|  |
| --- |
| **Logo_ALRF** |
| **ОБЩЕРОССИЙСКАЯ**  **ОБЩЕСТВЕННАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ**  **«АССОЦИАЦИЯ**  **ЮРИСТОВ РОССИИ»**  **МОСКОВСКОЕ ОТДЕЛЕНИЕ** |
| 119991, г. Москва, ГСП-1, Ленинские горы, МГУ, 4-й учебный корпус, стр. 13-14  Юридический факультет  МГУ имени М.В. Ломоносова,  тел.: 8(901) 560-60-20, e-mail: info@alrf.msk.ru  <http://www.alrf.msk.ru>  **Комиссия**  **по совершенствованию антимонопольного законодательства** |
|  | | |
|  | | |

Протокол №3/18

заседания Комиссии по совершенствованию антимонопольного законодательства

г. Москва 28 ноября 2018 г.

**Присутствовали**:

***Председатель***: М.А. Егорова

***Заместитель председателя***: А.Ю. Кинев ,

***Ответственный секретарь*** – Д.А. Петров

***Помощник ответственного секретаря*** – Ю.Р. Махмудова

***Члены комиссии***: Вайпан В.А., Пузыревский С.А., Ершова И.В., Ермаков В.П. Варушкин Н.А., Тепкина А.В., Журавлев А.В., Паращук С.А., Тепкина А.В., Виновой С.Н., Писенко К.А. Лаптев В.А., Хохлов Е.С.

***Приглашенные участники (эксперты)***: Максимов С.В., Молчанов А.В., Самолысов П.В.,

**Повестка дня:**

1. **Вступительное слово** Председателя комиссии МРО АЮР и приглашённых экспертов.
2. **Внесение изменений в п. 9 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции», содержащее определение понятия «недобросовестная конкуренция».** (Предложения подготовлены С.А. Паращуком).
3. **Внесение изменений и дополнений в п.24. ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции»** (Предложения подготовлены П.В. Самолысовым).
4. **О необходимости включения в ФЗ «О защите конкуренции» принципов антимонопольного контроля** (Предложения подготовлены П.В. Самолысовым).
5. **Внесение изменений и дополнений в ст. 45.1 ФЗ «О защите конкуренции»** (Предложения подготовлены П.В. Самолысовым).
6. **О необходимости признать без изъятий утратившим силу Закона РСФСР от 22 марта 1991 года № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»** (Предложения подготовлены П.В. Самолысовым).
7. **Подведение итогов работы комиссии за 2018 календарный год** (Председатель Комиссии М.А. Егорова)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **Раздел законодательства** | **Автор**  **предложения** | **Содержание изменения,**  **вносимого в ЗоЗК** | **Решение**  **комиссии** |
| **п. 9 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции»,** | Паращук С.А. | **1. Внесение изменений в п. 9 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции», содержащее определение понятия «недобросовестная конкуренция».**  «9) недобросовестная конкуренция - любые действия (бездействие) хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации, причинили или могут причинить или причинили либо могут причинить убытки потребителям либо нанесли или могут нанести вред им моральный вред, а также нарушить их законные интересы.  **Обоснование:** В действующем пункте 9 ст. 4 Закона определение недобросовестной конкуренции направлено исключительно на защиту хозяйствующим субъектов – конкурентов, которым причинены или могут быть причинены убытки или нанесен вред деловой репутации. При этом не упоминается о нарушении прав и законных интересов потребителей, как важнейшему субъекту в конкурентной борьбе. Определение понятия «потребитель» содержится в ст. 4 Закона о защите конкуренции. На практике антимонопольные органы возбуждают дела по НДК в целях защиты рынка и потребителей, а не частных интересов конкурентов. Так, Закон ФРГ о НДК содержит в его определении указание на нарушение публичных интересов в виде причинения вреда интересам потребителей и всего общества.  Недобросовестная конкуренция может состоять не только в совершении действий, **но и бездействия**, например, путем введения в [заблуждение](consultantplus://offline/ref=AE4057FC720B1965E59B4521D831CA2207FD5771962DA6B248F13806A9BAC74C9C3FD41647313E6A68mAJ) в виде умолчания существенных сведений о [качестве и потребительских свойств](consultantplus://offline/ref=E38EC38C12B03480334497506F2E8B63E9F54B7AEAABFD9D074230E6E0250733DABB34439ACC8BCDo1nFJ) товара, назначения такого товара, [способов](consultantplus://offline/ref=E38EC38C12B03480334497506F2E8B63E9F54B7AEAABFD9D074230E6E0250733DABB34439ACC8AC4o1n7J) и условий его изготовления или применения и т.п. |  |
| **Внесение изменений и дополнений в п.24. ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции»** | Самолысов П.В. | До настоящего времени, ни в Законе о защите конкуренции, ни в других нормативных правовых актах Российской Федерации понятие «антимонопольный контроль» легально не определено, хотя используется и в самом Законе о защите конкуренции и в многочисленных научных трудах по вопросам конкуренции и проблемам антимонопольного регулирования. Вместе с тем, судебные инстанции в своих решениях используют термин «антимонопольный контроль» в широком аспекте применительно не только к антимонопольному законодательству, но и к законодательству о закупках, что создает определенные коллизии в правоприменении.  **Предлагается ст. 4 Закона о защите конкуренции дополнить п. 24 следующего содержания:**  «*антимонопольный контроль – это правовой режим, заключающийся в предотвращении нарушений единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств, в поддержке конкуренции, свободы экономической деятельности, а также в недопущении экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию*». |  |
| **О необходимости включения в ФЗ «О защите конкуренции» принципов антимонопольного контроля** | Самолысов П.В. | Каждая отрасль российского права обладает определенным набором общих принципов, при этом выделяются свои собственные принципы, придающие ей уникальность.  Говоря о важности и необходимости принципов в российском праве, следует определить, что основным моментом определения этой самой важности принципов является тот факт, что содержание принципов той или иной отрасли российского права, как правило, заложено в самое начало правовых актов, регулирующих конкретную отрасль права. При этом, система принципов должна с одной стороны максимально полно охватывать все стороны контрольной деятельности, а с другой – в число принципов не должны включаться хотя и важные, но совершенно очевидные и бесспорные требования, одинаково касающиеся всех видов человеческой деятельности.  Закон о защите конкуренции базируется на общих нормах, закрепленных в Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации, а также акцентирует внимание на целях: обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.  Принципы конкурентного права и принципы антимонопольного контроля в Законе о защите конкуренции не определены. На наш взгляд, данный подход к началам отраслевого законодательства не допустим и может приводить к вольному толкованию антимонопольного законодательства, особенно при проведении государственного антимонопольного контроля, и как следствие к искаженному его правоприменению.  **Предлагается определить в Законе о защите конкуренции принципы антимонопольного контроля (например, принцип независимости осуществления полномочий, принцип гласности, принцип приоритета превенции, принцип презумпции невиновности лица (физического и юридического), принцип обязательной ответственности, принцип универсальной антимонопольной юрисдикции).** |  |
| **Внесение изменений и дополнений в ст. 45.1 ФЗ «О защите конкуренции»** | Самолысов П.В. | **В целях совершенствования государственного антимонопольного контроля и механизма доказывания** предлагается дополнить ст. 45.1 Закона о защите конкуренции ч. 6 следующего содержания:  **«6. Не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона.»;**  4) В целях совершенствования государственного антимонопольного контроля и механизма доказывания **предлагается изложить последнее предложение ч. 4 ст. 45.1 Закона о защите конкуренции в следующей редакции**:  **«К письменным доказательствам также относятся результаты анализа состояния конкуренции, результаты и материалы проверок соблюдения антимонопольного законодательства, проведенные в порядке, установленном федеральным антимонопольным органом»;**  **5) В целях совершенствования государственного антимонопольного контроля и механизма доказывания** предлагается дополнить ст. 45.1 Закона о защите конкуренции ч. 5.1 следующего содержания:  «5.1. Вещественные доказательства в случае необходимости фотографируются или фиксируются иным установленным способом и приобщаются к делу о нарушении антимонопольного законодательства.».  **6) В целях совершенствования государственного антимонопольного контроля и механизма доказывания предлагается дополнить** **ст. 45.1 Закона о защите конкуренции ч. 7 следующего содержания:**  **«7. Доказывание состоит в собирании, проверке и оценке доказательств в целях установления обстоятельств, имеющих значение для полного и всестороннего рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства».** |  |
| **О необходимости признать без изъятий утратившим силу Закона РСФСР от 22 марта 1991 года № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»** | Самолысов П.В. | **До настоящего времени остаётся открытым вопрос о целесообразности действия Закона РСФСР от 22 марта 1991 года № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» (см.: Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991, № 16. Ст. 499.), который практически утратил силу, за исключением абз. 26-35 ст. 4, определяющих понятие «аффилированные лица». При этом, указанная норма упоминается всего 2 раза в Законе о защите конкуренции в п. 3, 4 ч. 5 ст. 6 «Монопольно высокая цена товара».**  В качестве новеллы, которую необходимо реализовать, предлагается признать без изъятий утратившим силу Закона РСФСР от 22 марта 1991 года № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», а норму об «аффилированных лицах» внести в Закон о защите конкуренции в ст. 4 «Основные понятия, используемые в настоящем Федеральном законе» и дополнить Закон новой статьей 9.1 «Аффилированные лица», в которой описать критерии отнесения к аффилированным лицам юридического лица и аффилированным лицам физического лица. |  |

**Решили:**

1. Утвердить «Итоговые предложения по совершенствованию законодательства в сфере антимонопольного регулирования и защиты конкуренции».

2. Следующее заседание Комиссии по совершенствованию антимонопольного законодательства провести в 05 марта 2019 года. Обеспечить доведение до сведения участников Комиссии по совершенствованию антимонопольного законодательства информации о точной дате, месте проведения и повестке следующего заседания.

3. Все предложения, замечания и комментарии в отношении работы Комиссии по совершенствованию антимонопольного законодательства направлять ответственному секретарю Комиссии по совершенствованию антимонопольного законодательства Петрову Д.А.

4. Публикацию информации о деятельности Комиссии по совершенствованию антимонопольного законодательства осуществлять на сайте Московского регионального отделения Общероссийской общественной организации «Ассоциация юристов России»: <http://alrf.msk.ru/>, МГЮА.

5. Осуществлять взаимодействие с представителями СМИ с целью освещения деятельности Комиссии по совершенствованию антимонопольного законодательства (в первую очередь Российской газетой и интернет-журналом "#АЮРМосква", а также журналами «Юрист» и «Конкурентное право» ИГ «Юрист» и журналом «Журнал предпринимательского и корпоративного права» Издательского дома «Юстицинформ»).

6. Направить «Итоговые предложения по совершенствованию законодательства в сфере антимонопольного регулирования и защиты конкуренции» в Федеральное собрание РФ и ФАС России для рассмотрения вопроса об использовании в законотворческой работе и правоприменительной деятельности.

7.Утвердить дату следующего заседания Комиссии 05 марта 2019 года.

Голосовали: «за» - 17 , «против» - нет, «воздержавшиеся» - нет.

Председатель комиссии,

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_   
 **М.А. Егорова**