

Пресненская наб., д. 10,  
Москва, 123317  
Тел.: +7 (495) 721 89 89  
Факс: +7 (495) 721 85 85  
E-mail: info@uralchem.com,  
www.uralchem.com  
ОКПО 83198979, ОГРН 1077761874024,  
ИНН 7703647595 / КПП 770301001

14.05.2014 № 10/000016-14

На № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

1. Министру Юстиции Российской Федерации  
Коновалову А.В.  
119991, г.Москва, ул.Житная, 14

2. Министру экономического развития Российской Федерации  
Улюкаеву А.В.  
125993, г.Москва, ул.1-я Тверская-Ямская, д.1,3

3. Руководителю Федеральной службы по тарифам  
Новикову С.Г.  
109074, г. Москва, Китайгородский пр.7, стр.1

4. Председателю Государственной Думы Федерального Собрания  
Российской Федерации Председателю Попечительского совета  
Института законодательства и сравнительного правоведения при  
Правительстве Российской Федерации  
Нарышкину С.Е.  
103265 г.Москва, ул.Охотный ряд, д.1

5. Председателю комитета Государственной Думы по  
экономической политике, инновационному развитию и  
предпринимательству  
Руденскому И.Н.  
103265 г.Москва, ул.Охотный ряд, д.1

6. Руководителю Комиссии Правительства РФ по  
законопроектной деятельности  
Приходько С.Э.  
103274, Москва, Краснопресненская наб., 2

7. Директору Института законодательства и сравнительного  
правоведения при Правительстве Российской Федерации  
Хабриевой Т.Я.  
117218 Москва, ул. Б.Черемушкинская, д.34

8. Председателю Попечительского совета общероссийской  
общественной организации малого и среднего  
предпринимательства «ОПОРА РОССИИ»  
Борисову С.Р.  
127473, г. Москва, Суворовская площадь, д. 1/52

9. Сопредседателю Ассоциация юристов России  
Степашину С.В.  
109012, г. Москва, ул. Варварка, д.14, офис 509

### **О коррупциогенной составляющей 5-го антимонопольного пакета (в части правил недискриминационного доступа)**

В декабре 2013 года ФАС России направила в Министерство экономического развития Проект Федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» для проведения оценки его регулирующего воздействия (ID 00/03-10492/12-13/23-13-4, [http://regulation.gov.ru/project/10492.html?point=view\\_project&stage=2&stage\\_id=6847&page=project&record\\_id=10492](http://regulation.gov.ru/project/10492.html?point=view_project&stage=2&stage_id=6847&page=project&record_id=10492), так называемый четвертый или пятый «антимонопольный пакет»).

Новелла законопроекта о правилах недискриминационного доступа в предлагаемой антимонопольным органом редакции в силу ее неопределенности содержит существенные

коррупциогенные риски и фактически позволяет антимонопольному органу самовольно осуществлять государственное регулирование цен, что противоречит условиям присоединения Российской Федерации к ВТО.

Пп.«б» п.5 ст.1 законопроекта предусматривается:

*«4. По результатам проведенного федеральным антимонопольным органом анализа состояния конкуренции в целях предупреждения создания дискриминационных условий могут устанавливаться нормативным правовым актом Правительства Российской Федерации правила недискриминационного доступа к товарам, производимым и (или) реализуемым хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение и не являющимся субъектом естественной монополии, применительно к которому в совокупности выполняются следующие условия...»*

*Указанные правила должны содержать:*

*3) порядок раскрытия информации, предусмотренной пунктом 2 настоящей части, в том числе о товарах, стоимости этих товаров или принципах определения цены и оплаты товара, возможном объеме производства или реализации этих товаров, о технических и технологических возможностях предоставления этих товаров;*

*5) существенные условия договоров и (или) типовые договоры о предоставлении доступа к товарам»*

Таким образом, предусматривается, что правила должны содержать условие о цене товара (принципы определения цены), при этом каких-либо законных принципов ценообразования законопроектом не предусматривается. То есть законопроект устанавливает, что ФАС России по своему усмотрению может указать в правилах любые (произвольные) принципы ценообразования, как обоснованные, так и не обоснованные, поскольку в законе критерии обоснованности не предусмотрено. При этом, законопроект предусматривает подготовку правил исключительно антимонопольным органом.

Данная новелла противоречит закрепленному в Конституции РФ принципу свободы экономической деятельности и сложившимся в России рыночным отношениям. Так, в настоящее существует ряд товаров, в отношении которых ФСТ России осуществляет ценовое (тарифное) регулирование (естественные монополии). Ценообразование на все остальные товары свободно. Вступая в ВТО, Российская Федерация оговорила ограниченный период и перечень товаров, в отношении которых ею осуществляется ценовое регулирование (сфера естественных монополий). В отношении остальных товаров на государственное регулирование цен наложен запрет, нарушение которого квалифицируется как создание дискриминационных условий для других участников ВТО и может повлечь для Российской Федерации санкции.

Однако, несмотря на отсутствие законных оснований, де-факто ФАС России осуществляет ценовое регулирование на товары, не относящиеся к области естественных монополий, для которых государственные тарифы не предусмотрены: ФАС России называет одни свободные цены на товары справедливыми, а другие – несправедливыми. При этом какие-либо правовые критерии «справедливости» цен отсутствуют. Отсутствие четких правовых (т.е. прописанных в законе) критерии является коррупциогенным фактором.

Такого подхода к ценообразованию не соответствует ни «Дорожной карте», ни поручениям Правительства РФ, ни поручениям Председателя Правительства РФ по развитию конкуренции и совершенствованию антимонопольной политики.

Отсутствие установленных законом критерииев «справедливой цены» уже позволяет ФАС России принимать откровенно несправедливые правила недискриминационного доступа. Так, в интересах монополиста, производящего апатитовый концентрат ФАС России в 2012 году была установлена методика определения цены апатитового концентрата, принудительное исполнение которой было обеспечено выданным монополисту соответствующим предписанием антимонопольного органа.

Методика предусматривает привязку апатитового концентрата (стратегического химического сырья для производства минеральных удобрений) к ценам иностранных монополистов и экспортным ценам. При этом, антимонопольным органом не учтен очевидный

факто того, что иностранные потребители данного сырья находятся в близости к морским портам, а значит их транспортные издержки существенно ниже издержек отечественных потребителей, чьи заводы расположены в центральных районах Российской Федерации. Поэтому иностранные потребители могут позволить себе приобретать апатитовое сырье по более высоким ценам, чем российские потребители. На мировых рынках отечественные минеральные удобрения могут конкурировать с иностранными только в случае приобретения сырья по более низким ценам, иначе себестоимость российского товара выше. В связи с этим установленная антимонопольным органом привязка внутренних цен к экспорту заведомо дискриминирует отечественного производителя, поскольку развивает иностранную промышленность, и душит отечественное производство. Привязка к цене иностранного монополиста, контролируемого семьей иностранного монарха (Короля Марокко), и вовсе ставит российскую химическую промышленность в зависимость от его волеизъявления и угрожает суверенитету Российской Федерации. Цена, установленная рекомендациями ФАС России по обеспечению недискриминационного доступа к приобретению апатитового концентратата, названная антимонопольным органом «справедливой» повлекла почти двукратное повышение цены апатитового концентратата, что не позволяет потребителям, независимым от производителя апатитового концентратата, работать рентабельно и уже повлекло остановку градообразующего предприятия. При этом, предприятия, входящие с производителем апатитового концентратата в общий холдинг, к росту цен не чувствительны, поскольку повышение цены носит для них исключительно номинальный характер и не приводит к реальному движению денежных средств из холдинга.

Таким образом, прямая выгода от принятой ФАС России методики ценообразования очевидна лишь для монополиста – производителя апатитового концентратата и аффилированных с ним потребителей апатитового концентратата, производящих удобрения: монополист от роста цены на сырье увеличивает свою прибыль, а аффилированные с монополистом производители удобрений устраняют независимых конкурентов.

Коррупционные риски очевидны: подобные правила в интересах отдельных участников рынка могут появляться и впредь.

Отсутствие установленных законом понятных принципов ценообразования и четких критериев справедливости цены затрудняет судебное оспаривание подобных очевидно несправедливых действий ФАС России, противоречащих тем целям и задачам, которые на ФАС России возложены.

Таким образом, в условиях правовой неопределенности критериев ценообразования, в отсутствие установленных законом принципов ценообразования ФАС России, действуя якобы в целях «недискриминационного доступа», повышает цену товара в интересах монополиста и делает данное сырье недоступным, фактически, создает к нему препятствия и дискриминирует участников рынка, независимых от монополиста.

Законопроектом предлагается подобную практику узаконить, наделив ФАС России правом разрабатывать принципы ценообразования на товары, не относящиеся к сферам естественных монополий. То есть, фактически ФАС России предлагает наделить себя правом устанавливать методики ценообразования на товары, аналогичные тем, что сейчас действуют в только в отношении субъектов естественных монополий. Однако, в области тарифного регулирования, осуществляемого ФСТ России, какие-либо ценовые злоупотребления, в том числе, коррупционные, исключены в силу установления на уровне закона понятных принципов ценообразования (возмещения экономически обоснованных расходов, равной доходности и др.). Разработанный же ФАС России законопроект никаких принципов ценообразования не предполагает, в связи с чем создает существенные коррупционные риски: ФАС России сможет в чьих-либо интересах установить на свободный товар какую угодно произвольную методику ценообразования и назвать ее «справедливой», признав тем самым несправедливыми все остальные цены (поскольку антимонопольных закон содержит запрет на установление различных цен).

Возможность установления государством цены на любой товар, не относящийся к естественным монополиям, существенно ухудшает инвестиционный климат Российской

Федерации, а также создает основу для наложения на Российскую Федерацию санкций за создание дискриминационных условий для других участников ВТО.

В отличие от осуществляемого ФСТ России государственного тарифного регулирования в сфере естественных монополий, основанного на принципах экономической обоснованности тарифов и справедливого распределения затрат и прибыли между продавцами и потребителями, законопроект ФАС России в результате отсутствия в тексте законопроекта четко прописанных принципов обоснованного ценообразования способствует установлению монополистом завышенных цен, неприемлемых остальным участникам рынка. Именно поэтому никто из представителей бизнеса не поддерживает поправки ФАС России за исключением монополиста ОАО «ФосАгро».

Избежать возможных коррупционные риски позволит либо установление в законе четких принципов ценообразования (по аналогии с законодательством в области тарифов), которыми следует руководствоваться при разработке правил недискриминационного доступа, либо полностью исключив новеллы об указанных правилах.

Статья 2 Федерального закона «Об антикоррупционной экспертизе нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов» в числе основных принципов устанавливает обязательность проведения антикоррупционной экспертизы проектов нормативных правовых актов.

Вызывает озабоченность та поспешность, с которой «проталкивается» законопроект: на антикоррупционную экспертизу отведено лишь 3 (три!) рабочих дня: по данным сайта <http://regulation.gov.ru/>, проект направлен на антикоррупционную экспертизу 04.03.2014, дата окончания – 11.03.2014. При этом 8,9 и 10 марта – не рабочие дни.

Очевидно, что за 3 рабочих дня провести качественную антикоррупционную экспертизу невозможно.

При этом на 18.03.2014 на 14:00 назначено совещания у И.И. Шувалова по данному законопроекту.

В связи с тем, что введение предлагаемой коррупциогенной новеллы - части 4 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» приведет к невозможности защиты потребителями продукции монополистов своих прав и законных интересов по осуществлению предпринимательской деятельности и получения от нее прибыли, просим учесть все изложенные обстоятельства и обеспечить полноценное и всестороннее проведение антикоррупционной экспертизы законопроекта.

Также просим принять участие в совещании у И.И. Шувалова, назначенном на 18.03.2014 на 14:00, и обратить внимание участников совещания на недопустимость поверхностного проведения антикоррупционной экспертизы законопроектов и потенциальную коррупциогенность предлагаемых поправок.

С уважением  
Генеральный директор  
ОАО «ОХК «УРАЛХИМ»

