

Российская Федерация
Круглый стол на тему «Конгломератные эффекты слияний»
Комитет по конкуренции ОЭСР
10 июня 2020 года

В качестве конгломератных слияний традиционно рассматриваются объединения таких хозяйствующих субъектов, которые не являются участниками одного рынка, но при этом действуют на смежных или иным образом связанных рынках.

Наиболее типичными смежными рынками являются вышестоящие и нижестоящие друг по отношению к другу рынки. В связи с этим зачастую анализ конгломератных эффектов схож с анализом вертикальных эффектов. Например, при согласовании сделки, в результате которой компания, осуществляющая организацию перевозок грузов железнодорожным транспортом, приобретала 100% акций общества, осуществляющего деятельность на рынке услуг по предоставлению во временное пользование (аренда и др.) инфраструктуры железнодорожного транспорта, с учетом доминирующего положения второй компании, проводился анализ возможного эффекта на состояние конкуренции на рынке функционирования первой компании. В результате сделка была согласована с выдачей предписания, в соответствии с которым стороны сделки были обязаны обеспечить недискриминационные условия взаимодействия с лицами, как входящими, так и не входящими в группу лиц приобретателя, при заключении и исполнении договоров, касающихся предоставления во временное пользование инфраструктуры железнодорожного транспорта¹.

Особого внимания заслуживают эффекты слияния для конкуренции на смежных рынках между компаниями, одна из которых обеспечивает мощности или инфраструктуру для функционирования смежных рынков. Данные эффекты особенно важны в цифровой отрасли, где цифровые платформы обеспечивают своего рода инфраструктуру для функционирования целого ряда рынков.

Отдельно можно выделить рынки, которые связаны в силу того, что соответствующие товары являются взаимодополняемыми по производству, например, один из товаров является побочным продуктом производства другого товара. Объединение компаний, каждая из которых специализируется на одном из таких товаров, имеет большой потенциал с точки зрения

¹ Решение №АГ/50487/14 по результатам рассмотрения ходатайства ЗАО «Транснефтехим» - <https://br.fas.gov.ru/ca/upravlenie-regulirovaniya-transporta/ag-50487-14/>

повышения эффективности на рынке каждого из них, что может перевесить негативные эффекты такого слияния для конкуренции.

К смежным рынкам относятся далеко не только рынки, имеющие вертикальные отношения, но и другие связанные между собой рынки, в частности рынки комплементарных товаров. При анализе слияний, эффект которых может иметь место на смежных рынках, важным является вопрос о том, обладает ли как минимум одна из сторон сделки рыночной властью, что в случае слияния потенциально может позволить такой компании ограничить конкуренцию на смежных рынках через такие практики, как продажи в комплекте или навязывание одного продукта при покупке другого.

На практике конгломератные слияния встречаются достаточно редко. При этом, как правило, возможные негативные эффекты, возникающие вследствие осуществления таких сделок, связаны с наличием доминирующего положения у приобретаемой компании на соответствующем товарном рынке. В результате сделки приобретатель получает рыночную власть на рынке комплементарного товара, что потенциально может привести к ограничению конкуренции на основном рынке приобретателя. Однако во всех подобных случаях негативные эффекты, возникающие в результате сделки, не рассматривались как безусловное препятствие для ее согласования, но оно осуществлялось с выдачей предписания.

Так, например, при согласовании ряда сделок, в которых хозяйствующие субъекты - производители железнодорожной, авиационной и иной военной техники приобретали права, позволяющие осуществлять функции исполнительного органа хозяйствующих субъектов, осуществляющих ремонт и техническое обслуживание соответствующей техники и занимающих доминирующее положение на данных товарных рынках, принималось во внимание, что группа лиц приобретателя в результате осуществления сделки также займет доминирующее положение на рынке ремонта и технического обслуживания, т.е. на рынке комплементарного товара. С учетом возможных негативных эффектов, сделки во всех подобных случаях были согласованы с выдачей предписания, направленного на их нивелирование. В частности, сторонам сделки было предписано исполнить все ранее заключенные договоры, осуществлять оказание услуг по ремонту и техническому обслуживанию на недискриминационных условиях хозяйствующим субъектам, как входящим, так и не входящим с приобретателем в одну группу лиц, а также согласовывать с антимонопольным органом перепрофилирование

деятельности и производственных мощностей приобретаемой компании и изменение цен на услуги по ремонту и техническому обслуживанию².

В качестве конгломератных слияний также рассматриваются объединения активов компаний, которые не связаны ни по потреблению соответствующих товаров, ни по производству. Такие слияния объединяют активы компаний, несвязанных между собой ни производством, ни производственным процессом, а также относящихся к несвязанным между собой сферам бизнеса (отраслям). Такой конгломератный вид слияний, не предусматривающий ни объединения конкурентов, ни существования вертикальной связи между продавцом и покупателем как корпоративного, так и договорного характера, а фактически опосредующий собой определенную форму диверсификации хозяйствующих субъектов в совершенно не связанных между собой областях рыночной деятельности, труднее поддается контролю со стороны антимонопольных органов, поскольку на первый взгляд такая форма контроля не в состоянии оказать существенное влияние ни на структуру релевантного рынка, ни на фактическое состояние конкуренции на нем.

Примером такой сделки, рассмотренной ФАС России, является сделка по приобретению производителем оружия и боеприпасов акций компании, которая занимается сбором и очисткой воды и при этом занимает доминирующее положение на соответствующем рынке³.

В данном случае решающим фактором в формировании фактической рыночной концентрации при конгломератном контроле является возрастающая финансовая составляющая, которую приобретают стороны конгломератного объединения, заключившие такую договоренность. Значительное увеличение финансовой мощи объединенного предприятия позволяет ему расширить диапазон своей деятельности и приобрести дополнительные рычаги воздействия на своих конкурентов на различных релевантных рынках. Используя кросс-субсидирование одного рынка за счет другого, с одной стороны, компания может позволить осуществлять практики, направленные на выдавливание конкурентов или создание барьеров входа на рынок, но, с другой стороны, оно может позволить реализовывать инвестиционные проекты, направленные на развитие рынка. Преимущества объединенного конгломератного предприятия по сравнению с его

² Решение №АЦ/54190/13 по результатам рассмотрения ходатайства ОАО «Научно-производственная корпорация» «Уралвагонзавод» имени Ф.Э. Дзержинского» - <https://br.fas.gov.ru/ca/upravlenie-kontrolya-promyshlennosti/2ebc7a87-54f7-40d1-8d95-12e8a4289d06>, Решение №АЦ/54196/13 по результатам рассмотрения ходатайства ОАО «Научно-производственная корпорация» «Уралвагонзавод» имени Ф.Э. Дзержинского» - <https://br.fas.gov.ru/ca/upravlenie-kontrolya-promyshlennosti/eabc7fcf-343b-4899-a502-81910dae0eee/>, Решение №АД/33644/13 по результатам рассмотрения ходатайства ОАО «Объединенная авиастроительная корпорация» - <https://br.fas.gov.ru/ca/upravlenie-kontrolya-promyshlennosti/f09d0527-4854-48c3-8ba9-090b59706270/> и др;

³ Решение № АЦ/54191/13 по результатам рассмотрения ходатайства ОАО «Тульский патронный завод» - <https://br.fas.gov.ru/to/tulskoe-ufas-rossii/6852--8/>

фактическими и потенциальными конкурентами становятся особенно заметны, если одно из объединяющихся предприятий или оба этих предприятия до своего объединения занимали доминирующее положение на релевантных рынках.

Кроме того, нельзя не принимать во внимание специфику торговых марок, производимых или распространяемых объединяющимися предприятиями, особенности ассортимента товаров и производственные портфели предприятий, что может оказывать существенное влияние на ограничение конкуренции, что также наиболее актуально в отношениях между поставщиками и дистрибьюторами.

Отдельно необходимо отметить слияния, которые происходят между компаниями, которые не являются конкурентами, но не в силу того, что у них отсутствуют пересечения в рамках продуктовых границ рынка, но из-за того, что они участвуют на разных географических рынках. Слияния, поглощения или другие формы приобретения контроля, в которых участвуют транснациональные корпорации, должны внимательно отслеживаться во всех странах, где эти корпорации осуществляют предпринимательскую деятельность, поскольку такое приобретение контроля, независимо от того, осуществляется ли оно исключительно внутри страны или за рубежом, может иметь прямые или косвенные последствия для функционирования других подразделений экономических единиц, включая устранение потенциальных конкурентов за пределами географических границ рынка, определенных в рамках анализа слияния. В Российской Федерации после внесения изменений в Закон о защите конкуренции третьим антимонопольным пакетом в соответствии с буквальным толкованием части 2 статьи 3 Закона о защите конкуренции практически все сделки с иностранным элементом (как сделки по экономической концентрации, так и иные соглашения или согласованные действия) подпадают под действие норм главы 7 указанного закона.

Поскольку конгломератные эффекты вызывают значительно меньше опасений для конкуренции, чем горизонтальные эффекты, а также зачастую связаны с повышением эффективности на соответствующих рынках, на практике они в основном не являются препятствиям для согласования сделок, а для минимизации возможных негативных эффектов сопровождаются выдачей поведенческих предписаний.