

Конкурентное законодательство Украины: общий обзор



Алексей Иванов,
управляющий партнер АК «Коннов и Созановский»

Вопросы, которые будут рассмотрены в данном обзоре:

- 1. Что регулирует конкурентное законодательство, из чего оно состоит и почему сотрудникам Canon важно знать и соблюдать его?**
- 2. Что запрещено конкурентным законодательством?**
- 3. Какая ответственность установлена за нарушение конкурентного законодательства?**

Что регулирует конкурентное законодательство?

Конкурентное законодательство Украины регулирует отношения в сфере ограничения монополизма и защиты экономической конкуренции, в том числе, защиты субъектов рынка от недобросовестной конкуренции.

Почему сотрудникам Canon важно знать и соблюдать конкурентное законодательство?

Конкурентное законодательство устанавливает очень жесткие санкции за его нарушение, в том числе:

- **штрафы для предприятия (до 10% годового дохода всей группы компаний в мировом масштабе за самые существенные нарушения);**
- **штрафы для сотрудников предприятия;**
- **возмещение предприятием причиненных убытков;**
- **принудительное разделение предприятия.**

Какие основные законодательные и подзаконные акты существуют в сфере защиты конкуренции?

- Закон Украины «**О защите экономической конкуренции**»
- Закон Украины «**О защите от недобросовестной конкуренции**»
- Закон Украины «**Об Антимонопольном комитете Украины**»
- **Хозяйственный кодекс Украины**
- Распоряжения **Антимонопольного комитета Украины** (по различным вопросам)

Что такое конкуренция?

По законодательству **конкуренция** – это **соревнование** между субъектами хозяйствования с целью **получения преимуществ** над другими субъектами благодаря **собственным достижениям**. В результате этого потребители, субъекты хозяйствования, имеют возможность **выбирать** между **несколькими** продавцами, покупателями, а **отдельный субъект не может** определять условия оборота товаров на рынке.

Чем полезна конкуренция?

Добросовестная **конкуренция** обеспечивает:

- эффективное распределение и использование ресурсов,
- научно-технический и экономический прогресс
и, в конечном счете,
- благосостояние общества в целом.

Конкуренция является **«двигателем» экономики.**

Что такое товарный рынок?

Товарный рынок - сфера оборота однородных (взаимозаменяемых) товаров, на которые в течение определенного времени и в пределах определенной территории существует спрос и предложение.

«Рынок» = «товарный рынок»

«Товар» = продукция, работы, услуги, ценные бумаги...

Как определяют товарный рынок?

Каждый товарный рынок имеет:

- Товарные границы
- Территориальные границы
- Временные границы

**«Методика определения монопольного (доминирующего)
положения субъектов хозяйствования на рынке»
(распоряжение Антимонопольного комитета Украины
№ 49-р от 05 марта 2002 года)**

Как определяют товарный рынок?

Товарные границы рынка – совокупность одинаковых и подобные товаров (*взаимозаменяемые товары*), в пределах которых потребитель при обычных условиях может переходить от одного товара к другому.

Взаимозаменяемость с точки зрения потребителя:

похожее предназначение, потребительские свойства, условия использования;

несущественное отличие в цене;

также:

новизна (поколение) товара;

наличие и качество сервиса и after-sale поддержки;

условия реализации (где, как и когда можно купить).

Как определяют товарный рынок?

Территориальные границы рынка – определенная территория, в пределах которой потребитель может удовлетворить свой спрос на определенный товар (купить этот товар) без особых усилий.

Покупать за пределами территории:

- нецелесообразно
- затруднительно
- невозможно

Как правило, территориальные границы рынка – это:

- населенный пункт (или его район)
- область (или его район)
- страна

Как определяют товарный рынок?

Временные границы рынка – промежуток времени, в течение которого отношения купли-продажи между покупателями и продавцами создают рынок товара со *стабильной* структурой.

Как правило, временные границы рынка - **1 год**.

Что запрещено конкурентным законодательством

Конкурентным законодательством запрещены:

- **антиконкурентные согласованные действия**
- **злоупотребление монопольным положением**
- **недобросовестная конкуренция**
- **иные действия, определенные конкурентным законодательством как правонарушения**

Антиконкурентные согласованные действия

Что такое согласованные действия?

Согласованные действия - это:

- заключение **соглашений** в любой форме;
- принятие объединениями **решений** в любой форме;
- создание предприятия или объединения, целью или следствием которого является **координация конкурентного поведения**;
- любое другое **согласованное конкурентное поведение** (действие или бездействие) субъектов хозяйствования.

Какие существуют виды согласованных действий?

- **горизонтальные** – между *конкурентами* или потенциальными конкурентами;
- **вертикальные** – между лицами, которые не являются конкурентами (в т.ч. потенциальными) и при этом находятся или могут находиться в *отношениях купли-продажи* (продавец-покупатель, поставщик-потребитель по соответствующим договорам) ;
- **конгломератные** – между лицами, которые *не* являются конкурентами (в т.ч. потенциальными) и при этом *не* находятся и *не могут* находиться в отношениях купли-продажи (например, действия, между лицами, работающими на разных рынках);
- **смешанные** – между лицами, *часть* которых является конкурентами или потенциальными конкурентами и при этом находится или может находиться в отношениях купли-продажи, а *другая часть* не является конкурентами (в т.ч. потенциальными) и при этом не находится и не может находиться в отношениях купли-продажи.

Какие согласованные действия являются антиконкурентными?

Это согласованные действия, которые привели или могут привести к недопущению, устранению или ограничению конкуренции.

По общему правилу (за рядом исключений) антиконкурентные согласованные действия («АСД») запрещены.

Примеры абсолютного запрета АСД (без каких либо исключений):

- соглашения *между конкурентами* об установлении цен на реализацию или приобретение товаров (в частности, «**ценовые соглашения**» об установлении **единых цен, минимальных цен**);
- соглашения *между конкурентами* о распределении рынков по территориальному принципу (**например, территории страны по регионам**), ассортименту товаров, кругу потребителей или по другим признакам;
- соглашения *между конкурентами* об ограничении (в том числе прекращении) *производства* товаров или *реализации* либо *приобретения* товаров;
- согласованное *конкурентами* искажение результатов торгов, аукционов, конкурсов тендеров.

Могут ли согласованные действия, никак не закрепленные формально, считаться АСД?

Да, могут. Для признания согласованных действий АСД письменная форма их согласования сторонами не требуется.

АСД также может быть признано совершение субъектами рынка *сходных (похожих)* антиконкурентных действий (бездействия), если анализ ситуации на рынке опровергает наличие *объективных причин* для совершения таких действий (бездействия).

Существуют ли случаи, когда АСД разрешены? Если да, то какие это случаи?

Да, существуют. АСД разрешаются в случаях, когда:

- 1) их совершение **прямо разрешено законодательством** (для отдельных видов АСД или при наличии определенных условий)
- 2) на их совершение **получено разрешение органов Антимонопольного комитета Украины или Кабинета Министров Украины** (для АСД, способствующих достижению определенного законом социально-экономического эффекта)

Пример, когда АСД прямо разрешены законодательством (часть 1):

Среди прочего, разрешаются согласованные действия относительно *поставки* или *использования* товаров (**вертикальные действия**), если участник таких действий в отношении другого их участника **устанавливает ограничения** на:

- использование поставленных им товаров или товаров других поставщиков;
- приобретение у других субъектов или продажу другим лицам других товаров;
- приобретение товаров, которые по своей природе или в соответствии с торговыми и другими честными обычаями не относятся к предмету договора;
- формирование цен или других условий договора о продаже поставленного товара другим лицам.

Пример, когда АСД прямо разрешены законодательством (часть 2):

В частности, по общему правилу, **соглашения об установлении цен считаются АСД и потому запрещены**. В то же время, если в договоре дистрибуции (то есть, в «вертикальных» отношениях где стороны **не являются конкурентами**):

- поставщик предусматривает для дистрибутора обязательные или рекомендованные цены для последующей продажи товара, или же
- поставщик продает товар только при условии покупки дистрибутором другого товара; или же
- дистрибутор ограничивает поставщика в продаже товара другим дистрибуторам в определенном регионе (дистрибуция на условиях эксклюзивности)

при определенных условиях (как правило, если у сторон небольшие доли на рынке) такие положения договора могут являться законными.

НО, ВАЖНО ПОМНИТЬ, ЧТО

Вышеуказанное исключение для согласованных действий по поставке или использованию товаров

НЕ ДЕЙСТВУЕТ, ЕСЛИ согласованные действия:

- приводят к существенному ограничению конкуренции на всем рынке или в значительной его части, в том числе монополизации соответствующих рынков;
- ограничивают доступ на рынок другим субъектам;
- приводят к экономически необоснованному повышению цен или дефициту товаров.

Как правило, вышеуказанные последствия на практике выводятся из наличия у субъекта существенной доли на рынке (начиная, от 5%).

Злоупотребление **МОНОПОЛЬНЫМ** **(доминирующим) положением**

Что такое монопольное (доминирующее) положение на рынке?

Монопольным (доминирующим) считается положение предприятия на рынке, которое позволяет ему самостоятельно или совместно с другими субъектами хозяйствования **определять условия оборота товаров на рынке** благодаря наличию предусмотренных законодательством условий.

Занятие предприятием монопольного (доминирующего) положения на рынке **само по себе не является нарушением** конкурентного законодательства. Нарушением является **злоупотребление** таким положением.

Когда возникает монопольное (доминирующее) положение на рынке у одного субъекта?

Субъект хозяйствования («субъект») занимает монопольное (доминирующее) положение на рынке товара («МДП»), если:

- на этом рынке у него нет *ни одного конкурента*; или
- он *не испытывает значительную конкуренцию* по причине ограниченности доступа других субъектов к закупке сырья, материалов и сбыту товаров, наличия барьеров для доступа на рынок, наличия льгот или других обстоятельств.

Субъект, доля которого на рынке *превышает 35%*, считается занимающим МДП, если он не докажет, что испытывает значительную конкуренцию.

МДП также *может быть* признано положение субъекта, если его доля на рынке составляет 35% или менее, но он *не испытывает значительной конкуренции*, в частности, вследствие сравнительно небольшого размера долей на рынке, принадлежащих конкурентам.

Когда возникает монопольное (доминирующее) положение на рынке у нескольких субъектов?

Каждый из двух или более субъектов занимает МДП на рынке, если по определенному товару между ними **нет конкуренции** или **конкуренция незначительна** и относительно них, **вместе взятых**, выполняется одно из условий, предусмотренных выше для определения МДП у одного субъекта.

МДП считается также положение каждого из нескольких субъектов, если в отношении них выполняются следующие условия:

- совокупная доля не более чем **3** субъектов, которым на одном рынке принадлежат наибольшие доли, превышает **50%**;
- совокупная доля не более чем **5** субъектов, которым на одном рынке принадлежат наибольшие доли, превышает **70%** - и при этом они не докажут, что в отношении них **не** выполняются условия предусмотренные выше для МДП 2-х или более субъектов.

Что такое злоупотребление монопольным (доминирующим) положением на рынке?

Злоупотреблением МДП являются действия или бездействие субъекта, занимающего МДП, которые привели или могут привести к **недопущению, устранению или ограничению конкуренции** или **ущемлению интересов** других субъектов или потребителей, которые были бы невозможны при условиях существования значительной конкуренции на рынке. **Злоупотребление МДП запрещено.**

Примеры злоупотребления МДП (часть 1):

- **установление таких цен или других условий приобретения или реализации товара, которые невозможно было бы установить при условиях существования значительной конкуренции на рынке. Например – продажа товара по необоснованно высоким или необоснованно низким ценам;**
- **применение разных цен или других условий к равнозначным соглашениям без объективно оправданных для этого причин. Например – продажа одного и того же товара разным дистрибьюторам по разным ценам;**

Примеры злоупотребления МДП (часть 2):

- навязывание другой стороне договора **дополнительных обязательств**, которые по своей природе или в соответствии с торговыми и другими честными обычаями **не касаются предмета договора**. Например – **согласие продать** покупателю популярную среди потребителей модель фотоаппарата **только при условии** одновременной покупки им непопулярной модели;
- частичный или полный **отказ** от приобретения или реализации товара при **отсутствии альтернативных источников** реализации или приобретения. Например – отказ продавать товар, который никто кроме Canon не продает.

Недобросовестная конкуренция

Что такое недобросовестная конкуренция?

Недобросовестная конкуренция - любые действия в процессе конкуренции, которые противоречат торговым и другим честным обычаям в хозяйственной деятельности.

Основные категории:

- неправомерное использование чужой деловой репутации;
- создание препятствий и достижение неправомерных преимуществ в процессе конкуренции;
- неправомерное соби́рание, разглашение и использование коммерческой тайны.

Что считается актами недобросовестной конкуренции?

Неправомерное использование чужой деловой репутации:

- неправомерное использование обозначений ;
- неправомерное использование товара другого производителя;
- копирование внешнего вида изделия;
- сравнительная реклама.

Что считается актами недобросовестной конкуренции?

Создание препятствий и достижение неправомерных преимуществ в процессе конкуренции:

- дискредитация субъекта хозяйствования;
- склонение к бойкоту субъекта хозяйствования;
- склонение поставщика к дискриминации покупателя;
- подкуп работника или должностного лица поставщика или покупателя;
- достижение неправомерных преимуществ в конкуренции;
- распространение информации, которая вводит в заблуждение.

Что считается актами недобросовестной конкуренцией?

Неправомерное соби́рание, разглашение и использование коммерческой тайны:

- **неправомерное соби́рание** коммерческой тайны;
- **неправомерное разглашение** коммерческой тайны;
- **неправомерное использование** коммерческой тайны;
- **склонение к разглашению** коммерческой тайны.

Что еще может быть актом недобросовестной конкуренции?

Актами недобросовестной конкуренции могут быть признаны и другие действия, которые соответствуют понятию:

*«действий в процессе конкуренции, которые противоречат
торговым и другим честным
обычаям в хозяйственной деятельности».*

Приведенный в Законе Украины
«О защите от недобросовестной конкуренции»
перечень не является исчерпывающим.

Ответственность
за нарушение конкурентного
законодательства

Какие виды ответственности существуют?

Ответственность за нарушение законодательства о защите экономической конкуренции, в т.ч. за совершение актов недобросовестной конкуренции, а также за создание препятствий проведению проверок, **несут предприятия, их должностные лица и работники.**

Ответственность, которую несет предприятие:

- большие штрафы (до **10%** совокупного годового дохода всей группы компаний);
- принудительное разделение предприятия;
- возмещение ущерба (в том числе, в двойном размере).

Ответственность, которую несут должностные лица и сотрудники:

- административные штрафы.

Какая ответственность предусмотрена для предприятия за самые существенные нарушения?

За самые существенные нарушения:

- за антиконкурентные согласование действия;
- за злоупотребление монопольным (доминирующим) положением на рынке; и
- за неисполнение (ненадлежащее исполнение) решений или предварительных решений Комитета, -

штраф в размере до 10% дохода (выручки) предприятия от реализации товаров (работ, услуг) за последний отчетный год, который предшествовал году, в котором налагается штраф.

Если незаконно полученная прибыль $>10\%$ указанного дохода (выручки), штраф - **до трехкратного размера незаконно полученной прибыли.**

Какую ответственность несут сотрудники предприятия?

Должностные лица и другие сотрудники предприятия несут административную ответственность в виде административных штрафов за следующие нарушения (часть 1):

1. Принуждение к антиконкурентным согласованным действиям – **штраф в размере 8500-17000 грн.** За повторное такое нарушение в течение 1 года - **в размере 17000-51000 грн.;**
2. Умышленное распространение неправдивых или неточных сведений, которые могут навредить деловой репутации или имущественным интересам другого предприятия - **штраф в размере 85-153 грн.;**
3. Получение, использование, разглашение коммерческой тайны и конфиденциальной информации с целью навредить деловой репутации или имущественным интересам другого предприятия – **штраф в размере 153-306 грн.;**

Какую ответственность несут сотрудники предприятия?

Должностные лица и другие сотрудники предприятия несут административную ответственность в виде административных штрафов за следующие нарушения (часть 2):

4. Незаконное копирование формы, упаковки, внешнего оформления, а также имитация или копирование товара другого предприятия, самовольное использование его имени – **штраф в размере 510-748 грн. с конфискацией товара, средств для его изготовления и сырья;**
5. Злоупотребление монопольным положением на рынке и заключение неправомерных (антиконкурентных) соглашений - **штраф на руководителя предприятия в размере до 255 грн.;**
6. Нарушение порядка предоставления информации Комитету и невыполнение его решений - **штраф на руководителя и должностных лиц предприятия в размере до 119 грн.**



СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

«Коннов и Созановский»
ул. Шота Руставели 23, оф. 3
Киев 01019, Украина
info@konnov.com

Телефон: + 380 (0)44 490-54-00
Телефакс: + 380 (0)44 490-54-90

©2013 Коннов и Созановский