

*Российская Федерация*  
*Круглый стол «Наложение требований при рассмотрении сделок по*  
*трансграничным слияниям»*  
*29 октября 2013 г.*  
*Рабочая группа № 3 по сотрудничеству и применению*  
*Комитет по конкуренции ОЭСР*

Государственному антимонопольному контролю сделок по экономической концентрации посвящена Глава 7 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

К числу сделок и действий по экономической концентрации, подлежащих антимонопольному контролю, относятся сделки, иные действия в отношении активов российских финансовых организаций и находящихся на территории Российской Федерации основных производственных средств или нематериальных активов либо в отношении голосующих акций, долей, прав в отношении российских коммерческих и некоммерческих организаций, а также иностранных лиц и организаций, осуществляющих поставки товаров на территорию Российской Федерации в сумме более чем один миллиард рублей в течение года, предшествующего дате осуществления сделки, иного действия, подлежащих государственному контролю.

Иностранные лица, которые не владеют российскими активами и не осуществляют поставок на территорию Российской Федерации товаров (либо осуществляют поставки таких товаров на сумму менее чем один миллиард рублей) не подпадают под сферу действия Закона о защите конкуренции даже в случае, если сделки или действия в отношении них совершаются российскими юридическими или физическими лицами.

Критериями для отнесения сделок (действий) к числу юридических фактов, подлежащих государственному контролю, являются размеры активов лиц, участвующих в сделке (действии) (должен превышать 7 миллиардов рублей), либо размеры их совокупной выручки таких лиц (должны превышать 10 миллиардов рублей), а также участие в сделке (действии) субъекта, включенного в реестр хозяйствующих субъектов, занимающих на товарном рынке долю более тридцати пяти процентов.

Таким образом, установленные антимонопольным законодательством Российской Федерации «пороговые значения» в виде величин активов и выручки определяются суммарно по группам лиц хозяйствующих субъектов, которые являются участниками соответствующих действий и (или) сделок по экономической концентрации. В этой связи необходимо отметить, что в группу лиц иностранных хозяйствующих субъектов, могут входить российские юридические лица, совокупная величина активов или выручки которых будет достигать установленных Законом о защите конкуренции «пороговых значений», что повлечет необходимость предварительного согласования соответствующих действий или сделок с антимонопольным органом, как могущих оказать влияние на конкуренцию на соответствующем товарном рынке.

Государственный контроль экономической концентрации преимущественно осуществляется в форме подачи заинтересованными лицами ходатайства для получения предварительного согласия антимонопольного органа на осуществление сделок, иных действий, подлежащих государственному контролю.

В рамках рассмотрения ходатайства антимонопольный орган вправе, продлить срок его рассмотрения в связи с необходимостью получения дополнительной информации для принятия окончательного решения по результатам рассмотрения ходатайства, если антимонопольным органом будет установлено, что заявленные в ходатайстве сделка, иное действие могут привести к ограничению конкуренции, в том числе в результате возникновения или усиления доминирующего положения лица (группы лиц).

Наличие таких полномочий, в том числе позволяет антимонопольному органу провести анализа состояния конкуренции на соответствующем товарном рынке, на котором совершается сделка, в том числе та, которая имеет трансграничный характер. В последнем случае для принятия решения о допустимости согласования сделки, совершаемой иностранным лицом или в отношении иностранного лица, может возникнуть необходимость взаимодействия с антимонопольными органами иных государств.

Возможность и порядок взаимодействия антимонопольных органов государств-членов Таможенного союза и Единого экономического пространства, в том числе обмена ими информацией, осуществления процессуальных действий по поручению, установлена в специальных положениях статей 24, 25 Соглашения о единых принципах и конкуренции.

Одновременно, полагаем, что взаимодействие антимонопольных органов разных стран может строиться на основании международных договоров, а также на основании принципа взаимности и достижения общих целей по защите конкуренции.

*Так, в 2009 году осуществлялось взаимодействие ФАС России с Европейской Комиссией по существу рассмотрения сделки по приобретению компанией Oracle Corporation компании Sun Microsystems. Ходатайства о проведении данной сделки были поданы на рассмотрение в конкурентные ведомства многих стран мира, в том числе и России, а также в Европейскую Комиссию. Учитывая мировой опыт в области сотрудничества зарубежных конкурентных ведомств при рассмотрении сделок, совершение которых может оказать влияние на конкуренцию на рынках нескольких стран, ФАС России организовала указанные консультации, которые в случае необходимости будут продолжены в 2010 году.*

*Согласно правилам Европейской Комиссии, предварительным условием для проведения подобных консультаций является получение от компании-субъекта консультации официального письма-отказа от конфиденциальности (waiver), которым компания подтверждает свое согласие на проведение консультаций между Европейской Комиссией и конкурентными ведомствами других стран о сделке с возможностью обмена конфиденциальными данными, представленными данной компанией в соответствующие конкурентные ведомства. В рамках прошедших консультаций ФАС России с Европейской Комиссией, последней была осуществлена указанная процедура получения «waiver».*

*Следует отметить, что ФАС России впервые стала участницей процесса применения указанного механизма, который должен стать наиболее приемлемой формой урегулирования вопросов, возникающих при невозможности обмена конфиденциальной информацией, согласно национальному законодательству сторон, при расследовании конкретных случаев нарушения конкурентного законодательства и контроле сделок с участием хозяйствующих субъектов России и ЕС.*

Что касается антимонопольного контроля сделок по экономической концентрации, участие в которых принимали трансграничные компании, в целом можно привести несколько примеров из правоприменительной практики.

### ***Пример: рынок молочной продукции***

*В последнее время наиболее значимые процессы экономической концентрации происходили на молочном рынке. В результате слияния активов компании Данон и ОАО «Компания ЮНИМИЛК», а также приобретения компанией «Пепси-Кола» контроля над ОАО «Вимм-Билль-Данн Продукты Питания» на российском рынке молочных продуктов сформировались две группы предприятий, рыночная сила которых значительно превышает рыночную силу других субъектов рынка.*

*Высокий рыночный потенциал данных лиц, характеризующийся наличием единой инфраструктуры и возможностью маневра (капиталом, мощностями, потоками сырья и продукции) способствует сокращению удельных затрат в производстве и приводит к приросту сбытовой деятельности, росту массы и нормы прибыли.*

*Вертикальная интеграция предприятий, входящих в указанные группы, имеет конкурентные преимущества перед предприятиями специализированного типа, так как позволяет повысить эффективность функционирования этих предприятий и их выживаемость в конкурентной борьбе. Преимуществом также является сбалансированность сбыта при поддержании ассортимента товара.*

*Отличительной особенностью на рынке молока и молочной продукции, влияющей на условия обращения товара и состояние конкурентной среды на рынке производства и реализации молока и молочной продукции, является сезонность. Колебания цен на продукцию в основном обусловлены сезонностью спроса и предложения на молочное сырье.*

*Однако высокий рыночный потенциал позволяет объединенной компании Данон-Юнимилк и ОАО «Вимм-Билль-Данн» воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, снижая или повышая цены на закупку сырого молока для сельхозпроизводителей вне зависимости от сезона.*

*В процессе рассмотрения ходатайств был выявлен ряд возможных негативных последствий для рынка, в частности:*

*сокращение хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, осуществляющих деятельность на рынках молока и молочной продукции;*

*возникновение и усиление доминирующего положения объединенных групп лиц в основном на региональных рынках, вероятность установления монопольно низких цен на закупаемое сырое молоко и монопольно высоких цен на реализуемую молочную продукцию, создания дискриминационных условий для хозяйствующих субъектов;*

*возрастающая возможность заключения антиконкурентных соглашений между хозяйствующими субъектами или согласованных действий хозяйствующих субъектов на товарном рынке;*

*необоснованное сокращение или прекращение производства молочной продукции, в том числе изъятие из ассортимента реализуемых молочных продуктов дешевой молочной продукции, предназначенной для обеспечения малообеспеченных слоев населения.*

*Учитывая данные возможные негативные последствия для рынка, по результатам рассмотрения ходатайств были выданы предписания о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции. Данными предписаниями, в частности, предусмотрен контроль за ценообразованием на молоко и молочную продукцию, обеспечение недискриминационного доступа поставщиков сырого молока к услугам по переработке.*

### **Пример: нефтяной рынок**

*В конце 2012 года по результатам рассмотрения ходатайства ОАО «НК «Роснефть» о приобретении группы лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг» Федеральная антимонопольная служба приняла решение выдать предписание ОАО «НК «Роснефть» и лицам, входящим в его группу лиц об осуществлении действий, направленных на обеспечение конкуренции:*

*- При поступлении предложений от хозяйствующих субъектов, не входящих в группу лиц ОАО «НК «Роснефть» и ОАО «ТНК-ВР Холдинг», обеспечить возможность заключения ими прямых контрактов на оптовую реализацию автомобильных бензинов и дизельного топлива на недискриминационных условиях по сравнению с хозяйствующими субъектами, входящими в группу лиц ОАО «НК «Роснефть» и ОАО «ТНК-ВР Холдинг».*

*- Предприятиям нефтепродуктообеспечения, входящим в группу лиц ОАО «НК «Роснефть» и ОАО «ТНК-ВР Холдинг», при наличии предложений от третьих лиц (собственников нефтепродуктов) или лиц, ими уполномоченных, и при наличии технической возможности, не допускать необоснованного отказа от заключения договоров на оказание услуг по хранению нефтепродуктов, заключать договоры на оказание услуг по хранению нефтепродуктов на условиях, не допускающих неравного положения этих хозяйствующих субъектов с организациями, принадлежащими к группе лиц ОАО «НК «Роснефть» и ОАО «ТНК-ВР Холдинг» в регионах, в которых предприятия нефтепродуктообеспечения, входящие в группу лиц ОАО «НК «Роснефть» и ОАО «ТНК-ВР Холдинг», занимают доминирующее положение на рынках хранения нефтепродуктов.*

*- обеспечить реализацию на товарной бирже не менее 10% от ежемесячного объема производства для внутреннего рынка Российской*

Федерации автомобильных бензинов, дизельного топлива, топлива для реактивных двигателей и мазута группы лиц ОАО «НК «Роснефть», с учетом Критериев регулярности и равномерности реализации товара на бирже для отдельных товарных рынков, на которых обращаются нефть и (или) нефтепродукты, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 11.10.2012 №1035.

- В течение трех месяцев с момента осуществления сделки представить на согласование в ФАС России «Порядок ценообразования и общие принципы реализации автомобильных бензинов и дизельного топлива на оптовых рынках на территории Российской Федерации» группы лиц ОАО «НК «Роснефть» (далее – Порядок), основанный, в том числе, на следующих принципах:

-преимущественное удовлетворение потребностей в нефтепродуктах на внутреннем рынке Российской Федерации, равнодоступность и равные условия сделок для всех контрагентов;

-единый для всех контрагентов порядок ценообразования;

-публичность и доступность информации о порядке ценообразования;

-недопустимость экономически и (или) технологически необоснованных отказов от заключения договоров с покупателями.

-До утверждения Порядка, обеспечить (не препятствовать) применение ОАО «ТНК-ВР Холдинг» «Порядка ценообразования и общих принципов реализации автомобильных бензинов на оптовых рынках на территории Российской Федерации», утвержденного ОАО «ТНК-ВР Холдинг» 07.06.2012, и «Порядка ценообразования и общих принципов реализации дизельного топлива на оптовых рынках на территории Российской Федерации», утвержденного ОАО «ТНК-ВР Холдинг»

-В течение 2 месяцев с момента совершения сделки ОАО «НК «Роснефть» обратиться в ФАС России с целью получения информации о регионах Российской Федерации, в которых по результатам совершения заявленных в ходатайстве сделок, совокупная доля объемов реализации автомобильных бензинов и дизельного топлива группы лиц ОАО «НК «Роснефть» и группы лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг» превысила 50%.

В течение одного года с момента получения вышеуказанной информации, в указанных регионах провести торги по продаже автозаправочных станций с целью приведения совокупной доли по объемам реализации автомобильных бензинов и дизельного топлива до уровня, не превышающего 50%, при этом допускается сохранение совокупной доли объемов реализации автомобильных бензинов и дизельного топлива группы лиц ОАО «НК «Роснефть» и группы лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг» в размере доли ОАО «НК «Роснефть», которая существовала на момент совершения сделок, заявленных в ходатайстве, независимо от ее размера.

-Не позднее 6 месяцев с момента совершения сделки ОАО «НК «Роснефть» разработать и представить в ФАС России на согласование методiku, определяющую порядок ведения организациями, входящими в группу лиц ОАО «НК «Роснефть» и осуществляющими реализацию нефтепродуктов, отдельного учета затрат и доходов по видам продаж (оптовым и розничным) и по основным видам нефтепродуктов (автомобильные бензины, дизельное топливо, прочее).

*Не позднее 6 месяцев с момента согласования ФАС России методики, указанной в предписании, обеспечить ее внедрение и применение хозяйствующими субъектами, входящими в группу лиц ОАО «НК «Роснефть».*

*- Обеспечить соблюдение ранее выданных ФАС России предписаний в отношении ОАО «ТНК-ВР Холдинг» и хозяйствующих субъектов, входящих в его группу лиц, в том числе после осуществления мероприятий по ребрендингу ОАО «ТНК-ВР Холдинг» и хозяйствующих субъектов, входящих в его группу лиц.*

В заключении следует отдельно обратить внимание на то, что осуществление иностранными инвесторами или группой лиц инвестиций в форме приобретения акций (долей), составляющих уставные капиталы хозяйственных обществ, имеющих стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства, а также с совершение иных сделок, в результате которых устанавливается контроль иностранных инвесторов или группы лиц над такими хозяйственными обществами, подлежит правовому регулированию в соответствии с Федеральным законом от 29.04.2008 № 57-ФЗ «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства».