



## **ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

### **О рекомендациях ФАС России по разработке и применению коммерческих политик хозяйствующими субъектами, занимающими доминирующее положение на рынках лекарственных средств и рынках медицинских изделий**

**К вопросу 7 Повестки дня 43-го  
заседания МСАП**

**22 сентября 2015 г., Москва**

*Рекомендации одобрены Президиумом ФАС России 17 июня 2015 года и опубликованы на официальном сайте ФАС России.*



**Следование Рекомендациям будет способствовать снижению рисков нарушения антимонопольного законодательства доминирующими хозяйствующими субъектами при их взаимодействии с действующими и потенциальными контрагентами.**

*Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» содержит запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением*



**Само по себе доминирование на рынке определенного товара не является нарушением антимонопольного законодательства, но обязывает хозяйствующий субъект не злоупотреблять своим положением.**

## Во избежание преследования со стороны антимонопольных органов хозяйствующим субъектам рекомендуется:

- ✓ соотнести свою деятельность с нормами антимонопольного законодательства;
- ✓ определить товарные рынки лекарственных средств и медицинских изделий, потенциально являющиеся неконкурентными;
- ✓ разработать и внедрить внутренний документ (торговую политику) по отбору контрагентов, взаимодействию и прекращению работы с ними.



## **Антимонопольный орган при проведении анализа состояния конкуренции на товарном рынке руководствуется:**

- ✓ *Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220;*
- ✓ *Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 № 345.*

**Хозяйствующим субъектам необходимо всю номенклатуру произведенных ими товаров разделять в соответствии со следующими признаками товарного рынка:**

- ✓ *продуктовые границы товарного рынка;*
- ✓ *географические границы товарного рынка.*



Положение хозяйствующего субъекта определяется исходя из его доли на **рынке определенного товара** и не зависит от объема продаж всей номенклатуры производимых товаров.

Хозяйствующим субъектам, потенциально являющимся доминирующими на рынке определенного товара и находящимся в зоне антимонопольных рисков, важно **принять и использовать документ** (торговая политика), содержащий критерии отбора контрагентов, порядок проведения проверки (описание процессов), обуславливающий принятие решений, перечень и полномочия лиц, участвующих в процедурах одобрения или отказа от коммерческих отношений, лиц, принимающих такие решения, **сроки и порядок рассмотрения заявок** действующих и потенциальных контрагентов, а также **условия сотрудничества с контрагентами**, определяющими цены товаров, объемы поставок, условия оплаты, скидки, премии и др.

Любая торговая политика должна включать в себя стандартный типовой договор со всеми существенными условиями договора и форму заявки контрагента. Торговая политика со всеми приложениями должна находиться в свободном доступе для всех потенциальных и действующих контрагентов.

Перечень требований проверки, а также запрашиваемых документов для проведения проверки контрагента должны быть **исчерпывающими**, критерии должны быть **четко сформулированными, ясными, однозначно толковаться**. Требования к контрагенту могут затрагивать правовые, финансовые и деловые аспекты деятельности контрагента. Критериями отбора могут быть, в том числе:

*наличие регистрации в качестве юридического лица*

*отсутствие задолженности по налогам и сборам*

*отсутствие процедуры ликвидации или банкротства*

*наличие у контрагента необходимых лицензий*

*отсутствие судимости или уголовного преследования у лиц, занимающих руководящие должности контрагента и его учредителей*

*отсутствие среди лиц, занимающих руководящие должности контрагента и его учредителей, а также членов их семей – лиц, замещающих государственные должности и имеющих конфликт интересов*

*иные объективные критерии*



**ВАЖНО** не столько наличие самой торговой политики, сколько ее содержание, а именно:

- наличие четкого понятийного аппарата,
- наличие прозрачных недискриминационных критериев отбора контрагентов и сотрудничества с ними,
- доступность политики для неограниченного круга лиц.

**Не менее важна практика исполнения доминирующим хозяйствующим субъектом данной политики.**



Приостановление поставки товара и отказ в заключении договора с контрагентом, до тех пор, пока уполномоченный государственный орган Российской Федерации не примет соответствующий акт о совершении контрагентом правонарушения, которое не соответствует критериям отбора контрагентов и позволяет сотрудничать с ними, может носить признаки нарушения Закона о защите конкуренции.



Процесс отбора контрагентов должен быть изложен **детально**, с раскрытием **всех возможных стадий рассмотрения заявок о сотрудничестве** (о заключении договора), раскрытием **информации о лицах** (должностях), которые **вливают на принятие решений**, принимают решения, входят в комиссию по рассмотрению заявок (при наличии), **о предельном сроке рассмотрения** таких заявок, **о сроках рассмотрения заявок на каждой стадии проверки**, **о возможности продления сроков проверки на каждой стадии с обоснованием возможных причин**.





ФАС России допускает **экономически обоснованное** разделение хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение, условий работы с контрагентами (по объему поставки, по виду расчета и т.д.).

ФАС России **не рекомендует** хозяйствующим субъектам, занимающим доминирующее положение, включать в условия работы с контрагентом **требование о предоставлении подробных прогнозов** закупок лекарственных препаратов, предназначенных для участия контрагента в государственных закупках, с указанием регионов планируемых поставок.




## **ФАС России рекомендует хозяйствующим субъектам, занимающим доминирующее положение:**


- ✓ **регистрировать** входящую и исходящую корреспонденцию;
- ✓ **фиксировать** в соответствующих документах процессы по рассмотрению заявок о сотрудничестве, решения по результатам их рассмотрения на каждом этапе с подписями и указанием лиц, принимающих участие в управленческих решениях;
- ✓ **строго соблюдать** сроки рассмотрения заявок о сотрудничестве, установленные торговой политикой;
- ✓ **хранить** в течении периода от 5 лет материалы, на основании которых принималось решение о сотрудничестве (об отказе в сотрудничестве) с контрагентом.




Порядок и основания прекращения работы с контрагентом должен быть **детально прописан** в соответствующем документе (торговой политике). Перечень оснований должен быть **исчерпывающим**, обоснования **четко сформулированными**, **ясными**, **однозначно толковаться**.



 Торговая политика, типовой договор и заявка на сотрудничество должны быть **опубликованы и доступны в открытом доступе для неопределенного круга лиц в сети «Интернет» исключительно в актуальной редакции.**

 **Дифференцированное применение** торговой политики или ее отдельных положений при отборе контрагентов и работе с ними имеет **признаки создания дискриминационных условий.**

 Торговая политика, разработанная иностранной компанией с учетом положений FCPA, Bribery Act и т.д., применяемая на территории Российской Федерации в отношении хозяйствующих субъектов, являющихся резидентами Российской Федерации, **не должна противоречить требованиям российского законодательства.**

# СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

-  [rus.fas](#)
-  [rus\\_fas](#)
-  [fas\\_rf \(Англ.\)](#)
-  [fas\\_rus](#)
-  [fasovka](#)
-  [FASvideotube](#)
-  [fas\\_time](#)



[www.fas.gov.ru](http://www.fas.gov.ru)  
[en.fas.gov.ru](http://en.fas.gov.ru)