

УДК 347.234.3

**П. П. Билык**, канд. юрид. наук, доцент

Одесский национальный университет им. И. И. Мечникова

Экономико-правовой факультет, кафедра административного и хозяйственного права

Французский бульвар, 24/26, Одесса, 65058, Украина

## ПРОБЛЕМЫ ФОРМИРОВАНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНО- КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

*В статье рассматриваются проблемы формирования антимонопольно-конкурентного законодательства на базе Хозяйственного кодекса Украины и других новейших законодательных актов. Сделан вывод о необходимости согласования правовых и организационных составляющих антимонопольно-конкурентного законодательства.*

**Ключевые слова:** антимонопольно-конкурентное законодательство, защита, экономическая конкуренция, монополизм, организационные факторы.

Функционирование рыночных отношений, основой которых является многоукладная экономика, предусматривает необходимость создания равных возможностей для всех субъектов хозяйствования, а также их свободную конкуренцию. Под конкуренцией в самом общем виде следует понимать определенную состязательность субъектов хозяйствования, когда их взаимодействие ограничивает возможность каждого из них единолично влиять на условия оборота товара на рынке и стимулирует предложение тех товаров (работ, услуг), в которых нуждается потребитель.

С начала 80-х годов XX в. в экономической политике многих стран мира стали активно проводиться мероприятия, направленные на стимулирование конкуренции. В законодательных системах развитых стран мира, таких как США, Германии, Японии и др., выработано специальное законодательство, направленное на защиту конкуренции. Накопленный этими странами теоретический и практический опыт служит основой для проведения другими государствами, в том числе Украиной, политики по защите экономической конкуренции.

В юридической литературе многие вопросы антимонопольного (конкурентного) права детально рассмотрены. Однако следует отметить, что современная наука конкурентного права развивается намного медленнее, чем правоприменительная практика, что связано со становлением и развитием новых форм общественных отношений в сфере хозяйствования. Комплексные специальные научные теоретические исследования конкуренции, монополии и государственной политики в этой сфере предприняты лишь немногими отечественными и российскими авторами, среди которых выделяются работы Р.Г. Агаева, А.В. Антощенко, К.Ю. Тотьева, И.И. Дахно, В.И. Еременко, Н.Н. Ермощенко, Н.А. Саниахметовой, С.Б. Мельник, С.А. Парашука, Л.Н. Семенов и др.

Многие вопросы государственного регулирования экономической конкуренции изложены в работах ученых-экономистов. Это объясняется тем, что категория «конкуренция» имеет, прежде всего, экономический характер.

Итак, рыночная система, построение которой ведется в Украине, в классическом представлении содержит стихийное и целенаправленное регулирование. Основой стихийного регулирования (саморегулирования) являются объективные экономические законы (например, закон спроса и предложения) [1, с. 85]. Последствия их действия не всегда имеют положительный эффект с точки зрения социально-экономических интересов общества (публичных интересов). Поэтому саморегулирование необходимо корректировать и дополнять целенаправленным воздействием на экономическую систему с целью уменьшения негативных проявлений рыночной стихии. Такое влияние осуществляется при помощи государственного регулирования экономики, одним из видов которого и является регулирование конкуренции. Его главное назначение – стимулировать конкуренцию, предупреждать и пресекать противоправную деятельность субъектов хозяйствования, посягающую на механизм конкурентной борьбы.

Государственное антимонопольно-конкурентное регулирование – это целенаправленная деятельность государства, осуществляемая на основании и в пределах, допускаемых законодательством, по установлению и реализации правил хозяйствования на товарных рынках с целью предотвращения монополистических злоупотреблений, защиты добросовестной конкуренции и обеспечения эффективности рыночных отношений. Причиной, побуждающей государство реализовывать именно эти цели, является публичный интерес, заключающийся в необходимости поддержания конкурентных основ рынка. Как пишет ведущий американский исследователь вопросов конкуренции М. Портер, правительство "должно вдохновлять – или даже подталкивать – компании к повышению своих стремлений и движению к более высоким уровням конкуренции, даже несмотря на то, что этот процесс оказывается весьма неприятным и сложным" [2, с. 194].

Законодательства стран мира, которые ориентированы на обеспечение политики страны в сфере защиты конкуренции, формируются на общей теоретической базе [3, с. 35-36]. Различия в положениях таких законодательств объясняются тем, что они развивались на разных концептуальных основах.

В мировой теории и практике наиболее распространенными являются две концепции политики по защите конкуренции: концепция господства рынка и концепция власти над рынком.

Первая концепция базируется на презумпции господства рынка. Ее сущность заключается в необходимости снятия любых ограничений в конкуренции. Применение такого подхода к законодательному обеспечению политики государства по защите экономической конкуренции позволяет хозяйствующим субъектам занимать на рынке монопольное (доминирующее) положение, но запрещает злоупотребления с применением рыночной власти. В законодательствах, основанных на таком концептуальном подходе, больше внимания уделяется созданию добропорядочной конкурентной среды и контролю за соблюдением субъектами хозяйствования установленных законодательно правил поведения в сфере конкуренции.

Концепция власти над рынком исходит из понимания того, что власть над рынком – это некая способность хозяйствующего субъекта изменять цены, не изменяя количества продаж при отсутствии альтернативных продуктов. Поэтому крупные фирмы могут влиять на действия мелких фирм. Это требует применения средств, направленных против монополистической деятельности. В

законодательствах, основанных на такой концепции, определяется, как правило, доля рынка и его структура, условия вхождения на рынок, наличие барьеров для вхождения на рынок и т.п. [3, с. 35]

Исходя из этих двух концепций, формируется антитрестовское, конкурентное либо антимонопольное законодательство различных стран. Так, например, в США действует антитрестовское законодательство – свод утвержденных Конгрессом юридических актов, определяющих допустимость той или иной практики субъектов хозяйствования с точки зрения ее воздействия на конкуренцию. В антитрестовском законодательстве понятие «монополизация» является определяющим и обозначает только лишь завоевание или сохранение фирмой (или их группой) доминирующего положения на рынке посредством проведения политики ограничения конкуренции [4, с. 157]. В отличие от антитрестовского законодательства США, политика стран ЕС по защите экономической конкуренции сочетает запрет монополий и принцип контроля и регулирования их деятельности. В первом случае запрещается поведение, направленное на создание монополий. Во втором случае создание монополий допускается, но лишь постольку, поскольку таковые не нарушают нормативно установленные условия свободы конкуренции [4, с. 176].

Характерными чертами антимонопольного законодательства Японии является более жесткие, чем в США, правила слияния и объединения предприятий, существенное ограничение участия банков в акционерном капитале компаний, полный запрет «чистых» холдингов и ограничение совмещения директорских постов. В Японии для определения монопольного положения применяется критерий доли рынка, устанавливается перечень признанных барьеров для доступа, введен особый режим для естественных монополий, чрезвычайно жестко регламентирован процесс слияния предприятий, независимо от того, каким способом оно осуществляется и пр.

В Постановлении Верховной Рады Украинской ССР от 03.08.1990 г. «О реализации Закона «Об экономической самостоятельности Украинской ССР» в перечень законодательных актов, которые обеспечили бы действие Закона Украинской ССР «Об экономической самостоятельности Украинской ССР», было включено антимонопольное законодательство.

На сегодняшний день Украиной сделаны существенные шаги на пути формирования антимонопольно-конкурентного законодательства (законодательства о защите экономической конкуренции). 10.07.1991 г. Верховным Советом СССР был принят Закон СССР «Об ограничении монополистической деятельности в СССР». В нем среди прочего отмечалось, что данный нормативный акт будет применяться в отношении деятельности субъектов хозяйствования, органов власти и управления, которые имеют своим последствием ограничение конкуренции на рынках двух и более республик. Также оговаривалось, что антимонопольная деятельность в пределах союзных республик будет регулироваться республиканским законодательством. 18.02.1992 г. Верховной Радой Украины был принят Закон Украины «Об ограничении монополизма и недопущении недобросовестной конкуренции в предпринимательской деятельности», который определил правовые основы ограничения и предупреждения монополизма в предпринимательской деятельности. Но указанный Закон касался в большей части не создания условий для развития и поддержки добросовестной конкуренции, а вопросов борьбы с монополизмом и недобросовестными проявлениями конкуренции. Об этом свидетельствует тот

факт, что порядка 17 статей указанного Закона были посвящены вопросам создания, организации деятельности и функционирования Антимонопольного комитета Украины (АМКУ). Указанный нормативно-правовой акт не определял сущности экономической конкуренции и не давал легальной трактовки термина «конкуренция».

26.11.1993 г. Верховной Радой Украины был принят Закон Украины «Об Антимонопольном комитете Украины», 07.06.1996 г. - Закон Украины «О защите от недобросовестной конкуренции». Важным этапом в процессе создания системы антимонопольного законодательства стало принятие 20.04.2000 г. Закона Украины «О естественных монополиях». 11.01.2001г. принят Закон Украины «О защите экономической конкуренции», с момента вступления в силу которого утратил силу Закон «Об ограничении монополизма и недопущении недобросовестной конкуренции в предпринимательской деятельности». Наконец, со вступлением в силу ХК Украины, который в главе 3 закрепил основы ограничения монополизма и защиты экономической конкуренции, система антимонопольно-конкурентного законодательства приобрела окончательные вид.

Правовое регулирование защиты экономической конкуренции основывается на положениях Конституции Украины. В частности, ст. 42 Конституции Украины устанавливает правила, в соответствии с которыми:

- государство обеспечивает защиту конкуренции в предпринимательской деятельности;
- не допускаются злоупотребления монопольным положением на рынке, неправомерное ограничение конкуренции и недобросовестная конкуренция;
- виды и границы монополии определяются законом.

Кроме этого, Конституция Украины устанавливает порядок назначения на должность и освобождения от занимаемой должности Председателя АМКУ, что входит в состав полномочий Верховной Рады Украины и Президента Украины (п. 12 ст. 85). В Конституции также закреплена необходимость исключительно законодательного определения правил конкуренции и норм антимонопольного регулирования (п. 8 ст. 92).

Определение Конституцией Украины требования относительно законодательного установления правил конкуренции означает, что только специально уполномоченные органы государства могут трактовать сущность указанного понятия и правил в соответствующей сфере. Превышение органами власти и управления предоставленных полномочий является нарушением закона, субъекты хозяйствования и органы власти и управления должны соблюдать только те правила конкуренции, которые установлены законом, и обжаловать те из них, которые выходят за рамки указанных полномочий [3, с. 48].

Специальное законодательство в сфере защиты экономической конкуренции можно условно разделить на два блока. Первый блок касается противодействия антиконкурентному поведению со стороны субъектов хозяйствования (их групп) и органов управления, обладающих рыночной властью. Основными актами законодательства здесь выступают положения ст.ст. 25-31 ХК Украины, Закон Украины «О защите экономической конкуренции», Закон Украины «О естественных монополиях» от 20.04.2000 г. и др. Второй блок касается антиконкурентного поведения субъектов хозяйствования, не обладающих рыночной властью. Основу данного блока составляют положения ст.ст. 32-38 ХК Украины, Законы «О защите от недобросовестной конкуренции» от 7.06.1996 г., «О рекламе» в редакции от 11.07.2003 г. и др. [5, с. 43].

Общим для всей сферы экономической конкуренции является Закон Украины «Об Антимонопольном комитете Украины».

Во исполнение названных законодательных актов принято множество подзаконных актов, например, распоряжение Антимонопольного комитета Украины «Об утверждении Типовых требований к согласованным действиям для общего освобождения от предварительного получения согласия органов антимонопольного комитета Украины на согласованные действия субъектов хозяйствования» от 12.02.2002 г. № 27 и многие другие.

Если принять во внимание позицию отечественного законодателя относительно правового обеспечения политики государства в сфере антимонопольно-конкурентного регулирования, то можно отметить, что государство постепенно перешло от законодательного регулирования процессов обеспечения конкуренции, основанного на концепции власти над рынком к законодательству, основанному на концепции господства рынка. И в настоящий момент законодательство Украины, регулирующее общественные отношения в сфере защиты экономической конкуренции, имеет целью не борьбу с монополизмом, не преследование крупных фирм-субъектов хозяйствования, а создание и всестороннюю поддержку конкурентной среды на рынке, что достигается среди прочего путем:

- поддержки экономической конкуренции;
- определения составов правонарушений в сфере защиты экономической конкуренции и монопольных злоупотреблений;
- пресечения, предотвращения и государственного преследования недобросовестных проявлений конкуренции и др.

При этом следует учитывать, что антимонопольно-конкурентное законодательство возникло и развивалось не только для защиты конкуренции, но и для защиты общества от злоупотреблений монопольным положением естественных монополий, у которых нет конкурентов по определению. Кроме того, защищая отечественного товаропроизводителя и отечественного потребителя, законодательство должно содействовать способности отечественных товаропроизводителей противостоять иностранным и транснациональным монополиям на мировом рынке, т.е. быть антимонопольным на «внешнеэкономическом фронте» [6, с. 270].

Таким образом, важнейшими формами государственного антимонопольно-конкурентного регулирования являются нормативное и организационное воздействие.

Нормативное воздействие проявляется в установлении в нормативно-правовых актах правил поведения участников хозяйственных отношений, обеспечивающих конкурентную среду в сфере хозяйствования. Такое регулирование олицетворяет особую деятельность государства, направленную на создание правовых форм экономического порядка.

В свою очередь, организационное воздействие заключается в создании государством антимонопольных органов и наделении их соответствующим объемом прав с тем, чтобы они могли оказывать реальное и положительное воздействие на экономические отношения.

### Литература

1. Тотьев К. Ю. Конкуренция и монополии: Правовые аспекты регулирования. – М., 1996.

2. *Портер Майкл Э.* Конкуренция.: Пер. с англ. – М.: Изд. дом “Вильямс”, 2001. – С. 194.
3. *Семенова Л. Н.* Антимонопольне і конкурентне право: Курс лекцій. –К., 1999.
4. Монополизм и антимонопольная политика / Барышева А.В., Сухотин Ю.В., Богачев В.Н. и др. –М.: Наука, 1993.
5. *Подцерковний О. П.* Господарське право: Методичні рекомендації та програма курсу для студентів денної та заочної форми навчання за спеціальністю "Правознавство". – Одеса, 2006.
6. *Мамутов В. К.* Новий підручник з господарського права // Вісник Академії правових наук. – 2005. – № 3. – С. 270.

**П. П. Білик**

Одеський національний університет ім. І. І. Мечникова  
Економіко-правовий факультет, кафедра адміністративного та  
господарського права  
Французький бульвар, 24/26, Одеса, 65058, Україна

**ПРОБЛЕМИ ФОРМУВАННЯ АНТИМОНОПОЛЬНО-  
КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА**

**Резюме**

У статті розглядаються проблеми формування антимонопольно-конкурентного законодавства на базі Господарського кодексу України та інших новітніх законодавчих актів. Зроблений висновок про необхідність узгодження правових і організаційних складових антимонопольно-конкурентного законодавства.

**Ключові слова:** антимонопольно-конкурентне законодавство, захист, економічна конкуренція, монополізм, організаційні чинники.

**P. P. Bilik**

Odessa National University  
Frantsuzsky Bulvar, 24/26, Odessa, 65058, Ukraine

**FORMING PROBLEMS OF ANTI-MONOPOLY  
COMPETITION LAW**

**Summary**

The problems of forming of antitrust competition legislation on the base of the Economic code of Ukraine and other newest legislative acts are considered in the article. The made conclusion is about the necessity of concordance of legal and organizational constituents of antitrust competition legislation.

**Key words:** antitrust competition legislation, defence, economic competition, monopolize, organizational factors.