



АНТИМОНОПОЛЬНЫЙ ФОРУМ ОКЮР — ГЛАВНОЕ СОБЫТИЕ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ ВЕСНЫ

24 марта 2017 г. прошел ежегодный Антимонопольный форум «Соревнование производителей гениев», организованный Объединением Корпоративных Юристов совместно с ФАС России.

На форуме состоялось публичное обсуждение подготовленного совместной рабочей группой ОКЮР и ФАС России проекта разъяснений Президиума ФАС России о порядке применения положений ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции). Напомним, что на Антимонопольном форуме — 2016 по инициативе руководителя ФАС России **Игоря Артемьева** и президента ОКЮР **Александры Нестеренко** была создана рабочая группа по подготовке разъяснений, которая теперь функционирует на постоянной основе.

В приветственном слове А. Нестеренко признала плодотворным взаимодействие Объединения и ФАС России.

Андрей Цыганов, заместитель руководителя ФАС России, сообщил, что совместная группа проделала большую работу, в частности включив в проект разъяснений много положений по спорным вопросам. По мнению А. Цыганова, публичное обсуждение этого проекта на Антимонопольном форуме является важным этапом подготовки подобного документа, поскольку позволяет оценить, насколько он отвечает практическим потребностям.

Доклад начальника правового управления ФАС России **Артема Молчанова** был посвящен первому опыту работы внутренней апелляции ФАС России как неотъемлемому элементу обеспечения единообразия антимонопольного правоприменения. А. Молчанов затронул вопрос о процедуре пересмотра решений и предписаний территориальных антимонопольных органов, привел статистику рассмотрения дел апелляционной коллегией и примеры конкретных дел. Им было отмечено, что достижение единообразия в антимонопольном



Татьяна Одабашян, директор по правовым вопросам и комплаенсу ООО «Объединенные Пивоварни Хейнекен»; **Екатерина Горшкова**, руководитель антимонопольного направления ООО «СИБУР»; **Николай Вознесенский**, партнер, руководитель практики антимонопольного права *Goltsblat BLP*; **Елена Бардашева**, управляющий директор Центра ГЧП Газпромбанка; **Артем Молчанов**, начальник правового управления ФАС России; **Александра Нестеренко**, президент ОКЮР; **Татьяна Мачкова**, начальник отдела административной практики ПАО «Сбербанк»; **Виталий Дианов**, руководитель группы антимонопольной практики *Goltsblat BLP*; **Алексей Костоваров**, руководитель практики антимонопольного права и закупок Адвокатского бюро «Линия права»; **Юлия Горбенкова**, советник практики антимонопольного права ПАО «МегаФон»; **Анна Филимоненко**, сотрудник отдела правовой экспертизы правового управления ФАС России

правоприменении является приоритетной целью, к которой ФАС России движется совместно с ОКЮР при подготовке разъяснений Президиума ФАС России.

Алексей Костоваров, руководитель практики антимонопольного права и закупок Адвокатского бюро «Линия права», осветил проблемные вопросы применения положений Закона о защите конкуренции о предупреждениях и предостережениях как превентивных мерах. Предупреждения являются одним из основных антимонопольных инструментов, применение которого ведет к существенному снижению количества возбужденных дел о нарушении антимонопольного законодательства. В качестве примера одной из ключевых проблем, решаемых в проекте, А. Костоваров назвал выдачу заведомо неисполнимых предупреждений. Особое внимание было посвящено вопросу анализа товарного рынка и предоставления аналитического отчета, который положительно для бизнеса разрешается в проекте разъяснений.



Александра Нестеренко; Андрей Цыганов, заместитель руководителя ФАС России

Николай Вознесенский, партнер, руководитель практики антимонопольного права *Goldtsblat BLP*, рассказал о положениях проекта, затрагивающих такие вопросы, как злоупотребление доминирующим положением в целом, злоупотребление доминирующим положением на смежных рынках и последствия злоупотребления доминирующим положением в контексте ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции. Эксперт назвал подготовленные рабочей группой разъяснения по важным вопросам прогрессивными, добавив, что изменение подхода к доказыванию последствий злоупотребления доминирующим положением, которое вводит обязательное доказывание ограничения (или возможности ограничения) конкуренции при квалификации нарушений даже по специальным основаниям ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции и тем самым существенно развивает позиции Пленума ВАС РФ, и вовсе является ключевым. Кроме того, большим достижением проекта является предложенный им порядок анализа ограничения конкуренции на смежных рынках, если на таких рынках наступают негативные последствия злоупотребления доминирующим положением.

Юлия Горбенкова, советник практики антимонопольного права ПАО «МегаФон», отметила, что разъяснения закрепляют обязанность антимонопольного органа установить объективную взаимосвязь между действиями доминанта на одном рынке и последствиями таких действий на смежном рынке.

Татьяна Мачкова, начальник отдела административной практики ПАО «Сбербанк», поддержала позицию о значимости исследования взаимосвязи действий доминанта и их последствий на смежном рынке. Однако остаются вопросы о том, на каком этапе антимонопольный орган будет проводить такое исследование и в каком документе (документе) должны быть отражены его результаты. Т. Мачкова полагает, что все эти факторы



Александра Нестеренко; Сергей Пузыревский, заместитель руководителя ФАС России

должны устанавливаться в рамках анализа состояния конкуренции и оформляться такой анализ должен единым аналитическим отчетом. Ее позиция была поддержана А. Молчановым.

Подводя итог дискуссии о проекте разъяснений, А. Цыганов отметил, что он одобряется бизнес-сообществом и готов к утверждению Президиумом ФАС России.

Модератор второй сессии, посвященной картелям, **Сергей Пузыревский**, заместитель руководителя ФАС России, акцентировал внимание на особой актуальности этой темы в свете последних громких дел.

Андрей Тенишев, начальник управления по борьбе с картелями ФАС России, привел статистику по возбужденным за период 2015–2016 гг. делам и рассмотрел сферы экономической деятельности с наибольшим количеством нарушений ст. 11 и 16 Закона о защите конкуренции. Подробно был рассмотрен вопрос доказывания, а именно: стандарты доказывания, принцип оценки доказательств, тенденции при доказывании картелей и системы идентификации картелей. В завершение спикер отметил, что у управления ведомства имеются 49 критериев, которые позволяют выявить и доказать картель на электронных торгах, не выходя из помещения ФАС России.

Виталий Дианов, руководитель группы антимонопольной практики *Goltsblat BLP*, посвятил свое выступление рассмотрению наиболее значимых судебных дел по ст. 11 Закона о защите конкуренции (картели, вертикальные и иные соглашения), рассмотренных судами в «пост-ВАСовский период». Данные дела показывают, насколько кропотливо сотрудники антимонопольного органа проводят расследование по делам о картелях и насколько сложно судам рассматривать картельные дела, если только это не дела по торгам.



Павел Громов, директор юридического департамента компании «АШАН»; **Максим Арефьев**, директор департамента по правовой поддержке *X5 Retail Group*; **Валерия Пономарёва**, старший юрист *Dentons*; **Екатерина Урюкина**, заместитель начальника управления контроля социальной сферы и торговли ФАС России; **Андрей Кашеваров**, заместитель руководителя ФАС России; **Александра Нестеренко**; **Наталья Афиногенова**, старший юрист *Dentons*; **Елена Войниканис**, ведущий эксперт, координатор экспертного направления ОКЮР; **Татьяна Одабашян**

Татьяна Одабашян, директор по правовым вопросам и комплаенсу ООО «Объединенные пивоварни Хейнекен», описала образцовую систему антимонопольного комплаенса компании и продемонстрировала фильм о необходимости соблюдения антимонопольного законодательства сотрудниками хозяйствующих субъектов, даже если нарушения могут привести к получению компанией больших доходов.

Выступление старшего партнера коллегии адвокатов «Делькредере» **Дениса Юрова** было посвящено правовому регулированию торгов и правоприменительной практике в этой сфере. Эксперт остановился на основных изменениях в правовом регулировании торгов в 2017 г., отметив, что для закупок по Федеральному закону от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» теперь установлен приоритет российских товаров, работ и услуг. Он обратил внимание на сделанное ВС РФ обобщение практики по конфликту интересов между участником закупки и заказчиком, в частности на расширение круга лиц, в отношении которых может иметь место конфликт интересов. В заключение он осветил вопрос привлечения к административной ответственности по ст. 7.32.4 КоАП РФ, подчеркнув, что отказ в привлечении к ответственности из-за малозначительности нарушения возможен, несмотря на формальность состава правонарушения.



Елена Бардашева, управляющий директор Центра ГЧП Газпромбанка, обозначила текущие тенденции анти-монопольной и арбитражной практики в отношении ГЧП-конкурсов и выступила с предложением сформировать единый подход анти-монопольных и судебных органов к квалификационным требованиям в концессионных и ГЧП-конкурсах с участием экспертного сообщества.

Наталья Афиногенова, старший юрист *Dentons*, рассказала о значении института взыскания убытков и указала на сложности, возникающие в России в связи с таким взысканием. Она обо-

значила перечень нерешенных проблем, отметив положительную тенденцию в появлении большего количества дел о взыскании убытков в связи с нарушением антимонопольного законодательства. В ответ С. Пузыревский попросил ее сообщить данные по количеству таких дел, поскольку по-настоящему работает только административная ответственность за антимонопольные нарушения, а вот меры уголовной и гражданско-правовой ответственности пока не имеют эффективного применения. По его мнению, введение упрощенного порядка взыскания убытков помогло бы исправить ситуацию, но в свое время предложения ФАС России по этому вопросу не были поддержаны бизнес-сообществом.

Денис Юров, партнер коллегии адвокатов «Делькредере»

Финальная сессия форума, посвященная применению Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее — Закон о торговле), прошла под модераторством **Андрея Кашеварова**, заместителя руководителя ФАС России, и при участии **Екатерины Урюкиной**, заместителя начальника контроля социальной сферы и торговли ФАС России.

О путях развития Закона о торговле и подготовленных ФАС России в 2016 г. разъяснениях по применению его положений рассказала **Валерия Пономарёва**, старший юрист *Dentons*. Она проанализировала положения Закона о торговле и разъяснения, указывающие на применимость запрета на дискриминацию к деятельности поставщиков и торговых сетей независимо от занимаемой ими доли на товарном рынке, и поставила вопрос о целесообразности вывода дистрибьюторов из сферы действия Закона. В заключение В. Пономарева остановилась на вопросах доступа к информации и соотношении понятий «группа лиц» и «внешнеторговая деятельность».

Павел Громов, директор юридического департамента компании «АШАН», заострил внимание на дискуссионных вопросах применения Закона о торговле. По его словам, ранние





Андрей Тенишев, начальник управления по борьбе с картелями ФАС России; **Александра Нестеренко**; **Сергей Пузыревский**; **Денис Юров**

проверки позволяют торговым сетям получать необходимые ориентиры для дальнейшей деятельности. Первые проверки потребовали пересмотра многих вопросов, но предоставили новые возможности, в том числе в части саморегулирования. Появилась новая практика нарушений поставщиками порядка и сроков предоставления документов и необоснованных повышений цен.

Максим Арефьев, директор департамента по правовой поддержке *X5 Retail Group*, отметил, что количество проверок ФАС России и количество запрашиваемых документов настолько велики, что торговые сети работают на пределе. Торговые сети готовы к диалогу и сотрудничеству с ФАС России, но необходимо предоставить им некоторое время для адаптации к изменениям Закона о торговле. Спикер обратил внимание, что поставщики порой дискриминируют торговые сети, на что ФАС России также должен реагировать.

А. Кашеваров ответил, что ФАС России выступает за саморегулирование торговых сетей и справедливость в их взаимоотношениях с поставщиками. Он сообщил, что дискриминация со стороны поставщиков действительно есть, но она настолько мала по сравнению с дискриминацией со стороны торговых сетей, что о ней и говорить не стоит. В подтверждение этих слов Е. Урюкина привела статистику возбужденных в отношении торговых сетей антимонопольных дел.

Завершая Антимонопольный форум ОКЮР, А. Нестеренко отметила конструктивную работу всех его участников, а также выразила признательность руководству ФАС России за активное участие в форуме, за совместную работу в рамках рабочей группы по подготовке разъяснений, открытость и готовность к диалогу с ОКЮР.