

Тема 2. Монополии. Доминирующее положение на рынке.

Учебная дисциплина «Конкурентное
право»

Закон спроса и предложения работает в условиях совершенной конкуренции.

Монополист – хозяйствующий субъект – производитель товара, единственный на рынке определенного товара или занимающий на рынке долю, позволяющую ему оказывать решающее влияние на условия обращения товара на рынке.

Монопсонист – субъект – приобретатель товара, являющийся единственным приобретателем товара на рынке или занимающий на рынке долю, позволяющую ему оказывать решающее влияние на условия обращения товара на рынке.

Возможности альтернативного сбыта отсутствуют либо незначительны.

Монопсонист:

- ХС – доминант;
- Не ХС – органы власти, теоретическое предположение, торговые сети (запрет на договорные условия).

Монополия – состояние рынка, при котором удовлетворение спроса на определенный товар осуществляется одним субъектом (группой лиц), товар не может быть замен в потреблении другими товарами и предпосылки для развития конкуренции ограничены либо отсутствуют.

Монополия характеризуется следующими **чертами**:

- 1) на рынке представлен один субъект или группа лиц, выступающих консолидировано;
- 2) товар обладает уникальными только ему присущими свойствами, в силу чего не является взаимозаменяемым товаром;
- 3) контроль за ценообразованием и объемами производства осуществляется только монополистом; конкуренты (реальные или потенциальные) такой возможностью не обладают;
- 4) спрос на производимые в условиях монополии товары не является эластичным.
- 5) полная информация на рынке отсутствует.
- 6) существуют барьеры для организации бизнеса, преодоление которых невозможно и крайне затруднительно.

Виды монополий на рынке:

Государственная монополия – направленная на обеспечение публично-правовых интересов монополия, созданная в императивном порядке в соответствии с законодательством Российской Федерации, определяющим товарные границы монопольного рынка, субъекта монополии (монополиста) формы контроля и регулирования его деятельности, а также компетенцию контролирующего органа. Эта монополия всегда закрыта в силу юридических препятствий.

Естественная монополия - состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров (абз.2 ст.3 Закона о естественных монополиях).

Временные (открытые) монополии – монополии, сложившиеся на товарном рынке в силу временного отсутствия конкуренции и приобретения тем самым хозяйствующими субъектами временных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности.

Доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам (п.1 ст.5 ЗоЗК).

Виды доминирования:

- **единоличное**, реализуемое одним хозяйствующим субъектом;
- **совместное (коллективное)**, осуществляемое несколькими хозяйствующими субъектами.

Единоличное доминирование (за искл. Финансовых организаций) (ст.5 ЗоЗК)

Доля ХС > 50%	Доминирование предполагается, если не установлено иное
Доля ХС \geq 35% < 50%	Доминирование д.б. подтверждено
Доля ХС < 35%	Доминирование отсутствует, за искл. трех случаев:

1. ХС осуществляет совместное (коллективное) доминирование;
2. законами установлены случаи признания положения ХС доминирующим;
3. признания по результатам проведенного антимонопольным органом анализа состояния конкуренции доминирующим положения ХС, доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем 35 процентов и превышает доли других ХС на соответствующем товарном рынке, но который может оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на товарном рынке, если при этом в совокупности соблюдаются следующие условия:

1) ХС имеет возможность в одностороннем порядке определять уровень цены товара и оказывать решающее влияние на общие условия реализации товара на соответствующем товарном рынке;

2) доступ на соответствующий товарный рынок новых конкурентов затруднен, в том числе вследствие наличия экономических, технологических, административных или иных ограничений;

3) реализуемый или приобретаемый ХС товар не может быть заменен другим товаром при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях);

4) изменение цены товара не обуславливает соответствующее такому изменению снижение спроса на товар.

Совместное (коллективное) доминирование нескольких ХС влечет признание доминирующим положения каждого ХС из нескольких ХС (за исключением финансовой организации), применительно к которому выполняются **в совокупности следующие условия:**

1) совокупная **доля:**

не более чем 3 ХС > 50% либо

не более чем 5 ХС > 70%

При этом доля каждого из указанных ХС – не менее 8% и больше долей других ХС на товарном рынке.

2) в течение **длительного периода** (1 года или срока существования соответствующего товарного рынка) относительные размеры долей хозяйствующих субъектов неизменны или подвержены малозначительным изменениям, а также доступ на соответствующий товарный рынок новых конкурентов затруднен;

3) реализуемый или приобретаемый ХС товар **не может быть заменен** другим товаром при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях), **рост цены** товара не обуславливает соответствующее такому росту снижение спроса на этот товар, **информация** о цене, об условиях реализации или приобретения этого товара на соответствующем товарном рынке доступна неопределенному кругу лиц.

Установление наличия доминирующего положения:

Нормативно-правовая основа:

Приказ ФАС от 17.01.2007 № 5 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией».

Приказ ФАС РФ от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке».

Постановление Правительства РФ от 9 июня 2007 г. № 359 «Об утверждении Условий признания доминирующим положения финансовой организации (за исключением кредитной организации) и Правил установления доминирующего положения финансовой организации (за исключением кредитной организации)».

Постановление Правительства РФ от 26 июня 2007 г. № 409 «Об утверждении Условий признания доминирующим положения кредитной организации и Правил установления доминирующего положения кредитной организации».

Определение доминирующего положения субъектов естественных монополий.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии (ч.5 ст.5 ЗоЗК).

Деятельность субъектов естественных монополий регулируется в определенных ст.4 Закона о естественных монополиях сферах.

Органы регулирования естественных монополий выполняют, формируют и ведут реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляются государственные регулирование и контроль (ст.10 Закона о ест. мон).

Ведение реестра: приказ Федеральной службы по тарифам РФ от 30.08.2010 № 417-э «Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной службой по тарифам государственной функции по формированию и ведению Реестра субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляются государственное регулирование и контроль».

В сфере услуг субъектов естественных монополий географические границы товарных рынков определяются с учетом особенностей предоставления этих услуг, в частности (п.4.7 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке):

- наличия и расположения технологической инфраструктуры (сетей);
- возможностей приобретателей по доступу к инфраструктуре и ее использованию (подключению к сетям).

Доминирование по нерегулируемым видам деятельности устанавливается по общим правилам.

Мнение ФАС России: ч.1 ст.18 ЗоЗК (недействующая редакция) подлежит применению к субъектам естественных монополий и в случае, когда оказание услуг осуществляется вне рамок регулируемого вида деятельности (письмо ФАС РФ от 25.02.2009 № ИА/4665).

Суды – иная позиция: требования ч.1 ст.18 ЗоЗК не учитываются при осуществлении деятельности, не носящей естественно-монопольный характер (опр. ВАС РФ от 23.10.2008 № 13485/08 по делу № А43-26157/2007-38-537).

Технологическое присоединение как естественно монопольная услуга.

Постановление Президиума ВАС РФ от 08.09.2009 №6057/09:

- услуга по осуществлению сетевой организацией мероприятий по технологическому присоединению к ее электрическим сетям в отрыве от услуги по передаче электрической энергии, оказываемой этой сетевой организацией, **самостоятельного значения не имеет**;
- технологическое присоединение **не образует отдельного вида экономической деятельности**, является нераздельной частью рынка передачи электрической энергии, в связи с чем не составляет самостоятельного товарного рынка;
- без договора об осуществлении технологического присоединения **не может быть заключен договор на оказание услуг** по передаче электрической энергии.
- сетевая организация **обязана выполнить в отношении любого обратившегося к ней лица мероприятия по технологическому присоединению**;
- по договору об осуществлении технологического присоединения **плата взимается однократно, договор заключается единожды** и при смене собственника или иного законного владельца энергопринимающих устройств (объектов электроэнергетики) повторное заключение такого договора не предполагается.

ФАС ведет реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов (п.8 ч.1 ст.23 ЗоЗК).

Постановление Правительства Российской Федерации от 19.12.2007 № 896 «Об утверждении Правил формирования и ведения Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов».

Приказ Федеральной антимонопольной службы от 17 января 2007 г. № 6 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по ведению реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более чем тридцать пять процентов»

Приказ ФАС РФ от 26.03.2008 № 95 «Об утверждении формы реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов».

Реестр доминантов является государственным информационным ресурсом и представляет собой базу данных о хозяйствующих субъектах, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов.

Включение в реестр хозяйствующих субъектов **не несет никаких правовых последствий для ХС** (пост. ФАС СКО от 3 апреля 2009 г. № А25-82/2008-5).

ОДНАКО:

С **предварительного согласия** антимонопольного органа осуществляются следующие действия: **слияние** коммерческих организаций (за исключением финансовых организаций), если одна из участвующих в процедуре организаций включена в реестр (п.1 ч.1 ст.27 ЗоЗК); **присоединение** одной или нескольких коммерческих организаций (за исключением финансовых организаций) к иной коммерческой организации (за исключением финансовой организации), если одна из участвующих в процедуре организаций включена в реестр (п.2 ч.1 ст.27 ЗоЗК).

Если одно из указанных в п.1 ч.1 ст.28 ЗоЗК лиц включено в реестр, с **предварительного согласия** антимонопольного органа осуществляются, в частности, **сделки** с акциями (долями), правами и (или) имуществом приобретение лицом (группой лиц) голосующих акций акционерного общества.

Приказом Федеральной службы государственной статистики от 04.09.2009 № 192 «Об утверждении статистического инструментария для организации Федеральной антимонопольной службой федерального статистического наблюдения за деятельностью хозяйствующих субъектов» утверждена **годовая форма федерального статистического наблюдения № 1-МОН.**