

**СПРАВКА**  
**О НАЛИЧИИ ИММУНИТЕТОВ ОТ АНТИМОНОПОЛЬНОГО**  
**ПРЕСЛЕДОВАНИЯ ДЛЯ КОМПАНИЙ С НЕЗНАЧИТЕЛЬНОЙ ДОЛЕЙ**  
**РЫНКА И МАЛОГО БИЗНЕСА В РАЗРЕЗЕ ЗАРУБЕЖНОГО ОПЫТА**

Страны	Содержание механизмов и примеры подходов к регламентации нижнего порога	Нормативные источники правовой регламентации
<p><b>Европейский Союз (как надгосударственная антимонопольная юрисдикция)</b></p>	<p>В Руководящих указаниях Еврокомиссии, обязательных для практики самой Комиссии после их издания указывается, что по общему правилу Комиссия не рассматривает как незаконные любые соглашения, если в совокупности соблюдаются следующие условия:</p> <p>а) совокупная доля на рынке участников соглашения не превышает 5%.</p> <p>б) - для горизонтальных соглашений совокупный годовой оборот участников соглашения в Сообществе не превышает 40 млн. евро.</p> <p style="padding-left: 20px;">- для соглашений о совместных покупках — годовой совокупный оборот на рынке не должен превышать объем совокупных закупок, охватываемых соглашением (In the case of agreements concerning the joint buying of products the relevant turnover shall be the parties' combined purchases of the products covered by the agreement.);</p> <p style="padding-left: 20px;">- для вертикальных соглашений — совокупный оборот поставщика в Сообществе в отношении товара, охватываемого соглашением, не превышает 40 млн. евро.</p> <p style="padding-left: 20px;">- для лицензионных соглашений — совокупный оборот на релевантном рынке должен равняться совокупности оборота лицензиатов на рынке товаров, в которых применяется лицензируемая технология, и собственного оборота лицензиара на рынке таких товаров;</p> <p style="padding-left: 20px;">- для соглашений, где один покупатель и несколько продавцов — оборот на рынке товара должен равняться совокупному объему закупок покупателя у продавцов.</p> <p>При соблюдении условия пункта б) Еврокомиссия рассматривает по общему правилу соглашения также при совокупной доле участников соглашения на рынке до 10%, если в течение двух последовательных лет доля на рынке колебалась в пределах не более 2%.</p>	<p>Определено нормативным актом</p> <p>Руководящие указания (Guidelines) COMMISSION NOTICE. Guidelines on the effect on trade concept contained in Articles 81 and 82 of the Treaty (2004/C 101/07) (Text with EEA relevance) // 27.4.2004 EN Official Journal of the European Union C 101/81</p> <p>Параграф 52.</p>
	<p>Для отдельных рынков в ЕС действуют специальные правила иммунитетов. Там доля может быть повышена. Так, специальные правила предусмотрены для рынков страхования в Регламенте Комиссии ЕС.</p> <p>Предусмотрены иммунитеты в:</p> <p>а) 20% от любого соответствующего рынка для</p>	<p>Определено нормативным актом</p> <p>Регламент Комиссии № 267/2010/ЕС от 24 марта 2010 г. о применении части (3) статьи 101 Договора об Европейском</p>

	<p>соглашений о совместном страховании;</p> <p>б) 25% от любого соответствующего рынка для совместного перестрахования.</p>	<p>Союзе для определенных категорий соглашений, решений и согласованных действий в секторе страхования (Текст, релевантный для ЕЭП) (CELEX: 32010R0267)  URL: <a href="http://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=OJ:L:2010:083:0001:0007:EN:PDF">http://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=OJ:L:2010:083:0001:0007:EN:PDF</a>  ГЛАВА III. Статья 5. Исключения.</p>
<b>НИДЕРЛАНДЫ</b>	<p>Закон о конкуренции содержит несколько иммунитетов для широких групп соглашений:</p> <p>1. Разрешены любые запрещенные по общему правилу соглашения, действия, ассоциации, объединения предприятий, если их совокупная доля на любом релевантном рынке не превышает 5% и совокупный оборот таких участников не превышает €40,000,000.</p> <p>2. Для остальных случаев, не подпадающих под первый случай, действуют следующие иммунитеты.</p> <p>Предусмотренные законом запреты на соглашения, совместные решения, действия союзов и ассоциаций, если:</p> <p>а. в соглашения и согласованные действия, ассоциации и предприятия вовлечено не более 8 предприятий и</p> <p>б. совокупный годовой оборот участников составляет:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- €5,500,000, если соглашение или действия касаются только поставки товаров или;</li> <li>- €1,100,000 во всех остальных случаях.</li> </ul>	<p>Определено Законом Статья 7.  Закон о конкуренции // Сайт конкурентного ведомства Нидерландов.  URL: <a href="http://www.nma.nl/en/images/Dutch%20Competition%20Act%20-%20in%20English%20(version%20of%20July%201%20C%202009)23-192040.pdf">http://www.nma.nl/en/images/Dutch%20Competition%20Act%20-%20in%20English%20(version%20of%20July%201%20C%202009)23-192040.pdf</a></p>
<b>Германия</b>	<p>В Германии применяется подход, аналогичный подходу ЕС. Закон не указывает на изъятия, но они четко формулируются в мягком праве, руководящем указании правоприменителя. При этом после обнародования этого указания (Уведомления Федеральной картельной службы) служба не вправе отказать от данного подхода. Суть иммунитетов:</p> <p>1. Не принимаются меры против горизонтального соглашения, если совокупная доля на рынке этих предприятий не превышает 10% (the combined market share of the undertakings involved in a horizontal agreement does not exceed 10 per cent in any one of the markets – п.8, а*)</p> <p>2. В вертикальных соглашениях этот порог составляет 15% (the market share of each of the undertakings involved in a nonhorizontal agreement does not exceed 15 per cent in any one of the markets – п.9, б*)</p>	<p>Определено нормативным актом  Руководящие указания (Уведомление)  Федеральной картельной службы ФРГ.</p> <p>Уведомление (№ 18/2007)  Notice no. 18/2007 of the Bundeskartellamt URL: [Если это ввести в поиск google, то первая же ссылка показывает этот документ]</p>

	<p>Если нет уверенности в том горизонтальной или негоризонтальной было заключено соглашение, то применяется 10% порог (If it is uncertain whether a horizontal or non-horizontal agreement was concluded, the 10 per cent threshold applies – п.10*)</p>	
<b>Дания</b>	<p>Согласно § 7 запреты, установленные в отношении заключения соглашений компаний, которые прямо или косвенно, которое имеют целью или результатом ограничение конкуренции не применяется к: договорам между предприятиями, решениям ассоциаций предприятий; согласованным действиям между предприятиями,</p> <p>в случае, если предприятия:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1) имеют совокупный годовой оборот менее 1 миллиарда датских крон и совокупную долю на рынке менее 10% от общего объема рынка продукта или услуги менее чем на 10 процентов или</li> <li>2) имеют общий годовой оборот менее 150 миллионов датских крон.</li> </ol> <p>Однако, данные иммунитеты не абсолютны. Они не применяются к следующим соглашениям, решениям, действиям:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>о ценах, прибыли и т. п.</li> <li>об ограничении производства или продаж</li> <li>о разделе рынка</li> <li>фиксации цен на торгах, в том числе фиксации стартовой цены и т.д.</li> </ul>	<p>Определено в Законе.</p> <p>Консолидированный Закон о конкуренции. Глава 2. Консолидированный Закон о конкуренции № 1027 от 21 Августе 2007 года (с изменениями, введенными § 6 Закона № 375 от 27 Мая 2008 года, § 162 закона № 1336 от 19 Декабря 2008 года и § 1 Закона № 495 от 12 Май 2010 года) //</p> <p>URL:  <a href="https://www.retsinformation.dk/Forms/R0710.aspx?id=132775">https://www.retsinformation.dk/Forms/R0710.aspx?id=132775</a> См. также :  <a href="http://www.kfst.dk/konkurrenceomraadet/regler/gruppefritagelser/">http://www.kfst.dk/konkurrenceomraadet/regler/gruppefritagelser/</a>  <a href="http://www.kfst.dk/fileadmin/webmasterfiles/konkurrence/Fusionskontrol/Consolidated_Act_No._1027_of_21_August_2007_as_amended_as_of_1_October_2010.pdf">http://www.kfst.dk/fileadmin/webmasterfiles/konkurrence/Fusionskontrol/Consolidated_Act_No._1027_of_21_August_2007_as_amended_as_of_1_October_2010.pdf</a></p>
<b>Венгрия</b>	<p>Введены иммунитеты для вертикальных соглашений в отдельных сферах хозяйства.</p> <p>Так, введены иммунитеты в секторе авторынков:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Освобождение применяется при условии, что поставщик имеет долю на рынке транспортных средств, запасных частей или услуг по ремонту и техническому обслуживанию не более 30%.</li> <li>2. Освобождение применяется, если доля на рынке продаж новых автомобилей не превышает 40%.</li> <li>3. Освобождение применяется в отношении вертикальных соглашений на передачу эксклюзивных прав при условии, что доля покупателя на рынке приобретаемого товара не превысит 30%.</li> </ol> <p>При применении иммунитетов учитывается также годовой оборот компаний.</p>	<p>Определено нормативным актом Правительства</p> <p>19/2004. (II. 13) Постановление Правительства о вертикальных соглашениях в секторе авторынков // URL:  <a href="http://www.gvh.hu/domain2/files/modules/module25/pdf/19_2004_II_13_Korm_rendelet.pdf">http://www.gvh.hu/domain2/files/modules/module25/pdf/19_2004_II_13_Korm_rendelet.pdf</a> , а также см.:  <a href="http://www.gvh.hu/gvh/alpha?do=2&amp;st=1&amp;pg=84&amp;m5_doc=4323&amp;m57_act=25">http://www.gvh.hu/gvh/alpha?do=2&amp;st=1&amp;pg=84&amp;m5_doc=4323&amp;m57_act=25</a></p>

<b>Китай</b>	<p>Законодательно выведены из-под запретов некоторые виды соглашений, в том числе, исходя из критерия размера предприятия. Так, выведены из-под системы запретов:</p> <p>соглашения малого и среднего бизнеса, если они направлены на повышение эффективности и конкурентоспособности: (iii) agreements made by small and medium-sized enterprises to improve operational efficiency and to enhance their competitiveness);</p>	<p>Определено в Законе</p> <p>Ст. 15 Антимонопольного закона КНР. См. Anti-monopoly Law // Сайт Всемирной организации интеллектуальной собственности. Англ. Версия. URL: <a href="http://www.wipo.int/wipolex/en/details.jsp?id=6543">http://www.wipo.int/wipolex/en/details.jsp?id=6543</a></p>
<b>Великобритания</b>	<p>Закон о конкуренции не содержит указаний на иммунитет с позиции рыночной доли или оборота, но в заявлении Главного должностного лица по антимонопольным расследованиям — Генерального директора честной торговли указывается, что по общему правилу, наличие у участников соглашений совокупной доли на рынке менее 25% свидетельствует об отсутствии негативного воздействия на конкуренцию, если нет каких-либо особых обстоятельств.</p>	<p>Заявление Главного должностного лица по антимонопольным расследованиям — Генерального директора честной торговли.</p> <p>См. David Tatlow. Director of Legal Services. Competition Act, 1998. // BN COMPETITION ACT 06/07/2009. С.2-3. URL: (в поисковых системах по названию документа). Данный документ является комментарием к Закону о конкуренции, 1998.</p>
<b>США. Федеральный уровень.</b>	<p>Писанное антитрестовское право не регулирует вопросов иммунитетов с позиций размера доли или экономического положения. Однако, судебное прецедентное право сформировало несколько подходов в данном направлении:</p> <p>При оценке законности соглашений и согласованных действий, как вертикального так и горизонтального характера суды придают значение рыночной власти участников соглашений. Такой подход предопределяет практику ФТК и Департамента юстиции при решении вопроса о расследовании и представлении в суды обвинительной позиции. Практика свидетельствует об иммунитетах для соглашений, где доля участников менее 20%.</p> <p>Презумпция незаконных соглашений связывается с олигопольными рынками, а также рынками, где вход на рынок затруднен для новых конкурентов.</p> <p>Для соглашений об исключительных правах на продажу действует правило «изъятие из конкуренции доли в общем объеме рынка» или «степени закрытости</p>	<p>Определено прецедентным правом.</p> <p>Нет в антитрестовском законодательстве. Но установлены прецедентными решениями судов. Прецеденты определяют, как решения будущих судов, так и административную практику ФТК и Департамента юстиции.</p> <p>В США судебный прецедент — источник права.</p> <p>Обзор практики</p>

<p>рынка от конкуренции».</p> <p>Ранее ВС признавал соглашение незаконным, если совокупная доля участников на рынке товара составляла 7%).</p> <p>Суды первой инстанции, как правило, отказывают возбуждать дела, если закрытость составляет менее 20% рынка.</p> <p>В одном из относительно недавних решений Верховный суд указал на 30% совокупной доли участников (степень закрытости рынка от конкуренции), как критерий незаконности.</p> <p>Кроме того, имеют значение срок соглашения и барьеры входы. Соглашения на год, как правило не преследуются, за исключением экстраординарных случаев.</p> <p>Следующее утверждение доктрины свидетельствует о 20% доле, как минимальной, после которой возможно преследование разного рода соглашений.</p> <p>«В условиях отсутствия четких инструкций Верховного суда суды первой инстанции и ФТК пытаются найти более ясные ориентиры для решения вопроса о том, в каком случае следует предпринимать судебное разбирательство при сужении рынка в результате деятельности компании на 20% или более». С.244.</p>	<p>федеральных судов по этому вопросу приведен, в частности, в издании: Антитретовское право США, 1995. (перевод на русский язык книги - Antitrust Law and Economics in a Nutshell / By E.Gelhorn, W.E Kovachic. – 1994.). См. С.124, 143, 145, 154,155, 156, 159, 161, 164, 178, 224, 225, 235, 241-244.</p>
----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

## Общие выводы и оценка зарубежного опыта:

1. Зарубежному опыту известна проблема необходимости формирования правовых иммунитетов для рыночных соглашений и согласованных действий исходя из прозрачных критериев, позволяющих компаниям понимать заранее, подпадают ли они заранее под запреты антимонопольного законодательства при заключении тех или иных соглашений. И эта проблема находит отражение и решение в правовом поле через установление иммунитетов посредством указаний на размер доли и оборота компаний.

2. Наиболее последовательно в мировом опыте проблема решается в Европейском Союзе, как самом ЕС, так и государствах-членах. ЕС и государства заинтересованы в прозрачности и предсказуемости правового поля.

3. Формой установления иммунитетов в зависимости от правовой специфики стран является закон, мягкое право или административно-прецедентная и судебно-прецедентная практика.

4. Механизмом формирования иммунитета является использование критерия доли и\или оборота участников соглашений и согласованных действий либо их рыночной силы.

5. Наряду с европейскими странами и ЕС, иммунитеты исходя из размера доли, рыночной силы или размера предприятия установлены также в таких лидирующих в мировой экономике странах, как Китай, США, Британия. В США

прецедентные решения судов формируют административные подходы к определению круга потенциально опасных соглашений с точки зрения размера рыночной силы и доли на рынке их участников. В Великобритании указание на размер доли участников соглашений, как основание для воздержания от возбуждения дела, содержится в заявлении Генерального директора честной торговли.

6. Для России как страны континентальной системы предпочтителен европейский опыт, где указание на размеры доли на рынке и/или совокупный оборот установлены в писанном праве — законодательстве или подзаконных актах. Проблема коррупции, о которой постоянно указывается главой российского государства и председателем Правительства, борьба за прозрачность и предсказуемость поведения административного аппарата, а также традиции российского права, где суды играют гораздо меньшую роль в толковании законов, и тем более не создают права, как в англосаксонских странах и опираются на писанное право для принятия решений, выдвигает императивные задачи формирования в писанном антимонопольном праве России иммунитетов для соглашений и согласованных действий, исходя из ясных критериев размера доли и/или совокупного оборота рынке.

7. Европейскому опыту известно установление иммунитетов исходя из доли и оборота, как для широкого спектра соглашений, так и отдельно для горизонтальных и вертикальных, а также отдельных видов рынков. Такая дифференцированная практика может быть учтена и при совершенствовании российского регулирования допустимости вертикальных и горизонтальных соглашений.