

18 января 2016 года

*Нашим клиентам и друзьям*

## **Изменения антимонопольного законодательства в связи с принятием Предпринимательского Кодекса**

29 октября 2015 года был принят, а с первого января 2016 года введен в действие Предпринимательский Кодекс РК<sup>1</sup> (далее – Кодекс), в который, среди прочего, были инкорпорированы нормы Закона «О конкуренции»<sup>2</sup>. При этом некоторые антимонопольные регуляции были изменены, а также дополнены новыми нормами. Антимонопольное регулирование установлено теперь уже не Законом, а Кодексом, то есть нормативным правовым актом более высокой юридической силы. Принятые изменения коснулись правового регулирования целого ряда вопросов, наиболее важные из которых рассмотрены ниже.

### **1. Изменение содержания понятия «картель» и новое регулирование картельных соглашений**

Закон «О конкуренции» относил к картелю как антиконкурентные соглашения, так и антиконкурентные согласованные действия субъектов рынка, являющихся конкурентами либо потенциальными конкурентами на одном товарном рынке.

Теперь картелем признаются только горизонтальные соглашения между субъектами рынка, если такие соглашения приводят или могут привести к одному из следующих последствий:

- установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок;
- повышению, снижению или поддержанию цен на торгах, искажению итогов торгов, аукционов и конкурсов, в том числе путем раздела по лотам;
- разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков);
- сокращению или прекращению производства товаров;
- отказу от заключения договоров с определенными продавцами либо покупателями (заказчиками).

Ранее к картелю также относились горизонтальные соглашения, ущемляющие законные права потребителей - теперь этот признак исключен.

В отличие от ранее действующего Закона «О конкуренции» Кодекс признает картелями горизонтальные соглашения, которые приводят или могут привести к повышению,

<sup>1</sup> Предпринимательский Кодекс Республики Казахстан от 29 октября 2015 года № 375 –V.

<sup>2</sup> Закон Республики Казахстан «О конкуренции» от 25 декабря 2008 года № 122-IV.



снижению или поддержанию цен на торгах, искажению итогов торгов, аукционов и конкурсов, в том числе путем раздела по лотам, даже если они совершены в одной группе лиц.

Теперь не признаются законными картельные соглашения, которые не накладывают на субъектов рынка ограничения, не являющиеся необходимыми для достижения целей этих соглашений, и не создают возможность для устранения конкуренции на соответствующем товарном рынке, если будет доказано, что такие соглашения имеют или могут иметь определенный результат. Таким результатом является:

- содействие совершенствованию производства (реализации) товаров или стимулированию технического (экономического) прогресса либо повышение конкурентоспособности производимых товаров производства сторон на мировом товарном рынке, или
- получение потребителями соразмерной части преимуществ (выгод), которые приобретаются соответствующими лицами от совершения таких действий.

Указанные изменения законодательства, на наш взгляд, имеют довольно важное значение, особенно с учетом ведущихся обсуждений вопроса о необходимости установления более строгой ответственности за картель по сравнению с другими нарушениями антимонопольного законодательства.

## **2. Изменения в отношении признаков, квалифицирующих антиконкурентные действия субъектов рынка в качестве «согласованных действий»**

С принятием Кодекса перечень антиконкурентных согласованных действий субъектов рынка остался неизменным, однако теперь эти действия могут быть признаны антиконкурентными, только если они направлены на ограничение конкуренции (возможное ущемление законных прав потребителей больше не будет служить признаком таких действий). Изменились квалифицирующие признаки, позволяющие признать действия «согласованными действиями субъектов рынка».

В частности для того, чтобы действия были признаны согласованными, совокупная доля участвующих в них субъектов рынка на соответствующем товарном рынке должна составлять 35 и более процентов (ранее это было 15 процентов). В то же время теперь для признания антиконкурентных действий субъектов рынка согласованными не требуется, чтобы они совершались в течение трехмесячного срока.

## **3. «Группа лиц» в понимании Кодекса.**

В Кодекс включено более широкое определение «группы лиц» по сравнению с содержащимся в Законе «О конкуренции». Перечень признаков, по которым субъекты рынка могут быть отнесены к одной группе лиц, расширен (статья 165 Кодекса).

## **4. Новый подход определения доминирующего положения субъектов рынка**

В соответствии с Законом «О конкуренции» доминирующим признавалось положение субъекта рынка, доля которого на соответствующем товарном рынке составляет тридцать пять и более процентов.

Согласно Кодексу наличие тридцати пяти процентной доли у субъекта рынка не является достаточным основанием для признания его положения доминирующим. Для этого

необходимо, чтобы в отношении этого субъекта рынка были установлены в совокупности следующие обстоятельства:

- возможность субъекта рынка в одностороннем порядке определять уровень цены товара и оказывать решающее влияние на общие условия реализации товара на товарном рынке;
- наличие экономических, технологических, административных или иных ограничений для доступа на товарный рынок;
- продолжительность существования возможности субъекта рынка оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Наличие пятидесяти процентов доли у одного субъекта на соответствующем товарном рынке является безусловным основанием для признания его доминирующим субъектом.

Не может быть признано доминирующим и положение нескольких субъектов рынка только на основании наличия у них 50% (для трех субъектов) или 70% (для четырех субъектов) доли на соответствующем товарном рынке.

Для признания доминирующими субъектов, обладающих указанными долями, необходимо установить в совокупности следующие обстоятельства:

- в течение длительного периода (в течение не менее чем одного года или, если такой срок составляет менее чем один год, в течение срока существования соответствующего товарного рынка) относительные размеры долей субъектов рынка неизменны или подвержены малозначительным изменениям;
- реализуемый или приобретаемый субъектами рынка товар не может быть заменен другим товаром при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях);
- информация о цене и (или) об условиях реализации этого товара на соответствующем товарном рынке доступна неопределенному кругу лиц.

## **5. Поэтапный отказ от формирования и ведения Реестра**

Кодексом предусмотрен поэтапный отказ от формирования и ведения реестра субъектов рынка, занимающих доминирующее и монопольное положение (далее - Реестр). С 1 января 2016 года Реестр будет существовать только для субъектов рынка, занимающих доминирующее положение на регулируемых рынках. То есть, не будет Реестра для субъектов рынка, занимающих доминирующее положение на нерегулируемых рынках.

С 1 января 2017 года предусмотрена полная отмена формирования и ведения Реестра.

## **6. Введение процедуры предварительного коллегиального рассмотрения проектов заключений по делам о нарушении антимонопольного законодательства – «согласительная комиссия»**

С целью повышения объективности и прозрачности принимаемых решений Кодексом предусмотрена возможность предварительного (до вынесения решения антимонопольного органа) рассмотрения проекта заключения по результатам расследования нарушений антимонопольного законодательства специально создающимся коллегиальным органом – согласительной комиссией. Такое рассмотрение может проводиться при наличии обращения объекта расследования, поданного не позднее семи дней до окончания расследования.

Из Кодекса следует, что в состав согласительной комиссии должны входить не только сотрудники антимонопольного органа, но и независимые эксперты, в том числе со стороны объектов расследования. Предполагается, что в состав согласительной комиссии войдут среди прочих представители Национальной Палаты предпринимателей.

Согласительная комиссия будет рассматривать проект заключения о проведении расследования на предмет полноты и качества приведенных в нем доказательств фактов нарушения антимонопольного законодательства РК с приглашением на заседание лиц, участвующих в расследовании.

По результатам рассмотрения проекта заключения согласительная комиссия выносит свои замечания и рекомендации, которые могут быть учтены должностными лицами.

Если у Вас возникнут вопросы, мы будем рады на них ответить.

С уважением,  
Юридическая фирма AEQUITAS