

ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ ОПРЕДЕЛЕНИЯ МОНОПОЛЬНОГО (ДОМИНИРУЮЩЕГО) ПОЛОЖЕНИЯ СУБЪЕКТОВ ХОЗЯЙСТВОВАНИЯ НА РЫНКЕ ТОВАРА

Валитов С.С., доктор юридических наук, заведующий кафедрой административного и финансового права ДонНУ

Грудницький В.Н., соискатель Института экономико-правовых исследований НАН Украины

В антимонопольно-конкурентном законодательстве определение доминирующего положения субъектов хозяйствования на рынке является отправным для защиты экономической конкуренции. Без него невозможно прекращение злоупотреблений монопольным (доминирующим) положением, осуществление контроля за согласованными действиями субъектов хозяйствования, предупреждение монополизации товарных рынков, принятие решений по демополизации экономики и развитию конкуренции. Вместе с тем законодательство содержит только наиболее общие правила определения такого положения и на практике возникают проблемы по его выявлению и доказыванию.

В науке экономико-правовые аспекты определения монопольного (доминирующего) положения субъектов хозяйствования на рынке рассматривались в работах украинских и зарубежных исследователей: Авдашевой С. [1], Мельник С. [2], Саниахметовой Н. [3], Тотьева К. [4], Чемберлина Э. [5], Шерера Ф. [6] и др. Вместе с тем вопросы правового регулирования коллективного доминирующего положения субъектов хозяйствования на рынке остаются недостаточно исследованными.

Целью данного исследования является рассмотрение вопросов правового регулирования коллективного доминирующего положения субъектов хозяйствования на рынке в правоприменительной деятельности

антимонопольных органов Украины.

Статья 12 Закона Украины «О защите экономической конкуренции»[7] определяет коллективное монопольное (доминирующее) положение субъекта хозяйствования следующим образом.

Считается, что каждый из двух или более субъектов хозяйствования занимает монопольное (доминирующее) положение на рынке товара, если относительно определенного вида товара между ними нет конкуренции или есть незначительная конкуренция и относительно них, вместе взятых, выполняется одно из условий, предусмотренных частью первой статьи 12 этого Закона.

В соответствии с ней субъект хозяйствования занимает монопольное (доминирующее) положение на рынке товара, если:

на этом рынке у него нет ни одного конкурента;

не подвергается значительной конкуренции вследствие ограниченности возможностей доступа других субъектов хозяйствования относительно закупки сырья, материалов и сбыта товаров, наличия барьеров для доступа на рынок других субъектов хозяйствования, наличия льгот или других обстоятельств.

Исследование признаков наличия коллективного монопольного (доминирующего) положения субъектов хозяйствования осуществляется в два этапа через определение структурных признаков коллективного доминирования, а также анализ наличия либо отсутствия значительной конкуренции, которую испытывают субъекты хозяйствования, действующие на рынке.

Определение структурных признаков коллективного доминирования осуществляется в порядке, предусмотренном пунктами 3-8 Методики определения монопольного (доминирующего) положения субъектов хозяйствования на рынке, утвержденной распоряжением Антимонопольного комитета Украины от 5 марта 2002 года № 49-р (далее - Методика) [8]. При этом, в случае выявления на рынке субъектов хозяйствования, в отношении которых выполняются следующие условия: совокупная доля не более чем трех

субъектов хозяйствования, которым на одном рынке принадлежат наибольшие доли на рынке, превышает 50 процентов или совокупная доля не более чем пяти субъектов хозяйствования, которым на одном рынке принадлежат наибольшие доли на рынке, превышает 70 процентов, делается вывод о наличии на рынке структурных признаков коллективного доминирования. Наличие структурных признаков коллективного монопольного (доминирующего) положения доказывается органом Антимонопольного комитета Украины.

При определении состава группы субъектов хозяйствования, которая имеет структурные признаки коллективного доминирования на рынке, в число самых крупных участников рынка не целесообразно включать субъекты хозяйствования, рыночные доли которых являются существенно меньшими, чем рыночные доли других участников группы, и при этом совокупная доля крупных участников отвечает критериям пункта 5 статьи 12 Закона Украины «О защите экономической конкуренции». Таким количественным признаком должна быть, на наш взгляд, разница от предыдущего самого крупного (по размеру доли) не менее 10 процентов.

Например, на региональном рынке реализации моторных бензинов действуют 10 субъектов хозяйствования, при этом рыночные доли крупнейших из них составляют 22, 21 и 20%, а остальных 8, 7, 7, 5, 5, 3 и 2%. В этом случае в состав группы субъектов хозяйствования, которые имеют структурные признаки коллективного доминирования, нецелесообразно включать участника, рыночная доля которого 8 или 7%. поскольку их доля не дает им возможности существенно влиять на условия оборота товара на рынке.

Необходимо отметить, что нормы статьи 12 Закона Украины «О защите экономической конкуренции» и Методики содержат в отношении определения коллективной монополии критерии «значительная конкуренция», который в настоящее время законодательно не определен. Последнее создает определенные трудности при формировании доказательной базы в отношении определения наличия коллективного доминирования на рынке. Поэтому при условии становления на рынке структурных признаков коллективного

доминирования, доказывание наличия значительной конкуренции должны осуществлять субъекты хозяйствования, относительно которых установлены структурные признаки доминирующего положения. Орган Антимонопольного комитета Украины в ходе рассмотрения дела и анализа рынка при необходимости опровергает соответствующие доводы ответчиков в соответствии с пп. 10.1.5, и 10.1.6.2 Методики.

Анализ поведения участников рынка с целью установления наличия или отсутствия значительной конкуренции, которую испытывают субъекты хозяйствования, имеющие структурные признаки коллективного доминирования на рынке, осуществляется органом Антимонопольного комитета Украины на основе предоставленной субъектами хозяйствования информации.

При анализе наличия или отсутствия значительной конкуренции, которую испытывают субъекты хозяйствования, рассматриваются признаки конкуренции, которые содержатся в определении понятия «экономическая конкуренция». В первую очередь к ним относятся такие признаки конкуренции: соревнование между субъектами хозяйствования; преимущества над другими субъектами хозяйствования получены благодаря собственным достижениям; возможность покупателей выбирать между несколькими продавцами, или возможность продавцов выбирать между несколькими покупателями.

Состязательность между субъектами хозяйствования предусматривает совершение ими определенных действий, которые являются реагированием на действия других участников рынка. Такие действия могут, в частности, выступать в форме ценовой или неценовой состязательности. Признаками ценовой состязательности, в частности, являются: за счет не увеличения затрат – систематическое уменьшение цен с целью сохранения или увеличения объемов собственной реализации; за счет увеличения затрат – систематическое сдерживание цен с целью сохранения объемов собственной реализации. Признаками неценовой состязательности, в частности, являются: мероприятия по уменьшению себестоимости товара; мероприятия по повышению качества

товара при неизменной цене, включая создание новых товаров-заменителей.

Преимущества, которые являются желаемым следствием состязательности, необходимо рассматривать, прежде всего, как увеличение или сохранение рыночной доли или, как минимум, объема реализации товаров и услуг. Другие преимущества, как увеличение прибыльности или обновление производства, могут приниматься во внимание в случае, если установлено наличие вышеуказанных преимуществ как цели состязательности.

При определении возможности покупателей выбирать между несколькими продавцами или возможности продавцов выбирать между несколькими покупателями, необходимо выяснить, способно ли существующее на рынке предложение удовлетворить действующий спрос (отсутствует ли на рынке дефицит), а также могут ли покупатели отдельного субъекта хозяйствования удовлетворить свой спрос у других продавцов в случае невозможности дальнейшего приобретения этого товара у этого субъекта хозяйствования. Кроме того, необходимо исследовать, связано ли переключение на приобретение товара у других продавцов или реализация товара другим покупателям с дополнительными затратами и существует ли у покупателей (продавцов) информация о возможности приобретения (реализации) товара у других продавцов (другим покупателям). Признаками рыночной власти, в частности, являются относительно особенности поведения субъектов хозяйствования на рынке - способность субъекта хозяйствования, который не является единственным производителем или поставщиком соответствующего товара или товарной группы, диктовать свои условия при продаже товара, заключении договора о поставке, навязывать потребителю невыгодные условия; способность субъекта (субъектов) хозяйствования путем монополизации рынка поставки производственных ресурсов ограничивать конкуренцию, вытеснять с рынка других предпринимателей, которые производят соответствующие товары (товарные группы) с применением этих производственных ресурсов или создавать барьеры входа на рынок. Кроме того, сюда же можно отнести способность субъекта хозяйствования уменьшать или

ограничивать выпуск товаров (товарных групп), и поставлять их на рынок сбыта с целью получения односторонней выгоды при покупке или продаже товаров (товарных групп), при заключении договоров и соглашений о поставке товаров (товарных групп). При этом другие субъекты хозяйствования - его конкуренты - не способны компенсировать созданный дефицит товаров. А также способность субъекта (субъектов) хозяйствования повышать цены на товары (товарные группы) и поддерживать их на уровне, не превышающем уровень, обусловленный конкуренцией на рынке.

Относительно особенностей рынка признаками рыночной власти являются присутствие на нем субъекта (субъектов) хозяйствования, у которого нет ни одного конкурента; доли на рынке, которые принадлежат конкурентам, сравнительно небольшого размера; возможности доступа других субъектов хозяйствования относительно закупки сырья, материалов и сбыта товаров (товарных групп) существенно ограничены; барьеры доступа на рынок других субъектов хозяйствования, существующие льготы и обстоятельства существенно ограничивают вход на рынок новых субъектов хозяйствования.

Кроме того, в качестве дополнительного признака рыночной власти также могут рассматриваться; высокий уровень концентрации рынка; высокие барьеры входа на рынок потенциальных конкурентов; длительный период (не менее 3 лет) отсутствия появления на рынке новых субъектов хозяйствования с существенной долей на рынке; существенное количественное преимущество (не менее чем 10%) доли субъекта (субъектов) хозяйствования над долями других конкурентов при условии стабильности структуры рынка в течение длительного периода: наличие у объекта анализа особенных прав, полномочий, льгот, в частности предоставленных государственными органами власти или другими субъектами хозяйствования, которые занимают монопольное (доминирующее) положение.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что для определения наличия значительной конкуренции, которую испытывают участники рынка, необходимым является доказывание одновременно отсутствия каких-либо

признаков у них рыночной власти; наличия возможности выбора покупателей (продавцов); наличия признаков ценовой состязательности или наличия не менее чем у одного субъекта хозяйствования признаков неценовой состязательности.

Согласованные действия статьи 5 Закона Украины «О защите экономической конкуренции» определяют следующим образом.

Согласованными действиями является заключения субъектами хозяйствования сделок в любой форме, принятие объединениями решений в любой форме, а также любое другое согласованное конкурентное поведение (деятельность, бездействие) субъектов хозяйствования. Согласованными действиями является также создание субъекта хозяйствования, объединения, целью или следствием создания которого является координация конкурентного поведения между субъектами хозяйствования, которые создали указанный субъект хозяйствования, объединение, или между ними и вновь созданным субъектом хозяйствования, или вступление в такое объединение.

Согласованное конкурентное поведение может возникать и без использования известных правовых форм – в результате заключения договора или использования иного способа принятия общего решения. Вместе с тем взаимное или общее волеизъявление не является обязательным.

Согласованное конкурентное поведение может также возникать в результате молчаливого согласия на основе отслеживания поведения и равной реакции на их равное поведение, т.е. не только без обличения решений в известные правовые формы или неформального достижения устных договоренностей.

Конкуренция побуждает субъектов хозяйственной деятельности обеспечивать потребителей товарами (услугами) высокого качества, в необходимом количестве и ассортименте по доступным для них ценам. Такая конкуренция в праве зарубежных стран называется нормальной, добросовестной, честной и т.п. Она требует от субъектов хозяйственной деятельности осуществлять все новые усилия, чтобы не потерять потребителей

своей продукции и услуг. Для этого приходится снижать цены и в то же время повышать качество продукции, разрабатывать и внедрять новые технологии, новые виды продукции и т.д. Потребителям и обществу в целом нормальная конкурентная борьба между субъектами хозяйственной деятельности приносит повышение жизненного уровня, так как сопровождается прогрессивными изменениями в экономике [9, с.269]. Поэтому поддержание нормальной конкуренции является задачей органов государственной власти.

Целесообразным является использование зарубежного опыта при совершенствовании законодательства.

Например, в Японии монополией признается такая ситуация, при которой превышает установленный государством объем выпуска определенных товаров и услуг; доля одного предпринимателя превышает половину рыночного оборота той или иной разновидности товаров или услуг, или доля двух предпринимателей вместе – соответственно три четверти; цены на товары и услуги, которые предоставляются этим предпринимателем, значительно повышаются или незначительно снижаются в течение значительного времени [9, с.289]

На основе вышеизложенного может быть сформулировано следующее теоретическое определение коллективного монопольного (доминирующего) положения на рынке товаров:

монопольное (доминирующее) положение двух или более субъектов хозяйствования на рынке товара, возникающее на основе их согласованных действий в результате заключения договора, использования иных правовых форм принятия общего решения или неформального достижения устных договоренностей или без каких-либо договоренностей на основе молчаливого согласия, при этом цены на товары и услуги, которые ими предоставляются, значительно повышаются или незначительно снижаются в течение значительного времени.

С учетом этого предлагается изложить часть 4 статьи. 12 и абз.1 части 1 ст. 5 Закона «О защите экономической конкуренции» в следующей редакции:

Статья 12. «4.Считается, что каждый из двух или более субъектов хозяйствования занимает монопольное (доминирующее) положение на рынке товара, если относительно определенного вида товара между ними нет конкуренции или есть незначительная конкуренция и относительно них, вместе взятых, выполняется одно из условий, предусмотренных частью первой статьи 12 этого Закона.

Статья 5. «1.Согласованными действиями является заключения субъектами хозяйствования сделок в любой форме, принятие объединениями решений в любой форме, а также любое другое согласована конкурентное поведение (деятельность, бездействие) субъектов хозяйствования, в том числе без каких-либо договоренностей на основании молчаливого согласия, если *цены на товары и услуги, которые предоставляются этими субъектами хозяйствования, значительно повышаются или незначительно снижаются в течение значительного времени.*»

СПИСОК ИСТОЧНИКОВ:

1. Авдашева С. Б., Аронин В. А., Ахполов И. К. и др. Конкуренция и антимонопольное регулирование/ Под ред. А. Г. Цыганова - М. : Логос,1999. - 368 с.
2. Мельник С. Б. Монопольне (домінуюче) становище суб'єкта господарювання на ринку: дис. кандидата юридичних наук: 12.00.04/ Мельник Світлана Борисівна. – Одеса, 2001. – 170с.
3. Саніахметова Н., Мельник С. Зловживання монопольним (домінуючим) становищем суб'єкта господарювання на ринку: поняття та види // Підприємництво, господарство і право. – 2003. - №1. – С.3-5.
4. Тотьев К. Ю. Конкурентное право. – М. : Юридическая фирма «КОНТРАКТ», «ИНФРА-М», 2000. – 120с.
5. Чемберлин Э. Теория монополистической конкуренции / Пер. с англ. Э. Г. Лейкина, Л. Я. Розовского – М. : Экономика, 1996. — 351с.
6. Шерер Ф.М., Росс Д. Структура отраслевых рынков/ Пер. с англ. - М. :

Инфра-М, 1997 - 698 с.

7. Про захист економічної конкуренції: Закон України від 11 січня 2001 р. // Відомості Верховної Ради України. – 2001. - №12 – Ст.64; 2005. - №26 – Ст. 348; 2006 - №31 – стр. 269.

8. Про затвердження методики визначення монопольного (домінуючого) становища суб'єктів господарювання на ринку: Розпорядження Антимонопольного комітету України від 5 березня 2002р. №49//Офіційний вісник України. – 2002. - №14. – Ст. 778.

9. Мамутов В. К., Чувпило А. А. Господарче право зарубіжних країн. - К. : Ділова Україна, 1996. - 352 с.

РЕЗЮМЕ

У статті розглянуті проблеми визначення монопольного (домінуючого) становища суб'єктів господарювання на ринку товару. На базі проведеного дослідження підготовлені пропозиції щодо удосконалення норм антимонопольно-конкурентного законодавства.

Ключові слова: антимонопольне законодавство, монопольне (домінуюче) становище, антиконкурентні узгоджені дії, конкурентна поведінка, суб'єкти господарювання.

РЕЗЮМЕ

В статье рассмотрены проблемы определения монопольного (доминирующего) положения субъектов хозяйствования на рынке товара. На основании проведенного исследования подготовлены предложения по совершенствованию норм антимонопольно-конкурентного законодательства.

Ключевые слова: антимонопольное законодательство, монопольное (доминирующее) положение, антиконкурентные согласованные действия, конкурентное поведение, субъекты хозяйствования.

SUMMARY

The definition issues of economic players' monopoly (dominating) position in the goods market are considered in the article. The suggestions about the antimonopoly-competitive law norms' improvement have been advised basing on the conducted research.

Key words: the antimonopoly law, the monopoly (dominating) position, the anticompetitive coordinated actions, competitive behavior, the economic players.