

*Мамыраниев А.***ПРЕСЕЧЕНИЕ МОНОПОЛИСТИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ И АНАЛИЗ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЙ БАЗЫ ОБ ОГРАНИЧЕНИИ МОНОПОЛИСТИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ***A. Mamyraliev***SUPPRESS MONOPOLISTIC ACTIVITIES IN THE KYRGYZ REPUBLIC AND THE ANALYSIS OF THE LEGISLATIVE FRAMEWORK ON THE LIMITATION OF MONOPOLISTIC ACTIVITY**

УДК:347-056

Пресечение монополистической деятельности - это правоприменительная деятельность антимонопольного органа по выявлению фактов нарушения запретов и иных ограничений, установленных антимонопольным законодательством, возбуждение и рассмотрение дел принятие по ним решений, обязательных для нарушителей, контроль над исполнением решений и предписаний.

Suppress monopolistic activity is the enforcement activities of the competition authority to identify violations of bans and other restrictions imposed by the Antimonopoly Law, the excitement and action on mandatory for offenders, control over execution of decisions and regulations.

Закон Кыргызской Республики «Об ограничении монополистической деятельности, развитии и защите конкуренции» устанавливает две формы монополистической деятельности:

1. Злоупотребление хозяйствующим субъектом, доминирующим положением на рынке;
2. Соглашение (согласованные действия) хозяйствующих субъектов, ограничивающие конкуренцию.

Указанные формы монополистической деятельности запрещены в нашем государстве. Например, Законом о конкуренции запрещаются действия хозяйствующего субъекта (группы лиц), занимающего доминирующее положение, которые имеют либо могут иметь своим результатом ограничение конкуренции и (или) ущемление интересов других хозяйствующих субъектов или физических лиц, в том числе такие действия, как:

-изъятие товаров из обращения, целью и результатом которого является создание или поддержание дефицита на рынке либо повышение цен; навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (необоснованные требования передачи финансовых средств, иного имущества, имущественных прав, рабочей силы контрагента и др.); включение в договор дискриминирующих условий, которые ставят контрагента в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами;

- согласие заключить договор лишь при условии внесения в него положений, касающихся товаров, в которых контрагент (потребитель) не заинтересован; создание препятствий доступу на рынок (выходу на рынок) другим хозяйствующим субъектам; наруше-

ние установленного нормативными актами порядка ценообразования; установление монополюно высоких (низких) цен; сокращения или прекращение производства товаров, на которые имеются спрос или заказы потребителей, при наличии безубыточной возможности их производства необоснованный отказ от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) при наличии возможности производства или поставки соответствующего товара. (Ст. 6 Закона «О конкуренции»).

Однако Законом о конкуренции также установлена норма, что в исключительных случаях действия хозяйствующего субъекта, указанные выше настоящей статьи, могут быть признаны государственным антимонопольным органом правомерными, если хозяйствующий субъект докажет, что его действия способствовали или будут способствовать насыщению товарных рынков. Данная норма носит протекционистический характер¹.

Законом о конкуренции запрещены соглашения (согласованные действия), ограничивающие конкуренцию, которые направлены на: установление (поддержание) цен (тарифов), скидок, надбавок, повышение (снижение), поддержание цен на аукционах и торгах, раздел рынка по территориальному принципу, по объему продаж и закупок, по ассортименту реализуемых товаров либо по кругу продавцов или покупателей (заказчиков), ограничение доступа на рынок или устранение с него других хозяйствующих субъектов в качестве продавцов определенных товаров или их покупателей (заказчиков), отказ от заключения договоров с определенными продавцами или покупателями.

В исключительных случаях такие соглашения могут быть признаны правомерными, если хозяйствующие субъекты докажут, что положительный эффект от их действий перевысит неблагоприятные последствия (ст. 7 Закона «О конкуренции») Также, запрещаются и в установленном порядке признаются недействительными полностью или частично достигнутые в любой форме соглашения (согласованные действия) конкурирующих хозяйствующих субъектов (потенциальных конкурентов), имеющих (могу-щих иметь) в совокупности долю на рынке опреде-

¹ Таржиев У. Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. Бишкек-2007г.

ленного товара более 35%, если такие соглашения имеют либо могут иметь своим результатом ограничение конкуренции.

Также запрещаются и в установленном порядке признаются недействительными полностью или частично достигнутые в любой форме соглашения (согласованные действия) не конкурирующих субъектов, один из которых занимает доминирующее положение, а другой является его поставщиком или покупателем (заказчиком), если такие соглашения (согласованные действия) имеют либо могут иметь своим результатом ограничение конкуренции.

Вместе с тем, необходимо отметить, что в Законе о конкуренции не имеются нормы обеспечивающие проверки подобных соглашений и нормы, запрещающие объединениям коммерческих организаций (союзам или ассоциациям), хозяйственным обществам и товариществам осуществление координации предпринимательской деятельности хозяйствующих субъектов, которая имеет или может иметь своим результатом ограничение конкуренции.

В целях устранения имеющегося пробела Закона о конкуренции на наш взгляд необходимо предусмотреть норму следующего содержания:

«Хозяйствующие субъекты с долей на рынке более 35%, или предельную величину, ежегодно устанавливаемую государственным антимонопольным органом Кыргызской Республики намеревающиеся заключить подобные соглашения, обязаны обратиться в антимонопольный орган с заявлением о проверке соответствия соглашений требованиям антимонопольного законодательства. Антимонопольный орган принимает решение в течение 30 дней. Полученное разрешение действительно в течение одного года. Если в этот срок соглашение не достигнуто, решение утрачивает свое действие».

«Запрещается ассоциациям, концернам, межотраслевым и региональным и другим объединениям, союзам, хозяйственным обществам и товариществам осуществление координации предпринимательской деятельности хозяйствующих субъектов, которая имеет или может иметь своим результатом ограничение конкуренции. Нарушение требований является основанием для ликвидации в судебном порядке объединения коммерческих организаций (союза или ассоциации), хозяйственного общества или товарищества, осуществляющего координацию предпринимательской деятельности, по иску антимонопольного органа (территориального органа) в пределах его компетенции».

Как указано выше доминирующим считается положение предприятия, если его доля на рынке определенного товара превышает 35% или предельную величину, ежегодно устанавливаемую государственным антимонопольным органом Кыргызской Республики. Однако из этого правила есть исключения: первое - положение предприятия не будет признано доминирующим, если оно сумеет доказать, что, несмотря на превышение 35 - процентного лимита, его положение на рынке не является доминирующим; второе - положение предприятия считается доминирующим даже тогда, когда его доля на рынке определенного товара меньше 35%, если это доминирующе-

ние выявил антимонопольный орган, исходя из стабильности доли данного предприятия на рынке, из относительного размера долей его контрагентов, а также из ограниченности доступа на этот рынок новых конкурентов. Если же доля предприятия на рынке определенного товара не превышает 35%, его положение не может быть признано доминирующим, а оно само монополистом.

Доминирующее положение на товарном рынке представляет собой исключительное положение хозяйствующего субъекта на рынке товара, не имеющего заменителя, либо на рынке взаимозаменяемых товаров, дающее ему возможность оказывать влияние на общие условия обращения товара на соответствующем рынке или затруднять доступ на рынок другим предпринимателям (ст. 4 Закона о конкуренции).

Качественная характеристика доминирующего положения - возможность воздействовать на конкуренцию.

Количественная характеристика доминирующего положения - соотношение двух экономических величин: доли, которую хозяйствующий субъект фактически занимает на рынке определенного товара, и норматива, установленного законом.

Доля хозяйствующего субъекта на товарном рынке определяется по формуле: $D_i = V_i : V_m$, где D_i - доля хозяйствующего субъекта; V_i - объем реализованной этим субъектом продукции на товарном рынке; V_m - общий объем реализации товара.

При этом определяются продуктовые и географические границы товарного рынка.

Определение границ товарного рынка необходимо в целях: установления доминирующего положения на соответствующем рынке; расчета показателей концентрации республиканских и местных рынков товаров и услуг.

При анализе экономического положения хозяйствующего субъекта необходимо рассчитывать, как абсолютную, так и относительную его долю, определяемую путем сопоставления с долей конкурентов.

Доминирующее положение хозяйствующего субъекта может устанавливаться только на основе анализа конкретной ситуации в отрасли и на товарном рынке.

Типичными признаками доминирующего положения являются:

-хозяйствующий субъект не имеет конкурента на рынке соответствующего товара;

-хозяйствующий субъект, не являясь единственным производителем (поставщиком) или потребителем соответствующего товара, способен диктовать свои условия при продаже или покупке доювора, навязывать потребителю или поставщику любые невыгодные для него условия;

-хозяйствующий субъект путем монополизации рынка способен ограничивать конкуренцию других предприятий, организаций, производящих соответствующие товары.

Для признания доминирующего положения хозяйствующего субъекта необязательно одновременное присутствие всех признаков, достаточно наличия одного из них.

Доминирующим следует считать такое поведение хозяйствующего субъекта, когда он может действовать независимо от конкурентов и способен сдерживать конкуренцию на товарном рынке, и это действия оказывают отрицательное влияние на конкуренцию, затрудняющее доступ на рынок других хозяйствующих субъектов или иным образом ограничивающее свободу их экономической деятельности. Итак, само по себе доминирование на товарном рынке не является нарушением антимонопольного законодательства. Установление факта доминирования служит основанием для осуществления систематического наблюдения за деятельностью хозяйствующего субъекта в целях недопущения и пресечения злоупотреблений исключительным положением на товарном рынке. Иными словами, неправомерным является только злоупотребление доминирующим положением (п. 1 ст. 6 Закона «О конкуренции»).

Использование хозяйствующими субъектами исключительными (доминирующими) положениями для достижения определенной цели (получения монопольной прибыли стеснения из рынка конкурентов установление монопольно высоких и низких цен и т.д.) считается одним из видов монополистической деятельности.

Ограничительные меры предусмотрены Законом о конкуренции и применяются антимонопольным органом к хозяйствующим субъектам, которые нарушают антимонопольное законодательство.

Это запреты на монополистическую деятельность и недобросовестную конкуренцию, на действия государственных органов исполнительной власти и управления, которые могут благоприятно сказаться на развитии конкуренции.

Запреты на монополистическую деятельность подразделяются на запреты, направленные против соглашений, ограничивающих конкуренцию, и запреты на злоупотребление предприятиями своим доминирующим положением. Такие злоупотребления являются наиболее типичным (более 40%) нарушением антимонопольного законодательства.

Например, Бишкекский городской отдел ГААР в 2003 году рассматривал дело о нарушении Закона о конкуренции акционерным обществом

«Кыргызтелеком». Его филиал - Бишкекская городская телефонная сеть потребовала с абонентов плату за переключение их телефонов на новую электронную АТС. Но согласно «Правилам предоставления услуг местными телефонными сетями» в этом случае номера заменяются бесплатно. Такое требование было расценено как навязывание предприятием, доминирующим на рынке услуг, связи, условий, дискриминационных для контрагентов. Нарушителю антимонопольного законодательства было предписано прекратить взимание платы за переключение телефонов, а полученные деньги вернуть абонентам.

Наряду с запретами на заключение вредных для конкуренции соглашений и на злоупотребление доминирующим положением для борьбы с ограничением конкуренции применяется контроль над экономической концентрацией. Она возникает: в результате создания, реорганизации или слияния предприятий и объединений, когда появляется возможность

для группы организаций проводить на рынке согласованную политику. Согласно Закону «О конкуренции», если предприятие достигает определенного порога по объему операций, оно обязано получить согласие антимонопольного органа на свои действия (предварительный контроль) или уведомить его о них (последующий контроль).

В соответствии с Законом о конкуренции антимонопольный орган должен осуществлять контроль над созданием, реорганизацией, ликвидацией коммерческих организаций и их объединений. Ходатайство, поданное в антимонопольный орган, должно соответствовать требованиям, установленным законодательством, к нему должен быть приложен пакет необходимых документов, предусмотренных постановлением Правительства Кыргызской Республики от 15 марта 2005 г. а N128.

Предварительно контролируются, во-первых, - реорганизации (слияние, присоединение, преобразование) хозяйствующих субъектов (их объединений), если суммарная стоимость их активов за последний финансовый период превышает 100 тысяч минимальных размеров заработной платы;

во-вторых, ликвидация и разделение (выделение) государственных и муниципальных унитарных предприятий, активы которых превышают 50 тыс. минимальных размеров заработной платы, если это приводит к появлению предприятия, доля которого на товарном рынке превышает 35% (за исключением случаев, когда предприятие ликвидируется по решению суда).

в-третьих, увеличение уставного капитала хозяйствующих субъектов (их объединений), уставной капитал которых превышает 15 тысяч минимальных размеров заработной платы;

Кроме этого, предварительное согласие требуется, когда лицо (группа лиц) приобретает акции (доли) более чем 50% (контрольного пакета акций) акций (абз.1 ст. 16 Закона «О конкуренции») с правом голоса в уставном капитале хозяйственного общества.

Обязательное уведомление государственного антимонопольного органа Кыргызской Республики (далее - антимонопольного органа) требуется при создании хозяйствующих субъектов (их объединений), уставной капитал которых равен или превышает 15 тысяч минимальных размеров заработной платы.

В соответствии со статьей 6 Закона Кыргызской Республики «О естественных и разрешенных монополиях в Кыргызской Республике» антимонопольный орган осуществляет контроль:

-за любыми сделками, в результате которых субъект естественной и разрешенной монополий приобретает право собственности на основные средства или право пользования основными средствами, не предназначенными для производства (реализации) товаров, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с настоящим Законом, если балансовая стоимость таких основных средств превышает 10 процентов стоимости собственного капитала субъектов естественной и разрешенной монополий по последнему утвержденному балансу;

-за продажей, сдачей в аренду или иной сделкой, в результате которой хозяйствующий субъект приобретает право собственности либо владения и (или) пользования частью основных средств субъекта естественной и разрешенной монополий, предназначенной для производства (реализации) товаров (услуг), в отношении которых применяется регулирование в соответствии с настоящим Законом, если балансовая стоимость таких основных средств превышает 10 процентов стоимости собственного капитала субъектов естественной и разрешенной монополий по последнему утвержденному балансу;

-за инвестициями субъекта естественной и разрешенной монополий в производство (реализацию) товаров, в отношении которых не применяется регулирование в соответствии с настоящим Законом и которые составляют более 10 процентов стоимости собственного капитала субъекта естественной и разрешенной монополий по последнему утвержденному балансу.

Лицо либо группа лиц, которые в результате приобретения на рынке акций (долей) в уставном капитале субъекта естественной и разрешенной монополий либо в результате иных сделок (в том числе договора поручения, доверительного управления, залога) приобретают более чем 10 процентов общего количества голосов, приходящихся на все акции (доли), составляющие уставный капитал субъекта естественной и разрешенной монополий, обязаны уведомить об этом антимонопольный орган в 30-дневный срок с момента приобретения.

Кроме того, они обязаны уведомлять в указанный срок антимонопольный орган обо всех случаях изменения принадлежащего им количества голосов. Такую же обязанность несет субъект естественной и разрешенной монополий, приобретающий акции (доли) в уставном капитале другого хозяйствующего субъекта, предоставляющие ему более чем 10 процентов общего количества голосов, приходящихся на все акции (доли).

Для осуществления контроля за соблюдением требований, предусмотренных настоящим пунктом, антимонопольный орган вправе запрашивать у хозяйствующих субъектов сведения о составе их участников, располагающих более чем 10 процентами общего количества голосов (долей).

Как видно антимонопольным законодательством Кыргызской Республики не разрешается действия или сделки, в результате которых возможно установление или расширение рыночной власти хозяйствующих субъектов (коммерческой организации), если негативные антиконкурентные последствия не компенсируются повышением ее конкурентоспособности на внутреннем и международном рынках.

Развитие рыночных отношений предполагает устранение прямого вмешательства государственных органов власти в деятельность предприятий. Законом о конкуренции запрещено принимать нормативные акты и совершать действия, которые ограничивают самостоятельность предприятий, создают дискриминирующие или благоприятные условия для одних, в ущерб другим и тем самым ограничивают конкуренцию, ущемляют интересы предприятий или граждан.

Однако органы исполнительной власти и органы местного самоуправления допускают многочисленные нарушения, в частности необоснованно предоставляют льготы, ограничивают создание предприятий, вводят запреты на их деятельность, продажу или покупку товаров, указывают на приоритетность некоторых договоров, произвольно устанавливают размеры регистрационного сбора, препятствуют выходу на рынок товаров и услуг «иногородних» предприятий и т.п.

Все товарные рынки можно, с оговорками, разделить на три типа: с развитой конкуренцией - рынки основных видов продовольствия, зерна, растительного масла, а также рынки транспортного, строительного и машиностроительного комплексов; олигополистические с небольшим числом производителей - рынки отдельных товаров длительного пользования (автомобили, компьютеры, бытовая техника). Они особенно трудно поддаются демополизации, потому что при формальном отсутствии доминирования какого-либо из производителей создаются благоприятные возможности для монополистического сговора, который юридически доказать довольно сложно; монополизированные, в том числе рынки естественных монополий. Структура товарных рынков, характер и уровень монополизации экономики меняются в результате приватизации, либерализации цен, открытия внутреннего рынка для международной конкуренции, банкротства и санации убыточных предприятий, регулирования естественных монополий.

Таким образом, антимонопольное законодательство нашей республики предусматривает нормы предупреждения, ограничения и пресечения монополистической деятельности. Монополистическая деятельность трактуется в Законе «О конкуренции» как противоречащие антимонопольному законодательству действия (бездействия) хозяйствующих субъектов или органов исполнительной власти, и органов местного самоуправления направленные на недопущение, ограничение или устранение конкуренции. Эта направленность должна быть фактически подтверждена и доказана при рассмотрении конкретных дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Под предупреждением монополистической деятельности понимается комплекс мер принимаемых антимонопольным органом по созданию экономических, организационных и правовых условий, в которых проявление монополизма и концентрация рыночной власти у отдельных хозяйствующих субъектов становятся невозможным в силу особенностей товарного рынка (демонополизация экономики, устранение барьеров входа на рынок, деконцентрация рынков и расширение их географических границ).

Пресечение монополистической деятельности - это правоприменительная деятельность антимонопольного органа по выявлению фактов нарушения запретов и иных ограничений, установленных антимонопольным законодательством, возбуждение и рассмотрение дел принятие по ним решений, обязательных для нарушителей, контроль над исполнением решений и предписаний.

Рассматривая дела о нарушениях антимонопольного законодательства, т.е. выполняя контрольную функцию, антимонопольный орган, с одной стороны, анализирует состояние рынка, его структуру и поведение на нем отдельных хозяйствующих субъектов, а

с другой - принимает решение о привлечении к ответственности нарушителей Закона о конкуренции, исходя из необходимости развития конкуренции на соответствующих товарных рынках.

Рецензент: к.ю.н. Аманалиев У.О.