

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ КОНКУРЕНЦИИ И АНТИМОНОПОЛЬНОГО ПРАВА



Актуальные тенденции развития права и практики в сфере защиты конкуренции в рамках ЕАЭС и Казахстана

Партнер AEQUITAS, руководитель антимонопольной практики,
Нурлан Шоланов



AEQUITAS
LAW FIRM

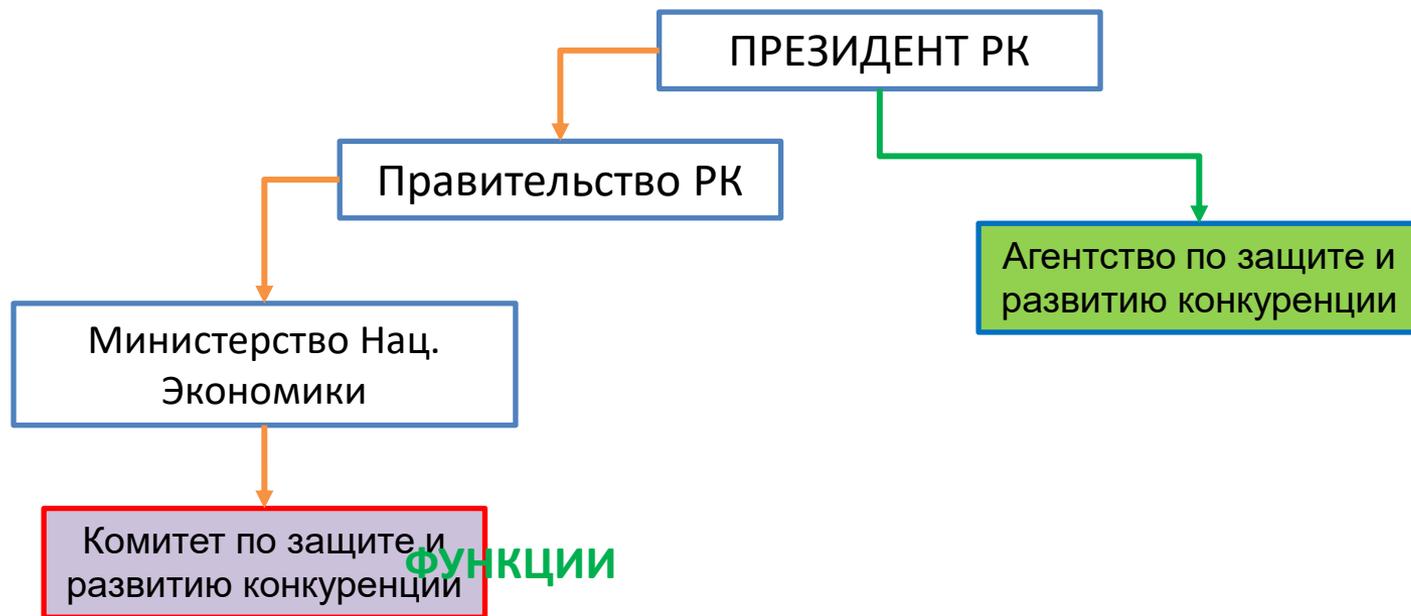


- План нации «100 конкретных шагов по реализации 5 институциональных реформ» 2015 г. - изменение концепции антимонопольной службы и приведение конкурентного законодательства в соответствие со стандартами ОЭСР
 - Первый антимонопольный пакет – 2015 г.
 - Второй антимонопольный пакет – 2016 г.
 - Третий антимонопольный пакет – 2018 г.
 - Четвертый антимонопольный пакет – 2020 г.
 - Пятый антимонопольный пакет – 2022 г.

- Закон Республики Казахстан от 29 июня 2020 г. «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам улучшения бизнес-климата»
 - Тренд на профилактику и предупреждение нарушений (уведомление; предостережение; согласительная комиссия; предварительное рассмотрение проектов соглашений между субъектами рынка и т.д.).
 - Мониторинг цен на товарных рынках.
 - Увеличен срок исполнения уведомления с возможностью продления.
 - Оптимизирована государственная услуга по согласованию экономической концентрации.
 - Дальнейшее сокращение государственного участия в предпринимательской деятельности (перечень оснований сокращен с 7 до 5). Исчерпывающий перечень видов деятельности государственных предприятий.

ЧЕТВЕРТЫЙ АНТИМОНОПОЛЬНЫЙ ПАКЕТ - 2020 (2/3)

- Указ Президента РК «О мерах по дальнейшему совершенствованию системы государственного управления Республики Казахстан» от 8 сентября 2020 года.
 - Образовано новое Агентство по защите и развитию конкуренции, напрямую подотчетное Президенту.



- Указ Президента Республики Казахстан от 31 декабря 2020 года № 484 «Об основных направлениях государственной политики по развитию конкуренции».
 - Содействие развитию конкуренции и внедрение проактивной конкурентной политики - приоритетное направление деятельности всей исполнительной ветви власти, включая Президента и Правительство.
 - Приоритетность профилактических мер антимонопольного регулирования – один из принципов реализации конкурентной политики.
 - Внедрение механизма и методологии оценки воздействия на конкуренцию проектов нормативных правовых актов в соответствии со стандартами ОЭСР.
 - Обобщение и специализации практики рассмотрения судами антимонопольных дел.

- Закон Республики Казахстан от 03.01.2022 № 101-VII «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам развития конкуренции».
 - Вводится понятие «ключевой мощности».
 - Расширен перечень деяний, образующих недобросовестную конкуренцию.
 - Дальнейшее сокращение участия государства в предпринимательстве.
 - Вводится понятие «субъекта специального права».
 - Вводится понятие «доверенного лица».
 - Утверждены Методические рекомендации по разработке и внедрению внутреннего акта антимонопольного комплаенса.

- **Необходимостью выработки новых подходов конкурентного регулирования в связи с глобальными трендами:**
 - Усиление воздействия транснациональных компаний.
 - Глобализация.
 - Развитие цифровизации.
- **Рекомендации ОЭСР**

Антиконкурентные соглашения: критерии отнесения

Юрист AEQUITAS,
Жандаулет Шоланов



AEQUITAS
LAW FIRM





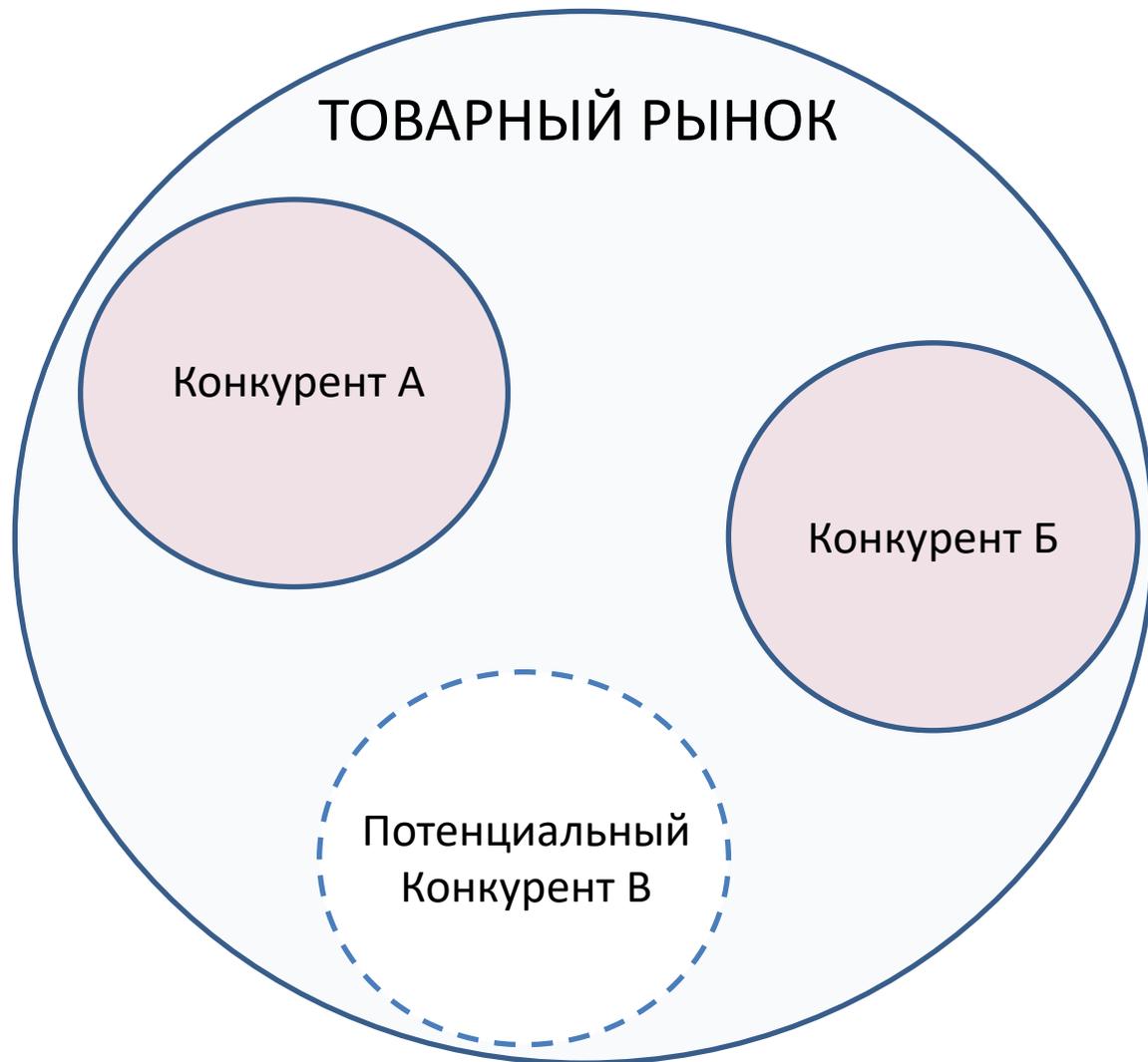
- **ВАЖНО!** «Соглашения» по антимонопольному законодательству \neq «Соглашения» по гражданскому законодательству.
- Антиконтентное соглашение может быть заключено/выражено в **ЛЮБОЙ ФОРМЕ**, согласно п. 4 ст. 169 ПК.



ГОРИЗОНТАЛЬНЫЕ СОГЛАШЕНИЯ (КАРТЕЛИ)

Картели – соглашения между (потенциальными) конкурентами, которые приводят или могут привести к:

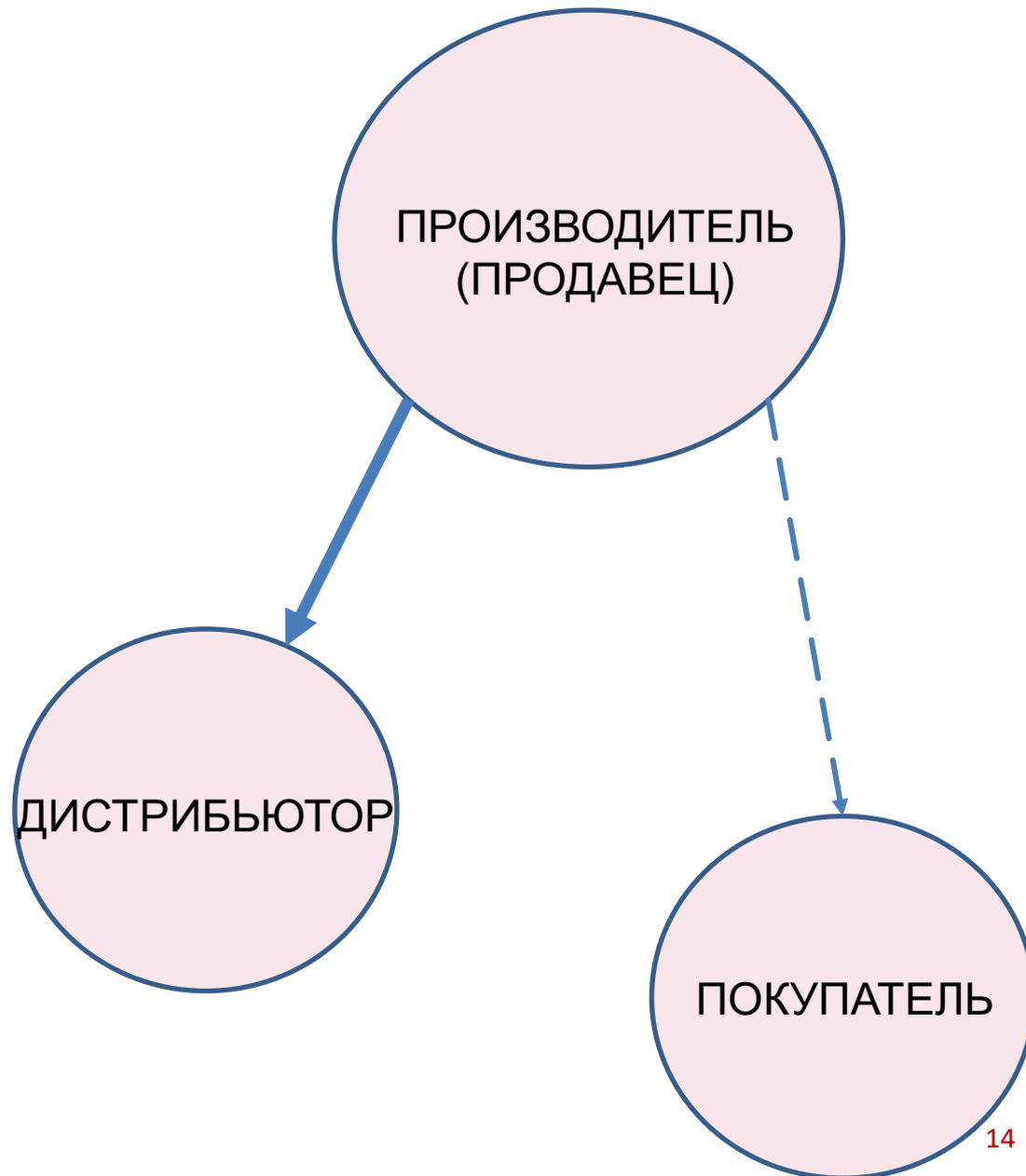
- Установлению / поддержанию цен
- повышению, снижению или поддержанию цен на торгах
- разделу товарного рынка
- сокращению или прекращению производства товаров
- отказу от заключения договоров с определенными продавцами / покупателями



Ценовой картель	<ul style="list-style-type: none">• Одинаковые или практически одинаковые цены;• Синхронное изменение цен;• Изменение цен на одинаковую величину;• Отсутствие объективных экономических причин для такого поведения.
Картель по разделу товарного рынка	<ul style="list-style-type: none">• Конкуренты делят клиентов, заказчиков по принципу "свой - чужой";• Конкуренты "работают" в определенных географических районах;• Компании не проявляют интереса к определенным клиентам, территориям, подрядам;• Компании не увеличивают предложение товаров, несмотря на наличие спроса;• Отсутствуют объективные экономические причины для такого поведения.
Картель по созданию дефицита	<ul style="list-style-type: none">• Объективные экономические причины для недостатка товара на рынке отсутствуют;• На "дефицитный" товар имеет место синхронный рост цен на одинаковую величину.
Картель-бойкот	<ul style="list-style-type: none">• Отказы от заключения договоров не обусловлены объективными экономическими причинами;• Трудности со сбытом испытывают только определенные продавцы, трудности с закупкой товара - только определенные покупатели (заказчики).

Запрещены вертикальные соглашения, если:

- приводят или могут привести к установлению минимальной или фиксированной цены;
- обязывают покупателя не продавать товар конкурента производителя (продавца);
- обязывают продавца не продавать товар конкуренту дистрибьютора (покупателя).



- Иные антиконкурентные соглашения включают в себя соглашения, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции;
- На практике, под «ограничением конкуренции» понимают:
 - Сокращение числа субъектов рынка.
 - Изменение цены товара, не связанного с изменениями иных условий обращения товара.
 - Отказ субъектов рынка от самостоятельного поведения.
 - Определение общих условий обращения товара.
 - Любые обстоятельства, создающие возможность для субъекта рынка в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара.

- *«...Продавец обязуется не вести деятельность аналогичную деятельности Покупателя на территории Казахстана...».*
- **Контекст:** данное положение содержалось в договоре КП 100% акций «дочки» иностранной компании, которая прежде никогда не вела какую-либо деятельность в Казахстане.

Координация ЭК ≈ Антиконтурентные соглашения

- Акцент на **КООРДИНАТОРЕ** – третье лицо, дающее указание субъектам рынка;
- Нарушение при соблюдении следующих условий:
 - Согласование действий субъектов рынка;
 - Наличие координатора (третье лицо, не составляющее группу лиц);
 - Координатор вне товарного рынка других субъектов рынка;
 - Наступление или возможность наступления последствий в виде ограничения конкуренции, картелей, вертикальных соглашений.

Вертикальные соглашения	Любые антиконкурентные соглашения
<ul style="list-style-type: none"> <li data-bbox="179 358 842 472">■ Рыночная доля субъектов <20%; <li data-bbox="179 529 832 644">■ Соглашение заключены в рамках ГЧП, концессии; <li data-bbox="179 701 919 743">■ Соглашение о франчайзинге; 	<ul style="list-style-type: none"> <li data-bbox="1010 358 1760 544">■ Внутригрупповые соглашения (за исключением картелей на торгах); <li data-bbox="1010 601 1605 779">■ Соглашения связаны с осуществлением исключительных прав; <li data-bbox="1010 836 1702 1150">■ Rule of Reason (за исключением картелей): проконкурентные эффекты перевешивают антиконкурентные.

Доля рынка: как узнать, ваша компания – доминант, монополист, и обязана ли соблюдать антимонопольные ограничения?

Старший юрист AEQUITAS, **Лариса Емельянова**
Приглашенный эксперт, старший научный сотрудник РАНХиГС и участник
Ассоциации антимонопольных экспертов, **Вадим Новиков**



“

Свобода торговли – предрассудок.

”

Дж. М. Кейнс

Монополистическая деятельность



А/к соглашения



А/к действия



Недобросовестная конкуренция



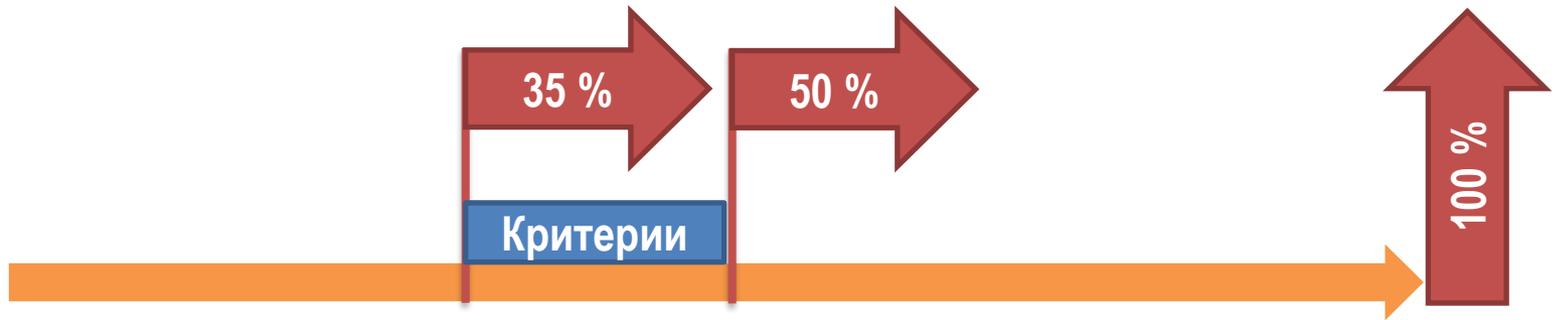


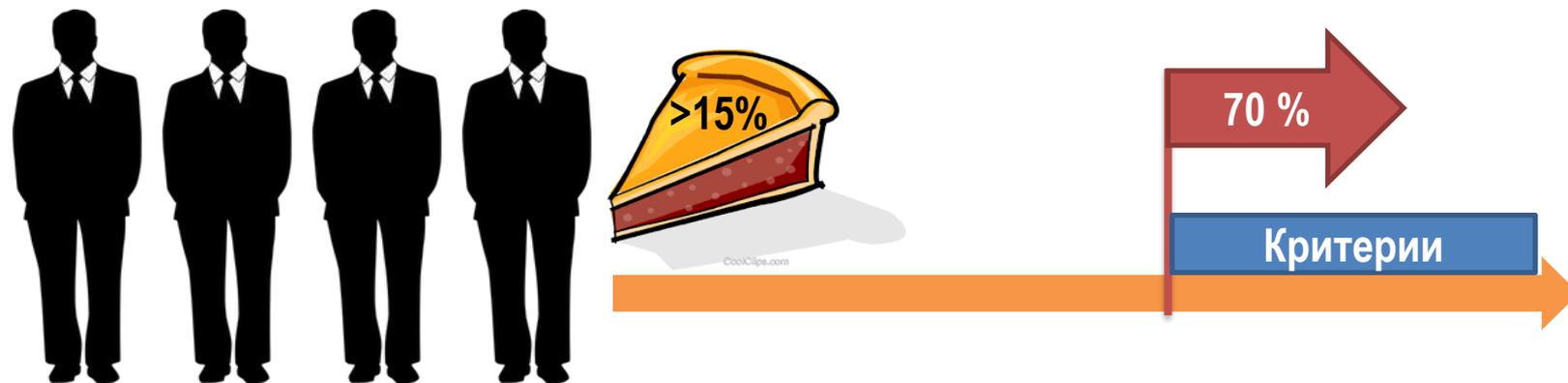
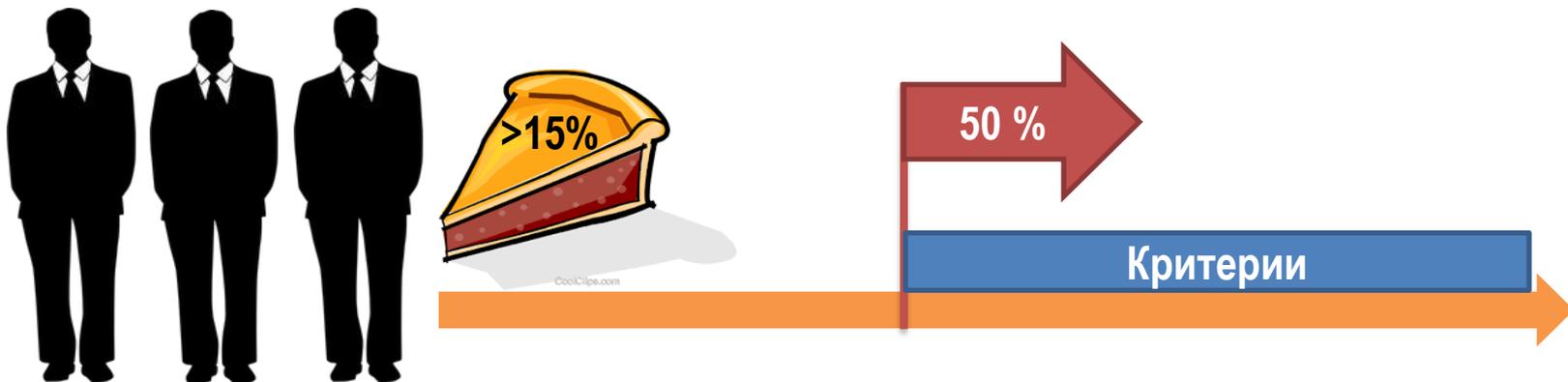
Акция!! Для Вас
всего по 1500 KZT!!



П Р А В А

Конку ренция







МЕТОДИКА № 13 от 3 мая 2022 года

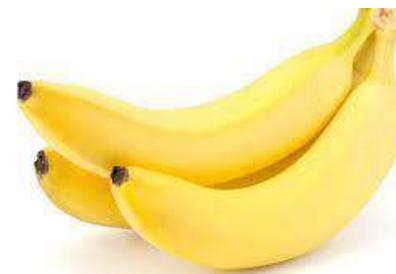
Наименование



Свойства



Взаимозаменяемость



*Монополист в
границах
магазина!*



■ **Населенный пункт**

■ **Административный район**

■ **Город**

■ **Область**

■ **Казахстан**

Тест ГИПОТЕТИЧЕСКОГО МОНОПОЛИСТА

Приглашенный эксперт, старший научный сотрудник РАНХиГС и участник Ассоциации антимонопольных экспертов, **Вадим Новиков**



Разные цены и условия для разных покупателей: ВОЗМОЖНО ЛИ И КАК обосновать?

Приглашенный эксперт, старший научный сотрудник РАНХиГС и участник Ассоциации антимонопольных экспертов, **Вадим Новиков**



AQUITAS
LAW FIRM



Антимонопольный комплаенс: подготовьтесь заранее!

Партнер AEQUITAS, руководитель практики M&A,
Елена Манаенко



AEQUITAS
LAW FIRM

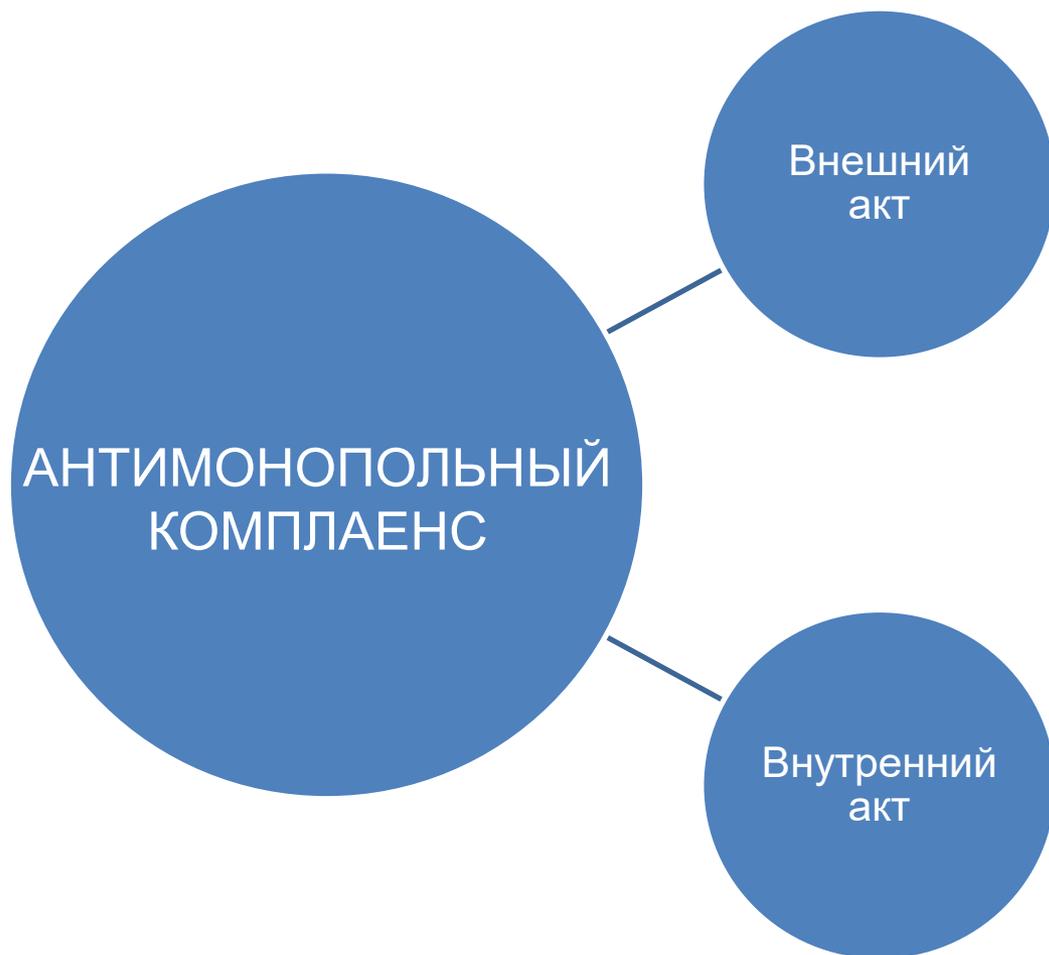


ЧТО ТАКОЕ АНТИМОНОПОЛЬНЫЙ КОМПЛАЕНС?





- 1906 год – рождение комплаенс-контроля (создание специального департамента внутри Министерства здравоохранения и социальных служб США).
- 1977 год – принятие Закона «О борьбе с коррупцией за рубежом»/Foreign Corrupt Practices Act (FCPA).
- 2002 год - принятие Закона Сарбейнса-Оксли (Sarbanes-Oxley Act). Кодекс этического поведения становится обязательным.
- 2010 год - принятие Закона Великобритании «О борьбе со взяточничеством».
- 22 апреля 2013 года выпуск ICC руководства «Антимонопольный комплаенс» (доступен на [ICC Antitrust Compliance Toolkit - ICC - International Chamber of Commerce \(iccwbo.org\)](http://iccwbo.org))
- 1 января 2016 года - введение в силу Предпринимательского Кодекса Республики Казахстан
- 1 января 2017 года – внесение в Кодекс статьи 195-1 «Антимонопольный комплаенс»
- 7 марта 2022 года – внесение п.6 в статью 195-1.



- С 2017 года антимонопольным органом согласовано 82 внешних акта

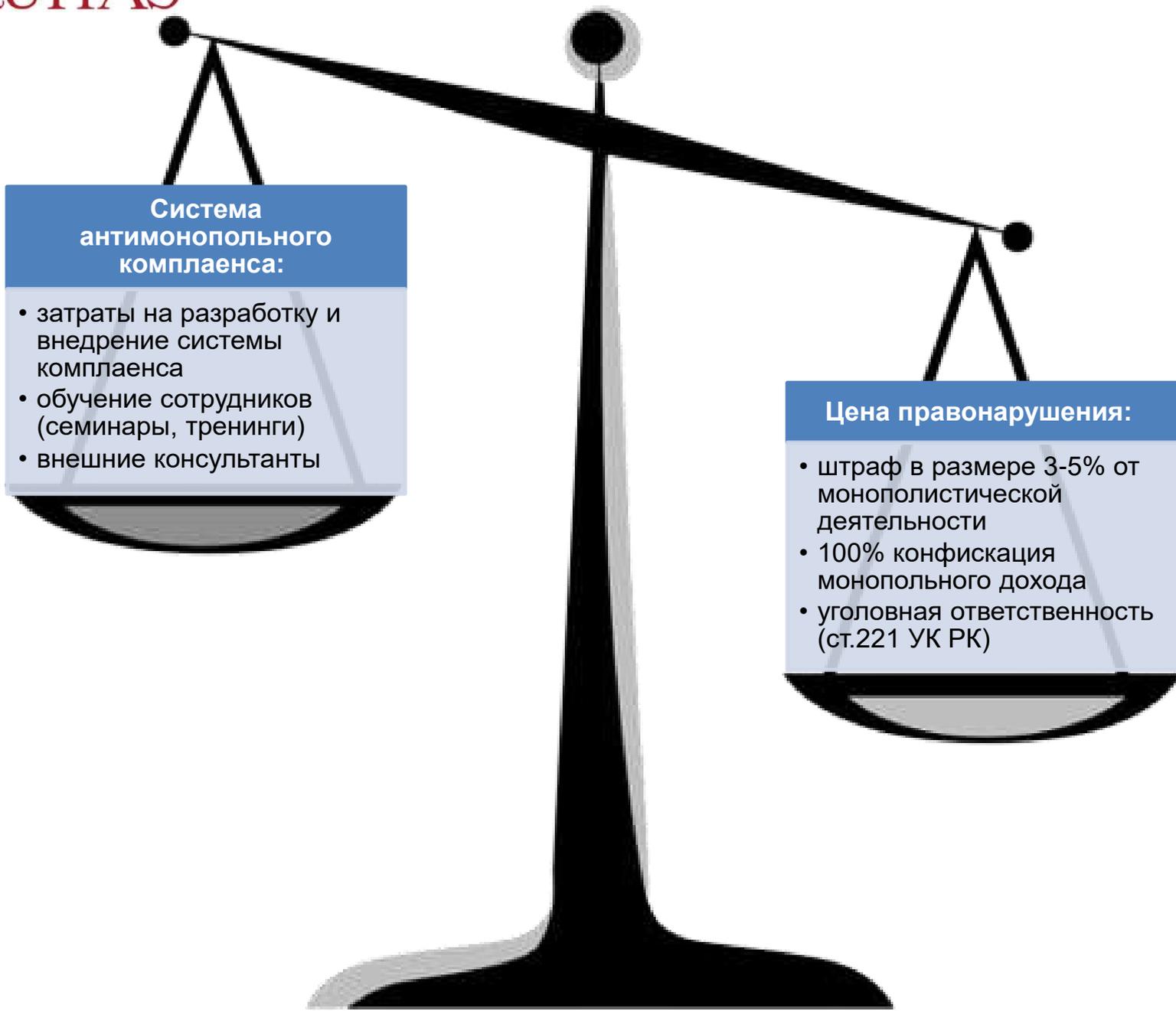
- ???

Pros

- добровольный характер его внедрения
- профилактика правонарушений
- Повышение грамотности персонала
- Снижение рисков проведения плановых и внеплановых проверок. Снижение вероятности применения санкций
- Повышение инвестиционной привлекательности и репутации бизнеса

Cons

- искусственно навязываемая «западная» концепция
- скорее направлен на сокрытие правонарушений, чем на борьбу с ними
- На практике дискредитирован «бумажным», фейковым комплаенсом
- незначительное нарушение автоматически свидетельствует о неэффективности этого механизма
- неопределенность по базовым категориям анализа делает антимонопольный комплаенс априори неэффективным
- Затраты на внедрение системы комплаенса



Система антимонопольного комплаенса:

- затраты на разработку и внедрение системы комплаенса
- обучение сотрудников (семинары, тренинги)
- внешние консультанты

Цена правонарушения:

- штраф в размере 3-5% от монополистической деятельности
- 100% конфискация монопольного дохода
- уголовная ответственность (ст.221 УК РК)

Обжалование результатов проверки: процессуальные детали

Юрист AEQUITAS,
Фарух Иминов

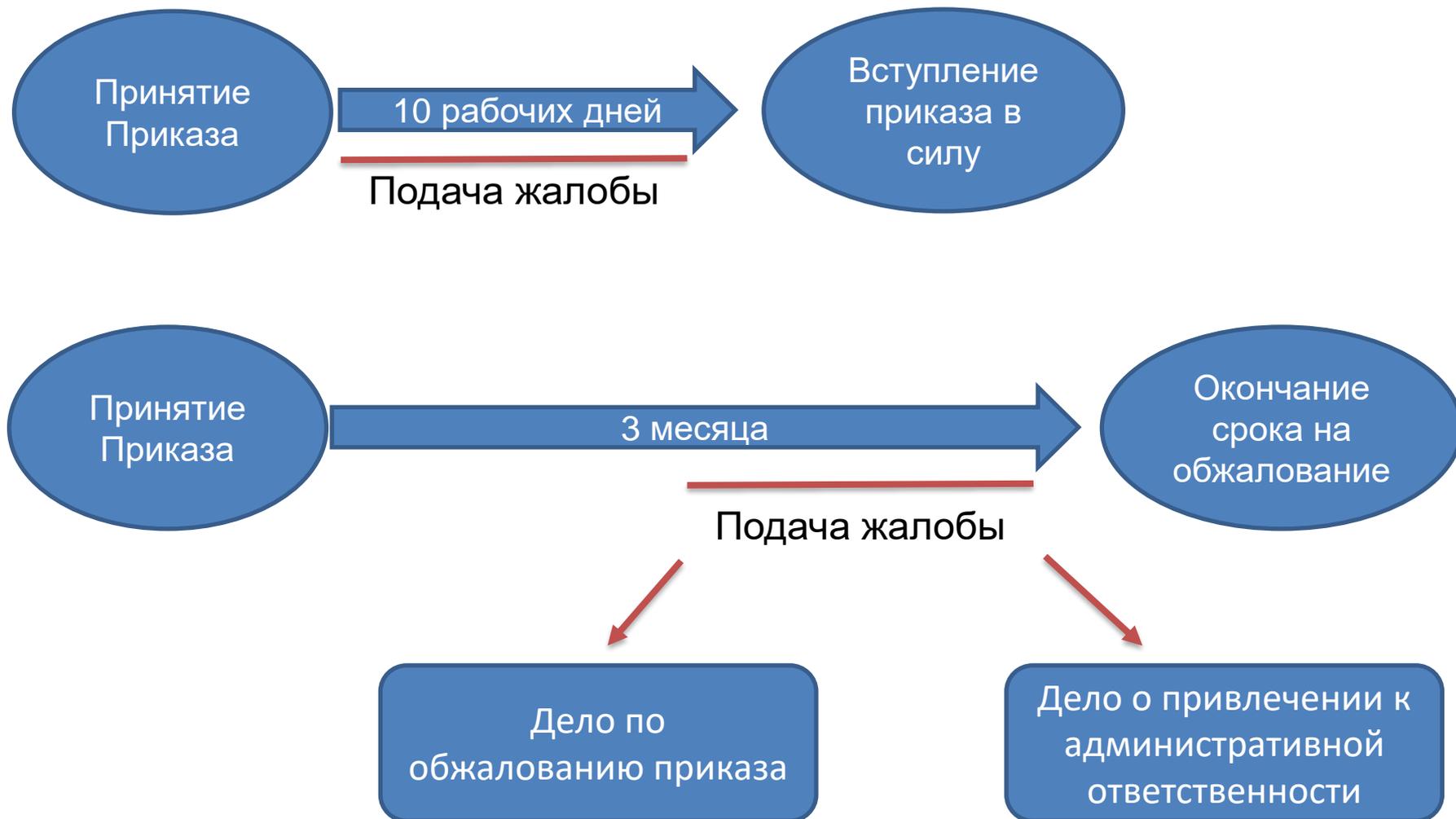


AEQUITAS
LAW FIRM



- **Основание** – поступившая информация о наличии признаков нарушения
- **Срок проведения расследования** – 3 месяца (5 месяцев)
- **Результат расследования** – заключение антимонопольного органа
- **Утверждение** заключения приказом антимонопольного органа

- **Возбуждение дела** о привлечении компании к административной ответственности
- **Прекращение** расследования
- **Вынесение** предписания
- **Передача материалов** в правоохранительные органы для производства досудебного расследования



- **Вышестоящий орган** - Агентство по защите и развитию конкуренции
- **Срок на подачу жалобы** – 3 месяца
- **Подача** в вышестоящий орган через орган вынесший акт (совершивший действие);
- **Право органа** удовлетворить требования, изложенные в жалобе в течении 3 дней;
- **Последствие подачи жалобы** - приостановление исполнения акта;
- **Срок рассмотрения жалобы** - 20 рабочих дней со дня поступления жалобы.

- **Орган** - Специализированный межрайонный административный суд
- **Основание** - Административный иск
 - 1) иск об оспаривании; ✓
 - 2) иск о принуждении;
 - 3) иск о совершении действия;
 - 4) иск о признании.
- **Срок на подачу иска** – 1 месяц
- **Общий срок рассмотрения дела в суде** – 3 месяца

ПРИНЯТИЕ ИСКА

ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ СЛУШАНИЕ

СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

РЕШЕНИЕ СУДА



Адрес: пр. Абая 47, оф. 2
г. Алматы, 050000
Республика Казахстан
Тел.: +7 (727) 3 968 968
E-mail: aequitas@aequitas.kz

