

Информация для клиентов

Принят четвертый антимонопольный пакет

МОСКВА

Алена Н. Кучер
ankucher@debevoise.com

Елена М. Ключарева
emklutchareva@debevoise.com

Анна В. Максименко
avmaximenko@debevoise.com

ЛОНДОН

Тимоти МакИвер
tmciver@debevoise.com

5 октября 2015 года Президент Российской Федерации подписал Четвертый антимонопольный пакет¹. Он вступает в силу в течение 90 дней с момента его официального опубликования².

Четвертый антимонопольный пакет продолжает курс на либерализацию российского антимонопольного законодательства, начатый Третьим антимонопольным пакетом³.

Наиболее важными поправками для сделок слияний и приобретений являются включение в перечень сделок, подлежащих предварительному согласованию в рамках контроля за экономической концентрацией, некоторых соглашений о совместной деятельности, и изменения в процедуре согласования сделок. Также важные изменения претерпело регулирование анти-конкурентных соглашений.

Ниже приводится более подробный обзор данных новелл.

¹ Федеральный закон № 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – «Четвертый антимонопольный пакет»).

² Четвертый антимонопольный пакет был официально опубликован 6 октября 2015 г. на Официальном интернет-портале правовой информации (<http://www.pravo.gov.ru>).

³ Федеральный закон от 6 декабря 2011 г. № 401-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» и Федеральный закон от 6 декабря 2011 г. № 404-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» (далее – «Третий антимонопольный пакет»).

ЭКОНОМИЧЕСКАЯ КОНЦЕНТРАЦИЯ

Расширен перечень соглашений, подлежащих предварительному согласованию с ФАС России

Четвертый антимонопольный пакет дополняет перечень соглашений, заключение которых допускается лишь с предварительного согласия Федеральной антимонопольной службы (далее – «**ФАС России**»), соглашением о совместной деятельности⁴ на территории Российской Федерации, заключаемым между хозяйствующими субъектами-конкурентами⁵.

Это правило распространяется на соглашения о совместной деятельности независимо от того, учреждается ли в его результате совместное предприятие, а также на соглашения о сотрудничестве, не влекущие слияние, которые ранее попадали под последующий контроль в рамках общего запрета антиконкурентных соглашений и согласованных действий.

Такие соглашения подлежат обязательному предварительному согласованию с ФАС России если:

- суммарная общемировая стоимость активов хозяйствующих субъектов, заключающих соглашение (активов их групп лиц), по последним балансам превышает 7 млрд. рублей⁶; или
- суммарная общемировая выручка хозяйствующих субъектов, заключающих соглашение (их групп лиц), от реализации товаров за календарный год,

⁴ Как ФАС России разъяснила в августе 2013 г., соглашениями о совместной деятельности являются заключенные по российскому или зарубежному праву соглашения между хозяйствующими субъектами, включая соглашения, предусматривающие создание нового юридического лица или совместное участие сторон в существующем юридическом лице, и иные соглашения, опосредующие совместную деятельность сторон и предполагающие, что стороны такого соглашения объединяют ресурсы для достижения целей совместной деятельности и (или) осуществляют взаимные инвестиции в целях достижения целей совместной деятельности, совместно несут риски, связанные с совместной деятельностью, а информация об осуществлении совместной деятельности или создании совместного предприятия является публичной (http://fas.gov.ru/netcat_files/232/180/h_462d91ed1ff34f8857124ce4f73bbcfb).

⁵ В соответствии со статьей 11 Закона о защите конкуренции в редакции Четвертого антимонопольного пакета конкурентами являются хозяйствующие субъекты, осуществляющие продажу или приобретение товаров на одном товарном рынке.

⁶ 107,5 миллионов долларов США по курсу Банка России на 7 октября 2015 г.

предшествующий году заключению соглашения, превышает 10 млрд. рублей⁷.

Если пороговые значения по указанным показателям не превышены, у хозяйствующих субъектов отсутствует обязанность согласования соответствующего соглашения. Вместе с тем хозяйствующие субъекты могут обратиться за таким согласованием в добровольном порядке.

Снижен государственный контроль в отношении сделок субъектов естественной монополии, а также акций (долей) субъектов естественной монополии

Четвертым антимонопольным пакетом:

- предусмотрено осуществление государственного контроля только за сделками (инвестициями) тех субъектов естественных монополий, доход которых от деятельности, осуществляемой в сферах естественных монополий, превышает 1% общего объема их дохода;
- отменены процедуры уведомительного контроля за сделками по приобретению акций (долей) в уставном капитале субъекта естественной монополии.

Сокращено количество критериев, при наличии которых сделка подлежит согласованию с ФАС России

В соответствии с Четвертым антимонопольным пакетом ФАС России прекращает вести реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35%. В связи с этим единственным критерием, при наличии которого сделка подлежит согласованию с ФАС России, будет являться достижение пороговых значений по балансовой стоимости активов и суммарной выручке от реализации товаров⁸.

Введены новые способы взаимодействия с ФАС России по вопросам экономической концентрации

⁷ 153,6 миллионов долларов США по курсу Банка России на 7 октября 2015 г.

⁸ В настоящее время эти пороговые значения составляют 7 млрд. рублей (107,5 миллионов долларов США по курсу Банка России на 7 октября 2015 г.) и 10 млрд. рублей (153,6 миллионов долларов США по курсу Банка России на 7 октября 2015 г.), соответственно.

Четвертый антимонопольный пакет предусматривает дополнительные механизмы взаимодействия хозяйствующих субъектов с ФАС России в рамках государственного контроля за экономической концентрацией. В частности:

- хозяйствующие субъекты вправе предоставить информацию о планируемой сделке до подачи ходатайства в ФАС России, а также предложить условия, выполнение которых будет направлено на обеспечение конкуренции⁹;
- ходатайства (уведомления) в ФАС России могут быть направлены в электронном виде в порядке, установленном ФАС России.

Сведения о поступившем ходатайстве будут размещены на официальном сайте ФАС России в целях предоставления заинтересованным лицам возможности сообщить свое мнение о влиянии планируемой сделки на состояние конкуренции.

АНТИ-КОНКУРЕНТНЫЕ СОГЛАШЕНИЯ

Расширено понятие картеля

Четвертый антимонопольный пакет расширяет понятие картеля, включая в него, помимо соглашений между продавцами, соглашения между покупателями. Он также уточняет, что запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения не распространяется на соглашения о совместной деятельности, заключенные с предварительного согласия ФАС России.

Агентские соглашения отнесены к вертикальным соглашениям

Четвертым антимонопольным пакетом признается утратившим силу существовавшее для вертикальных соглашений исключение для агентских соглашений. Теперь агентские соглашения также подпадают под запреты и ограничения, установленные для вертикальных соглашений. Это противоречит подходу антимонопольного законодательства Европейского Союза, которое по общему правилу не распространяется на агентские соглашения, так как действия агента по продаже или покупке товара составляют часть деятельности принципала.

Расширен круг допустимых вертикальных соглашений

Четвертым антимонопольным пакетом расширен круг допустимых вертикальных соглашений между субъектами, имеющими небольшую рыночную долю. Теперь такие соглашения допускаются, если доля каждого из

⁹ ФАС России будет принимать решение по ходатайству о предварительном согласовании сделки с учетом такой информации.

его участников на рынке товара, являющегося предметом соглашения, не превышает 20%. Наличие рыночной доли менее 20% на любом товарном рынке более не требуется.

ИНЫЕ ИЗМЕНЕНИЯ

Четвертым антимонопольным пакетом также внесены следующие изменения:

- сокращены критерии доминирования (хозяйствующий субъект, рыночная доля которого составляет менее 35%, может быть признан доминирующим только в случаях, установленных федеральным законом, а не по решению ФАС России) и сужена сфера применения запрета на злоупотребление доминирующим положением;
- детализировано и расширено существовавшее регулирование недобросовестной конкуренции, в частности, недобросовестной конкуренцией будет считаться незаконное использование или разглашение информации, составляющей коммерческую тайну или иную охраняемую законом тайну, как вследствие нарушения условий договора с лицом, которое имело право распоряжаться данной информацией, так и в результате ее получения от лица, имевшего доступ к такой информации в силу его служебных обязанностей;
- расширена сфера применения превентивных мер – предупреждения и предостережения;
- введен новый порядок смягчения административной ответственности участников картеля, обратившихся в антимонопольный орган вторым и третьим;
- уточнена процедура рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства;
- введена возможность обжалования решений территориальных органов ФАС России в коллегиальных органах ФАС России;
- предоставлено право коллегиальным органам ФАС России обобщать практику применения антимонопольного законодательства антимонопольными органами и выдавать соответствующие разъяснения;
- из сферы регулирования Закона о защите конкуренции исключены отношения, урегулированные едиными правилами конкуренции на трансграничных рынках, критерии отнесения к которым устанавливаются в соответствии с международным договором Российской Федерации.

- Правительству Российской Федерации предоставлено право устанавливать правила недискриминационного доступа к товарам хозяйствующих субъектов, не являющихся субъектами естественной монополии, но занимающим доминирующее положение на рынке;
- уточнены антимонопольные требования к торгам;
- исключено привлечение к административной ответственности при исполнении хозяйствующим субъектом предписания о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного в результате нарушения антимонопольного законодательства.

* * *

Пожалуйста, обращайтесь к нам при возникновении каких-либо вопросов.