

**Председателю Правительства
Российской Федерации**

Д.А. Медведеву

*О поправках в Федеральный закон
"О защите конкуренции"*

Уважаемый Дмитрий Анатольевич!

В настоящее время идёт обсуждение и доработка подготовленного ФАС России проекта федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции и отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Поправками вводится дополнение в статью 10 Федерального закона «О защите конкуренции» (далее-Закон), которое допускает установление правил недискриминационного доступа (ПНД) не только к товарам, производимым и реализуемым субъектами естественных монополий, но и к товарам и услугам иных хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на рынке.

Возможность установления Правительством РФ по представлению федерального антимонопольного органа правил недискриминационного доступа к товарам хозяйствующих субъектов, не являющихся субъектами естественных монополий, является фактическим переходом от рыночной экономики к государственному регулированию деятельности крупнейших хозяйствующих субъектов.

Эти положения противоречат положениям Конституции РФ, закрепляющим свободу экономической деятельности, целям самого антимонопольного законодательства - обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности, защиты конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Введение данной нормы, на наш взгляд, выгодно иностранным конкурентам отечественного бизнеса, поскольку предусматривает обязанность раскрытия коммерческой информации. Это подрывает конкурентоспособность российских компаний, поскольку к их иностранным конкурентам данный вид регулирования не применяется.

Действительно, введение ПНД для компаний, не являющихся субъектами естественных монополий, противоречит мировому опыту. В развитых и крупнейших развивающихся странах нет подобной практики.

Государственное регулирование доступа к товарам хозяйствующих субъектов есть не что иное, как ущемление их прав в сфере предпринимательской деятельности, в том числе, права на свободу договора. Любое ограничение прав и свобод в соответствии со ст. 55 Конституции РФ может быть осуществлено только на основании непосредственно федерального закона, а не решения Правительства РФ по инициативе антимонопольного органа. "Делегирование" таких полномочий Правительству РФ недопустимо.

Так, например, обязанность предоставлять доступ на товарные рынки и (или) производимые товары (услуги) субъектов естественных монополий вытекает из прямых норм закона о естественных монополиях. Антимонопольным законодательством могут устанавливаться лишь условия (правила) такого доступа (ч.3 ст. 8 ФЗ «О естественных монополиях»).

Но в отличие от естественных монополий подобные ограничения в отношении участников рыночных отношений экономически не обоснованы и не оправданы, могут оказать самое негативное влияние на состояние конкуренции, приведут к снижению эффективности экономики, уменьшению поступлений в бюджеты разных уровней. Так, по подсчетам НИУ-ВШЭ, введение данной нормы только на рынках минеральных удобрений нанесет потребителям и экономике ущерб в размере до 15 млрд. рублей.

Кроме того, вызывает беспокойство возможность установления правил недискриминационного доступа в отношении конкретного хозяйствующего субъекта, то есть индивидуально, без четких и понятных оснований. Это может привести к созданию дискриминационных условий ведения предпринимательской деятельности для одних хозяйствующих субъектов по сравнению с другими, в том числе с их конкурентами.

Поправка нарушает принцип определенности права и предоставляет ФАС России неоправданно широкие дискреционные полномочия (право вносить представление в Правительство РФ о принятии ПНД). При этом конкретный порядок проведения анализа рынка, его цели и предмет законодательно не определены.

Поскольку нет четких и понятных законодательных критериев распространения ПНД на конкретный хозяйствующий субъект, фактически он лишен и права на защиту от такого вмешательства в хозяйственную деятельность.

Более того, на рынках, где действует несколько крупных игроков, введение ПНД может стимулировать образование картелей. В этой связи, вызывают удивление настойчивые усилия ФАС России по продвижению этой нормы.

Таким образом, норма устанавливает для правоприменителя необоснованно широкие пределы усмотрения и (или) возможность необоснованного применения исключений из общих правил.

Действующие положения Закона, в том числе статьи 10, в полной мере обеспечивают защиту прав покупателей (заказчиков) от необоснованных отказов от заключения договоров хозяйствующими субъектами, занимающими доминирующее положение, предусматривают серьезные экономические санкции за злоупотребление доминирующим положением. Поэтому введение положений, противоречащих принципам рыночной экономики и нарушающим конкуренцию, неправомерно и необоснованно.

Просим учесть нашу позицию при формировании позиции Правительства Российской Федерации относительно подготовленных ФАС России поправок в Закон, к которому у бизнес-сообщества также имеются и другие существенные замечания.

С уважением,

Генеральный директор ОАО "Газпром нефть"

А.В. Дюков

НК-56/12556

Генеральный директор ООО "СИБУР"

Д.В. Конов

Генеральный директор ОАО "ОХК "УРАЛХИМ"

Д.В. Коняев

Генеральный директор ОАО "Северсталь"

А.А. Мордашов

Председатель Правления ОАО «НОВАТЭК»

Л.В. Михельсон

всех. № 156-1 от 09.07.2014.