

## М.2. Виды нарушений конкуренции. Лекционное занятие к М. 2.4. Экономическая конкуренция.

### Учебные вопросы:

#### 1. Законодавче визначення поняття та види економічна конкуренція.

Як вже зазначалось, конкуренція може бути добросовісною та недобросовісною, поряд із цими видами існує й економічна конкуренція. Для з'ясування юридичного змісту терміна економічна конкуренція слід звернутися до позиції законодавця. Відповідно до ст. 1 Закону України „Про захист економічної конкуренції” *економічна конкуренція* (далі ЕК) – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови товарів на ринку.

Роль ЕК на ринку проявляється через її функції:

✓ функція регулювання полягає у тому, що основні виробничі фактори спрямовуються саме у ті сфери, які потребують їх найбільше і де вони будуть використані найефективніше. Це пов'язано з необхідністю для підприємців виробляти ті товари (надавати послуги, виконувати роботи), які потрібні споживачеві;

✓ функція мотивації, змістом якої є здатність конкуренції стимулювати підприємців пропонувати на ринок найкращі товари за найнижчими цінами, а також знижувати витрати на їх виробництво. Утриматися на ринку, де панує конкуренція, і при цьому отримати прибуток можливо, лише якщо виконувати зазначені вимоги.

✓ отже, прибуток перерозподіляється на користь підприємців, які використали свої ресурси найпродуктивніше. Саме в цьому виражається функція розподілення;

✓ функція контролю дає змогу не допустити неефективної діяльності підприємців, а також не дозволяє окремим підприємцям необмежено панувати на ринку і нав'язувати споживачам та іншим учасникам ринку свої правила гри. [ 23 ].

Дії, що призводять або можуть призвести до спотворення, обмеження або усунення конкуренції з ринку, порушують законодавство про захист ЕК і підлягають покаранню. Вони є протиправними і шкідливими для ринкової конкуренції та осіб, які функціонують на ринку.

Відповідно до законодавства України про захист ЕК, основними його порушеннями, вчинення яких спричиняє, можливо, найістотнішу шкоду ринковій конкуренції, можна назвати:

1. Антиконтурентні узгоджені дії суб'єктів господарювання .
2. Зловживання монополюним (домінуючим) становищем на ринку.
3. Антиконтурентні дії органів влади, місцевого самоврядування, адміністративно-господарського управління та контролю.

Всі правопорушення, які здійснюються господарюючими суб'єктами в сфері захисту ЕК, можна умовно розділити на індивідуальну антиконтурентну практику ( зловживання ) та антиконтурентні угоди ( узгоджені дії ).

**Розглянемо сутність антиконтурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання.**

Залежно від структури ринку, виду суб'єктів господарювання, їх місця на ринку виділяють три основні види антиконтурентних узгоджених дій:

1. горизонтальні;
2. вертикальні;
3. конгломератні.

Горизонтальними узгодженими діями визнаються складання суб'єктами господарювання угод в будь-якій формі, прийняття господарюючими об'єднаннями рішень в будь-якій формі, будь-яка інша узгоджена конкурентна поведінка суб'єктів господарювання, метою якої є координація конкурентної поведінки.[

Вертикальними антиконтурентними узгодженими діями визнаються такі самі дії, однак робляться суб'єктами господарювання, які не конкурують та не можуть

конкурувати між собою при дійсних умовах ринку товарів, однак перебувають або можуть перебувати у відношеннях купівлі-продажу на відповідних товарних ринках.

Загалом вертикальні узгоджені дії (угоди) на конкурентних ринках не лише не обмежують конкуренції на них, але й часто посилюють її.

Конгломератні узгоджені дії (угоди). Це узгоджені дії, що їх здійснюють два або більше суб'єктів господарювання, і відповідають таким умовам:

- суб'єкти господарювання – учасники узгоджених дій не є конкурентами та не перебувають у відносинах продавець-покупець чи постачальник-споживач;
- таке узгодження дій передбачає обмеження у підприємницькій діяльності хоч би одного з її учасників у його відносинах з третіми особами.

Отже, антиконкурентні узгоджені дії є неправомірними діями. Різниця між ними та правомірними узгодженими діями суб'єктів господарювання полягає у тому, що антиконкурентні узгоджені дії можуть призвести до недопущення, усунення, спотворення чи обмеження конкуренції на ринку.

## **2. Анти конкурентные согласованные действия субъектов хозяйствования**

Данный вид правонарушения определен ст. 6 Закона «О защите экономической конкуренции» и ст. 30 Хозяйственного Кодекса.

*В ч.2 ст. 6 Закона Украины «О защите экономической конкуренции» установлен перечень антиконкурентных согласованных действий субъектов хозяйствования. Так, ими, в частности признаются действия, которые касаются:*

- установление цен или других условий приобретения или реализации товаров;
- ограничение производства, рынков товаров, технико-технологического развития, инвестиций или установления контроля над ними;
- распределение рынков или источников снабжения по территориальному принципу, ассортименту товаров, объему их реализации или приобретения, по кругу продавцов, покупателей или потребителей или по другим признаками;
- искажение результатов торгов, аукционов, конкурсов, тендеров;
- устранение из рынка или ограничение доступа на рынок (выход из рынка) других субъектов хозяйствования, потребителей;
- применение разных условий к равнозначным соглашениям с другими контрагентами, которые ставят последних в невыгодное положение в конкуренции;
- заключение соглашений при условии принятия другими контрагентами дополнительных обязательств, которые по своему смыслу или в соответствии с торговыми и другими честными обычаями в предпринимательской деятельности не касаются предмета настоящих соглашений;
- Существенного ограничения конкурентоспособности других субъектов хозяйствования на рынке без объективно оправданных на то причин.

Названные действия запрещаются с целью предупреждения монополизации товарных рынков, поддержания и защиты конкуренции на рынке, а также прав потребителей и других субъектов хозяйствования, и влекут за собой юридическую ответственность.

Но Закон Украины «О защите экономической конкуренции» содержит ряд исключений из правил. Хотя анти конкурентные согласованные действия в целом запрещены Законом, в определенных случаях АМК может разрешить некоторые из них, в частности, если участники смогут доказать, что эти действия способствуют:

- усовершенствованию производства, приобретению или реализации товаров;
- технико-технологическому и экономическому развитию;
- развитию малого или среднего предпринимательства;
- оптимизации экспорта или импорта товаров;
- разработке и применению унифицированных технических условий или стандартов;
- рационализации производства.

Если заключенные договоры в соответствии с вышеперечисленными требованиями могут быть разрешены, то предприниматели осуществляют согласованные действия без разрешения АМК не имеют права.

Процедура предоставления такого разрешения регулируется Положением о порядке подачи заявлений в органы Антимонопольного комитета о предоставлении разрешения на согласованные действия субъектов хозяйствования (распоряжение АМК №26-р от 12.02.02 г.). За подачу заявлений о получении разрешения на согласованные действия взимается установленная законом государственная пошлина. Срок рассмотрения заявления — месяц. Разрешение выдается, как правило, на срок до

пяти лет. По истечении этого периода предприятие должно показать Комитету, что произошло с ним за это время на рынке, и как этот договор повлиял на состояние рынка. Тогда будет приниматься решение о продлении или не продлении разрешения.

Немаловажное значение для установления антимонопольных согласованных действий субъектов хозяйствования имеют типы согласованных действий. Они перечислены в Типовых требованиях к согласованным действиям субъектов хозяйствования для общего освобождения от предварительного получения разрешения органов Антимонопольного комитета Украины на согласованные действия субъектов хозяйствования, утвержденных распоряжением Антимонопольного комитета Украины от 12.02.2002 г. №27-р. То есть, если договора соответствуют таким требованиям, получать разрешение не нужно.

Проанализировав данный вид правонарушения можно прийти к выводу что, анти согласованные действия субъектов хозяйствования в любом случае невыгодны экономике. Они вредят дальнейшему экономическому развитию страны, это следует из анализа последствий данного вида правонарушения, поскольку большой бизнес не ориентирован на развитие социальной и инновационной деятельности, а ориентирован на получение стабильной, а иногда и очень высокой, прибыли в тех отраслях, где он уже укрепился.

### **3. Злоупотребление монопольным положением на рынке**

Для того чтобы понять, что признается злоупотреблением монопольным положением, разберем само понятие «монопольное положение» на товарном рынке.

Понятие «монопольное положение субъекта хозяйствования» является базовой категорией антимонопольно-конкурентного законодательства, имеющей не только теоретическое, но и практическое значение, связанное, например, с установлением государством определенных требований осуществления хозяйственной деятельности для таких субъектов. Это понятие определено в Законе «О защите экономической конкуренции» Хозяйственном кодексе Украины и Методике определения монопольного положения субъектов хозяйствования на рынке, утвержденной распоряжением Антимонопольного комитета от 05.03.2002г.

В соответствии со ст. 27 ХК монопольным признается доминирующее положение субъекта хозяйствования, которое дает ему возможность самостоятельно или вместе с другими субъектами ограничивать конкуренцию на рынке определенного товара (работ, услуг), доля которого на рынке превышает размер, установленный законом.

Монопольное положение устанавливается в отношении субъекта хозяйствования. Субъектами хозяйствования для целей антимонопольно-конкурентного законодательства могут быть признаны не только физические и юридические лица, но и органы государственной власти, органы местного самоуправления, административно-хозяйственного управления и контроля в части их непосредственного участия в хозяйственной деятельности.

Монопольное положение может устанавливаться и в отношении нескольких субъектов хозяйствования, действующих на рынке в определенных товарных и территориальных пределах, то есть монополистом может быть признан не один продавец, а в целом группа. Определяющими факторами в этом случае признаются: между участниками группы отсутствует конкуренция или она незначительная, и при этом они не имеют на рынке товара ни одного конкурента или не подвергаются значительной конкуренции вследствие ограниченности возможностей доступа других субъектов хозяйствования.

Доминирующее положение, определенное в отношении группы, распространяется на каждого из участников группы субъектов хозяйствования.

Монопольное или доминирующее положение субъектов хозяйствования на рынке является ключевым юридическим фактом в сфере защиты свободной конкуренции. Установление такого факта представляет многоэтапный процесс. Важнейшим его моментом является определение понятия товарного рынка. Для решения этой задачи следует руководствоваться, кроме Закона «О защите экономической конкуренции», положениями Методики определения монопольного положения субъектов хозяйствования на рынке.

Исходя из положений Методики, рынок товара определяется как сфера оборота товаров (взаимозаменяемых товаров), на которые в течение определенного времени и в пределах определенной территории существует спрос и предложение.

Согласно пункту 5 Методики, рынок товаров характеризуется товарными рамками, то есть в рамках определенного товара (товарной группы) или совокупности схожих, однородных предметов хозяйственного оборота потребитель при обычных

условиях может перейти от потребления одного вида предметов хозяйственного оборота к потреблению другого вида. Определение товарных рамок рынка происходит путем формирования группы взаимозаменяемых товаров, в пределах которой потребитель при обычных условиях может легко перейти от потребления одного товара к потреблению другого. Формирование группы взаимозаменяемых товаров осуществляется по перечню товаров, которые имеют признаки одного товара (аналогичного) по пяти показателям: сходство назначения, потребительских свойств, условий использования; сходство физических, технических, эксплуатационных свойств и характеристик, качественных показателей; наличие общей группы потребителей товара (товарной группы); отсутствие существенной разницы в ценах; взаимозаменяемость товаров с точки зрения их производства, то есть способности производителей предложить новые товары на замену существующим.

Взаимозаменяемые товары могут быть двух видов: стандартизированные и дифференцированные. Например, нефтеперерабатывающий завод выпускает 310 видов горюче-смазочных материалов, каждый из которых занимает не более 2-3% рынка, в этом случае монополизм отсутствует. Если же один производитель импортирует 5 видов горючего, каждый из которых занимает 8% рынка, то здесь явно просматривается монополизм.

Рынок товара характеризуется также и территориальными рамками, когда в пределах определенной территории со сферой взаимоотношений купли-продажи товаров при обычных условиях потребитель может легко удовлетворить свой спрос на товары. По данному критерию, согласно пункту 1 Методики, рынки разделяются на два типа: общегосударственный рынок и региональный рынок. Общегосударственный рынок – рынок товара, территориальные границы которого охватывают территорию государства; региональный рынок, в свою очередь, бывает двух видов – территориальные границы которого охватывают территорию: а) отдельного региона или его части; б) нескольких регионов или их частей.

Согласно п.6 Методики, территориальные границы рынка товара определяются путем установления минимальной территории, за пределами которой, с точки зрения потребителя, приобретение товаров, принадлежащих к группе взаимозаменяемых товаров, является невозможным или нецелесообразным.

Методика рекомендует учитывать: физические и технические характеристики товара (товарной группы); технологические связи между производителями и потребителями; возможность технического, гарантийного, абонентского обслуживания; соотношения цен, в частности уровня соотношения цен на определенные товары в пределах этого рынка, приемлемого для производителей или потребителей; возможность перемещения спроса на товар между территориями, которые предположительно входят в один географический рынок; наличие барьеров для вывоза или ввоза товара, а именно административных барьеров; экономические и организационные ограничения; и другие качественные и количественные показатели.

Существуют проблемы применения данной Методики. Характеристики понятия «рынок», описанные в Методике, практически не имеют законодательной основы. Закон «О защите экономической конкуренции» ничего не говорит по этому поводу. Например, в Законе отсутствует понятие «общегосударственный рынок» или «региональный рынок». Поэтому оспаривать действия Антимонопольного комитета любому «монополисту» будет несложно.

В ст. 12 Закона «О защите экономической конкуренции» определен размер рыночной доли, как формальный критерий определения монопольного положения субъекта хозяйствования. Так, монопольным считается положение субъекта хозяйствования, доля которого на рынке товара превышает 35%, если он не докажет, что подвергается значительной конкуренции. Монопольным также может быть признано положение субъекта хозяйствования, если его доля на рынке товара составляет 35 или менее процентов, но он не подвергается значительной конкуренции, в частности, в результате сравнительно небольшого размера долей рынка, принадлежащих конкурентам.

Относительно группы субъектов хозяйствования установлены дифференцированные размеры долей рынка, позволяющие судить о монопольном положении: для двух и трех субъектов хозяйствования – более 50 процентов; для четырех и пяти субъектов хозяйствования – более 70 процентов доли на рынке товара.

В Украине также большой рыночной властью обладают естественные монополии, функционирующие в базовых сферах экономики. К естественным монополиям, как правило, относят такие виды производства, продукция которых является предметом общественного пользования: коммуникации, линии

электропередач, нефте- и газопроводы, железнодорожный транспорт, системы связи, водоснабжения и канализации. В этих отраслях существует ограниченное количество, если не единственное национальное предприятие, и поэтому, естественно, они занимают монопольное положение на рынке. Украина в этом смысле не исключение. На сегодняшний день в Украине 11 крупных естественных монополистов. Украинские естественные монополии, безусловно, необходимы, вот только принципы их деятельности, механически перенесенные из советского опыта, а не сформированные в условиях здоровой рыночной конкуренции, необходимо срочно менять.

С целью создания условий на законодательном уровне для регулирования деятельности субъектов естественных монополий на товарных рынках Украины, содействия конкуренции на смежных с ними рынках был принят Закон «О естественных монополиях».

Само по себе монопольное положение не является нарушением антимонопольно-конкурентного законодательства, но злоупотребление субъектом хозяйствования этим положением, рыночной властью запрещается и влечет за собой ответственность установленную Законом.

В общем, объеме дел о нарушении законодательства о защите экономической конкуренции, значительное место занимают дела о злоупотреблении монопольным положением. Согласно статистике данный вид нарушений является одним из самых многочисленных по количеству выявленных и прекращенных органами Антимонопольного комитета.

Определение понятия «злоупотребление монопольным положением на рынке» дано в ст. 13 Закона «О защите экономической конкуренции». Злоупотреблением монопольным положением на рынке являются действия или бездействия субъекта хозяйствования, занимающего монопольное положение на рынке, которые привели или могут привести к недопущению, устранению либо ограничению конкуренции, в частности, ограничению конкурентоспособности других субъектов хозяйствования либо потребителей, которые были бы невозможными при условии существования значительной конкуренции на рынке.

***Перечень действий, которые запрещены и признаются злоупотреблением монопольным положением, приведен в Законе «О защите экономической конкуренции», также в Хозяйственном кодексе, но они не являются исчерпывающими. Закон называет отдельные составы и вместе с тем признает злоупотреблением монопольным положением на рынке, в частности:***

- установление таких цен или других условий приобретения либо реализации товара, которые невозможно было бы установить при условиях существования значительной конкуренции на рынке;
- применение разных цен или разных других условий к равнозначным соглашениям с субъектами хозяйствования, продавцами либо покупателями без объективно оправданных на то причин;
- оговаривание заключения соглашений принятием субъектом хозяйствования дополнительных обязательств, не касающихся по своей природе или согласно торговым или другим честным обычаям в предпринимательской деятельности предмета договора;
- ограничение производства, рынков или технического развития, которое нанесло или может нанести вред другим субъектам хозяйствования, покупателям, продавцам;
- частичный или полный отказ от приобретения или реализации товара из-за отсутствия альтернативных источников реализации либо приобретения;
- существенное ограничение конкурентоспособности других субъектов хозяйствования на рынке без объективно оправданных на то причин;
- создание препятствий доступа на рынок (выхода из рынка) или устранение с рынка продавцов, покупателей, других субъектов хозяйствования.

При рассмотрении данной категории дел, органами Антимонопольного комитета Украины, обязательным является исследование общегосударственного (регионального рынка) с доказательством наличия монопольного положения субъектом хозяйствования на нем. Данное исследование должно осуществляться независимо от того, включен ли субъект хозяйствования в Перечень субъектов хозяйствования, занимающих монопольное положение на рынке, и определялось ли его монопольное положение при рассмотрении другого дела в прошлом. Ведь рыночная доля, структура рынка, другие количественные и качественные параметры рынка и положения на нем субъекта хозяйствования, его конкурентов могут изменяться в течение времени.

Наиболее распространенными являются, так называемые, ценовые злоупотребления монопольным положением на рынке, к которым принято относить

злоупотребления в виде установления дискриминационных и монопольных цен (как монопольно высоких, так и монопольно низких). Совершаются такие злоупотребления в основном субъектами, функционирующими на социально значимых рынках (жилищно-коммунальных услуг, энергоснабжения, связи, транспорта), поэтому затрагиваются жизненно важные интересы достаточно широкой категории потребителей и имеют существенные негативные последствия.

На том рынке, где один – единственный продавец контролирует предложение, выпуск продукции (предоставления услуг) будет малым, качество низким, а цены – высокими. Являясь единственными продавцами, они не боятся снижения цен со стороны конкурентов, и потребители, в конечном счете, платят больше, чем должны.

Примером выявления и прекращения таких ценовых нарушений являются дела в отношении предприятий тепловых сетей «Водоканала». Так, теплосеть, за счет несоответствия фактической температуры теплоносителя нормам, недопоставила потребителям тепловую энергию, при этом начислила сумму оплаты в полном размере по установленному тарифу.

Статья 13 Закона «О ценах и ценообразовании» гласит о том, что в сфере действия свободных цен контролируется правомерность их применения и соблюдение требований антимонопольного законодательства.

Таким образом, цена свободна от государственного регулирования, но нет от контроля. Если предприятие занимает монопольное положение, то цену следует формировать с учетом требований антимонопольного законодательства, а они таковы, что цена должна быть экономически обоснованной, не дискриминационной, ни монопольно высокой, ни монопольно низкой, что и контролирует Антимонопольный комитет Украины.

Характерные виды злоупотребления монопольным положением – это навязывание дополнительных условий договора, не относящихся к его предмету, в частности навязывание товара, не нужного контрагенту.

#### **4. Анतिकонкурентные действия органов власти, органов местного самоуправления, органов административно-хозяйственного управления и контроля**

Законодательство Украины, в частности ч.1 ст.19 Хозяйственного Кодекса предусматривает право субъектов хозяйствования без ограничений самостоятельно осуществлять хозяйственную деятельность, не противоречащую законодательству. Это правило конкретизировано в других положениях Хозяйственного кодекса, так, согласно ст.6 ХК, одним из общих принципов хозяйствования является запрещение незаконного вмешательства органов государственной власти и органов местного самоуправления, их должностных лиц в хозяйственные отношения. В соответствии со ст. 47 ХК одной из общих гарантий прав предпринимателей является возмещение им убытков, причиненных вследствие нарушения органами государственной власти их имущественных прав.

Реалии украинской экономики свидетельствуют о том, что субъектами правонарушений в сфере конкуренции часто являются не только предприниматели, но и органы власти. Именно поэтому Закон Украины «О защите экономической конкуренции» содержит раздел III, посвященный антиконкурентным действиям органов власти, органов местного самоуправления и органов административно-хозяйственного управления и контроля, статьями которого установлен запрет относительно совершения органами власти действий, ограничивающих, искажающих либо устраняющих конкуренцию на рынке, и определены отдельные виды правонарушений в этой сфере.

В ч.1 ст.15 Закон Украины «О защите экономической конкуренции» содержится легальное определение данного правонарушения. Анतिकонкурентными действиями органов власти, органов местного самоуправления, органов административно-хозяйственного управления и контроля являются принятия каких-либо актов: решений, приказов, распоряжений, постановлений и т.п. Дача письменных или устных указаний, заключение соглашений или какие либо иные действия или бездействие данных органов (коллегиального органа либо должностного лица), которые привели или могут привести к недопущению, устранению, ограничению или искажению конкуренции.

**Не исчерпывающий перечень антиконкурентных согласованных действий органов власти, органов местного самоуправления и контроля содержится в ч.2 ст.15 Закона «О защите экономической конкуренции»:**

- запрещение или препятствование созданию новых предприятий или осуществление предпринимательства в других организационных формах в любой сфере деятельности, а также установление ограничений на осуществление отдельных видов деятельности, на производство, приобретение либо реализацию определенных видов товаров;
- прямое или опосредованное принуждение субъектов хозяйствования к вступлению в ассоциации, концерны, межотраслевые, региональные или другие формы объединений либо осуществление концентрации субъектов хозяйствования в других формах;
- прямое или опосредованное принуждение субъектов хозяйствования к приоритетному заключению договоров, первоочередной поставке товаров определенному кругу потребителей или первоочередному их приобретению у определенных продавцов;
- любое действие, направленное на централизованное распределение товаров, а также распределение рынков между субъектами хозяйствования по территориальному принципу, ассортименту товаров, объему их реализации или закупок либо по кругу потребителей или продавцов;
- установление запрета на реализацию определенных товаров из одного региона страны в другом или предоставление разрешения на реализацию товаров из одного региона в другом в определенном объеме или при выполнении определенных условий;
- предоставление отдельным субъектам хозяйствования или группам субъектов хозяйствования льгот или других преимуществ, ставящих их в привилегированное положение по отношению к конкурентам, которое приводит или может привести к недопущению, устранению, ограничению либо искажению конкуренции;
- действие, вследствие которого отдельным субъектам хозяйствования или группам субъектов хозяйствования создаются неблагоприятные или дискриминационные условия деятельности по сравнению с конкурентами;
- действие, которым устанавливаются не предусмотренные законами Украины запреты и ограничения самостоятельности предприятий, в том числе по приобретению либо реализации товаров, ценообразованию формированию программ деятельности и развития, распоряжению прибылью.

Важно отметить, что данный вид нарушения антимонопольно-конкурентного законодательства может быть совершен только органами государственной власти, органами местного самоуправления либо органами административно-хозяйственного управления и контроля.

А именно, органами государственной власти являются – министерства и другие центральные органы исполнительной власти, Верховная Рада АРК и органы исполнительной власти АРК, государственные органы, которые осуществляют регулирование деятельности субъектов естественных монополий, рынка ценных бумаг, государственные органы приватизации, Национальный совет Украины по вопросам телевидения и радиовещания, местные органы исполнительной власти.

Органами административно-хозяйственного управления и контроля признаются – субъекты хозяйствования, объединения, другие лица в части выполнения ими функций управления или контроля в границах делегированных им полномочий органов власти или органов местного самоуправления (ст.1 Закона «О защите экономической конкуренции»). Для определения органов местного самоуправления необходимо руководств Конституцией Украины и Законом «О местном самоуправлении в Украине» от 21.05.97г.

Законодательство запрещает должностным лицам государственной власти и управления:

- во-первых, заниматься предпринимательской деятельностью, иметь в собственности предприятия;
- во-вторых, самостоятельно или через представителей голосовать посредством принадлежащих им акций (вкладов, паев, долей) на общих собраниях акционеров;
- в-третьих, совмещать функции органов исполнительной власти и местного самоуправления с функциями хозяйствующих субъектов, а также наделять их функциями и правами этих органов.

Кроме того, не разрешается создавать министерства, госкомитеты и т.п. для монополизации производства или реализации товаров, а также наделять уже существующие органы полномочиями, способными ограничить конкуренцию.

Поэтому решения исполнительной власти и местного самоуправления по вопросам создания, реорганизации и ликвидации предприятий или предоставления льгот должны согласовываться с антимонопольным комитетом.

## **5. Розгляд справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.**

В соответствии со ст.35 Закона «О Защите экономической конкуренции» рассмотрение дел о нарушениях законодательства о защите экономической конкуренции начинается с принятия распоряжения о начале рассмотрения дела и заканчивается принятием решения по делу.

Распоряжение о начале рассмотрения дела направляется ответчику в течение трех рабочих дней со дня его принятия. Уведомление о начале рассмотрения дела направляется заявителю и третьим лицам.

При рассмотрении дела о нарушении законодательства о защите экономической конкуренции органы Антимонопольного комитета: собирают и анализируют документы, заключения экспертов, объяснения лиц, другую информацию, являющуюся доказательством по делу, и принимают решение по делу в пределах своих полномочий.

Органы Антимонопольного комитета Украины начинают рассмотрение дела о нарушении законодательства о защите экономической конкуренции по: заявлениям субъектов хозяйствования, граждан, объединений, учреждений, организаций о нарушении их прав вследствие действий или бездействия, определенных Законом, нарушения законодательства о защите экономической конкуренции; представлениям органов государственной власти, органов местного самоуправления, органов административно-хозяйственного управления и контроля о нарушениях законодательства в этой сфере; собственной инициативе органов Антимонопольного комитета Украины. При поступлении от заявителя ходатайства о возможности наступления отрицательных последствий, связанных с подачей заявления, и с целью защиты его интересов рассмотрение дела о нарушении начинается по собственной инициативе органов Антимонопольного комитета.

Органы комитета по результатам рассмотрения дела принимают обязательные для исполнения решения, в том числе о: приостановлении нарушений антимонопольного законодательства и возобновлении первоначального состояния; обязательстве органа власти отменить или изменить принятое им решение либо расторгнуть соглашение, признанные антиконкурентными действиями органов власти; признание субъекта хозяйствования, занимающего монопольное положение на рынке; принудительном разделе монопольных образований; наложение штрафа; отмене разрешения на согласованные действия, запрещенные согласно ст. 19 Закона; закрытие производства по делу.

Нужно отметить, что субъект хозяйствования не может быть привлечен к ответственности за нарушение законодательства о защите экономической конкуренции, если истек срок давности привлечения его к ответственности. Течение срока давности приостанавливается на время рассмотрения органами Антимонопольного комитета дела о нарушении законодательства.

В ст. 49 вышеуказанного Закона названы основания для закрытия дела о нарушении законодательства о защите экономической конкуренции: дело не подлежит рассмотрению в Антимонопольном комитете Украины, его территориальном отделении; не установлен ответчик или его местонахождение; ответчик — юридическое лицо ликвидирован; уже рассмотрено или рассматривается органами АМКУ дело на тех же основаниях в отношении того же ответчика; не доказано совершение нарушения; по другим основаниям предусмотренным законом.

Общий порядок обжалования решений органов Антимонопольного комитета Украины определен в ст. 60 Закона «О защите экономической конкуренции». Заявитель, ответчик, третье лицо имеют право обжаловать решения органов АМКУ полностью или частично в суд в двухмесячный срок со дня получения решения. Принятие судом, хозяйственным судом к рассмотрению заявления о признании недействительным решения органа АМКУ, как правило, не приостанавливает его исполнения, кроме случаев определенных Законом.

Если суд устанавливает незаконность принятого органами Антимонопольного комитета решения (распоряжения, постановления), и в результате такого решения



субъекту хозяйствования причинены убытки, то они должны быть возмещены из Государственного бюджета в порядке, определенным законом.

На территории Украины действуют правила, которые определяют отдельные особенности порядка рассмотрения заявлений, дел о нарушении законодательства о защите экономической конкуренции, в том числе о защите от недобросовестной конкуренции и устанавливают порядок проверки решений органов Комитета в этих делах.

Дела о нарушении законодательства о защите недобросовестной конкуренции в границах компетенции рассматриваются органами Комитета:

- Комитетом;
- Постоянно действующей административной коллегией Комитета;
- временной административной коллегией Комитета;
- государственным уполномоченным Комитета;
- административной коллегией территориального отделения Комитета.

Административной коллегии территориального отделения Комитета подведомственны дела о нарушении в виде:

- недобросовестной конкуренции, если следствия нарушения имеют место на региональном рынке;
- создания препятствий работникам территориального отделения Комитета в проведении проверок, обзора, в изъятии или наложении ареста на имущество, документы, предметы или другие носители информации.

Дела, подведомственные административной коллегии территориального отделения Комитета, рассматриваются в территориальном отделении по месту совершения нарушения или по местонахождению ответчика, или по месту наступления следствий нарушения.

Государственному уполномоченному Комитету подведомственны дела о нарушении в виде:

- недобросовестной конкуренции, если следствия нарушения имеют место на рынке, который охватывает несколько регионов, или на общегосударственном рынке;
- непредоставления, представления информации в неполном объеме Комитету в установленные государственным уполномоченным Комитета, административной коллегией Комитета, Комитетом или нормативно-правовыми актами сроки или представления недостоверной информации Комитету;
- создания препятствий работникам Комитета в проведении проверок, обзора, изъятии или наложении ареста на имущество, документы, предметы или другие носители информации.

Лица, права которых нарушены действиями, определенными Законом как недобросовестная конкуренция, могут на протяжении шести месяцев со дня, когда они узнали или должны были узнать о нарушении своих прав, обратиться в Антимонопольный комитет Украины, его территориальных отделений с заявлением о защите своих прав, так как окончание срока обращения с заявлением является основанием для отказа в принятии заявления. И только в случае если Антимонопольный комитет Украины, его территориальные отделения признают уважительной причины пропуска срока обращения с заявлением, нарушенное право подлежит защите.

Заявления о нарушении в делах, подведомственных административной коллегии территориального отделения Комитета, подаются в отделение по месту совершения нарушения или по месту нахождения ответчика, или по месту наступления последствий нарушения. Заявления о нарушении в других делах подаются в Комитет.

Заявление подается в письменной форме и содержит:

- наименования органа, в который подается заявление;
- наименования, почтовый адрес, другие реквизиты (факс, телефон) заявителя;
- наименования, почтовый адрес, другие реквизиты ответчика;
- содержание требований и изложение обстоятельств, какими заявитель обосновывает свои требования;
- перечень документов, которые необходимы дополнительно к заявлению;
- подпись заявителя или его представителя с указанием времени предоставления заявления.

К заявлению добавляются имеющиеся у заявителя материалы, которыми он обосновывает свои требования.

Заявление о нарушении рассматривается на протяжении 30 календарных дней, а в случае необходимости получения дополнительной информации, которая не может быть предоставлена заявителем, срок рассмотрения заявления может быть продлен

государственным уполномоченным, председателем отделения на 60 календарных дней, о чем письменно сообщается заявителю.

Если относительно ответчика, указанного в заявлении, уже возбуждено дело за приведенными в заявлении признаками нарушения, заявление может быть присоединено к этому делу, о чем письменно сообщается заявителю.

Установив, что заявление представлено без соблюдения требований Правил, и это препятствует рассмотрению заявления, государственный уполномоченный, председатель отделения оставляет заявление без движения, о чем письменно сообщает заявителю и предоставляет юему срок для устранения недостатков.

Время оставления заявления без движения не зачисляется в срок рассмотрения заявления.

В случае невыполнения указанных требований в установленный срок заявление может быть оставлено без рассмотрения, о чем письменно сообщается заявителю.

Если заявитель отказался от заявления, оно остается без рассмотрения, что не является препятствием для продолжения Комитетом, отделением исследования по вопросам, возбужденных в заявлении.

Оставления заявления без рассмотрения не лишает заявителя права обратиться в Комитет, отделения с повторным заявлением о нарушении.

Рассмотрение заявления может быть остановлено по собственной инициативе органа Комитета или председателя территориального отделения. Об остановке рассмотрения заявления письменно сообщается заявителю.

В случае невыявления признаков нарушения законодательства о защите от недобросовестной конкуренции государственный уполномоченный, председатель отделения отвечают отказом в рассмотрении дела, о чем письменно сообщается заявителю.

При этом соответствующим государственным органам и субъектам хозяйствования могут быть предоставлены рекомендации относительно проведения мероприятий, направленных на предотвращение нарушениям, развитие предпринимательства и конкуренции.

Распоряжения о начале рассмотрения дела присылается ответчику на протяжении трех рабочих дней со дня его принятия. Сообщения о начале рассмотрения дела присылается заявителю и третьим лицам.

Рассмотрение дела.

Служащими Комитета, отделения, которым поручены сбор и анализ доказательств, проводятся действия, направленные на всестороннее, полное и объективное выяснения действительных обстоятельств дела, прав и обязанностей сторон.

Доказательствами в деле могут быть любые фактические данные, которые дают возможность определить наличие или отсутствие нарушения.

Эти данные устанавливаются такими средствами:

- объяснениями сторон и третьих лиц;
- объяснениями служебных лиц и граждан;
- письменными доказательствами;
- вещевыми доказательствами;
- выводами экспертов.

Сбор доказательств осуществляется органами или должностными лицами Комитета, отделения независимо от места нахождения доказательств.

В частности в делах могут проводиться следующие действия:

- получения от сторон, третьих лиц, других лиц письменных и устных объяснений, которые могут фиксироваться в протоколе;
- изъятия письменных и вещевых доказательств, в частности документов, предметов или других носителей информации, которые могут быть доказательствами или источниками доказательств в деле;
- наложение ареста на предметы, документы, другие носители информации, которые могут быть доказательствами или источниками доказательств в деле.

По результатам сбора доказательств по делу составляют представления с выводами, которое вносится на рассмотрение органов Комитета, которым подведомственно дело

Для выяснения обстоятельств, которые имеют значение для дела и требуют специальных знаний в области науки, техники, ремесла и т.п., распоряжением органов Комитета, каким подведомственно дело, может быть назначена экспертиза.

Установив, что как ответчик к участию в деле должно быть привлечено другое лицо, органами Комитета принимается распоряжения о замене ответчика или о

привлечение к участию в деле соответчиков, о чем сообщаются лица, которые принимают участие в деле.

Органы Комитета, которые начали или рассматривают дело, могут принять распоряжения об объединении нескольких дел в одно или о выделении дела для отдельного рассмотрения.

Копии представления с выводами (или извлечения из него, которые не содержат информации с ограниченным доступом, а также определенной соответствующим государственным уполномоченным, председателем отделения информации, разглашения которой может нанести ущерб интересам других лиц, которые принимают участие в деле, или воспрепятствовать дальнейшему рассмотрению дела) не позднее чем за десять дней до принятия решения в деле присылаются сторонам и третьим лицам.

Решение может быть принято раньше, если от стороны и третьих лиц, которым было прислано представление, получен ответ.

О дне, времени и месте рассмотрения дела лицам, которые принимают участие в деле, сообщается не позднее чем за пять дней.

Лица, которые берут (брали) участие в деле, имеют право ознакамливаться с материалами дела (за исключением информации с ограниченным доступом, а также информации, определенной соответствующим государственным уполномоченным, председателем отделения, разглашения которой может нанести ущерб интересам других лиц, которые берут (брали) участие в деле, или воспрепятствовать дальнейшему рассмотрению дела) после получения копии представления с предыдущими выводами в деле (извлечения из него соответственно пункту 26 этих Правил), а также имеют право приводить доказательства, подавать ходатайство, устные и письменные объяснения, получать копии решений в деле (извлечения из них, за исключением информации с ограниченным доступом, а также информации определенной соответствующим государственным уполномоченным, председателем отделения, разглашения которой может нанести ущерб интересам других лиц, которые принимали участие в деле), подавать свои соображения и возражение, обжаловать решение в порядке, определенном законодательством.

#### Решения в делах.

При доведении совершения нарушения смотря по обстоятельствам в деле может быть принято одно или несколько решений

В решении указываются результаты рассмотрения дела по существу, приводятся мотивы решения, отмечаются действия, которое стороны должны выполнить или от которых воздержаться, и срок выполнения решения.

При решении вопроса о наложении штрафа в резолютивной части решения указывается размер штрафа.

Органы Комитета, которые приняли решение, не имеют права его отменить или изменить.

Они имеют право исправить допущенные в решении описки или явные арифметические ошибки, разъяснить свое решение, не изменяя при этом его содержания, а также принять дополнительное решение, если по какому-то вопросу, которое исследовалось во время рассмотрения дела, не приняты решения.

Антимонопольный комитет Украины, его территориальные отделения в делах о недобросовестной конкуренции принимают обязательные для выполнения решения о:

- признания факта недобросовестной конкуренции;
- прекращения недобросовестной конкуренции;
- официальное опровержение за счет нарушителя распространенных ним неправдивых, неточных или неполных сведений;
- наложения штрафов;
- изъятия товаров с неправомерно использованным обозначением и копий изделий другого хозяйствующего субъекта (предпринимателя);
- отмену или изменение центральными и местными органами государственной исполнительной власти, исполнительными органами местного самоуправления принятых ими неправомерных актов и расторжение заключенных ими соглашений.

Решения о наложении штрафов в размерах свыше четырехсот не обложенными налогами минимумов доходов граждан принимается исключительно Антимонопольным комитетом Украины на его заседаниях.

Решения об изъятии товаров с неправомерно использованным обозначением и копий изделий другого хозяйствующего субъекта (предпринимателя) подлежат выполнению в порядке, установленном для выполнения судебных решений.

Решения Антимонопольного комитета Украины и его территориальных отделений, принятые в делах о недобросовестной конкуренции, могут быть обжалованы в судебном порядке заинтересованными лицами в тридцатидневный срок со дня получения копии решения.

В случае, если установлены данные, которые свидетельствуют о наличии признаков преступления, орган или должностное лицо, которые нарушили или рассматривают дело, вносят представление в правоохранительные органы или присылают им соответствующие материалы для рассмотрения по сути.

Проверка решений в делах осуществляется:

Комитетом — по заявлению лиц, которые принимали участие в деле, представлениями Председателя Комитета, протестами Генерального прокурора Украины, заместителей Генерального прокурора Украины о проверке решений государственных уполномоченных или административных коллегий Комитета по делам;

Комитетом, административными коллегиями — по заявлению лиц, которые принимали участие в деле, представлениями государственных уполномоченных, протестами прокурора Автономной Республики Крым, области, городов Киева, Севастополя и их заместителей о проверке решений административных коллегий территориальных отделений Комитета по делам.

При отсутствии оснований для внесения представления об этом сообщается лицу, по заявлению которого дело было истребовано для проверки, с указанием мотивов отказа внесения представления.

Служебные лица, которым предоставлено право вносить представление о проверке решения в деле, могут остановить выполнения решения к окончанию его проверки, о чем письменно сообщается лицам, которые принимают участие в деле.

Копия представления о проверке решения в деле посылается сторонам и третьим лицам, которые принимали участие в деле.

Стороны и третьи лица, которые принимали участие в деле, имеют право подать письменные объяснения на представление.

По результатам проверки решения органы Комитета имеют право принять решение.

Пересмотр решения осуществляется органом Комитета, которым оно принято, по представлению служащих Комитета, отделения, которым поручены сбор и анализ доказательств в деле.

Из-за отсутствия оснований для пересмотра решения заявителю сообщается письменно с указанием мотивов отказа пересмотра.

Орган Комитета, который принял решение, может остановить выполнение решения к окончанию его пересмотра, о чем письменно сообщается лицам, которые принимают участие в деле.

Копия представления о пересмотре решения в деле присылается сторонам и третьим лицам, которые принимали участие в деле.

Стороны и третьи лица, которые принимали участие в деле, имеют право подать письменные объяснения на представление.

Копия решения принятого по результатам проверки решения в деле и пересмотре решения, в пятидневный срок со дня его принятия присылается для выполнения.

Органы Комитета, которые рассматривают дело о нарушение законодательства к принятию решения по сути могут проводить слушания в деле.

О дне, времени и месте проведения слушания в деле лицам, которые принимают участие в деле, сообщается не позднее чем за 5 дней к проведению слушания.

Слушание проводится органом Комитета, который рассматривает дело или по доверенности председателя коллегиального органа, одним или несколькими его членами.

Орган Комитета на слушание в деле приглашает лиц, которые принимают участие в деле, для предоставления ими замечаний, объяснений, доводов, необходимых для установления фактических обстоятельств дела.

В слушании в деле принимают участие работники Комитета, его территориальных отделений.

Орган Комитета, в случае необходимости, на слушание в деле привлекает экспертов.

На слушание в деле могут быть приглашены другие лица, если заявитель и ответчик не высказались против этого обоснованных возражений.

Орган Комитета по собственной инициативе или по заявлению лиц, которые принимают участие в деле, может провести полностью или частично закрытое слушание в деле, если открытое слушание может нанести ущерб интересам государства, лицам, которые принимают участие в деле, другим лицам, или воспрепятствовать дальнейшему рассмотрению дела.

Председательствующий на слушании принимает меры для установления фактических обстоятельств дела. Он может удалить с слушания лиц, которые нарушают порядок его проведения. В этом случае слушание продолжается без участия этих лиц.

Слушание может не проводиться, если его проведение может послужить причиной угрозы общественному порядку, государственной безопасности или угрозу разглашения информации с ограниченным доступом или информации, разглашения которой может нанести ущерб интересам лиц, которые принимают участие в рассмотрении дела.

Слушания протоколируются. В протоколе отмечается:

- орган Комитета, который проводит слушания;
- форма проведения слушания (открытое, закрытое), место, дата, время начала и окончания слушания;
- фамилии, имя и отчество председательствующего, членов коллегиального органа Антимонопольного комитета Украины с указанием их должностей и других лиц, присутствующих на слушании; вопросы, которые рассматривались, и основное содержание замечаний, объяснений, доводов, предоставленных участниками слушания.

Протокол слушания на протяжении трех дней подписывается председательствующим, членами коллегиального органа Комитета, которые проводили слушания. В этот самый срок лица, которые принимали участие в слушании, могут ознакомиться с содержанием протокола, подать объяснение или замечание к нему, которые добавляются к протоколу.

Об ознакомлении лиц, которые принимали участие в слушании, с содержанием протокола отмечается в протоколе.

В заключении рассмотрения данного вопроса мы проанализируем выше изложенный материал.

К сожалению, на практике не всегда удается своевременно закреплять и урегулировать юридическими нормами существующие в обществе правоотношения. Для того чтобы противоречия законодательства не вызывали неудобств в правоприменительной практике и не усложняли реализацию принятых законов, их необходимо прежде всего оценить с точки зрения аналитической юриспруденции с помощью «догмы права».

Проанализируем, используя предложенный метод, некоторые положения современного национального конкурентного законодательства, которые, на первый взгляд, создали неудобства в правоприменительной практике в связи с их направленностью на уже существующие и регламентированные законодательством отношения.

Так, согласно статье 3 Закона Украины № 236/96-ВР от 7 июня 1996 года «О защите от недобросовестной конкуренции» (далее — Закон о конкуренции), отношения, связанные с защитой от недобросовестной конкуренции, регулируются Законами Украины о защите, «Об ограничении монополизма и недопущении недобросовестной конкуренции в предпринимательской деятельности» (далее — Закон о монополизме), «Об Антимонопольном комитете Украины» (далее — Закон об АМКУ), «О внешнеэкономической деятельности» (далее — Закон о ВЭД) и другими актами законодательства, выданными на основании законов или постановлений Верховного Совета Украины.

Согласно статье 27 Закона о конкуренции, дела о недобросовестной конкуренции рассматриваются Антимонопольным комитетом Украины и его территориальными отделениями в порядке, определенном этим Законом, Законами о монополизме, об АМКУ и другими актами законодательства Украины.

законодательства о защите экономической конкуренции установлены в Законе № 2210-III. Одной из таких норм регулируются вопросы вручения, исполнения, проверки и пересмотра решений. При этом, как отмечалось, под решением в этом Законе понимается отдельный, самостоятельный процессуальный документ. Закон не предусматривает пересмотр и проверку распоряжений и постановлений. Системный

анализ этих и других положений свидетельствует о том, что юридически логическое, последовательно согласованное, процессуально завершённое рассмотрение дел, обеспечение соблюдения прав и законных интересов граждан, предпринимателей и государства, как того требует статья 23 Закона об АМКУ, достигается за счёт взаимно обусловленного, органического объединения процессуальных норм Закона о конкуренции, которые изложены как бланкетные и содержат относительно определённые диспозиции, с процессуальными нормами Закона № 2210-III, которыми они заполняются и в которых эти диспозиции раскрываются (уточняются).

В то же время Закон о конкуренции содержит отдельные процессуальные нормы, которые регулируют определённые правоотношения иначе, чем соответствующие нормы Закона № 2210-III. В частности, это принятие распоряжений о запрете на совершение определённых действий (статья 29 Закона о конкуренции), в отличие от предварительного решения в деле о запрете на совершение тех же действий, согласно статье 47 Закона № 2210-III; сроки обращения с заявлениями о нарушении (статья 28 первого и статья 42 второго Закона); срок обжалования решений (статья 32 первого и статья 60 второго Закона).

Учитывая, что эти процессуальные нормы являются специальными при рассмотрении дел о недобросовестной конкуренции, необходимо применять именно их. То есть в этом случае действует правило о том, что в части, не урегулированной специальными нормами Закона о конкуренции, действуют нормы Закона № 2210-III. Таким образом, юридический анализ вышеупомянутых законов приводит к объективному выводу о том, что по результатам рассмотрения дел о недобросовестной конкуренции, согласно статье 30 Закона о конкуренции, принимаются решения исключительно в соответствии со статьёй 35 Закона № 2210-III.