

М.1. ПОНЯТИЕ КОНКУРЕНТНОГО ПРАВА УКРАИНЫ.

Лекционное занятие к М. 1.1

Понятие, система и задачи конкурентного права Украины.

Учебные вопросы:

1. Понятие и содержание конкурентного права
2. Принципы конкурентного права.
3. Конкурентное право как наука и учебная дисциплина

Список использованной литературы:

1. Тотьев К. Ю. Конкурентное право. - М., 2000.
2. Портер М. Международная конкуренция. - М.: Международные отношения, 1993.
3. Удалов Т. Г. До проблемы развития антимонопольной политики в Украине: Наук, - метод. сб. Проблемы образования. - К., 1999. - Вып. 19. - С. 182-192.
4. Удалов Т. Г. Конкурентное право как наука, юридическая норма и учебная дисциплина: Наук.-метод. сб. Проблемы образования - К., 2001. - Вып. 24. - С. 38-44.
4. Удалов Т. Г. Конкурентное право. Учеб. Пособ. – К.: Школа, 2004. – 496 с. – Библиогр.: с. 333 – 337.

1. Понятие и содержание конкурентного права

Основой законодательства о защите экономической конкуренции является конкурентное право. Именно на основе конкурентного права базируются все нормы законодательства о защите экономической конкуренции. Конкурентное право включает как нормы права, которые защищают экономическую конкуренцию, так и нормы права, которые регулируют деятельность монополий и ограничивают злоупотребление монопольным положением.

Понятие «конкурентное право» (Competition Law) имеет много значений. Можно выделить, по крайней мере, четыре наиболее встречающихся его значения:

- 1) конкурентное право как отрасль (под отрасль, институт) права;
- 2) конкурентное право как отрасль законодательства;
- 3) конкурентное право как научная дисциплина;
- 4) конкурентное право как учебная дисциплина, потому, что ее преподают и изучают в высших юридических и экономических учебных заведениях.

Зарубежные юристы, прежде всего европейские, не имеют единой позиции относительно понятия конкурентного права и его места в системе права, хотя термин «конкурентное право» употребляют достаточно часто.

Возникновение конкурентного права как самостоятельной отрасли можно связать с принятием первых законов о защите экономической конкуренции в конце XIX ст. (в США - Закон Шермана в 1890 г., в Германии - Закон о недобросовестной конкуренции в 1896 г.). Родиной конкурентного права считается США, где его традиционно называют антитрестовым правом (Antitrust Law). Это связано с тем, что исконно нормы антитрестового законодательства были направлены против монополий трестов. Считалось, что монополии - это экономические аномалии, которые необходимо запретить на законодательном уровне. Следует отметить, что антитрестовое законодательство США регулирует не только отношения, связанные с монополией на рынке, но и предупреждает недобросовестную конкуренцию. В отличие от США, в Германии самостоятельное антимонопольное (картельное, Kartellrecht) право возникло лишь во второй половине XX ст. с принятием в 1957 г. Закона о картелях. Немецкие юристы различают антимонопольное законодательство, которое направлено против ограничения свободной конкуренции за счет картелей или согласованных действий конкурентов, и законодательство, которое предупреждает недобросовестную конкуренцию. Оно возникло значительно раньше антимонопольного права (Закон о недобросовестной конкуренции в 1896 г.) и защищает честную конкуренцию между предпринимателями. Обе отрасли законодательства (антимонопольное право и право против недобросовестной конкуренции) определяются в Германии одним термином – «законодательство о конкуренции». Во Франции четко разграничиваются нормы законодательства о недобросовестной конкуренции и нормах антимонопольного права.

В Украине возникновения конкурентного права можно связать с принятием в 1992 г. Верховной Радой Украины Закона Украины «Об ограничении монополизма и недопущении недобросовестной конкуренции в предпринимательской деятельности». До 2001 г. существовало четкое разграничение между антимонопольными нормами, которые в основном ограничивали монопольные проявления на рынке и закреплялись положениями вышесказанного закона, и нормами, направленными на защиту конкуренции, которые обеспечивали недопущение недобросовестной конкуренции в предпринимательской деятельности и закреплялись положениями Закона Украины «О защите от недобросовестной конкуренции» 1996 г.

С принятием 11 января в 2001 г. Верховной Радой Украины Закона Украины «О защите экономической конкуренции» такое разграничение было устранено. В настоящее время нормы права, которые обеспечивали антимонопольное регулирование и недопущение недобросовестной конкуренции, соединены понятием «законодательство о защите экономической конкуренции».

Следовательно, с точки зрения украинского законодательства, конкурентное право можно охарактеризовать как отрасль права, которая полностью основывается на нормах законодательства о защите экономической конкуренции.

В обществе термин «законодательство о защите экономической конкуренции» имеет широкое толкование. Во-первых, он подчеркивает конечную и позитивную цель правового регулирования - создание условий для развития поддержки и защиты экономической конкуренции. Это принципиально отличает понятие законодательство о защите «экономической конкуренции» от понятия «антимонопольное законодательство», которое имеет негативный оттенок и не совсем четко определяет цели правовых норм и средств, направленных на защиту и развитие конкуренции (в Украине монопольное положение не запрещено, запрещено лишь злоупотребление им). Во-вторых, понятие «законодательство о защите экономической конкуренции» применяют для определения правового регулирования конкуренции и других, тесно связанных с ним общественных отношений. В таком понимании этот термин охватывает правовые институты публично правового и частнопрового характера. Они призваны урегулировать целый комплекс общественных отношений, которые возникают в процессе развития конкуренции, ее защите и участии в ней предпринимателей.

Особенной сферой отношений, которая нуждается в пристальном внимании со стороны государства, являются монополии. На первый взгляд не целесообразно рассматривать сферу, которая регулируется отдельными нормативными актами, в частности Законом Украины «О естественных монополиях» в ракурсе законодательства о защите экономической конкуренции. ***Однако, невзирая на характер, прямо противоположный конкуренции, в рамках законодательства о защите экономической конкуренции эти проблемы рассматриваются по следующим причинам:***

- 1) часто монополии возникают и прогрессируют там, где была конкуренция, и потому тесно связанные с ней;
- 2) монополии представляют собой антипод конкуренции и в этом понимании имеют исключительный характер;
- 3) в существующих монопольных сферах государство должно предусматривать специальное регулирование, которое будет компенсировать отсутствие конкуренции, и обеспечивать защиту прав и интересов субъектов ведения хозяйства и потребителей в этих отраслях экономики;
- 4) субъекты, которые злоупотребляют своим монопольным положением, могут быть принудительно разделены в соответствии с ст. 53 Закона Украины «О защите экономической конкуренции».

Таким образом, конкурентное право как отрасль законодательства по защите экономической конкуренции характеризуется конкретным предметом правового регулирования, который по экономическому содержанию можно разделить на две группы общественно-правовых отношений:

- 1) отношения, связанные с конкуренцией;
- 2) отношения в сфере монополий.

Отношения, связанные с конкуренцией, в основном охватывают:

- 1) деятельность, которая реально существует на конкурентном рынке, и взаимодействие конкурентов между собой;
- 2) деятельность потенциальных конкурентов; государственное регулирование субъектного состава рынка;
- 3) злоупотребление монопольным положением и недобросовестную конкуренцию;
- 4) контроль над экономической концентрацией согласованными действиями субъектов ведения хозяйства;
- 5) недопущение недобросовестной иностранной конкуренции;
- 6) предоставление государственной помощи и льгот субъектам хозяйствования;
- 7) регулирование барьеров входа на рынок, выхода с рынка.

Отношения в сфере монополий возникают в процессе:

- 1) деятельности субъектов естественных монополий;
- 2) регулирования государственных и временных монополий.

Правовое регулирование отношений каждой группы имеет определенные общие черты:

1. Эти отношения складываются при осуществлении предпринимательской деятельности и в процессе ее регулирования.
2. В пределах этой связи можно выделить горизонтальные отношения - между предпринимателями и вертикальные - между предпринимателями и государством.
3. Субъектами отношений являются предприниматели, которые занимают, как правило, разное экономическое положение на рынке, и государство в лице уполномоченных органов исполнительной власти, к компетенции которых принадлежит обеспечение защиты и содействие развитию конкуренции.
4. Уполномоченные органы исполнительной власти осуществляют защиту экономической конкуренции как на микроэкономическом (влияют на отдельные предприятия), так и на макроэкономическом уровне (регулируют структуру товарных и финансовых рынков).

2. Принципы конкурентного права.

Правовое регулирование конкуренции базируется на принципах конкурентного права. Они обеспечивают целенаправленное влияние на конкуренцию и участников рыночных отношений. Отдельно можно выделить общеправовые и специальные принципы регулирования конкуренции.

К общеправовым принципам регулирования конкуренции относятся:

1. Принцип свободы экономической деятельности. Базовые положения Конституции Украины относительно конкуренции основываются на определении и обеспечении принципа свободы экономической деятельности. ***Свобода***

экономической деятельности - комплексная категория, которая включает предусмотренные и гарантированные законом права:

1) право субъекта экономической деятельности начинать, осуществлять и прекращать деятельность в любой, не запрещенной законом сфере;

2) право получать, использовать и передавать правомерную экономическую информацию;

3) право на свободу и защиту от неправомерного влияния на свою деятельность как со стороны других субъектов ведения хозяйства, так и со стороны государства и его органов;

4) право на защиту в ходе хозяйственной деятельности экономически более слабого субъекта хозяйствования;

5) право любого субъекта хозяйственной деятельности на обжалование решений и действий (бездействия) органов государственной власти (местного самоуправления) и должностных лиц, если такие решения и действия приводят к ограничению экономической конкуренции.

Этот комплекс прав вводится в действие и обеспечивается разными правовыми нормами, которые построены на базе принципа свободы экономической деятельности. Его вполне можно отнести к механизму правового регулирования конкуренции.

2. Принцип государственного регулирования рыночных отношений. Государственное влияние на предпринимательскую деятельность с каждым годом становится осмысленным и экономически обоснованным. Процесс государственного регулирования экономики можно определить как осуществляемую на основе и в пределах законодательства целенаправленную деятельность государственных органов по планированию организации, стимулирования, учета, контроля и управления разными видами экономической деятельности субъектов хозяйствования и хозяйственной системой в целом.

Необходимость государственного влияния на экономику определено потребностью защиты публичных интересов, в том числе обеспечением государственных потребностей, приоритетов в экономике и социальном развитии, формированием государственного бюджета.

3. Принцип законности. В основе этого обще правового принципа в понимании конкурентного права лежит такое его толкование: разрешено все, кроме того, что запрещено законодательством. Этим принципом в своей деятельности должны пользоваться предприниматели. Вместе с тем органы власти, влияя на экономические процессы на рынке и конкуренцию, должны применять другой принцип - запрещено все, кроме того, что разрешено законодательством.

К специальным принципам конкурентного права можно отнести:

1. Принцип поддержки добросовестной экономической конкуренции.

В соответствии с конституционными принципами защиты конкуренции, государство гарантирует сохранение и развитие рыночной конкуренции,

недопущения злоупотреблений монопольным положением, обеспечение регулирования сфер государственных и естественных монополий, а также принятие и реализацию такого законодательства, которое способствовало бы увеличению количества потребителей и, покупателей, продавцов продукции и других лиц, которые занимаются хозяйственной деятельностью на товарных рынках Украины.

2. Принцип недопущения злоупотребления монопольным положением, ограничения конкуренции, недобросовестной конкуренции. Конкуренция, которую поддерживает и защищает государство, может создавать предпосылки для развития и функционирования монополий. Поэтому государство не только поддерживает добросовестную конкуренцию, но и не допускает деятельность, направленную на монополизацию товарных рынков, неправомерное ограничение конкуренции, недобросовестной конкуренции. С этой целью законодательство о защите экономической конкуренции и было построено в Украине по конституционному принципу не допущения злоупотребления монопольным положением на рынке, неправомерного ограничения конкуренции и недобросовестной конкуренции.

Провозглашение и реализация этого принципа предусматривает применение законодательно оформленных мероприятий по предупреждению ограничению и недопущению деятельности, что приводит к искажению или устранению конкуренции с рынка.

Эти мероприятия должны быть направлены не только на деятельность предпринимателей, а в первую очередь на деятельность органов государственной власти и местного самоуправления.

3. Принцип специального регулирования сфер естественных и государственных монополий. Действие конституционного принципа, который был рассмотрен выше, не распространяется на сферы хозяйственной деятельности, в которых монополизм является экономически и юридически оправданным. Здесь идет речь о естественных монополиях, какие в последнее время подлежат интенсивному государственному регулированию, направленному на недопущение злоупотреблений экономической властью субъектами, которые действуют в сферах естественных монополий. Законодательством, в частности Законом Украины «О естественных монополиях», регламентировано наличие и функционирование сферы естественных монополий, обеспечивается контроль за их деятельностью. Поэтому, чтобы сохранить надлежащий уровень конкурентных отношений, такое же регулирование должно обеспечиваться и относительно государственных монополий.

4) Принцип единого экономического пространства. Принцип единого экономического пространства предусматривает свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств на территории Украины. В соответствии с этим принципом территория Украины является территорией оборота товаров (работ услуг) и средств, где осуществляются производство, обмен, распределение и

производственное потребление разнообразных благ на основе единой законодательной базы. Практическая реализация этого принципа обеспечит самое полное использование разных факторов производства, повышение «прозрачности» товарных рынков на территории страны, равное применение экономической информации, удовлетворение спроса на товары (работы услуги) разных видов. Согласно этому принципу на законодательном уровне должно быть закреплено запрещение на установление любых искусственных барьеров, которые ограничивают возможность перемещения товаров, услуг, финансовых потоков на территории страны.

Для реализации данного принципа на территории Украины не разрешается установление таможенных границ, пошлин, сборов и любых других преград (барьеров) для свободного перемещения товаров, услуг или финансовых средств. Однако, несмотря на установленное запрещение, эти преграды возникают. Именно поэтому в Законе Украины «О защите экономической конкуренции» есть положения, которые не позволяют устанавливать запрещения на реализацию определенных товаров из одного региона Украины в другой.

5. Принцип эффективности защиты экономической конкуренции Согласно этому принципу из перечня общих запретов, которые содержатся в законодательстве о защите экономической конкуренции, существуют определенные исключения. Они обусловлены принципом разумной эффективности. Например, в соответствии с положениями Закона Украины «О защите экономической конкуренции» совершение анти конкурентных согласованных действий запрещено, однако такие действия могут быть разрешены, если их участники докажут, что эти действия способствуют совершенствованию производства, экономическому развитию

6. Принцип запрещения злоупотреблений. В соответствии с этим принципом наказуемо лишь злоупотребление монопольным (доминирующим) положением на рынке, но не экономическая власть. Этот подход является традиционным и для европейской системы конкурентного права.

7. Принцип сочетания предшествующего и последующего контроля. Этот принцип широко применяется при контроле над исполнением законодательства о защите экономической конкуренции во время осуществления субъектами хозяйствования концентрации согласованных действий. Сочетания предыдущего и последующего контроля дает возможность охватить как можно большее количество объектов, которые проверяются, и в то же время не ограничивать деятельность предпринимателей.

8. Принцип защиты отечественных товаропроизводителей от недобросовестной иностранной конкуренции. Украинские товарные рынки максимально открыты для иностранных товаропроизводителей. Однако иностранная конкуренция не должна наносить вред экономике Украины. Поэтому для защиты отечественных товаропроизводителей государство применяет специальные меры защиты (например, антидемпинговые мероприятия). Их

правовой основой являются законы Украины, которые регулируют и регламентируют внешнеэкономическую деятельность и защищают внешнеэкономические интересы Украины.

3. Конкурентное право как наука и учебная дисциплина

Наука конкурентного права включает как деятельность по приобретению новых знаний, так и ее результат - систему знаний относительно особенностей правового регулирования конкуренции. **Непосредственными целями этой науки** является описание, объяснение и предсказание правовых процессов и явлений в сфере конкуренции. Следовательно, наука конкурентного права содержит определенные утверждения о состоянии правового регулирования конкуренции, средствах его изучения и рационального изменения.

Теоретической основой науки конкурентного права являются экономические (труды классиков экономической мысли, теория макро- и микроэкономика) и юридические (в частности теория государства и права, административного, гражданского, хозяйственного, уголовного права, гражданского и хозяйственного процессов) науки. **Предметом науки конкурентного** права является именно конкурентное право как отрасль законодательства, практика его применения предпринимателями и органами государственной власти, история возникновения, становления и развития конкурентного права в Украине и за рубежом, методы и средства изучения и усовершенствования конкурентного права, а также преимущества и недостатки механизма правового регулирования конкуренции.

Основная цель науки конкурентного права - исследование и осознание реального состояния правового регулирования конкуренции, определения эффективных путей юридической поддержки, защиты и сохранения конкуренции на рынке. Разработка правовых моделей существования конкуренции должна опираться на ее экономическую сущность. Это можно обеспечить только максимально тесной и плодотворной взаимосвязью ученых-юристов и экономистов. В свою очередь сотрудникам органов законодательной, исполнительной и судебной власти, которые решают вопрос защиты и развития конкуренции с практической стороны, целесообразно внимательнее прислушиваться к рекомендациям ученых.

Наука конкурентного права зарубежных стран развивалась вместе с самим конкурентным правом и законодательством о защите экономической конкуренции этих страны не один десяток лет. Достаточно вспомнить более чем столетнюю историю антитрестового законодательства США. За рубежом ежегодно публикуются сотни трудов по проблемам конкурентного права, в этой сфере интенсивно работают специализированные научные центры и неправительственные организации (например, Антитрестовый институт США).

В отличие от зарубежных стран наука конкурентного права Украины находится лишь на стадии становления. Однако потребность юристов в правовых знаниях и глубоком исследовании законодательства о защите экономической

конкуренции постоянно растет, усложняется само законодательство, нарабатывается административная и судебно-хозяйственная практика, возникают много актуальных и нерешенных проблем. Все это свидетельствует о необходимости разработки стойкой теории конкурентного права и построении на ее основе эффективного законодательства о защите экономической конкуренции.

На этой теоретической и практической основе конкурентное право преподается в высших учебных заведениях Украины как учебная дисциплина. Именно с этой целью Министерство образования и науки Украины разработало и рекомендовало ввести в учебный курс высших учебных заведений новую учебную дисциплину. С ее помощью студенты смогут усвоить предмет, принципы, методы конкурентного права, пути его становления и последующего развития и много других знаний, которые необходимы лицам, имеющим дело с современными экономическими процессами.

Новая учебная дисциплина называется «Конкурентное право Украины».

Этот курс направлен на изучение и исследование таких положений и направлений:

- 1) предмет, система, методы, источники конкурентного права;
- 2) законодательство, которое обеспечивает защиту конкуренции и регуляцию монополий;
- 3) политика государства относительно развития и защиты конкуренции;
- 4) изучение и исследование рынка;
- 5) изучение системы органов, которые осуществляют в Украине политику защиты и развития конкуренции;
- 6) исследование такого явления, как нарушение законодательства о защите экономической конкуренции, их виды и классификация;
- 7) изучение процессуальных принципов относительно рассмотрения дел о нарушении законодательства о защите экономической конкуренции;
- 8) ответственность за нарушение законодательства о защите экономической конкуренции;
- 9) исследование международного опыта относительно осуществления политики защиты конкуренции.

Отмеченный учебный курс разрабатывался для его преподавания студентам юридических и экономических факультетов и вузов. Основной целью преподавания данного курса является формирование у студентов необходимых правовых и экономических знаний относительно науки конкурентного права, что неотъемлемо связано с их профессиональной подготовкой и профессиональной деятельностью.

Новая учебная дисциплина освещает основе направления конкурентного законодательства Украины. Ее цель - помочь студентам, как в изучении норм конкурентного законодательства, так и в их применении в повседневной жизни. Изучение курса конкурентного права повысит правосознание лиц, которые его изучают, даст возможность раскрыть юридические и экономические аспекты

науки относительно защиты конкуренции и регулировании монополий, а также обеспечит последующее выполнение норм законодательства о защите экономической конкуренции будущими юристами и экономистами.

Контрольные вопросы для самопроверки:

1. *Что является основой законодательства о защите экономической конкуренции?*
2. *Какое значение имеет термин «конкурентное право»?*
3. *С каким событием можно связать возникновение конкурентного права в Украине?*
4. *Какие общеправовые принципы конкурентного права Вам известны?*
5. *Какие специальные принципы конкурентного права Вы знаете?*
6. *Что является предметом науки конкурентного права?*
7. *Какое основное задание науки конкурентного права?*

**План семинарских и практических занятий к курсу
«Конкурентное право Украины»**

Тема 1. Предмет, система, наука и источники конкурентного права Украины.

1. Понятие и предмет конкурентного права.
2. Система конкурентного права.
3. Источники конкурентного права.
4. Наука конкурентного права.
5. Методы конкурентного права.
6. Механизм формирования конкурентного права.
7. Принципы защиты конкуренции и регуляции монополий

Контрольные вопросы

1. Что является предметом конкурентного права?
2. Кто является субъектами конкурентного права?
3. Какие источники конкурентного права Вы знаете?
4. Что такое конкуренция?
5. Современное состояние и перспективы развития науки конкурентного права?
6. Какие методы конкурентного права Вы знаете?
7. Какое место занимает конкурентное право в системе правовых и экономических наук?
8. Какие основные направления государственной политики относительно защита конкуренции и регуляция монополий?
9. Каким образом происходит регуляция монополий?
10. Каким образом происходит защита конкуренции?