

# О правовом статусе по обеспечению недискриминационного доступа к приобретению апатитового концентрата

31 января 2013, 13:35

Ранее Федеральная антимонопольная служба сообщила о завершении разработки Рекомендаций по обеспечению недискриминационного доступа к приобретению апатитового концентрата и размещения их на официальном сайте ФАС России 11.12.2012 г.

С целью надлежащего применения документа участниками рынка ФАС России дает следующие разъяснения о правовом статусе Рекомендаций по обеспечению недискриминационного доступа к приобретению апатитового концентрата.

Право антимонопольного органа давать разъяснения по вопросам применения им антимонопольного законодательства предусмотрено пунктом 5 части 2 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и пунктом 6.4 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2012 № 331 (далее – Положение).

Возможность антимонопольного органа определять справедливую цену товара, обращающегося на монополизированном рынке, предусмотрена пунктом 6.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» как мера, носящая рекомендательный характер. Применение конкретным хозяйствующим субъектом таких рекомендованных антимонопольным органом цен, в любом случае, не может быть признано нарушением антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 1 Положения Федеральная антимонопольная служба является федеральным исполнительным органом, осуществляющим функции по контролю за соблюдением антимонопольного законодательства.

В соответствии со статьей 22 Закона о защите конкуренции, являющегося составной частью антимонопольного законодательства, одной из основных функций антимонопольного органа является предупреждение монополистической деятельности. Рекомендации направлены на предупреждение нарушений антимонопольного законодательства на рынке апатитового концентрата и дают разъяснения хозяйствующим субъектам, какие действия на рынке не будут рассматриваться ФАС России, как нарушающие антимонопольное законодательство. Вместе с тем, в тексте Рекомендаций прямо указано, что отклонение поведения хозяйствующего субъекта от Рекомендаций само по себе не является нарушением антимонопольного законодательства, если иное не будет установлено антимонопольным органом или судом. В частности, Рекомендации разработаны с целью предупреждения нарушений установленных запретов в подпунктах 1), 3), 6), 8) и 9) пункта 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции и соблюдение Рекомендаций будет рассматриваться ФАС России как соблюдение запретов той части, в какой они затронуты в Рекомендациях.

Таким образом, следование Рекомендациям лицами, реализующими апатитовый

концентрат, снижает риски возбуждения дел о нарушении антимонопольного законодательства в части, урегулированной этими Рекомендациями.

В соответствии с пунктом 2 статьи 9 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (далее - АПК РФ) каждому лицу, участвующему в деле, гарантировано право представлять доказательства арбитражному суду и другой стороне по делу. В соответствии с пунктом 1 статьи 64 АПК РФ доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном настоящим Кодексом и другими федеральными законами порядке сведения о фактах, на основании которых арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела. При этом каждое лицо, участвующее в деле, в соответствии с пунктом 1 статьи 65 АПК РФ, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений.

Таким образом, представление доказательств и выстраивание правовой позиции в суде является исключительной компетенцией лиц, участвующих в деле. Представлять или нет в суд Рекомендации может решить только заинтересованная сторона, а не ФАС России. В соответствии со статьей 71 АПК РФ арбитражный суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств. Арбитражный суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности. При этом никакие доказательства не имеют для арбитражного суда заранее установленной силы.

Таким образом, вопрос целесообразности представления в суд Рекомендаций в качестве доказательства подлежит решению лицом, участвующим в деле, самостоятельно по своему усмотрению.