

Д. А. Петров

Конкурентное право: теория и практика применения

Учебник для магистров

Под общей редакцией доктора юридических наук,
профессора **В. Ф. Попондопуло**

Допущено Министерством образования и науки
Российской Федерации в качестве учебника для студентов
высших учебных заведений, обучающихся по юридическим
направлениям и специальностям

Москва
 **Юрайт**
издательство

2013

УДК 34
ББК 67.412.2я73
ПЗО

Автор:

Петров Дмитрий Анатольевич — кандидат юридических наук, доцент кафедры коммерческого права юридического факультета ФГБОУ ВПО «Санкт-Петербургский государственный университет».

Рецензенты:

Шубников Ю. Б. — доктор юридических наук, профессор, заведующий кафедрой гражданского права юридического факультета ФГБОУ ВПО «Российский государственный педагогический университет им. А. И. Герцена»;

Городов О. А. — доктор юридических наук, профессор кафедры коммерческого права юридического факультета ФГБОУ ВПО «Санкт-Петербургский государственный университет».

Петров, Д. А.

ПЗО Конкурентное право: теория и практика применения : учебник для магистров / Д. А. Петров ; под общ. ред. В. Ф. Попондопуло. — М. : Издательство Юрайт, 2013. — 318 с. — Серия : Магистр.

ISBN 978-5-9916-2432-9

В работе последовательно исследуются наиболее важные проблемы применения норм конкурентного права на современном этапе его развития и даются рекомендации по их применению на практике.

Материал изложен на основе законодательства с привлечением судебной практики. Соответствует Федеральному государственному образовательному стандарту высшего профессионального образования третьего поколения.

Работа рассчитана на широкий круг читателей: студентов, аспирантов и преподавателей юридических и экономических факультетов образовательных учреждений; юристов, занимающихся проблемами антимонопольного регулирования; работников антимонопольных органов; руководителей и специалистов хозяйствующих субъектов.

УДК 34
ББК 67.412.2я73

Оглавление

Предисловие	7
Принятые сокращения.....	11
Глава 1. Общая характеристика правового регулирования конкуренции	15
1.1. Конкуренция и товарный рынок	16
1.2. Участники конкурентных отношений.....	32
1.3. Антимонопольное законодательство	41
Глава 2. Монополии. Доминирующее положение на рынке	62
2.1. Понятие и виды монополий (государственная, естественная, временная), основания их возникновения и правовые основы функционирования	63
2.2. Понятие доминирующего положения хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц)	69
2.3. Установление наличия доминирующего положения хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц)	73
2.4. Определение доминирующего положения субъектов естественных монополий.....	81
2.5. Порядок формирования и ведения, правовое значение Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если	

	в отношении такого рынка другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов	89
Глава 3.	Государственное регулирование в сфере защиты конкуренции	95
3.1.	Понятие, цели и задачи антимонопольного регулирования	96
3.2.	Формирование государственной политики в области конкуренции. Понятие, цели и задачи конкурентной политики	99
3.3.	Прямое участие государства в конкурентных отношениях	104
3.4.	Государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства. Структура, функции и полномочия Федеральной антимонопольной службы	107
3.5.	Меры по развитию конкуренции	110
Глава 4.	Меры по защите конкуренции	116
4.1.	Правовые основы обеспечения состязательного отбора контрагента при заключении договора	117
4.2.	Установление антимонопольных требований к торгам, запросу котировок цен на товары	121
4.3.	Определение порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества	133
4.4.	Особенности заключения договоров с финансовыми организациями	140
4.5.	Обеспечение состязательного отбора контрагента при заключении договора отдельными видами юридических лиц	143

Глава 5. Меры пресечения антиконкурентного поведения	152
5.1. Запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением	153
5.2. Запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов	167
5.3. Запрет на ограничивающие конкуренцию согласованные действия хозяйствующих субъектов	172
5.4. Запрет на координацию экономической деятельности	175
5.5. Запрет на недобросовестную конкуренцию	183
5.6. Запрет на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие) федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов органов или организаций, организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственных внебюджетных фондов, Центрального банка РФ	216
5.7. Запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения или согласованные действия федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов органов или организаций, а также государственных внебюджетных фондов, Центрального банка РФ	221

Глава 6. Меры предупреждения антиконкурентного поведения.....	223
6.1. Предоставление государственных или муниципальных преференций	224
6.2. Осуществление государственного контроля за экономической концентрацией.....	228
Глава 7. Осуществление контроля за соблюдением антимонопольного законодательства и ответственность за его нарушение	236
7.1. Право антимонопольных органов на информацию в ходе осуществления контроля за соблюдением антимонопольного законодательства	237
7.2. Проведение проверок антимонопольным органом при осуществлении контроля за соблюдением антимонопольного законодательства	250
7.3. Рассмотрение дел о нарушении антимонопольного законодательства	257
Программа учебной дисциплины «Конкурентное право».....	271
Список литературы.....	276
Практикум по учебной дисциплине «Конкурентное право».....	280

Предисловие

В основе рыночной экономики лежит конкуренция как соперничество хозяйствующих субъектов, препятствующее каждому из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В таком смысле конкуренция представляет собой в первую очередь деятельность хозяйствующих субъектов, осуществляемую каждым из них самостоятельно, независимо друг от друга. Но, как и всякая деятельность, конкуренция должна осуществляться в соответствии с устанавливаемыми законодательством правилами, отступление от которых приводит к негативному воздействию на нее и в силу этого пресекается уполномоченными публичными органами. Поэтому конкуренция должна осуществляться способами, не противоречащими законодательству и потому квалифицируемыми в качестве допустимых (законных).

Современная поведенческая модель субъектов экономической деятельности наряду с индивидуальной предполагает коллективную форму. Цели использования той или иной формы различны и определяются желанием хозяйствующих субъектов оптимизировать действия, направленные на достижение декларируемого экономического результата.

С точки зрения антимонопольного регулирования, единично осуществляемые на товарном рынке действия более заметны, нежели коллективно осуществляемые действия, зачастую прикрываемые «ширмой» общей экономической ситуации и ее изменениями на рынке. Поэтому коллективно осуществляемые на товарном рынке действия требуют более обстоятельного анализа и сбора подтверждающих совершение правонарушения доказательств, что процедурно сложнее осуществить.

Современное состояние научного исследования проблем антимонопольного регулирования в России характеризуется наличием довольно большого числа работ, в которых исследу-

ются отдельные аспекты конкурентных отношений¹, проблематика в целом², анализируется практика применения антимонопольного законодательства³. Однако трудов, рассматривающих конкурентное право как учебную дисциплину и посвященных именно тем, кто изучает антимонопольное законодательство, крайне мало.

Восполняя указанный пробел, автор столкнулся с необходимостью использования материалов судебной практики как высших судебных инстанций, так и нижестоящих судов, поскольку формулируемые в антимонопольном законодательстве запреты и предписания носят ситуационный характер, а приводимые перечни антиконкурентных действий (бездействия) имеют открытый и далеко не исчерпывающий характер.

Но это свидетельствует не о неопределенности содержания соответствующих норм, а скорее о разнообразии обстоятельств, оказывающих влияние на состояние конкуренции, и невозможности установления их в виде исчерпывающего перечня в законе. В этих условиях законодатель вынужден использовать оценочные характеристики в целях эффектив-

¹ См.: *Борзило Е. Ю.* Злоупотребление доминирующим положением: подход к проблеме в России и за рубежом. М. : Статут, 2008; *Городов О. А.* Недобросовестная конкуренция: теория и правоприменительная практика. М. : Статут, 2008.

² См.: *Варламова А. Н.* Конкурентное право России. М. : Зерцало-М, 2009; *Ее же.* Правовое обеспечение развития конкуренции : учеб. пособие. М. : Статут, 2010; *Головин В. Н.* Комментарий к Федеральному закону «О защите конкуренции» (постатейный). М. : Деловой двор, 2010; *Кайль А. Н.* Комментарий к Федеральному закону от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции». 2-е изд. // Справочная правовая система «Гарант», 2009; *Конкурентное право России : учебник / Д. А. Алешин, И. Ю. Артемьев, Е. Ю. Борзило и др. ; отв. ред. И. Ю. Артемьев, А. Г. Сушкевич.* М. : Изд. дом Высш. шк. экономики, 2012; *Правовая защита конкуренции в России и за рубежом / В. Г. Истомин, Е. П. Чорновол.* Екатеринбург : Изд-во Урал. гос. экон. ун-та, 2010; *Князева И. В.* Антимонопольная политика в России : учеб. пособие. 4-е изд., испр. М. : Омега-Л, 2009; *Паращук С. А.* Конкурентное право (правовое регулирование конкуренции и монополии). М. : Городец-издат, 2002; *Петрусева Н. А., Кайль А. Н.* Комментарий к Федеральному закону от 17 августа 1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» // Справочная правовая система «Гарант», 2009; *Писенко К. А., Цинделиани И. А., Бадмаев Б. Г.* Правовое регулирование конкуренции и монополии в Российской Федерации : курс лекций / под ред. М. В. Запольского. М. : Рос. акад. правосудия ; Статут, 2010; *Тотьев К. Ю.* Конкурентное право (правовое регулирование конкуренции) : учебник. М. : РДЛ, 2000.

³ См.: *Петров Д. А.* Антимонопольное законодательство: теория и практика применения. СПб. : Нестор-История, 2012; *Хохлов Д. В.* Конкурентное право: здесь и сейчас. М. : Альпина Бизнес Букс, 2009.

ного применения нормы к неограниченному числу конкретных правовых ситуаций, а практические работники — изучать судебную практику в целях выявления соответствующих правовых позиций.

Целями изучения дисциплины «Конкурентное право» являются: совершенствование профессионального уровня подготовки юристов в сфере защиты конкуренции; углубленное изучение антимонопольного законодательства, практики его применения и научных взглядов; усвоение обучающимися основ правового регулирования конкурентных отношений, изучение основных концепций и институтов конкурентного права.

Для освоения учебной дисциплины «Конкурентное право» студенты должны знать гражданское, арбитражное процессуальное, предпринимательское и административное право.

Для повышения качества освоения дисциплины помимо классических лекционных методов необходимо использовать активные формы аудиторной учебной работы в виде семинарских и интерактивных занятий, а также организовать самостоятельную работу студентов. Достижению указанных целей будет способствовать прилагаемый практикум.

После изучения дисциплины «Конкурентное право» обучаемые должны:

знать

- состав, структуру и тенденции развития правового регулирования отношений в соответствующей сфере;
- цели, задачи и направления реформирования правового регулирования общественных отношений на современном этапе;
- закономерности развития юридической практики, в том числе судебной, и ее значение в механизме (системе) правового регулирования;
- состояние и развитие международно-правового регулирования и зарубежного законодательства в соответствующей сфере;

уметь

- применять нормы права в условиях наличия пробелов, коллизий норм, сложных взаимодействий, решать сложные задачи правоприменительной практики;
- аргументировать принятые решения, предвидеть последствия принятых им решений;

- анализировать нестандартные ситуации правоприменительной практики и выработать различные варианты решений;
 - квалифицированно толковать правовые акты в их взаимодействии; проводить экспертизу правовых актов; объяснять действие норм права их адресатам;
 - проводить научные исследования по отдельным правовым проблемам и свободно излагать результаты научных исследований в устной и письменной форме с использованием современных технических средств сообщения информации;
 - самостоятельно осваивать новые методы получения и анализа информации, в том числе в смежных областях знаний;
- владеть навыками***
- составления письменных документов юридического содержания; разработки проектов нормативных и индивидуальных правовых актов;
 - устных выступлений по правовым вопросам, в том числе в состязательных процедурах, аргументирования и отстаивания своей точки зрения в устной полемике;
 - ведения дискуссии, деловых переговоров, осуществления посредничества с целью достижения компромисса участниками юридического конфликта, управления коллективом;
 - составления экспертных заключений;
 - изучения правовой действительности с помощью научной методологии;
 - консультирования по правовым вопросам.

Принятые сокращения

1. Нормативные правовые акты¹

Конституция РФ — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ и № 7-ФКЗ)

АПК — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации — Федеральный закон от 24.07.2002 № 95-ФЗ

ГК — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая — Федеральный закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ; часть вторая — Федеральный закон от 26.01.1996 № 14-ФЗ

КоАП — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях — Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ

НК — Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая — Федеральный закон от 31.07.1998 № 146-ФЗ; часть вторая — Федеральный закон от 05.08.2000 № 117-ФЗ

Закон об АО — Федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»

Закон о банках — Федеральный закон от 02.12.1990 № 395—1 «О банках и банковской деятельности»

Закон о внешнеторговой деятельности — Федеральный закон от 08.12.2003 № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности»

Закон о газоснабжении — Федеральный закон от 31.03.1999 № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации»

¹ При самостоятельном изучении нормативных правовых актов, упоминаемых в учебнике, необходимо учитывать изменения и дополнения, которые были внесены в них с момента вступления в действие. С официальными текстами документов можно ознакомиться на Официальном интернет-портале правовой информации (<http://www.pravo.gov.ru>). Кроме того, можно обращаться к таким справочным системам, как «КонсультантПлюс», «Гарант» и др.

Закон о естественных монополиях — Федеральный закон от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях»

Закон о закупках — Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Закон о защите конкуренции — Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

Закон о коммерческой тайне — Федеральный закон от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне»

Закон о конкуренции — Закон РСФСР от 22.03.1991 № 948—1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»

Закон о некоммерческих организациях — Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»

Закон о размещении заказов — Федеральный закон от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»

Закон о рекламе — Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»

Закон о торговле — Федеральный закон от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»

Закон об электроэнергетике — Федеральный закон от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике»

Закон № 57-ФЗ — Федеральный закон от 29.04.2008 № 57-ФЗ «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства»

Закон № 401-ФЗ — Федеральный закон от 06.12.2011 № 401-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон “О защите конкуренции” и отдельные законодательные акты Российской Федерации»

Положение о ТОФАС — Положение о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утв. приказом ФАС России от 26.01.2011 № 30

Положение о ФАС — Положение о Федеральной антимонопольной службе, утв. постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 № 331

Порядок проведения анализа состояния конкуренции — Порядок проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утв. приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220

Обзор ВАС РФ № 32 — Обзор практики разрешения споров, связанных с применением антимонопольного законодательства: информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30.03.1998 № 32 // Вестник ВАС РФ. 1998. № 5

Постановление ВАС РФ № 30 — постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» // Вестник ВАС РФ. 2008. № 8

2. Органы власти, организации

ВАС РФ — Высший Арбитражный Суд Российской Федерации

ВС РФ — Верховный Суд Российской Федерации

Госстандарт России — Комитет Российской Федерации по стандартизации, метрологии и сертификации

МАП России — Министерство Российской Федерации по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства

Минюст России — Министерство юстиции Российской Федерации

Роспотребнадзор — Федеральная служба по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека

Росстат — Федеральная службы государственной статистики

СНК СССР — Совет народных комиссаров СССР

ФАС России — Федеральная антимонопольная служба

ЦИК СССР — Центральный исполнительный комитет СССР

3. Прочие сокращения

абз. — абзац

гл. — глава (-ы)

ЗАО — закрытое акционерное общество

МУП — муниципальное унитарное предприятие

ОАО — открытое акционерное общество

ООО — общество с ограниченной ответственностью

п. — пункт (-ы)

подп. — подпункт (-ы)

разд. — раздел

РСФСР — Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика

РФ — Российская Федерация

СНГ — Содружество Независимых Государств

СССР — Союз Советских Социалистических Республик

ст. — статья (-и)

США — Соединенные Штаты Америки

ТОФАС — территориальные органы ФАС России

УФАС — Управление ФАС России

ФАС — Федеральный арбитражный суд

ФРГ — Федеративная Республика Германия

ч. — часть (-и)

ГЛАВА 1 **Общая характеристика правового регулирувания конкуренции**

После изучения главы обучаемый должен:

знать

- понятие «конкуренция», ее субъективные и объективные черты, виды, понятия «товар» и «товарный рынок»;
- порядок проведения анализа состояния конкурентной среды, влияние закона спроса и предложения на состояние конкурентной среды;
- признаки антиконкурентного поведения;
- субъектный состав, объект и содержание конкурентного отношения;
- состав антимонопольного законодательства РФ и иных нормативных правовых актов о защите конкуренции;
- действие антимонопольного законодательства во времени, в пространстве и по кругу лиц;
- место конкурентного права в российских системах права и законодательства;

уметь

- выявлять проблемы экономического и правового характера;
- квалифицированно толковать правовые акты в их взаимодействии;
- проводить экспертизу правовых актов, объяснить действие норм права их адресатам;
- применять нормы конкурентного права, аргументировать принятые решения, предвидеть последствия принятых им решений;

владеть навыками

- проведения научных исследований по отдельным правовым проблемам и свободного изложения результатов научных исследований в устной и письменной форме с использованием современных технических средств сообщения информации;
 - устных выступлений по правовым вопросам, аргументирования и отстаивания своей точки зрения в устной полемике;
 - ведения дискуссии, деловых переговоров, осуществления посредничества с целью достижения компромисса участниками юридического конфликта, управления коллективом;
 - самостоятельного освоения новых методов получения и анализа информации, в том числе в смежных областях знаний.
-

1.1. Конкуренция и товарный рынок

Конкуренция, основываясь на поведенческой самостоятельности хозяйствующих субъектов, выступает важнейшим базовым элементом рыночной системы хозяйствования. В качестве одной из основ конституционного строя РФ Конституция РФ закрепляет свободу экономической деятельности, поддержку конкуренции, единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств. Конституция РФ не допускает экономическую деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию, возводя тем самым конкуренцию в один из принципов осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Гражданский кодекс рассматривает конкуренцию как качество, присущее гражданским правоотношениям с участием определенных субъектов. Именно поэтому не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Понятие конкуренции сформулировано законодателем в п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции следующим образом: «**Конкуренция** — соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке».

Это понятие отражает представление об идеальной конкуренции, когда участники гражданского оборота не имеют

возможности влиять друг на друга и на условия совершаемых ими сделок, что ближе к экономическому понятию «совершенной конкуренции», проявляющей себя далеко не на всех товарных рынках. Помимо субъективных (поведенческих) существуют объективные (макроэкономические, инфраструктурные, страновые и иные) факторы, способные оказать негативное влияние на конкуренцию. Но если объективные факторы действуют на рынок в целом, то субъективные факторы, применяемые нарушителями избирательно, должны пресекаться, чему, собственно, и посвящен Закон о защите конкуренции.

На разных рынках уровень конкуренции будет различным. Д. А. Алешин указывает, что Европейский Суд по правам человека в деле *Metro v. Commission*¹ «... определил: неискаженная (свободная) конкуренция, предусмотренная договором, предполагает, что на рынке существует “работающая” конкуренция (*workable competition*). Иначе говоря, уровень конкуренции таков, что обеспечивает соблюдение базовых принципов и целей договора. В частности, создание на общеевропейском рынке условий не хуже, чем на национальном»².

Законодатель, давая определение конкуренции, выделяет ряд ее свойств (признаков):

1) конкуренция представляет собой действия определенной категории лиц — хозяйствующих субъектов, осуществляющих приносящую доход деятельность и способных в силу этого оказать влияние на условия обращения товара на товарном рынке. Такие действия далеко не всегда являются сделками в гражданско-правовом смысле;

2) действия хозяйствующих субъектов должны иметь самостоятельный характер, не корректироваться извне. Несамостоятельность не всегда приводит к квалификации факта правонарушения. Например, действия в составе группы лиц не всегда являются самостоятельными;

3) хозяйствующие субъекты должны соперничать друг с другом, т.е. стремиться превзойти других хозяйствующих субъектов и получить наибольший доход. В этом случае будет осуществляться прямое или косвенное воздействие на других субъектов. Чтобы воздействие применялось в разумных пределах, нужны правила, устанавливающие границы такого воздействия.

¹ См.: ECI. *Metro v. Commission* [1977] TCR 1875 (1905) / Para 20.

² Конкурентное право России : учебник. С. 73.

Организационные и правовые основы защиты конкуренции определяются Законом о защите конкуренции путем закрепления, с одной стороны, мер по поддержке конкуренции, а с другой — мер предупреждения и пресечения как монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, так и недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком РФ.

Деятельность хозяйствующих субъектов в форме соперничества осуществляется во взаимодействии с другими хозяйствующими субъектами в отношении товаров, участвующих в коммерческом обороте на соответствующем товарном рынке. Поэтому важным является определение не только понятий «товар» и «товарный рынок», но и внешних экономических условий, формирующих конкурентную среду, в которой товар участвует в обороте.

Товаром согласно п. 1 ст. 4 Закона о защите конкуренции признается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. В этом смысле понятие «товар» отличается от аналогичного термина, используемого в ГК в более узком значении и применяемого преимущественно к отношениям купли-продажи. Именно в придаваемом антимонопольным законодательством смысле мы и будем в дальнейшем использовать термин «товар», т.е. как оборотоспособный объект гражданских прав.

Гражданское законодательство, регулируя имущественные и личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников, использует термин «товар», как правило, в смысле вещи, участвующей в гражданском обороте и подлежащей передаче от одного субъекта другому. Таким образом, основным свойством товара с точки зрения гражданского права выступает его способность быть объектом гражданского оборота.

Согласно ст. 134 ГК, если разнородные вещи образуют единое целое, предполагающее использование их по общему назначению, они рассматриваются как одна вещь (сложная вещь). Действие сделки, заключенной по поводу сложной

вещи, распространяется на все ее составные части, если договором не предусмотрено иное.

Следовательно, понятие сложной вещи включает следующие четыре элемента: 1) в ее состав входят разнородные вещи; 2) данные вещи физически не связаны между собой; 3) указанные вещи в совокупности составляют единое целое, позволяющее использовать их сумму — сложную вещь — по общему скоординированному назначению; 4) каждая составная вещь, входящая в состав вещи, не может использоваться самостоятельно.

Антимонопольное законодательство учитывает в том числе и экономические свойства товара, а именно его потребительскую ценность (стоимость), способность товара удовлетворять потребность приобретателя в извлечении и использовании его полезных свойств, что предопределяет необходимость этого товара для приобретателя и формирует интерес последнего в приобретении товара, обеспечивая тем самым спрос на товар.

Таким образом, в качестве товара для целей антимонопольного регулирования может рассматриваться каждая из вещей, составляющих совокупность разнородных вещей и объединенных общим функциональным назначением.

Даже если полезные свойства вещи определенного вида, предопределяющие целесообразность ее приобретения, могут проявляться исключительно при совместном использовании с иными вещами другого типа, каждый тип таких вещей рассматривается судебной практикой в качестве отдельного товара и образует самостоятельный товарный рынок¹.

Объективно конкуренция может существовать только в рыночной экономике и неотделима от понятия «рынок».

Рыночными отношениями признаются экономические отношения «... при следующих условиях: неограниченное число участников конкуренции; свободный доступ на рынок и такой же выход из него; мобильность трудовых, материальных, финансовых и прочих ресурсов; полная информированность каждого участника конкуренции о предложении и спросе, ценах и норме прибыли; ни один участник свободной конкуренции не в состоянии оказывать влияние на решения, принимаемые другими участниками; свободное предпринимательство; возмездность и др. Рыночные отношения не тожде-

¹ См.: постановление ФАС Московского округа от 11.08.2011 № КА-А40/8319-11 по делу А40-137452/10-139-867.

ственные экономическим, последние значительно шире по своему содержанию и существуют в любом обществе, при любой экономической и политической системе»¹.

С экономической точки зрения под рынком зачастую понимается объективно существующая общественно необходимая реальность, в которой происходит совершение сделок по отчуждению товаров, работ, услуг. Рынок представляет собой общественный институт, сводящий вместе покупателя и продавца для совершения ими сделки купли-продажи определенного товара и (или) услуги². Основой здесь являются какие-либо общественные отношения в сфере оборота товаров (работ, услуг) и в этом смысле рынок характеризуется как особого рода механизм взаимодействия между лицом, отчуждающим товар (работу, услугу), и лицом, приобретающим их.

Действующее законодательство рассматривает рынок как территорию фактического распространения (обращения) товаров, используя тем самым экономическое толкование и понимание границ рынка.

Пункт 4 ст. 4 Закона о защите конкуренции определяет **товарный рынок** как сферу обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее — определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

По мнению О. М. Олейник, сфера обращения товара как правовое понятие представляет собой совокупность трех компонентов: правил обращения; объектов; субъектов, действующих на рынке с целью извлечения прибыли и удовлетворения потребительских интересов. Хотя в дальнейшем О. М. Олейник выделяет внешние параметры сферы обращения как дополнительный критерий³.

По нашему мнению, сфера обращения товара требует введения в качестве составляющей и количественных параметров — необходимо использовать критерий определенности границ,

¹ Ведяхин В. М., Ревина С. Н. Об особенностях рыночных отношений // Журнал рос. права. 2002. № 8.

² См.: Юданов А. Ю. Конкуренция: теория и практика. М., 1996. С. 28.

³ См.: Предпринимательское (хозяйственное) право : учебник : в 2 т. / отв. ред. О. М. Олейник. М. : Юрист, 1999. Т. 1. С. 483—484.

в пределах которых товар будет обращаться, а субъекты будут иметь возможность вступать в отношения между собой.

Поэтому структурно рынок состоит из следующих элементов:

- установленные и санкционированные правила обращения товаров, работ, услуг;
- объекты, по поводу которых субъекты вступают в отношения между собой;
- субъекты, действующие на рынке с целью извлечения прибыли и удовлетворения потребительских интересов;
- границы, определяющие сферу оборота товара.

Правила обращения товаров не всегда совпадают с границами рынка. Так, Закон о защите конкуренции устанавливает нормы об экстерриториальности при преследовании правонарушений в области антимонопольного регулирования. Этот закон применяется и в тех случаях, когда действия и соглашения, соответственно совершаемые либо заключаемые хозяйствующими субъектами за пределами территории РФ, приводят или могут привести к ограничению конкуренции или влекут за собой другие отрицательные последствия на рынках в Российской Федерации.

В свете правового регулирования рынка главную заботу государства составляют организационные и правовые основы предупреждения, ограничения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, обеспечение условий для создания и эффективного функционирования товарных рынков.

В связи с этим юридически необходимым обстоятельством, подлежащим установлению при квалификации факта нарушения антимонопольного законодательства, будет определение товара, в отношении которого допущено антиконкурентное поведение, и товарного рынка, на котором это антиконкурентное поведение состоялось.

И товар, и товарный рынок являются базисом для создания **конкурентной среды**, в которой в полной мере проявляют себя стихийные экономические **законы спроса и предложения**.

Конкурентной средой¹ на отдельном рынке является совокупность факторов, определяющих возможность хозяйствую-

¹ См. Программу развития конкуренции в Российской Федерации, утвержденную распоряжением Правительства РФ от 19.05.2009 № 691-р. Этим же распоряжением утвержден План мероприятий по реализации Программы развития конкуренции в Российской Федерации на 2009—2015 годы.

щих субъектов на этом рынке обнаруживать и использовать возможности получения прибыли. В случае неразвитости конкурентной среды у хозяйствующих субъектов появляются возможность и стимулы для ограничения производства и торговли. Обычно эта возможность тем больше, чем больше концентрация на соответствующем рынке. В таких случаях появляется необходимость использовать как защитные меры (антимонопольное регулирование), так и меры, направленные на развитие конкурентной среды.

Рыночное поведение потребителя подчиняется закону спроса, выражающемуся в том, что платежеспособный спрос на товар растет с уменьшением его цены и сокращается при ее росте. Спрос — это предельное (максимальное) количество товара, которое потребители могут приобрести на рынке при данной цене. Предельная (максимальная) сумма денег, которую покупатели еще согласны отдать за приобретение товара (при данной величине предложения), является ценой спроса. Выше цены спроса рыночная цена товара подняться не может, так как у покупателей не хватит денег, чтобы расплатиться с продавцом.

Поведение производителя (продавца) на рынке подчиняется закону предложения, в соответствии с которым предложение товара растет с увеличением его цены и сокращается при ее уменьшении. Предложение — это предельное (максимальное) количество товара, которое производители (продавцы) выставят на рынок для продажи при данной цене. Предельная (минимальная) цена, за которую производители (продавцы) еще согласны продавать свой товар (при данной величине спроса), является ценой предложения. Ниже этой минимальной цены рыночная цена снизиться уже не может, так как это сделает продажу товара экономически нецелесообразной.

Задачей рыночного регулирования является установление рыночной (равновесной) цены, которая одновременно устраивает и продавцов, и покупателей. Ситуация рыночного равновесия наступает тогда, когда: 1) величина предложения совпадает с величиной спроса; 2) цена спроса равняется цене предложения. В противном случае создаются предпосылки для антиконкурентного поведения.

Разъяснение законов спроса и предложения и их влияния на установление рыночной (равновесной) цены приведено в утвержденных Государственным комитетом РФ по анти-

монопольной политике и поддержке новых экономических структур Временных методических рекомендациях по выявлению монопольных цен от 21.04.1994 № ВБ/2053. Эти рекомендации хотя и используются в практической деятельности, однако не прошли государственную регистрацию и официально не опубликованы, а потому не могут быть отнесены к нормативным правовым актам федеральных органов исполнительной власти¹.

Анализ и оценка состояния конкурентной среды на товарном рынке или положения на нем хозяйствующих субъектов требуются в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта (хозяйствующих субъектов) и выявления иных случаев недопущения, ограничения или устранения конкуренции в том числе; при рассмотрении дел о нарушениях антимонопольного законодательства; принятии решений в рамках государственного контроля за экономической концентрацией; решении вопросов о принудительном разделении (выделении) коммерческих и некоммерческих организаций, осуществляющих предпринимательскую деятельность; формировании реестра хозяйствующих субъектов (за исключением финансовых организаций), имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положением хозяйствующих субъектов (далее — Реестр доминантов).

Проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке осуществляется в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции, разд. 8 «Рыночный потенциал хозяйствующего субъекта» Порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарных рынках, утвержденного приказом МАП России от 20.12.1996 № 169, и включает в себя следующие этапы: а) определение временного интервала исследования товарного рынка; б) определение продуктовых границ товарного рынка; в) определение географических границ товарного рынка; г) определе-

¹ См.: определение ВС РФ от 07.11.2005 № ГКПИ05—1393 «О возврате заявления о признании недействующими (в части) Временных методических рекомендаций по выявлению монопольных цен, утв. ГКАП РФ от 21.04.1994 № ВБ/2053»; Определение ВАС РФ от 23.10.2009 № 10823/09 по делу № А76—1549/2008—49—66.

ние состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке в качестве продавцов и покупателей; д) расчет объема товарного рынка и долей хозяйствующих субъектов на рынке; е) определение уровня концентрации товарного рынка; ж) определение барьеров входа на товарный рынок; з) оценка состояния конкурентной среды на товарном рынке; и) составление аналитического отчета.

В соответствии с п. 1.1—1.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции (далее — Порядок) анализ состояния конкуренции на товарных рынках для рассмотрения вопроса о включении хозяйствующих субъектов в Реестр доминантов может проводиться без определения уровня концентрации товарного рынка, определения барьеров входа на товарный рынок и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке.

Кроме этого, согласно п. 1.4 Порядка не требуется проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке при установлении доминирующего положения хозяйствующего субъекта (хозяйствующих субъектов) в следующих случаях:

1) хозяйствующий субъект осуществляет производство (реализацию) товаров в условиях естественной монополии. Однако п. 4.7 Порядка предусматривает, что в этом случае необходимо выявлять географические границы товарных рынков услуг субъектов естественных монополий с учетом особенностей предоставления этих услуг, в частности: наличия и расположения технологической инфраструктуры (сетей); возможностей приобретателей по доступу к инфраструктуре и ее использованию (подключению к сетям);

2) при рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства в виде несоблюдения:

- запрета на заключение хозяйствующими субъектами соглашений или совершение ими согласованных действий, ограничивающих конкуренцию (ч. 1, 2 и 3 ст. 11, 11.1 Закона о защите конкуренции);

- запрета на недобросовестную конкуренцию (ст. 14 Закона о защите конкуренции);

- запрета на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие), соглашения, согласованные действия федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также государственных вне-