

# Последние изменения в антимонопольном законодательстве Республики Казахстан

25 декабря 2008 г. принят новый Закон Республики Казахстан «О конкуренции» (далее — Закон). Одновременно с введением Закона в действие с 1 января 2009 г. утратили силу ранее действовавшие законы Республики Казахстан от 7 июля 2006 г. «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности» и от 9 июня 1998 г. «О недобросовестной конкуренции».

Принятие Закона повлекло внесение изменений в ряд действующих нормативных правовых актов, в том числе в Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях, Уголовный кодекс Республики Казахстан, законы Республики Казахстан «О государственной регистрации юридических лиц и учетной регистрации филиалов и представительств», «О государственном предприятии» и «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»<sup>1</sup>.

В настоящем обзоре приведен краткий анализ основных требований нового Закона, имеющих отношение к предпринимательской деятельности.

## Общая оценка Закона

Закон внес в антимонопольное законодательство ряд серьезных изменений и дополнений, в целом направленных на уточнение отдельных норм и улучшение их юридической техники. Так, в Законе:

- а) достаточно хорошо структурированы положения антимонопольного законодательства;

- б) усовершенствован понятийный аппарат;
- в) детально изложены признаки недобросовестной конкуренции;
- г) определена система антимонопольного органа<sup>2</sup> с распределением компетенции между самим антимонопольным органом и его правлением, а также определены основные принципы взаимодействия антимонопольного органа с регулирующим органом<sup>3</sup> и правоохранительными органами;
- д) подробно прописан порядок обращения в антимонопольный орган с ходатайством о согласии на экономическую концентрацию.

Вместе с тем даже первоначальное прочтение Закона свидетельствует о том, что некоторые его положения в определенной степени направлены на ужесточение требований антимонопольного законодательства, а в силу того, что не все они изложены достаточно ясно, на практике реализация таких норм, по нашему мнению, может вызвать определенные затруднения.

## Сфера применения Закона

В отличие от ранее действовавшего антимонопольного законодательства новый Закон прямо указывает на возможность распространения его норм на сделки, совершенные за пределами территории Республики Казахстан, если в результате таких сделок выполняется одно из следующих условий:

- а) прямо или косвенно затрагиваются находящиеся на территории Республики Казахстан основные средства и (или) нематериальные активы либо акции (доли участия в уставном капитале) субъектов рынка, имущественные или неимущественные права в отношении юридических лиц Республики Казахстан;
- б) ограничивается конкуренция в Республике Казахстан (ст. 3 Закона).

<sup>1</sup> Закон Республики Казахстан от 25 декабря 2008 г. № 113-IV «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам конкуренции».

<sup>2</sup> Агентство Республики Казахстан по защите конкуренции (далее — антимонопольный орган).

<sup>3</sup> Регулирующим органом в соответствии с Законом является государственный орган, уполномоченный осуществлять государственное регулирование цен на регулируемых рынках; в настоящее время функции регулирующего органа выполняет Агентство Республики Казахстан по информатизации и связи.

## Понятийный аппарат

В новом Законе изменен перечень используемых понятий, часть из них уточнена, а некоторые заменены новыми. Кроме того, понятийный аппарат Закона расширен.

В частности, Закон оперирует такими новыми понятиями, как:

- а) **аффилированные лица юридических лиц, более 50 % акций (долей) которых принадлежит государству**, — юридические лица, в которых более 50 % акций (долей) прямо либо косвенно принадлежат юридическим лицам, более 50 % акций (долей) которых принадлежат государству. При этом косвенная принадлежность означает принадлежность каждому последующему аффилированному лицу более 50 % акций (долей) иного юридического лица;
- б) **монопольное положение** — положение субъектов естественной монополии, государственной монополии, а также субъектов рынка, занимающих стопроцентную долю на соответствующем товарном рынке;
- в) **регулируемые рынки** — товарные рынки, на которых введено государственное регулирование цен в соответствии с законами Республики Казахстан.

В числе уточненных понятий следует выделить понятие монополистической деятельности, которое в соответствии с Законом включает деятельность субъектов рынка, положение которых дает возможность контролировать соответствующий товарный рынок, в том числе позволяет оказывать значительное влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке.

Необходимо также отметить, что в Законе имеются новые термины, которые специально не вынесены в понятийный аппарат, но содержание которых раскрывается в тексте Закона (например, «государственная монополия», «государственная помощь», «монопсоническое положение», «недобросовестная конкуренция» и некоторые другие).

## Группа лиц

Новый Закон существенно сузил круг условий (с семи позиций до четырех), позволяющих квалифицировать совокупность физических и (или) юридических лиц как группу лиц, назвав в их числе следующие условия:

- а) лицо имеет право прямо или косвенно (через третьих лиц) распоряжаться более чем 25 % голосующих акций (долей участия, паев) в уставном капитале юридического лица;

- б) юридическое лицо или несколько аффилированных юридических лиц имеют возможность определять решения, принимаемые другим лицом, в том числе определять условия ведения этим лицом предпринимательской деятельности либо осуществлять полномочия органа управления;
- в) физическое лицо, его супруг (супруга), близкие родственники имеют возможность определять решения, принимаемые другим лицом, в том числе определять условия ведения этим лицом предпринимательской деятельности либо осуществлять полномочия органа управления;
- г) лица, каждое из которых по какому-либо из указанных в подпунктах «а»–«в» оснований входит в группу с одним и тем же лицом, а также другие лица, входящие с каждым из таких лиц в одну группу по какому-либо из указанных в подпунктах «а»–«в» оснований (ст. 7 Закона).

## Антиконкурентные соглашения и согласованные действия субъектов рынка

Закон в целом сохранил перечень соглашений, признаваемых антиконкурентными, которые в предусмотренном законодательством порядке могут быть признаны недействительными. Перечень исключительных случаев, когда допускается заключение антиконкурентных соглашений, расширен путем включения в него договоров и действий внутри одной группы лиц, а также долгосрочных инвестиционных и концессионных договоров (п. 4 ст. 10 Закона).

Новеллой законодательства является предусмотренное Законом (ст. 11) понятие антиконкурентных согласованных действий субъектов рынка, к которым относятся действия субъектов рынка (независимо от наличия или отсутствия письменного соглашения), направленные на ограничение конкуренции, в том числе касающиеся:

- а) установления и (или) поддержания цен либо других условий приобретения или реализации товаров;
- б) необоснованного ограничения производства либо реализации товаров;
- в) необоснованного отказа от заключения договоров с определенными продавцами (поставщиками) либо покупателями;
- г) применения дискриминирующих условий к равнозначным договорам с другими субъектами.

При этом вышеуказанные действия могут быть признаны согласованными, если они удовлетворяют в совокупности ряду условий. Закон предусматривает также и некоторые исключения из данного правила.



### Недобросовестная конкуренция

Недобросовестной конкуренцией, которая Законом прямо запрещается, являются любые действия в конкуренции, направленные на достижение или предоставление неправомерных преимуществ, а также нарушающие законные права потребителей. К недобросовестной конкуренции отнесены:

- 1) неправомерное использование товарных знаков, упаковки;
- 2) неправомерное использование товара другого производителя;
- 3) копирование внешнего вида изделия;
- 4) дискредитация субъекта рынка;
- 5) заведомо ложная, недобросовестная и недостоверная реклама;
- 6) реализация товара с принудительным ассортиментом;
- 7) призыв к бойкоту продавца (поставщика);
- 8) призыв к дискриминации покупателя (поставщика);
- 9) призыв субъекта рынка к разрыву договора с конкурентом;
- 10) подкуп работника продавца (поставщика);
- 11) подкуп работника покупателя;
- 12) неправомерное использование информации, составляющей коммерческую тайну.

### Участие государства в предпринимательской деятельности

Согласно Закону участие государства в предпринимательской деятельности осуществляется путем создания государственных предприятий и (или) участия в уставных капиталах юридических лиц. В связи с этим Законом введены такие понятия, как «государственная монополия», «аффилированные с государством лица», «государственная помощь», и предусмотрены основания участия государства в предпринимательской деятельности, а также порядок предоставления государственной помощи.

Кроме того, Законом определено, что создание государственных предприятий и аффилированных с государством лиц осуществляется с предварительного согласия антимонопольного органа.

### Система и компетенция антимонопольного органа

Единую систему антимонопольного органа составляют центральный государственный орган и подчиненные ему территориальные органы. Законом впервые определено, что коллегиальным органом управления антимонопольно-

го органа является правление, возглавляемое председателем, являющимся руководителем антимонопольного органа.

Правление состоит из пяти человек. В состав правления входят руководитель антимонопольного органа, его заместители и два представителя от Правительства Республики Казахстан, назначаемые и освобождаемые правительством.

Компетенция правления устанавливается в положении об антимонопольном органе. Наряду с другими вопросами Законом к компетенции правления отнесено принятие решений о согласии или запрете на экономическую концентрацию, о пересмотре или отмене этих решений, об обращении в суд с иском о принудительном разделении субъекта рынка или выделении из его состава на базе его структурных подразделений одного или нескольких юридических лиц и некоторые другие вопросы.

Первый состав правления антимонопольного органа и положение о нем должны быть утверждены не позднее трех месяцев после введения в действие Закона (то есть до 31 марта 2009 г.). До утверждения состава правления и положения о нем полномочия правления будут осуществляться руководителем антимонопольного органа.

### Экономическая концентрация

В рамках государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства Законом, как и ранее, определен ряд сделок, подпадающих под определение экономической концентрации, совершение которых возможно при условии предварительного получения согласия антимонопольного органа. Однако перечень сделок, признаваемых экономической концентрацией, претерпел некоторые изменения, в том числе следующие:

- а) создание субъекта рынка, доля которого на соответствующем товарном рынке будет превышать 35 %, теперь исключено из оснований возникновения экономической концентрации;
- б) если ранее экономической концентрацией признавалась реорганизация только доминирующих субъектов рынка, то новый Закон рассматривает в качестве экономической концентрации реорганизацию любого субъекта рынка, при этом принимается во внимание только реорганизация, осуществляемая путем слияния или присоединения;
- в) в ранее действовавшем законодательстве экономической концентрацией признавалось приобретение 25 % и более голосующих акций (долей), теперь требуется получение согласия антимонопольного органа только на приобретение более 25 % голосующих акций (долей);



- г) вместо приобретения субъектом рынка прав, позволяющих определять условия ведения субъектом рынка предпринимательской деятельности, теперь экономической концентрацией признается приобретение прав, позволяющих давать обязательные для исполнения указания другому субъекту рынка при ведении предпринимательской деятельности;
- д) в соответствии с Законом участие одних и тех же физических лиц в исполнительных органах, советах директоров, наблюдательных советах и других органах управления двух или более субъектов рынка является экономической концентрацией при условии определения указанными физическими лицами в данных субъектах условий ведения ими предпринимательской деятельности.

Вместе с тем предварительное согласие антимонопольного органа в лице его правления на осуществление указанных сделок требуется в случаях, если балансовая стоимость активов реорганизуемых субъектов рынка (группы лиц) или приобретателя (группы лиц), а также субъекта рынка, акции (доли участия, паи) с правом голоса в уставном капитале которого приобретаются или их совокупный объем реализации товаров за последний финансовый год превышает двухмиллионнократный размер месячного расчетного показателя, действующего на дату подачи ходатайства<sup>4</sup>, или одним из лиц, участвующих в сделке, является субъект рынка, занимающий доминирующее или монопольное положение на соответствующем товарном рынке.

Необходимо иметь в виду, что в соответствии с новым Законом экономической концентрацией не признается также осуществление сделок, указанных в пункте 1 статьи 50 Закона, если такие сделки происходят внутри одной группы лиц.

Экономическая концентрация, совершенная без согласия антимонопольного органа, которая привела к установлению или усилению доминирующего или монопольного положения субъекта рынка или группы лиц и (или) ограничению конкуренции, может быть признана судом недействительной по иску антимонопольного органа. Государственная регистрация, перерегистрация субъекта рынка, прав на недвижимое имущество и сделок с ним, осуществленные в нарушение требований Закона в отношении экономической концентрации, могут быть признаны в судебном порядке незаконными и отменяются по иску антимонопольного органа. ❧

#### **Обзор подготовлен юридической фирмой «Эквитас»**

<sup>4</sup> Ценовой порог для признания сделок экономической концентрацией составляет 2 546 000 000 (два миллиарда пятьсот сорок шесть миллионов) тенге, что примерно равно 21 217 000 (двадцати одному миллиону двумстам семнадцати тысячам) долларов США.

## Научно-практическая конференция

### **Актуальные проблемы недропользования в Российской Федерации**

Москва, 22 мая 2009 г.

Российский государственный университет нефти и газа им. И.М. Губкина и Секция нефти и газа Российской академии естественных наук приглашает вас принять участие в научно-практической конференции «Актуальные проблемы недропользования в Российской Федерации». Конференция состоится 22 мая 2009 г. и приурочена к десятилетнему юбилею кафедры горного права РГУ нефти и газа им. И.М. Губкина.

Цель конференции – обсуждение проблем правового регулирования отношений в сфере недропользования, обмен опытом и координация усилий для обеспечения комплексного и рационального недропользования в Российской Федерации.

#### **Предварительная повестка дня:**

1. Приветственное слово Мартынова В.Г., ректора РГУ нефти и газа им. И.М. Губкина, д.э.н., профессора.
2. «Об основных тенденциях развития законодательства о недрах и их влиянии на развитие минерально-сырьевой базы Российской Федерации и ее континентального шельфа». Зав. кафедрой горного права РГУ нефти и газа им. И.М. Губкина, к.ю.н. Василевская Д.В.
3. «Актуальные проблемы правового обеспечения недропользования в регионе». Профессор, зав. лабораторией правовых проблем недропользования и экологии Института проблем экологии и недропользования Академии наук Республики Татарстан, чл.-корр. РАН, д.ю.н. Салиева Р.Н.
4. Дискуссия, ответы на вопросы.

В работе конференции предполагается участие представителей высших учебных заведений, производственных компаний и научной общественности.

#### **Время и место проведения конференции:**

22 мая 2009 г. в 14 час. 30 мин.

Москва, Ленинский пр., д. 65, Российский государственный университет нефти и газа им. И.М. Губкина, ауд.444 (зал).

Участие в конференции является бесплатным. Для участия в конференции вам необходимо направить в адрес оргкомитета заявку в свободной форме и тезисы предполагаемого выступления.

**Адрес:** 119991, Москва, ГСП-1, Ленинский пр., д. 65, Российский государственный университет нефти и газа им. И.М. Губкина, комн. 1115, 1130. **Контактные лица:** Столярова Людмила Владимировна, Голованова Александра Евгеньевна. **Тел./факс:** 8 (499) 135-87-96, **e-mail:** gopriv@mail.ru.

Следите за информацией на сайте кафедры горного права РГУ нефти и газа им. И.М. Губкина: [http://www.gubkin.ru/faculty/law/chairs\\_and\\_departments/mining\\_law/](http://www.gubkin.ru/faculty/law/chairs_and_departments/mining_law/).