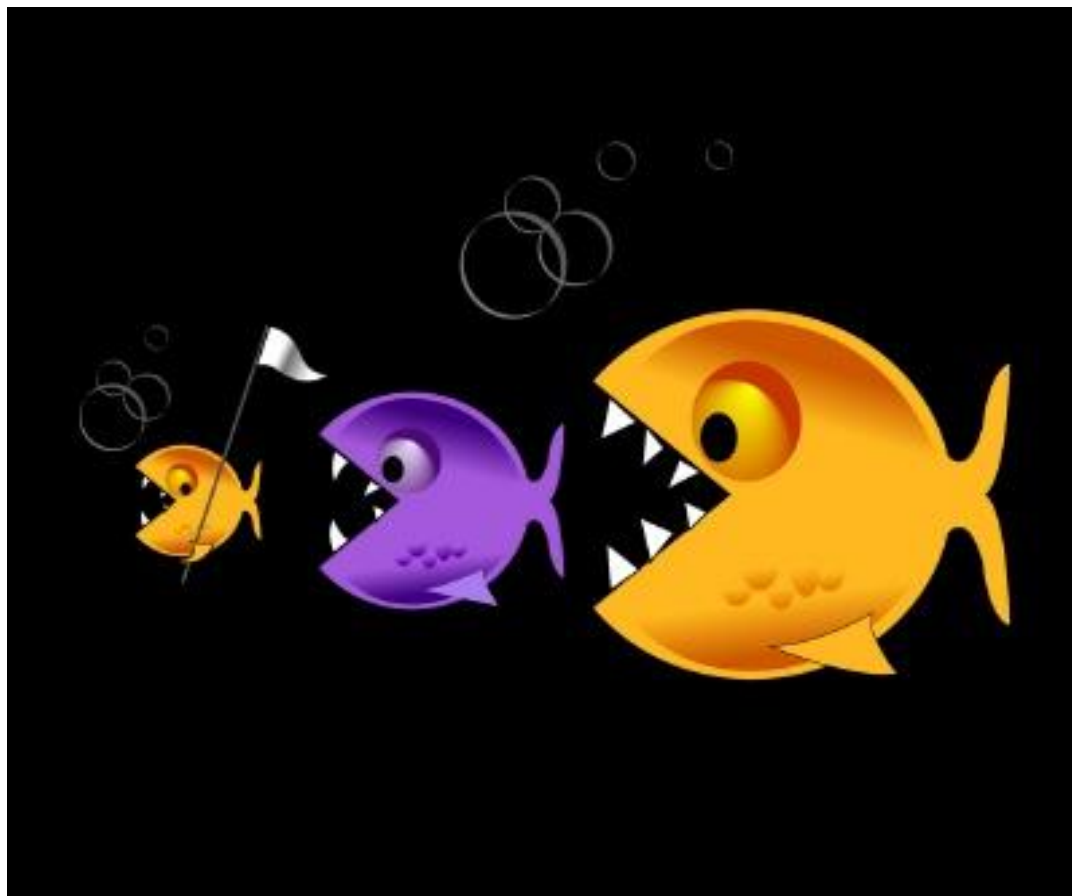


Тема 1. Конкуренция и конкурентные отношения

Учебная дисциплина «Конкурентное право»

© Д.А. Петров, 2013

Что такое конкуренция?



Конкуренция - 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 (п.7 ст.4 ЗоЗК).

Способы осуществления конкуренции:

- Законные
- Незаконные

ЗоЗК - Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции"

ЗоЗК формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота. Требования антимонопольного законодательства применяются к гражданско-правовым отношениям (Постановление Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства«)

Товар и товарный рынок – базис для создания конкурентной среды.

Экономические законы спроса и предложения.

Спрос – это предельное (максимальное) количество товара, которое потребители могут приобрести на рынке при данной цене.

Предложение – это предельное (максимальное) количество товара, которое производители (продавцы) выставят на рынок для продажи при данной цене.

Задачей рыночного регулирования является установление **рыночной (равновесной) цены**



Подача жалоб на действия конкурентов как стратегия поведения ХС на рынке - злоупотребление правом?

В деле ITT Promedia NV v Commission of the European Communities (case T-111/96) было выявлено два критерия злоупотребления:

- 1) иск не может рассматриваться как разумно средство восстановления нарушенного права и, как следствие, направлен на то, чтобы досадить противоположной стороне. При этом необходимо проверять не столько то, существовало ли право, а в первую очередь – **могла ли сторона разумно полагать, что право существует;**
- 2) иск является частью **плана по устранению конкурента с рынка.**

Деятельность
(соперничество)

Товар

Товарный рынок

Товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.1 ст.4 ЗоЗК).

Товарный рынок - **сфера обращения товара** (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель **может приобрести товар**, и такая возможность либо целесообразность **отсутствует за ее пределами**

Проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке осуществляется в соответствии с **Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке** (утв. приказом ФАС РФ от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке») и включает в себя следующие **этапы**:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка;
- в) определение географических границ товарного рынка;
- г) определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке в качестве продавцов и покупателей;
- д) расчет объема товарного рынка и долей хозяйствующих субъектов на рынке;
- е) определение уровня концентрации товарного рынка;
- ж) определение барьеров входа на товарный рынок;
- з) оценка состояния конкурентной среды на товарном рынке;
- и) составление аналитического отчета.

«Гречишные» дела

Дело № А56-6636/2011 (опр. ВАС РФ от 11.07.2012 № ВАС-7436/12, пост. ФАС СЗО от 29.02.2012, пост. 13 ААС 13.10.2011).

Дело № А56-6637/2011 (опр. ВАС РФ № 8121/12 от 19.07.2012, от 27.06.2012 отказано в передаче в Президиум ВАС РФ, пост. ФАС СЗО от 20.03.2012, пост.13 ААС от 13.10.2011).

Согласованные действия хозяйствующих субъектов, выразившиеся в единообразном и синхронном установлении (повышении) розничных цен на крупу гречневую в отсутствие на то объективных причин, являются особой моделью группового поведения хозяйствующих субъектов, замещающей конкурентные отношения между ними сознательной кооперацией, ограничивающей конкуренцию и нарушают п.1 ч.1 ст.11 ЗоЗК.

Мотивировка ФАС и суда – торговля в специализированных магазинах (супер- и гипермаркетах) характеризуется следующим:

- розничная торговля товарами массового спроса;
- смешанный ассортимент с учетом потребительской корзины, в т. ч. не взаимозаменяемыми товарам;
- рассмотрение всей совокупности продовольственных товаров в качестве продуктовых границ рынка в розничном звене цепочки их движения от производителя к конечному потребителю обусловлено потребностью и практикой конечных потребителей приобретать продовольственные товары "в наборе", разные виды продовольственных товаров за одну покупку в одном месте.
- «продуктовые границы» - услуги розничной торговли всеми продовольственными товарами;
- экономическая возможность и целесообразность осуществления розничных покупок на определенной территории как можно ближе к месту своего проживания.

Т.е. торговля транзакционно-комплементарными товарами (разные товары у одного продавца), «кластерный» рынок, снижение издержек у покупателя.

Вывод суда – формальный подход, без оценки последствий: розничная торговля крупой является самостоятельным видом деятельности (код вида деятельности по ОКВЭД [52.27.32](#)), охватываемым вышеназванным рынком и являющимся самостоятельным в его пределах.

Анализ состояния конкуренции на товарных рынках для рассмотрения вопроса о включении хозяйствующих субъектов в Реестр доминантов может проводиться без определения уровня концентрации товарного рынка, определения барьеров входа на товарный рынок и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке (п.1.4 Приказа №220).

Не требуется проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке при установлении доминирующего положения ХС в случае, если (п.1.5 Приказа № 220):

- 1) хозяйствующий субъект осуществляет производство (реализацию) товаров **в условиях естественной монополии** (но необходимо выявлять географические границы товарных рынков услуг субъектов естественных монополий с учетом особенностей предоставления этих услуг, в частности: наличия и расположения технологической инфраструктуры (сетей); возможностей приобретателей по доступу к инфраструктуре и ее использованию (подключению к сетям) (п.4.7 Приказа № 220).
- 2) при рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства в виде **несоблюдения:**
 - запрета на заключение хозяйствующими субъектами соглашений, ограничивающих конкуренцию (ч.1, 2 и 5 ст.11 ЗоЗК);
 - запрета на недобросовестную конкуренцию (ст.14 ЗоЗК);
 - запрет на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие), соглашения, согласованные действия органов власти (ст.15, 16 ЗоЗК);
 - антимонопольных требования к торгам (ст.17 ЗоЗК);
 - порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества (ст.17.1 ЗоЗК);
 - Особенности заключения договоров с финансовыми организациями (ст.18 ЗоЗК)

Рассматривая спор о привлечении к ответственности за незаконное использование товарного знака, представляющего собой факел, выполненный в цветах российского флага, и изображение пяти переплетенных колец, при проведении стимулирующей лотереи, суд, ссылаясь на пункт 1.4 Порядка, указал на необходимость у антимонопольного органа в спорной ситуации устанавливать такие обстоятельства, как:

- «границы товарного рынка обращения соответствующего товара;
- состав хозяйствующих субъектов, конкурирующих между собой;
- преимущества общества перед иными участниками рынка при осуществлении им предпринимательской деятельности».

Требуется проведение анализа: опр. ВАС РФ от 03.03.2011 № ВАС-2454/11 и пост. ФАС СЗО от 18.11.2010 по делу № А05-1982/2010; пост. ФАС СЗО от 26.01.2011 по делу № А05-8003/2010; пост. ФАС СЗО от 25.11.2010 по делу № А05-6003/2010; пост. ФАС СЗО от 25.05.2010 по делу № А45-15643/2009.

Не требуется проведение анализа: пост. ФАС ВВО от 03.05.2011 по делу № А79-7629/2010; пост. ФАС МО от 01.06.2011 по делу № А40-95642/10-21-497.

Антиконкурентное поведение:

недопущение конкуренции – неправомерное поведение субъекта, исключающее возможность конкуренции;

ограничение конкуренции – неправомерное поведение субъекта, существенно снижающее возможность конкуренции;

устранение конкуренции – неправомерное поведение субъекта, постепенно устраняющее возможность конкуренции;

ущемление интересов других лиц.

Признаки антиконкурентного поведения (п.17 ст.4 ЗоЗК, **признаки ограничения конкуренции**):

- сокращение числа ХС, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке;
- рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке;
- отказ ХС, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке;
- определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между ХС или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования ХС, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке;
- иные **обстоятельства, создающие возможность для ХС или нескольких ХС в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке;**
- установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

СРАВНИТЕ: конкуренция - соперничество ХС, 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.

Участники конкурентных отношений:

Хозяйствующие субъекты (обладающие рыночным потенциалом);

Субъекты, обладающие публичной компетенцией: федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации.

Приобретатели товаров (работ, услуг) прямо названы в ЗоЗК в качестве субъектов, участвующих в процессах приобретения товара на товарных рынках (п. 3, 4, 5 ст. 4 ЗоЗК)

Хозяйствующим субъектом признаются - **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 (п.5 ст.4 ЗоЗК).

Специальные хозяйствующие субъекты:

Финансовая организация - **хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги**, - кредитная организация, профессиональный участник рынка ценных бумаг, организатор торговли, клиринговая организация, микрофинансовая организация, кредитный потребительский кооператив, страховая организация, страховой брокер, общество взаимного страхования, негосударственный пенсионный фонд, управляющая компания инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов, специализированный депозитарий инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов (финансовая организация, поднадзорная Центральному банку РФ), ломбард, лизинговая компания (иная финансовая организация, финансовая организация, не поднадзорная Центральному банку РФ); (п.6 ст.4 ЗоЗК).

Субъектом естественной монополии является **хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии** (абз.3 ч.1 ст.3 Закона о естественных монополиях).

Потенциальные участники конкурентных отношений:

Потенциальные продавцы – это физические и юридические лица, которые в течение краткосрочного периода (не более года) могут при обычных условиях оборота и без дополнительных издержек (издержки окупаются в течение года при уровне цен, отличающемся не более чем на 10 процентов от сложившейся средневзвешенной рыночной цены) войти на данный товарный рынок
(п.5.1 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке).

Потенциальные участники - это физические и юридические лица, имеющие намерение войти на рынок определенного товара. Понятие используется для целей определения возможности преодоления барьеров
(п/п. «А» п.8.2 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке).

Потенциальные покупатели – лица, которые готовы (при обычных условиях оборота и отсутствии нарушений законодательства Российской Федерации) приобрести товар (работу, услугу)
(п/п. «В» п.10.2 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке).

Группа лиц представляет собой совокупность юридических и физических лиц (ст.9 ЗоЗК), определяемая в силу соответствия закрепленным законом способов контроля и влияния друг на друга.

Установленные ЗоЗК запреты на действия (бездействие) хозяйствующего субъекта, хозяйствующих субъектов распространяются на действия (бездействие) группы лиц.

Перечень признаков группы лиц можно систематизировать по нескольким критериям в зависимости от типа отношений, определяющих единение субъектов в ту или иную категорию:

- 1) имущественные отношения;
- 2) родственные отношения;
- 3) договорные отношения;
- 4) управленческие отношения;
- 5) смешанные отношения;
- 6) трудовые отношения.

Возможность получить из ФАС России сведения о составе группе лиц для целей последующего использования в корпоративных спорах.

Арбитражный суд Москвы удовлетворил ходатайство о направлении запроса в ФАС с целью предоставления сведений о мажоритарных акционерах "Ингосстраха", входящих в группу "Базовый элемент". Это было сделано по просьбе миноритарных акционеров страховщика, структур чешской PPF Investments (PPFI), которые с 2007 года конфликтуют с мажоритарными, считающимися подконтрольными "Базэлу".

Считается, что структурам "Базэла" (в основном трем ООО) принадлежит около 50% акций "Ингосстраха». По закону "Об АО" акционеры компании, заинтересованные в совершении сделки, не должны участвовать в голосовании по ее одобрению. Но на общем собрании акционеров "Ингосстраха" 18 декабря 2009 года мажоритарные акционеры голосовали за одобрение сделок с заинтересованностью — возможные займы 31 компании, аффилированным с "Базэлом" в размере до 10 млрд руб. Свое право голосовать три ООО, считающиеся структурами "Базэла", объяснили отсутствием с ним формальной связи: учредителями этих ООО являются офшорные компании, зарегистрированные на Кипре.

Миноритарии сами направляли в ФАС подобный запрос, но служба ответила, что может представить запрашиваемые документы только по запросу суда.

Ранее подобное обращение направлял в ФАС суд общей юрисдикции: Пресненский районный суд Москвы, рассматривающий иски клиентов управляющей компании (УК) "Тройка Диалог", запросил в ФАС информацию о составе группы Troika Dialog Group Ltd (зарегистрирована на Кипре). ФАС представила суду документы о составе группы, которые сама получила от Стандарт-банка, ходатайствовавшего о приобретении ряда компаний группы Troika Dialog.

Подробнее: Непубличные холдинги просят раскрыться //Коммерсантъ. 2010, 26 августа.

<http://www.kommersant.ru/doc/1493002>