

Согласованные действия в Украине: правовые аспекты

1. Определение и виды согласованных действий
2. Какие действия не считаются антиконкурентными
3. Процедура подачи заявления и уведомления
 - 3.1. Получение разрешения АМКУ
 - 3.2. Сроки рассмотрения заявки
 - 3.3. Предварительные выводы и разъяснения АМКУ
4. Нарушения
5. Санкции

1. Определение и виды согласованных действий

В соответствии с Законом Украины "О защите экономической конкуренции" (далее – "Закон о конкуренции"), антиконкурентные согласованные действия – это согласованные действия, которые привели или могут привести к недопущению, устранению или ограничению конкуренции. В соответствии с Законом о конкуренции антиконкурентные согласованные действия запрещаются и влекут за собой ответственность в соответствии с Законом о конкуренции. Таким образом, это означает общий запрет на все согласованные действия, которые имеют или могут иметь негативное влияние на конкуренцию в Украине.

Закон о конкуренции определяет перечень запрещенных видов антиконкурентных согласованных действий субъектов хозяйствования, в частности:

- установление цен или создание других условий для покупки или продажи товаров;
- ограничение производства, товарных рынков, технического и технологического развития, инвестиций или установление контроля над ними;
- разделение рынков или источников снабжения по территориальному принципу, ассортименту товаров, объему их продажи или покупки, по кругу продавцов, покупателей или потребителей или по другим принципам;
- искажение результатов аукционов, торгов, конкурсов;
- устранение с рынка или ограничение доступа на рынок других хозяйствующих субъектов, покупателей или продавцов;
- применение разных условий к эквивалентным сделкам, что ставит определенные субъекты хозяйствования в невыгодное конкурентное положение;
- заключение договоров с условием принятия другими хозяйствующими

субъектами дополнительных обязательств, которые по своей природе или в соответствии с торговыми и другими добросовестными обычаями делового оборота не относятся к предмету таких договоров;

- существенное ограничение конкурентоспособности других субъектов на рынке без объективно оправданных на то причин.

Следует отметить, что данный перечень является неисчерпывающим, поскольку общий запрет, предусмотренный Законом о конкуренции, распространяется на любые согласованные действия, которые привели или могут привести к недопущению, устранению или ограничению конкуренции в Украине.

На практике Закон о конкуренции различает виды антиконкурентных согласованных действий в зависимости от цели участников согласованных действий, а также от их положения на рынке.

В зависимости от структуры рынка и положения хозяйствующих субъектов на таком рынке существует три основных вида антиконкурентных согласованных действий, а именно: горизонтальные, вертикальные и смешанные.

2. Какие действия не считаются антиконкурентными

Украинское законодательство определяет сферы экономической деятельности и определенные случаи согласованных действий, которые приводят к незначительному ограничению конкуренции, но, тем не менее, не запрещены законом, поскольку экономическая выгода от таких действий преобладает над возможными негативными последствиями для экономики Украины.

В частности, в соответствии с Законом о конкуренции, запрет не распространяется на:

1. любые добровольные согласованные действия малых и средних предприятий, связанные с совместными закупками товаров, которые не приводят к существенному ограничению конкуренции и повышают конкурентоспособность украинских малых и средних предприятий;

2. согласованные действия, связанные с поставкой или использованием товаров, когда участник согласованных действий устанавливает в отношении другого участника согласованных действий ограничения на:

- использование товаров, поставляемых участником согласованных действий или товаров других поставщиков;
- закупку других товаров у других субъектов хозяйствования или продажу других товаров другим субъектам хозяйствования или потребителям;
- закупку товаров, которые по своему характеру или в соответствии с торговыми и другими обычаями добросовестной предпринимательской деятельности не являются предметом соглашения;
- установление цен или других условий соглашения относительно продажи поставленных товаров другим предприятиям или потребителям;

3. соглашения, касающиеся передачи прав интеллектуальной собственности

или использования интеллектуальной собственности в той части, в которой такие соглашения устанавливают ограничения на предпринимательскую деятельность получателя, при условии, что такие ограничения не выходят за рамки законных прав обладателя прав интеллектуальной собственности.

Кроме того, АМКУ (далее "АМКУ") может своими нормативными актами устанавливать типовые требования к согласованным действиям субъектов хозяйствования для получения общего освобождения от запрета на их осуществление. Такие нормативные акты предусматривают, что если определенные сделки между субъектами хозяйствования отвечают критериям, установленным АМКУ, то такие действия разрешаются, если они не приводят к существенному ограничению конкуренции в Украине. Подпадают ли рассматриваемые согласованные действия под исключения, указанные в типовых требованиях, определяется в каждом конкретном случае.

3. Процедура подачи заявки и уведомления

3.1. Получение разрешения АМКУ

Согласованные действия, которые по своей природе подпадают под общий запрет, могут быть разрешены соответствующими органами АМКУ, если их участники докажут, что такие действия способствуют:

1. совершенствованию производства;
2. покупке или продаже товаров;
3. техническому, технологическому и экономическому развитию;
4. развитию малого или среднего предпринимательства;
5. оптимизации экспорта или импорта товаров;
6. разработка и применение единых технических условий или стандартов на товары;
7. рационализация производства.

Важно! Согласованные действия не могут быть разрешены органами АМКУ, если в результате таких действий существенно ограничивается конкуренция на всем рынке или на значительной его части.

Кроме того, Кабинет Министров Украины может дать разрешение на согласованные действия, не санкционированные АМКУ, если участники согласованных действий докажут, что положительный эффект для общественных интересов перевешивает негативное влияние ограничения конкуренции.

Процедура получения разрешения на согласованные действия начинается с подготовки и подачи участниками согласованных действий (их представителями) заявления о предоставлении разрешения с приложением соответствующих подтверждающих документов, описывающих

согласованные действия и доказывающих их положительное влияние на экономику Украины.

3.2. Сроки рассмотрения заявки

Заявление считается принятым к рассмотрению по истечении 15 дней со дня его получения, если в течение этого времени оно не возвращено в связи с несоответствием требованиям, установленным АМКУ, препятствующим его рассмотрению.

Заявление о разрешении согласованных действий рассматривается в течение 3 месяцев со дня его принятия.

Заявление о внесении изменений в согласованные действия, разрешенные АМКУ, рассматривается в течение 30 дней. При этом такие изменения допускаются только в том случае, если участники остаются прежними и согласованные действия не распространяются на другие товарные рынки.

В случае выявления оснований для запрета согласованных действий органы АМКУ возбуждают соответствующее дело. При этом срок рассмотрения дела не должен превышать 3 месяцев с момента получения всей информации, необходимой для рассмотрения дела.

Таким образом, минимальный срок для получения разрешения на новые согласованные действия составляет 3,5 месяца, а максимальный срок может превышать 6,5 месяцев.

3.3. Предварительные выводы и разъяснения АМКУ

Учитывая, что получение разрешения на согласованные действия субъектов хозяйствования является длительным процессом, в случаях, когда есть обоснованные сомнения, что создание и/или функционирование закупочных групп может привести к недопущению, устранению или ограничению конкуренции, целесообразно обращаться в АМКУ не за разрешением на согласованные действия, а за разрешением на согласование:

- предварительных выводов относительно согласованных действий субъектов хозяйствования, или
- выводов относительно классификации действий.

4. Нарушения

Осуществление антиконкурентных согласованных действий без согласования с органами АМКУ считается нарушением законодательства о защите экономической конкуренции и влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Украины.

К нарушениям законодательства о защите экономической конкуренции в виде осуществления согласованных действий без согласования с органами АМКУ, в частности, относятся:

- заключение субъектами хозяйствования соглашений в любой форме,
- создание субъекта хозяйствования, целью или результатом которого

является координация конкурентного поведения между субъектами хозяйствования, создавшими такой субъект хозяйствования, или между ними и вновь созданным субъектом хозяйствования,

- принятие хозяйственными обществами решений в любой форме,
- любое иное согласованное поведение (действия, бездействие) хозяйствующих субъектов, которое привело или может привести к недопущению, устранению или ограничению конкуренции.

5. Санкции

Если субъект хозяйствования не уведомляет о сделке, которая подлежит согласованию с АМКУ, такая сделка автоматически считается нарушением антимонопольного законодательства. Если АМКУ узнает об этом, он может наложить штрафы. Кроме того, АМКУ может наложить санкции и за другие нарушения антимонопольного законодательства. Основными нарушениями и штрафами являются:

- осуществление согласованных действий: штраф в размере до 10% выручки (поступлений) субъекта хозяйствования от реализации продукции (товаров, работ, услуг) за последний отчетный год, предшествующий году, в котором налагается штраф,
- осуществление согласованных действий, которые подлежат контролю за слияниями, без согласования с АМКУ, при условии, что такое согласование должно быть получено: штраф в размере до 5% от оборота субъекта хозяйствования за последний отчетный год, предшествующий году наложения штрафа,
- предоставление ложной информации о согласованных действиях в АМКУ: штраф в размере до 1% от общего оборота субъекта хозяйствования за последний отчетный год, предшествующий году, в котором налагается штраф,
- осуществление концентрации, которая подлежит контролю за слияниями, без согласования с АМКУ, при условии, что такое согласование должно быть получено: штраф до 5% от общего оборота субъекта хозяйствования за последний отчетный год, предшествующий году, в котором налагается штраф.

Следует отметить, что оборотом компании считается совокупный оборот всех юридических и физических лиц, входящих в группу.

Помимо наложения штрафов на участников, негативные последствия согласованных действий, осуществленных без соответствующего разрешения, могут быть устранены путем предъявления исков о возмещении убытков.

АМКУ также может включить участников согласованных действий в список компаний, занимающих доминирующее положение на рынке. В результате хозяйственная деятельность таких предприятий (в том числе цены на их продукцию, услуги, работы) будет находиться под особым контролем АМКУ. Если АМКУ обнаружит, что компания злоупотребляет своим доминирующим положением на рынке, то он может принять решение о принудительном разделении соответствующей компании.