УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

***Пресс-конференция: «Третий антимонопольный пакет».***

Практически все основные направления, сформулированные в «третьем антимонопольном пакете» были приняты парламентом Российской Федерации и подписаны Президентом. Он значительно меняет и уточняет Закон о защите конкуренции, Кодекс об административных правонарушениях, а также 178 статью Уголовного кодекса РФ – согласно которой уголовная ответственность за согласованные действия и вертикальные соглашения отменяется.

1. Изменения в Закон «О защите конкуренции» и иные законодательные акты Российской Федерации внесенные Федеральным законом от 06.12.2011 N 401-ФЗ были опубликованы в Российской газете и вступают в силу 06.01.2012 года.

Основные изменения закона:

Со следующего года не признается монопольно высокой цена товара, установленная на бирже, если соблюдаются условия определённые в законе. Условия достаточно простые, например бирже предоставлен список аффилированных лиц компании, не осуществляется манипулирование ценами, не ограничен доступ других компаний для участия в биржевых торгах и так далее.

Кроме того устанавливается что при определении монопольно высокой цены товара учитываются биржевые и внебиржевые индикаторы цен, установленные на мировых рынках аналогичного товара. То есть происходит привязка цен к индикаторам биржевых и не биржевых цен.

Одним из главных достижений «пакета» является то, что вводится новое для российского законодательства понятие «картель» под которым понимается соглашения между хозяйствующими субъектами – конкурентами. В связи с этим сокращается перечень нарушений per se, т.е. нарушений как таковых доказывать ограничение конкуренции по которым, антимонопольному органу не требуется. По безусловным запретом остаются такие соглашения, которые приводят или могут привести к установлению и поддержанию цен; повышению, снижению или поддержанию цен на торгах; к разделу товарного рынка; сокращению или прекращению производства товара и отказу от заключения договоров. Вот те аксиомы, которые необходимо знать и соблюдать каждому предпринимателю, поскольку картели запрещены, не зависимо от доли хозяйствующих субъектов.

Следует отметить, что теперь однозначно установлено, что картеля внутри группы лиц не существует.

Существенно меняется и понятие согласованных действий. Оно дополнено новым критерием, согласно которому действия хозяйствующих субъектов признаются заранее известными только в случае публичного заявления одного из них о совершении таких действий. Это говорит о том, что должностным лицам компаний теперь следует осторожно относится к публичным заявлениям о ценах и иных условиях продажи производимого ими товара.

Запрет на согласованные действия не распространяется на участников совокупная доля которых не превышает 20 % товарного рынка и при этом доля каждого из них не превышает 8 %. Тем самым антимонопольные органы снижают контроль согласованные действиями мелких компаний, которые не могут повлиять на рынок.

Необходимо отметить также о таких новеллах антимонопольного законодательства как введение двух новых институтов - предостережение и предупреждение.

Предостережение о недопустимости нарушения антимонопольного законодательства будет направляться, как правило, должностным лицам хозяйствующих субъектов в случае публичного заявления ими о планируемом поведении на товарном рынке.

В случае установления признаков злоупотребления доминирующим положением путем навязывания невыгодных условий договора или отказа или уклонения от заключения договора антимонопольный орган обязан будет изначально выдать предупреждение о прекращении таких действий в установленные сроки.

В случае надлежащего исполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо не привлекается к административной ответственности. Таким образом, антимонопольный орган отказывается от карательной практики и поворачивается в сторону превентивных мер антимонопольного реагирования.

Представляется, что данные формы реагирования будут более эффективны и приведут к снижению количества возбуждаемых дел по данной категории.

Хорошая новость и для финансовых организаций. Так, со следующего года отменяется обязанность финансовых организаций направлять в антимонопольный орган уведомления о заключенных между ними и с органами государственной власти соглашениях.

Повышены пороговые значения и для предварительного согласования слияния и присоединения. Теперь получение предварительное согласие требуется при суммарной стоимости активов хозяйствующих субъектов более семи миллиардов (ранее три миллиарда) или суммарная выручка таких предприятий превышает десять миллиардов (ранее шесть миллиардов) рублей. Таким образом, под антимонопольный контроль попадают наиболее крупные организации, что снижает административную нагрузку на более мелкие компании.

2. Изменения в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях внесенные Федеральным законом от 06.12.2011 № 404-ФЗ вступают в силу 07.01.2012 года.

Впервые в Кодексе об административных правонарушениях появляются обстоятельства смягчающие и отягчающие ответственность для юридических лиц. Так обстоятельствами смягчающими административную ответственность юридического лица являются исполнение предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства; прекращение противоправного деяния; оказание содействия государственному органу и другие обстоятельства в том числе установленные за совершение отдельных правонарушений. Например, в качестве обстоятельства отягчающего ответственность за заключение соглашения ограничивающего конкуренцию признается организация заключения такого соглашения.

Дифференцирована ответственность за нарушение антимонопольного законодательства путем злоупотребления доминирующим положением. Так за злоупотребление лицом, занимающим доминирующим положением которое не является субъектом естественной монополии правонарушения которое не связано с ограничением конкуренции на товарных рынках предусмотрена ответственность юридических лиц от 300 000 до 1 000 000 рублей.

А если результатом таких действий явилось ограничение конкуренции, а также, если правонарушение совершено субъектом естественной монополии ответственность осталась та же это «оборотный штраф» до 15 % размера суммы выручки за год.

При этом следует отметить, что в примечании к статье 14.31 КоАП РФ закреплен порядок расчета оборотных штрафов. Смысл которого заключается в том, что расчет штрафа начинается от средней величины штрафа предусмотренного минимальной и максимальной санкцией и увеличивается или уменьшается пошагово на определенный размер (1/8), при наличии отягчающих или смягчающих обстоятельств указанных в кодексе.

Данные изменения направлены на снижение коррупционной составляющей при назначении наказания, а также компании доминанты могут самостоятельно рассчитать финансовые риски при нарушении антимонопольного законодательства.

До настоящего времени Тюменским УФАС России, как правило, применялись штрафы в минимальном размере или близкие к минимальному, сейчас можно прогнозировать увеличение размеров налагаемых штрафов за осуществление монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

Изменяется также расчет штрафа при заключении соглашений и осуществлении согласованных действий на торгах. Так санкция за сговор на торгах устанавливается в размере от 10% до 50 % начальной стоимости предмета торгов.

Ну и в заключении повторю, что третий антимонопольный пакет отменяет уголовную ответственность за осуществление согласованных действий и заключение вертикальных соглашений.

3. Закон о защите конкуренции дополнен статьей 18.1 (Федеральный закон от 06.12.2011 № 401-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон о защите конкуренции» и…).

Теперь антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд (ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции).

Рассмотрение жалоб будет осуществляться центральным аппаратом и территориальными органами ФАС России в отношении торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в срок, не превышающий семи рабочих дней (пяти рабочих дней при проведении продажи государственного или муниципального имущества в соответствии с Федеральным законом от 21 декабря 2001 года №178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества»).

При этом на время рассмотрения жалобы торги будут приостанавливаться, а организатор торгов будет не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе.

В случае выявления нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров, антимонопольным органом будут выдаваться обязательные для исполнения предписания (пункт 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции) о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества (далее в настоящем пункте - торги), порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

В соответствии с частями 11 и 22 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции информация о жалобе, а также решение и предписание по результатам рассмотрения жалобы должны быть размещены на сайте антимонопольного органа. В случае поступления жалобы на проведение торгов, информация о которых размещена на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов torgi.gov.ru (далее - официальный сайт торгов), информация о жалобе также размещается на официальном сайте торгов.

Центральный аппарат будет рассматривать жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов федеральными органами исполнительной власти государственными корпорациями и компаниями, а территориальные органы - при организации и проведении торгов территориальными органами федеральных органов исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, территориальными подразделениями (филиалами, представительствами и др.) государственных корпораций и компаний, а также иными лицами. При этом любая жалоба может быть принята к рассмотрению центральным аппаратом ФАС России.

4. С 06.01.2012 федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды должны будут заключать договоры с финансовыми организациями независимо от суммы сделки только по результатам открытого конкурса или открытого аукциона, проводимых в соответствии с положениями федерального закона о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, для оказания следующих финансовых услуг (статья 18 Закона о защите конкуренции):

1) привлечение денежных средств во вклады (депозиты);

2) открытие и ведение банковских счетов, осуществление расчетов по этим счетам;

3) услуги по ведению реестра владельцев ценных бумаг;

4) доверительное управление ценными бумагами;

5) негосударственное пенсионное обеспечение.

5. В статью 15 Закона о защите конкуренции также внесены изменения.

Закон о защите конкуренции вводит прямой запрет на установление и (или) взимание не предусмотренных законодательством Российской Федерации платежей при предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также услуг, которые являются необходимыми и обязательными для предоставления государственных или муниципальных услуг. Эта новелла может помочь каждому, с нашей, в том числе, помощью в восстановлении справедливости в очень важных делах, когда они обращаются за помощью к государству. Это касается, в том числе, выдачи справок, разрешений и т.п.