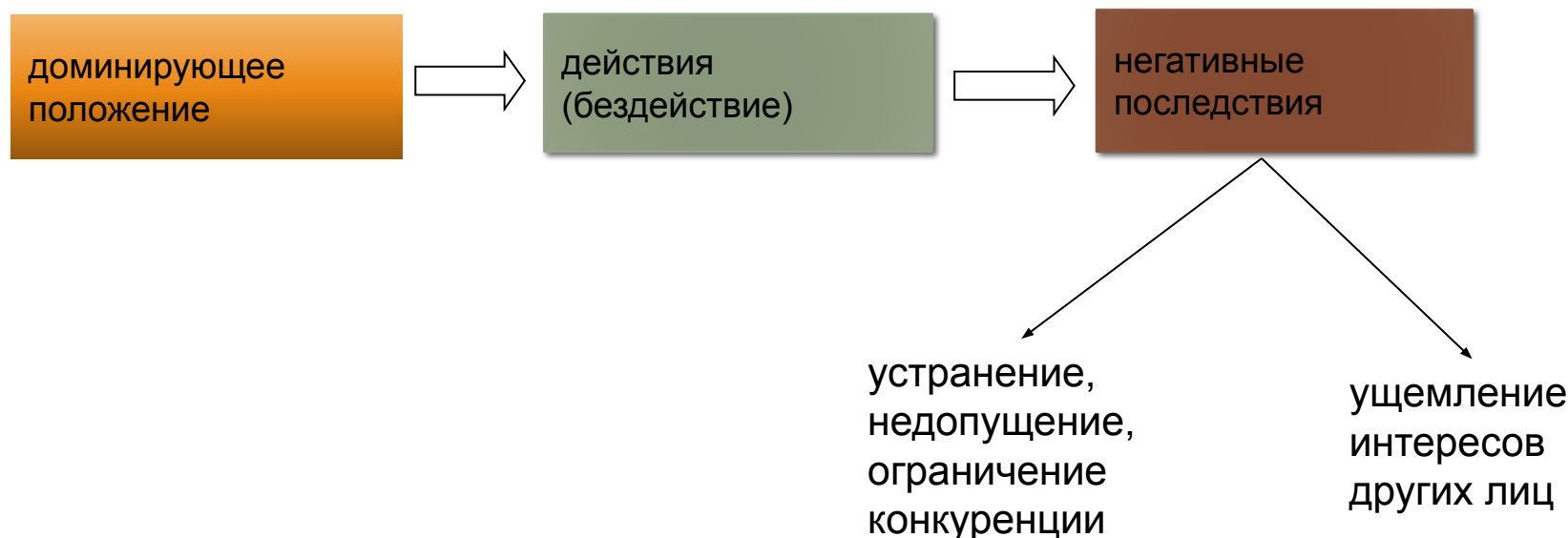
- Ограничение гражданских прав и свобод в т. ч. в сфере договоров**
- Контроль со стороны антимонопольного органа**

Виды нарушений антимонопольного законодательства



Злоупотребление доминирующим положением

Ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции»: запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.



Формы злоупотребления доминирующим положением (ценовые)

- установление, поддержание монопольно высокой или монопольно низкой цены товара
- установление финансовой организацией необоснованно высокой или необоснованно низкой цены финансовой услуги
- нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования
- манипулирование ценами на оптовом и (или) розничных рынках электрической энергии (мощности)

Формы злоупотребления доминирующим положением (производственные)

- изъятие товара из обращения, если результатом такого изъятия явилось повышение цены товара
- экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы

Формы злоупотребления доминирующим положением (договорные)

- навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора
 - экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями
 - экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар
- создание дискриминационных условий

Антиконкурентные соглашения

Понятие соглашений в конкурентном праве

Соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме

Виды соглашений (сговора) в конкурентном праве

- **Горизонтальные (между конкурентами)**
- **Вертикальные (между поставщиком и покупателем)**
- **Конгломератные (между субъектами, работающими на разных рынках)**

Антиконкурентные соглашения

Случаи недопустимости соглашений

Общий запрет

Не допускается заключение соглашения, которое может привести к ограничению, устранению или недопущению конкуренции

Картель

- Представляет из себя сговор между конкурентами
- Является наиболее вредным соглашением, за которое предусмотрена уголовная ответственность
- По своим проявлениям может выражаться в:
 - Фиксировании цены или механизма ценообразования
 - Определении порядка участия в торгах
 - Разделе рынка
 - Введении квот
 - Бойкоте отдельных компаний

Антиконкурентные соглашения

Случаи недопустимости соглашений

Безусловные запреты для вертикальных соглашений

Запрещаются соглашения между поставщиком и покупателем, если такие соглашения:

- предусматривают обязательство покупателя не продавать товар хозяйствующего субъекта, который является конкурентом продавца.
- приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара

Иные запреты

Запрещаются соглашения между любыми субъектами, в том числе, работающими на разных рынках:

- о навязывании контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора
- об экономически, технологически и иным образом не обоснованном установлении различных цен (тарифов) на один и тот же товар
- о создании препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка
- об установлении условий участия в профессиональных и иных объединениях

Недобросовестная конкуренция

Понятие недобросовестной конкуренции

Недобросовестная конкуренция это:

- любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц),
- которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности,
- противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и
- причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации

Недобросовестная конкуренция

Формы недобросовестной конкуренции

- Дискредитация
- Введение в заблуждение
- Некорректное сравнение
- Недобросовестное использование чужой интеллектуальной собственности
- Смешение
- Недобросовестное использование охраняемой законом тайны
- Действия, связанные с присвоением чужих средств индивидуализации
- Неправомерное использование символики международных спортивных соревнований
- Паразитирование

Ответственность

Уголовная

Заклучение картельного соглашения если это причинило крупный ущерб либо повлекло извлечение крупного дохода наказывается ... лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью до одного года (ст. 178 УК РФ)

Административная

Заклучение недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем влечет наложение административного наказания

- для должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет
- для юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение (ст. 14.32 КоАП)

Ответственность

Гражданско-правовая

- Лицо, чье право нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, которые включают:
 - расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб),
 - неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода)
- Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы (Ст. 15 ГК РФ)

Контроль экономической концентрации

Понятие экономической концентрации

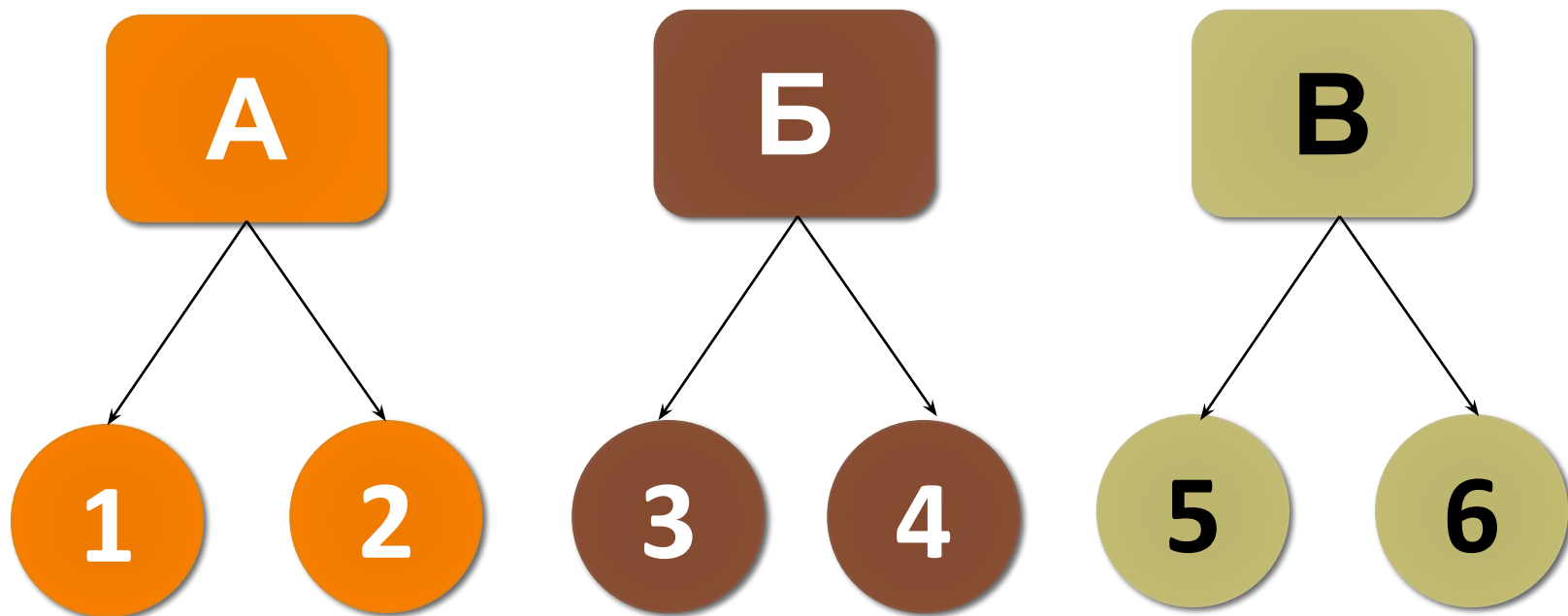
- Ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции»: под экономической концентрацией понимаются сделки, иные действия, осуществление которых оказывает влияние на состояние конкуренции.
- Экономическая концентрация может рассматриваться как определенный процесс, который предполагает изменение состояния конкурентной среды на товарном рынке и наличие причинно-следственной связи между таким изменением и действиями хозяйствующего субъекта или его сделками.
- Экономическая концентрация приводит к изменению рыночного потенциала отдельных хозяйствующих субъектов (усилению одних и ослаблению других) или к снижению числа независимо действующих производственных объектов. В своем крайнем проявлении экономическая концентрация может привести к сосредоточению в одних руках контроля всех предприятий на рынке.

Контроль экономической концентрации

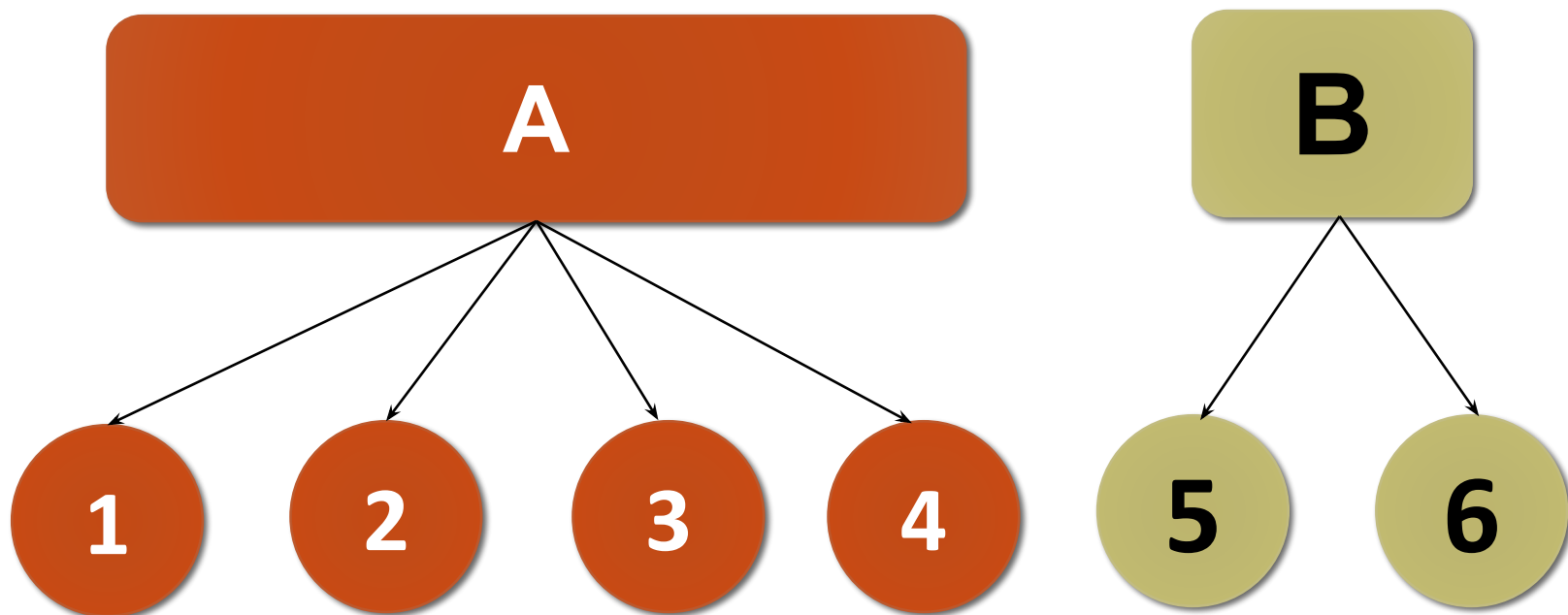
Под осуществлением контроля экономической концентрации понимается выполнение антимонопольным органом государственной функции по рассмотрению ходатайств о даче предварительного согласия на создание и реорганизацию коммерческих организаций, совершение сделок с акциями (долями) и имуществом коммерческих организаций, если эти действия или сделки могут привести к изменению рыночного потенциала отдельных хозяйствующих субъектов или уменьшению числа независимых хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, а также по рассмотрению уведомлений о совершении указанных действий или сделок.

Соответствующие обязанности по получению предварительного согласия антимонопольного органа или по его уведомлению лежат на субъектах экономической концентрации - сторонах указанных сделок, участниках реорганизации или учредителях коммерческой организации.

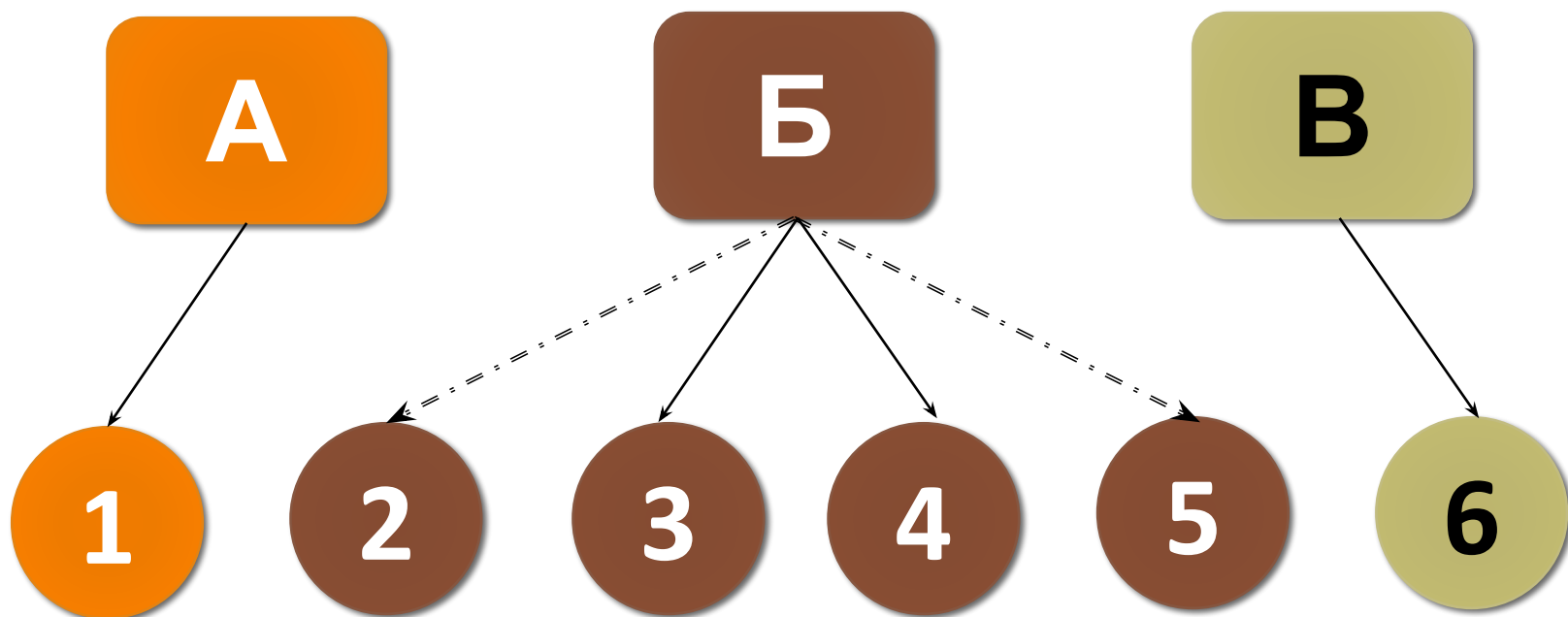
Конкурентный рынок



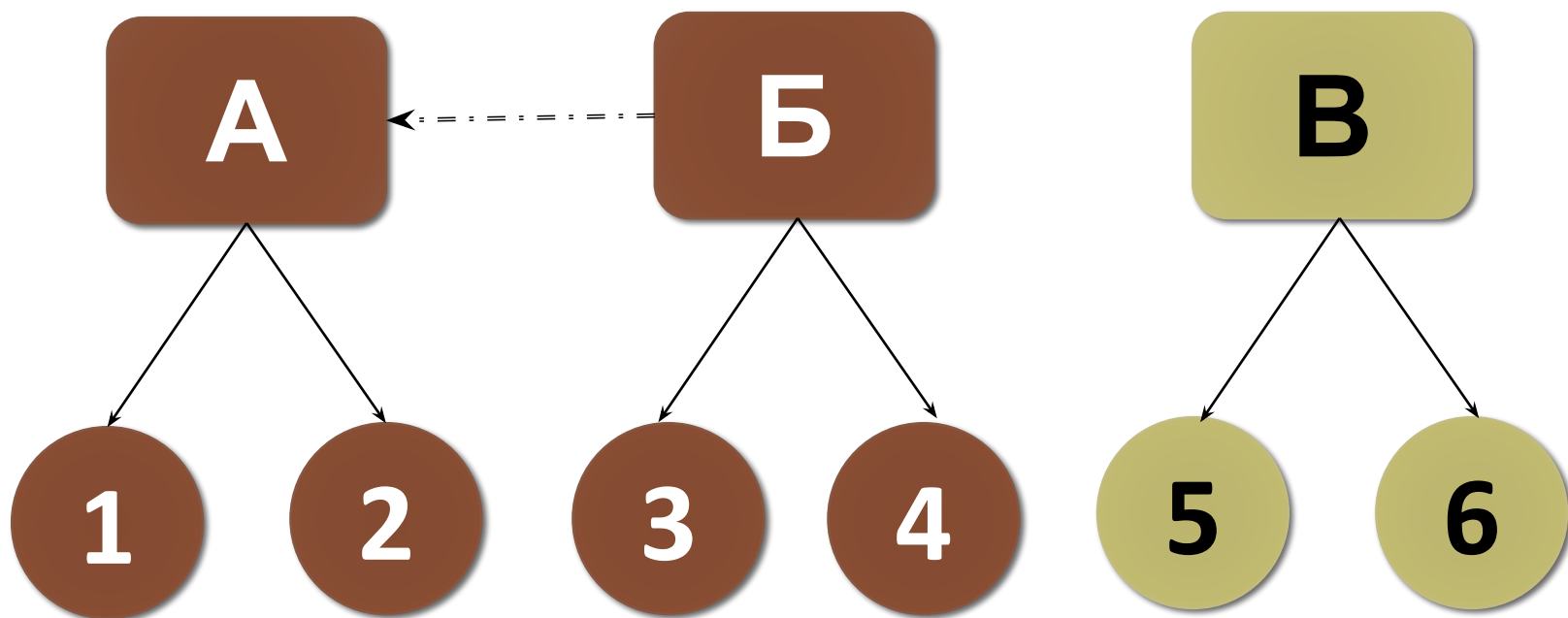
Слияние / присоединение

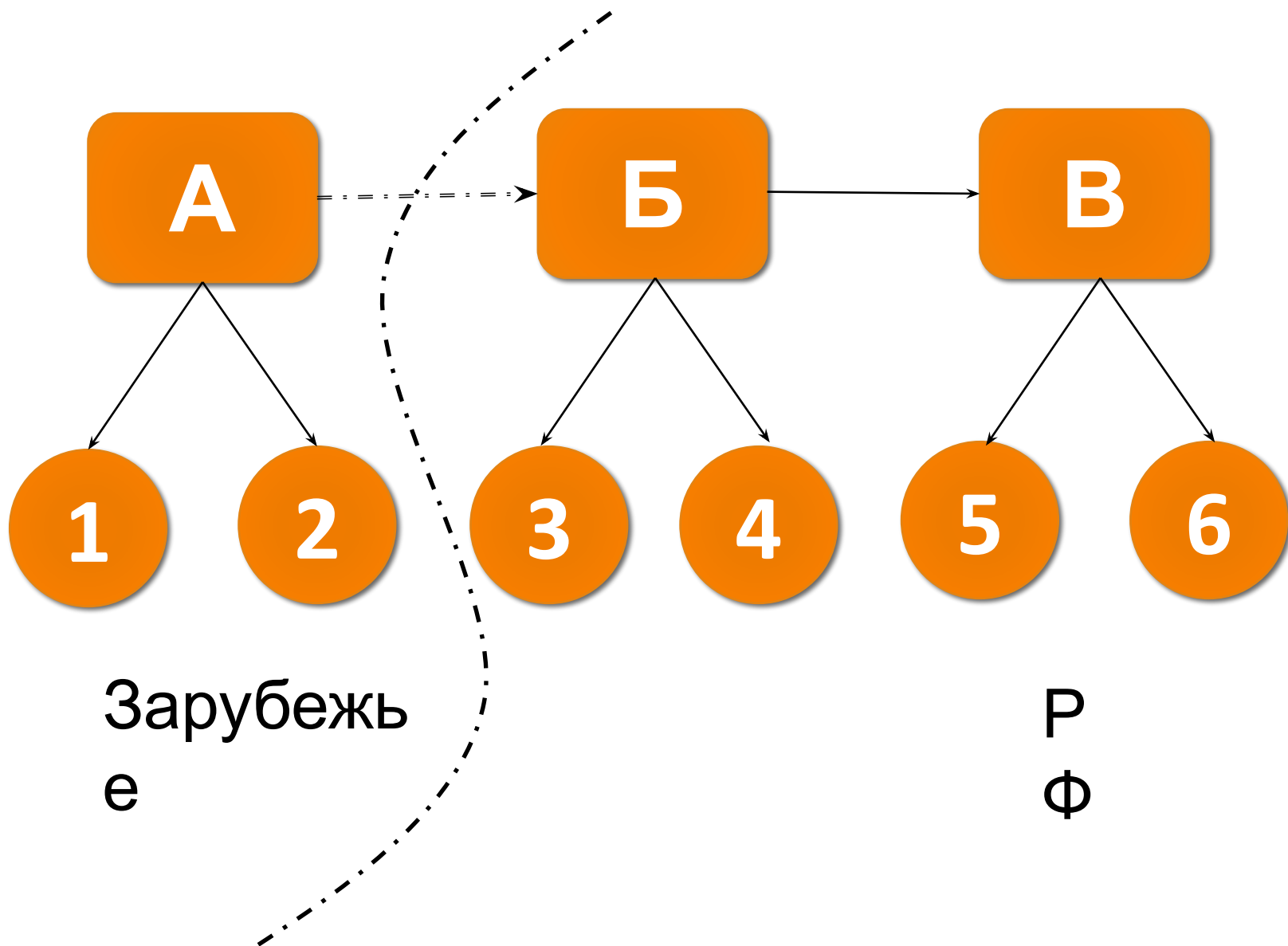


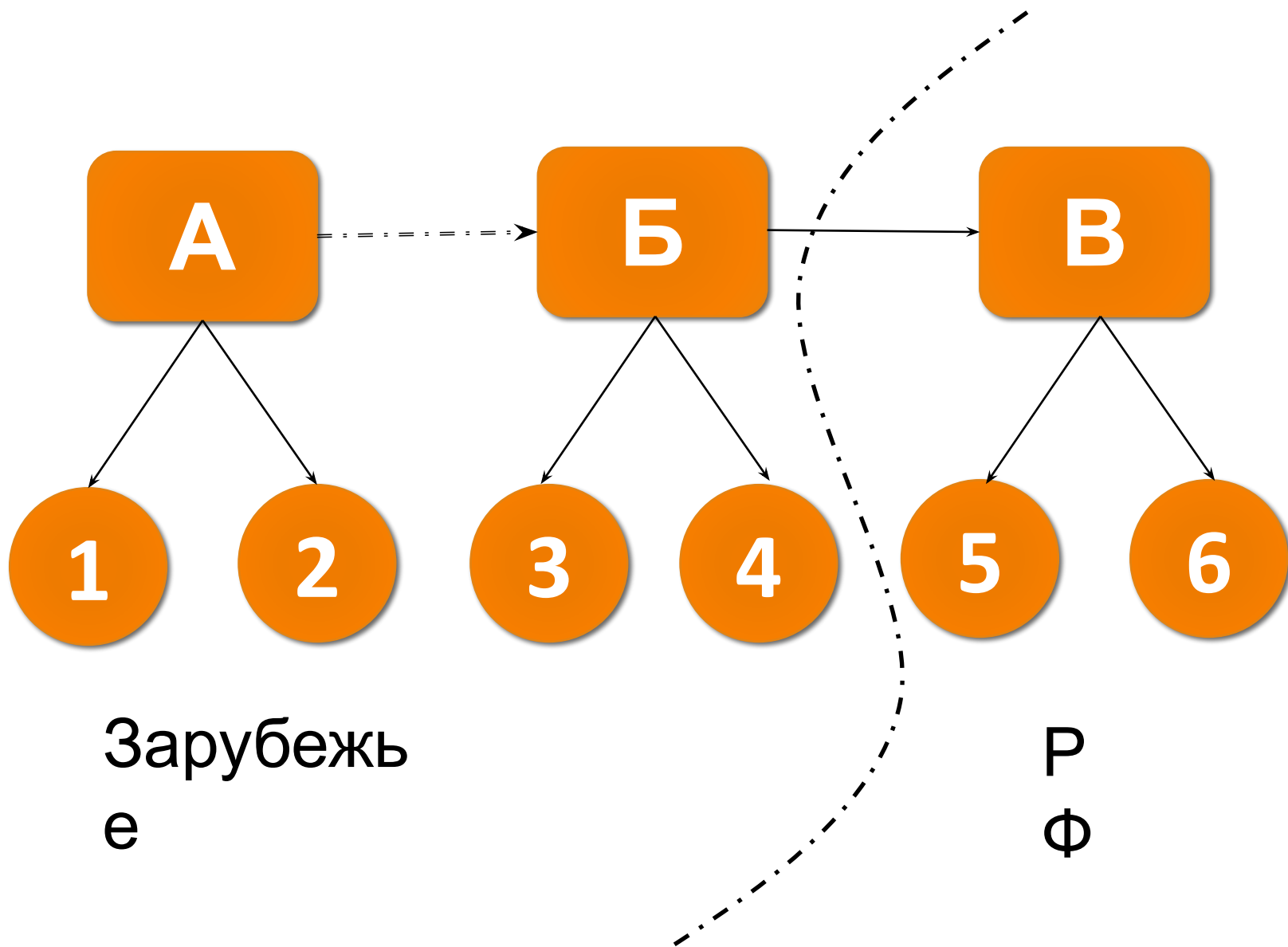
Приобретение основных средств

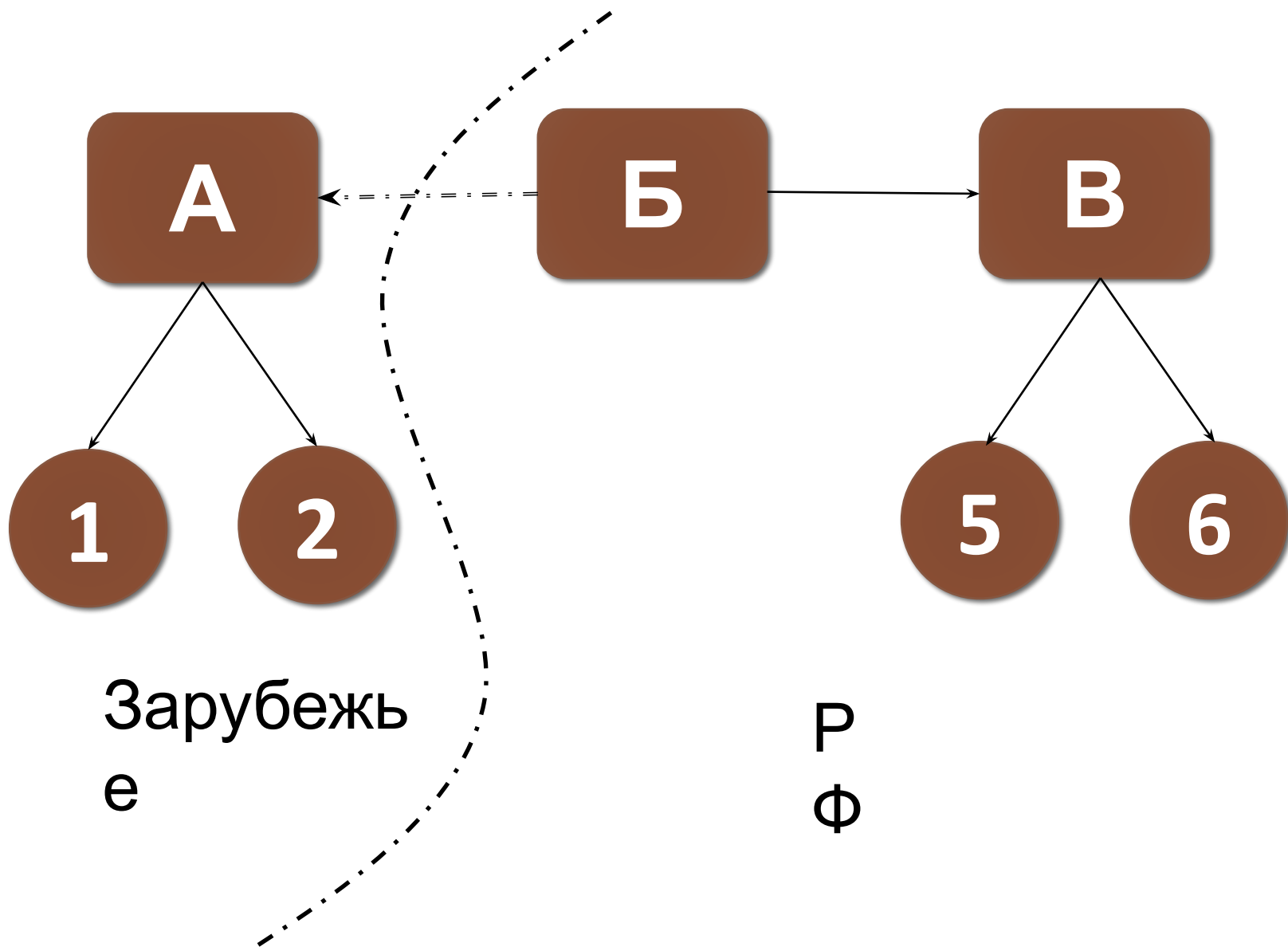


Приобретение акций (долей)









Критерии

- I. Количественные - условия, относящиеся к финансовым показателям деятельности.
- II. Качественные - условия, относящиеся к форме и содержанию действия или сделки.

Критерии

Действия

- I. Количественные критерии:
 - A. суммарная стоимость активов субъектов экономической концентрации превышает 7 МЛРД. РУБ.;
 - B. суммарная выручка субъектов экономической концентрации от реализации товаров превышает 10 МЛРД. РУБ.
- II. Качественные:
 - A. Слияние или присоединение;
 - B. Заключение конкурентами соглашения о совместной деятельности;
 - C. Создание организации, если при этом в качестве оплаты уставного капитала вносятся:
 1. Акции, дающие более 25% голосов;
 2. Доли, дающие более 1/3 голосов;
 3. Основные производственные средства и нематериальные активы, балансовая стоимость которых выше 20% балансовой стоимости активов отчуждающей организации.

Критерии

Соглашения о совместной деятельности

К соглашениям о совместной деятельности относятся соглашения, предусматривающие создание нового юридического лица или совместное участие сторон в существующем юридическом лице (далее такое юридическое лицо именуется «совместное предприятие» или «СП»), и иные соглашения, опосредующие совместную деятельность сторон, если:

-  Стороны такого соглашения объединяют ресурсы для достижения целей совместной деятельности и/или осуществляют взаимные инвестиции в целях достижения целей совместной деятельности;
-  Стороны совместно несут риски, связанные с совместной деятельностью;
-  Информация об осуществлении совместной деятельности или создании СП является публичной.

***** Разъяснения Федеральной антимонопольной службы от 8 августа 2013 г. «По порядку и методике анализа соглашений о совместной деятельности»**

Критерии

Действия

I
(А или В)

и

II
(А или В или С (1 и 2))

Критерии

Сделки

- I. Условия, относящиеся к финансовым показателям деятельности субъектов и объекта экономической концентрации:
 - A. суммарная стоимость активов объекта экономической концентрации и покупателя превышает 7 МЛРД. РУБ.;
 - B. суммарная выручка объекта экономической концентрации и покупателя от реализации товаров превышает 10 МЛРД. РУБ.
 - C. стоимость активов объекта экономической концентрации превышает 400 МЛН. РУБ.

Критерии

Сделки

- II. Условия, относящиеся непосредственно к форме и содержанию совершаемого действия или сделки:
 - A. Приобретение акций ($<25\%><50\%><75\%>$);
 - B. Приобретение долей ($<1/3><1/2><2/3>$);
 - C. Приобретение основных производственных средств (более 20%);
 - D. Приобретение прав, позволяющих определять условия ведения предпринимательской деятельности;
 - E. Приобретение прав в отношении иностранной организации (более 50% или ЕИО).

Критерии

Сделки

I

$((A \text{ и } C) \text{ или } (B \text{ и } C))$

и

II

$(A \text{ или } B \text{ или } C \text{ или } D \text{ или } E)$

- 1. Предварительный контроль - рассмотрение ходатайств о даче согласия на совершение действий или заключение сделок.
- 2. Уведомительный контроль - принятие к сведению уведомлений о совершении действий или заключении сделок, направляемых в порядке, установленном ст. 31 ФЗ № 135.

Учебный материал



Серегин Дмитрий Игоревич
Доцент кафедры конкурентного права МГЮА

К.Ю.Н.

Советник Юридической фирмы ЮСТ

+7(905) 514 07 09

d-seregin@mail.ru