

ISSN 0134-2398

# ХОЗЯЙСТВО ПРАВО

- **Комментарий  
Гражданского кодекса РФ**
- **Финансовая ответственность  
за нарушение налогового  
законодательства**
- **Государственные служащие:  
на пути к новому статусу**
- **Залог квартиры:  
правовые проблемы**

2/95

- К. ТОГЬЕВ. Правовой статус хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке  
80
- В. КУЗНЕЦОВА. Право собственности на земельную долю и имущественный паё в коллективных сельскохозяйственных предприятиях  
90

#### **ОФИЦИАЛЬНЫЕ МАТЕРИАЛЫ**

Перечень нормативных актов министерств и ведомств, зарегистрированных в Министерстве юстиции Российской Федерации в декабре 1994 года  
104

#### **ПРАКТИКА И ОПЫТ**

С. ФЕДОСОВ. Договор страхования ответственности заемщика за непогашение кредита  
110

#### **ДОГОВОРНАЯ РАБОТА**

- Б. СЕГЛИН. Арбитражная оговорка  
116
- А. БУШЕВ. Залог квартир: правовые проблемы  
120

#### **МНЕНИЯ И СУЖДЕНИЯ**

- В. РАКОВ. О некоторых аспектах ответственности авиапредприятий за просрочку в перевозке пассажиров  
127
- В. ГУДИМОВ. Личный социальный образовательный кредит студенту  
130

#### **МЕЖДУНАРОДНАЯ ПАНОРАМА**

П. ВОСТРИКОВ. О банкротстве предприятий-заемщиков и банков за рубежом  
132

#### **КОНСУЛЬТАЦИЯ**

- Н. ШУВАЛОВА. Защита гарантированных прав граждан в области выплаты социальных пособий семьям с детьми и алиментов  
143
- А. ЯЛБУЛГАНОВ. Предприниматель и экологическое право: санкции за нарушение природоохранного законодательства  
148
- Отвечаем на вопросы читателей  
154

#### **СУДЕБНО-АРБИТРАЖНАЯ ПРАКТИКА**

По материалам Высшего арбитражного суда Российской Федерации  
158

новлением факта доминирующего положения хозяйствующих субъектов на рынке. Именно с этим целый ряд действующих хозяйственно-правовых норм увязывает специфику правового статуса указанных субъектов.

#### **1. Понятие и признаки хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на рынке**

Анализируя понятийный аппарат антимонопольного законодательства РФ, приведенный в ст. 4 Закона о конкуренции, можно, на наш взгляд, сделать вывод, что к хозяйствующим субъектам, занимающим доминирующее положение, относятся субъекты, обладающие следующей совокупностью признаков:

1) **организационный элемент:** к перечисленным субъектам могут иметь отношение осуществляющие хозяйственную деятельность юридические лица различных организационно-правовых форм, перечисленных в главе 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации<sup>2</sup> и созданных (преобразованных) в соответствии со ст. 6, 8 федерального Закона "О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации", а также индивидуальные предприниматели;

2) **оперативно-хозяйственный элемент:** перечисленные субъекты занимают деятельность по производству, реализации либо приобретению любых продуктов деятельности (товаров, работ, услуг), предназначенных для обмена на соответствующем товарном рынке;

3) **элемент, характеризующий тип отношений участников рыночного процесса:** перечисленные субъекты (отдельно или в совокупности друг с другом) занимают исключительное положение на рынке определенного товара, которое дает им возможность оказывать решающее влияние на конкуренцию или ограничивать свободу экономической деятельности других хозяйствующих субъектов независимо от способа такого ограничения;

4) **элемент, характеризующий соотношение определенных Законом о конкуренции экономических величин:** сравняется доля, которую хозяйствующий субъект фактически занимает на рынке определенного товара, и доля, которая является предельной в соответствии с Законом о конкуренции;

<sup>2</sup> Далее — часть первая ГК РФ // *Собрание законодательства РФ, 1994, № 32, ст. 3301.*

ХП. 1995. № 2.

#### **Правовой статус хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке**

Хозяйственное законодательство Российской Федерации по-разному дифференцирует субъекты экономической деятельности, тем самым порождая особенности в их правовом статусе и многообразии видов субъектов. Выделение в особую группу хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на соответствующем рынке (ст. 4 Закона РФ "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках"<sup>1</sup>), имеет значение при реализации антимонопольного законодательства России, применение которого во многом обусловлено уста-

<sup>1</sup> Далее — Закон о конкуренции.

5) процессуально-правовой элемент: факт доминирующего положения хозяйствующего субъекта (субъектов) установлен компетентным государственным органом с соблюдением процедур, применяемой согласно действующему законодательству Российской Федерации.

Юридические лица создаются в России в соответствии с порядком, установленным законодательством Российской Федерации, и осуществляют свою деятельность в сферах и отраслях экономики с использованием одного или нескольких видов хозяйственной деятельности, кроме тех, которые прямо запрещены законом. Особенности реализации правоспособности юридического лица установлены в ст. 49 части первой ГК РФ. Юридические лица могут действовать не только индивидуально, но и объединяясь в различные коллективно-групповые образования, создавая на договорной основе союзы, ассоциации с соблюдением ст. 121 части первой ГК РФ и антимонопольного законодательства. Возможны и более прочные формы соединения усилий отдельных субъектов на рынке в виде слияний и присоединений как форм реорганизации юридического лица, когда сливающиеся или присоединяющиеся предприятия теряют свою юридическую самостоятельность, а все имущественные права и обязанности соответствующих участников данных видов реорганизации изменяют свой статус согласно пп. 1, 2 ст. 58 части первой ГК РФ. Действующему законодательству известен также процесс поглощения одного предприятия другим, то есть приобретение последним контрольного пакета акций первого<sup>3</sup>, за чем также осуществляется антимонопольный контроль по ст. 18 Закона о конкуренции. Все это важно учитывать при оценке экономической власти предприятий на рынке и типа отношений между ними. Закон о конкуренции (ст. 4) выделяет три типа отношений, определяющих в том числе и правовые особенности статуса их участников:

- 1) конкуренция,
- 2) доминирующее положение на рынке,
- 3) монополистическая деятельность.

Добросовестная конкуренция — наиболее желательный тип отношений, поддержка которого гарантируется ст. 8, 34 Конституции РФ, ст. 1 части первой ГК РФ, положениями Закона о конкуренции и многими другими нормативными актами по экономической тематике. Однако в условиях искусственной специализации и изначальной монополизации экономики бывшего Союза ССР

<sup>3</sup> См. п. 5.1 Временного положения о холдинговых компаниях, создаваемых при преобразовании государственных предприятий в акционерные общества (утверждено Указом Президента РФ от 16 ноября 1992 года № 1392). Далее — Временное положение о холдингах.

ныне в России во многих сферах этот тип взаимодействия участников хозяйствования является скорее идеальной моделью, чем практической реальностью, что в свою очередь не означает неизбежности полного игнорирования самого правового понятия конкуренции. Так, например, при квалификации злоупотреблений хозяйствующего субъекта своим доминирующим положением на рынке согласно Закону о конкуренции (п. 1 ст. 5) требуется доказать возможность либо реальность существенного ограничения конкуренции, а поскольку понятие "существенное ограничение конкуренции" в законе не определено, компетентному государственному органу (административному или судебному) неизбежно придется обратиться к понятию "конкуренция" и выявить его существенные признаки с учетом особенностей рынка определенного товара.

Противоположным конкуренции типом отношений хозяйствующих субъектов на рынке является монополистическая деятельность, которая по положениям Закона о конкуренции противоправна, имеет своей целью или результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) причиняет ущерб субъектам рыночного процесса, а потому запрещается (раздел 2 Закона о конкуренции). Для предотвращения, ограничения и пресечения монополистической деятельности необходимо установить, что хозяйствующий субъект занимает доминирующее положение на рынке (самостоятельно или с помощью совместных действий с другими субъектами), а это в свою очередь требует доказывания исключительного положения субъекта (или их совокупности) на рынке. Последнее имеет место, если:

1) у субъекта (совокупности субъектов) есть возможность воздействовать решающим образом на конкуренцию в целом и (или) на отдельные хозяйствующие субъекты;

2) существует определенное соотношение двух экономических величин:

- а) доли, которую хозяйствующий субъект фактически занимает на рынке определенного товара;
- б) доли, которая является предельной и установлена в порядке, определяемом Законом о конкуренции (ст. 4).

Первая величина (для одного субъекта или их группы) устанавливается компетентным органом государства с использованием различных статистических данных. Согласно Методическим рекомендациям ГКП России по определению доминирующего положения хозяйствующего субъекта на товарном рынке<sup>4</sup> доля рынка хозяйствующего субъекта выражается в виде процентного отношения реализованного хозяйствующим субъектом третьим лицам товара (продукции, работ, услуг) к объему (сумме) реализации товара на данном рынке всеми продавцами. При этом необходимо

<sup>4</sup> Утверждены приказом ГКП РФ от 3 июня 1994 года № 67.

выявлять все имущество и организационные взаимосвязи исследуемого хозяйствующего субъекта с хозяйствующими субъектами, работающими на тот же товарный рынок.

Вторая величина (пределная) как критерий оценки устанавливается ежегодно Государственным комитетом Российской Федерации по антимонопольной политике и поддержке новых экономических структур (далее — ГКАП), и ее изменение зависит от ряда обстоятельств. В соответствии с приказом ГКАП России от 3 июня 1994 года № 66 "Об установлении предельной величины доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке для квалификации доминирующего положения", изданным на основании ст. 4 Закона о конкуренции, с 1 июля 1994 года закреплено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает 65 процентов. Исключение сделано для тех случаев, если хозяйствующий субъект докажет, что, несмотря на превышение вышеуказанной величины, его положение на рынке не является доминирующим. Доминирующим также признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара составляет от 35 до 65 процентов, если оно доказано ГКАП России (его территориальными управлениями). Таким образом, при установлении факта доминирования субъектов экономической активности на рынке соответствующего товара необходимо исходить из следующих обстоятельств:

1) если фактическая доля субъекта на рынке более 65 процентов, то действует доказательственная презумпция его исключительного положения и бремя доказывания обратного лежит на самом хозяйствующем субъекте;

2) если фактическая доля субъекта на рынке составляет 65 процентов и менее, но не ниже 35 процентов, то предполагается доказательственная презумпция отсутствия доминирующего положения и обязанность доказывать его лежит на государстве в лице ГКАП России (его территориальных управлений);

3) если фактическая доля субъекта на рынке определенного товара не превышает 35 процентов, то при любых доказанных обстоятельствах положение хозяйствующего субъекта на рынке императивно не признается доминирующим.

В первом из приведенных вариантов хозяйствующий субъект, чье положение фиксируется как доминирующее в связи с превышением его доли на рынке предельной вели-

чины в 65 процентов, должен доказать, что у него отсутствует возможность оказания решающего влияния на конкуренцию, на свободу экономической активности отдельных участников рынка, несмотря на превышение предельной величины (65 процентов). Только в этом случае данный хозяйствующий субъект не будет признан занимающим доминирующее положение на рынке и на него не будут распространяться соответствующие нормы антимонопольного законодательства.

При втором варианте антимонопольные органы обязаны доказывать те обстоятельства, на которые они ссылаются как на основание для применения мер антимонопольного регулирования. ГКАП России (территориальное управление) должен установить, что доля хозяйствующего субъекта на рынке попадает в промежуток между 65 и 35 процентами и в связи с этим субъект имеет возможность оказывать решающее влияние на конкуренцию и свободу экономической деятельности других хозяйствующих субъектов.

Если ГКАП России (территориальное управление) установил, что доля хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара не превышает 35 процентов, то в соответствии с действующим законодательством не существует правовых оснований для применения к данному субъекту специальных мер регулирования, вытекающих из статуса хозяйствующего субъекта с доминирующим положением.

Доказывание фактов нарушения антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами, занимающими доминирующее положение на рынке, происходит:

1) в рамках Правил рассмотрения дел о нарушениях антимонопольного законодательства<sup>5</sup>, если дело рассматривается ГКАП России (территориальным управлением);

2) в рамках процессуальных законодательных актов Российской Федерации, если разбирательство происходит в судебных инстанциях.

Антимонопольный комитет России (территориальное управление) исследует обстоятельства нарушений Закона о конкуренции и принимает решения в пределах своей компетенции. Дела о нарушениях антимонопольного законодательства рассматриваются на основании заявлений депутатов, хозяйствующих субъектов, органов власти и управления, обществ и союзов потребителей, материалов прокуратуры, суда и арбитражного суда, а также по инициативе ГКАП России (территориального управления), как правило, в месячный срок с момента получения всех запрошенных материалов, но не позднее 3 месяцев с момента вынесения определения о производстве по делу. Залышение соответ-

<sup>5</sup> Далее — Правила. Утверждены приказом ГКАП России от 12 мая 1994 года № 53.

ствующих лиц рассматривается в 10-дневный срок с момента его поступления в комиссию по рассмотрению конкретного дела, после чего комиссией выносятся определение о производстве по делу (при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства) или об отказе в производстве по делу.

При характеристике процедуры установления факта доминирования конкретного хозяйствующего субъекта на рынке необходимо учитывать наличие в России особого инструмента классификации хозяйствующих субъектов и контроля за ними — Государственного реестра РФ объединений и предприятий-монополистов, роль которого сейчас трансформируется. В ходе дискуссии по ценовому регулированию ряд авторов высказывается за необходимость изменения критериев включения предприятий в Реестр и создания Регистра ГКАП РФ объединений и предприятий, куда заносились бы хозяйствующие субъекты с долей свыше 35 процентов на товарном рынке — на предмет последующего надзора за ними.<sup>6</sup>

Это предложение представляется обоснованным, так как действующее законодательство не рассматривает в качестве противоправного явления доминирующее положение хозяйствующего субъекта на рынке, но и не исключает применение различных форм государственного контроля за субъектами, занимающими такое положение на рынке. А Государственная программа демополизации экономики и развития конкуренции на рынках Российской Федерации<sup>7</sup> прямо ведет речь об отсутствии противодействия структурам, доминирующим на российском рынке, если:

— их деятельность экономически оправдана, отвечает интересам потребителей и не приводит к сужению конкурентной среды рынка;

— они не злоупотребляют доминирующим положением на российском рынке и не допускают действий, квалифицированных как монополистические статьями Закона о конкуренции.

Данные принципы предполагается учитывать при определении целесообразности создания промышленных или финансово-промышленных групп.

<sup>6</sup> См., например: Никифоров А. *Ценовое регулирование монополий* // Экономика и жизнь, 1993, № 47.

<sup>7</sup> Далее — Программа демополизации. Программа утверждена постановлением Правительства РФ от 9 марта 1994 года № 191. Она не содержит юридических оснований для прямой защиты конкурентной среды и хозяйствующих субъектов от монополистической деятельности в отличие от Закона о конкуренции.

## 2. Хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на рынке, как объект антимонопольного регулирования

В связи с политикой развития конкуренции, демополизации экономики РФ, предупреждения, ограничения и пресечения монополистической деятельности нормы по борьбе с антиконкурентной практикой имеют во многих актах российского законодательства. Одним из ключевых условий их применения выступает необходимость установления того факта, что хозяйствующий субъект занимает на рынке доминирующее положение. Его существенные признаки были рассмотрены ранее. Здесь же остановимся на вопросе о том, как отражается доминирующее положение, занимаемое хозяйствующим субъектом, на его правовом статусе.

### О МОНОПОЛИСТИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

В разделе 2 Закона о конкуренции предусматривается запрет на совершение специально оговоренных действий. Так, например, ст. 5 запрещает индивидуальные действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, которые имеют либо могут иметь своим результатом существенное ограничение конкуренции и (или) ущемление интересов других хозяйствующих субъектов или граждан. Принцип исключений, применяемый Законом о конкуренции<sup>8</sup>, позволяет хозяйствующему субъекту, совершившему указанные действия, избежать неблагоприятных последствий, если он докажет, что его действия способствовали или будут способствовать насыщению товарных рынков, улучшению потребительских свойств товаров и повышению их конкурентоспособности, в частности, на внешнем рынке. Презумпция неправомочности действий по ст. 5 касается только тех хозяйствующих субъектов, в отношении которых доказан факт их доминирования на рынке. То же относится и к субъектам, которым адресован запрет, предусмотренный п. 1 ст. 6 Закона о конкуренции (горизонтальные соглашения (согласованные действия)). Здесь речь идет не об одном, а о нескольких хозяйствующих субъектах — потенциальных конкурентах, занимающих в совокупности доминирующее положение, когда их соглашения (согласованные действия) имеют или могут иметь своим результатом существенное ограничение конкуренции. Доминирующее положение хозяйствующих субъектов на рынках учитывается при проверке соблюдения ст. 5, 6 Закона о конкуренции, в

<sup>8</sup> Аналогичный принцип отражен в зарубежном законодательстве: например, в п. 3 ст. 85 Договора о ЕС.

частности, на предмет установления монопольных цен. Данное понятие используется Временными методическими рекомендациями по выявлению монопольных цен (приняты ГКАП России 21 апреля 1994 года № ВБ/2053)<sup>9</sup> и охватывает цены, которые устойчиво отклоняются от их возможного уровня на конкурентных рынках, сложившихся под воздействием спроса и предложения, устанавливаемые хозяйствующими субъектами, занимающими доминирующее положение на товарных рынках, в целях реализации своих экономических интересов за счет злоупотребления монопольной властью (п. 2.3 Рекомендаций).

При выявлении монопольной цены на основании решения Комиссии по монопольным ценам при ГКАП России (территориальном управлении) выдается предписание совершить определенные действия по прекращению нарушений Закона о конкуренции. Хозяйствующий субъект, доминирующий на товарном рынке, которому дано предписание, должен исполнить его в установленный в нем срок и уведомить ГКАП России (территориальное управление) об исполнении (п. 5.6 Рекомендаций). Наказание в виде штрафов применяется только за уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение хозяйствующим субъектом предписаний ГКАП России (территориальных управлений), а также за предоставление антимонопольным органам заведомо недостоверных (ложных) сведений.

### О ПРИВАТИЗАЦИИ

Государственная программа приватизации государственных и муниципальных предприятий (утверждена Указом Президента РФ от 24 декабря 1993 года № 2284) зафиксировала два вида мер антимонопольного регулирования, касающихся приватизации предприятий, признанных в установленном порядке занимающими доминирующее положение на российском (федеральном) рынке. Субъектом регулирования выступают: Госкомимущество России, комитеты по управлению имуществом, наделенные правами его территориальных агентств, ГКАП России (его территориальные управления). Правовой формой указанных мер регулирования является решение, принимаемое указанными органами относительно включения в устав создаваемого акционерного общества требований обязательного предварительного согласования с ГКАП России (его территориальными управлениями) сделок по приобретению данным обществом акций, паев, долей участия в уставном капитале других хозяйствующих субъектов, реализующих на рынке аналогичные или взаимозаменяемые товары (работы, услуги). Кроме того, решения, о которых идет речь, касаются и плана приватизации, куда могут включаться требования об обязательном предварительном согласовании (договора) с антимонопольным органом (ГКАП России, его территориальные управления), предусматривающего обязательства предприятия по предотвращению монополистической деятельности

<sup>9</sup> Далее — Рекомендации.

сти и недобросовестной конкуренции и ответственность за их невыполнение. Реализация упомянутых регулирующих мер не предусмотрена Законом о конкуренции и поэтому не может распространяться на все хозяйствующие субъекты рассматриваемого типа, ограничиваясь только участниками приватизационного процесса.

С приватизацией также связано создание холдинговых компаний, образуемых при преобразовании государственных предприятий в акционерные общества. Для таких хозяйствующих субъектов предусмотрены ограничительные меры воздействия в дополнение к тем, что содержатся в Законе о конкуренции (пп. 2.2, 2.4, 2.6, 5.1–5.8 Временного положения о холдингах).

### О ДОГОВОРАХ

Особый правовой статус хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на рынке, можно проследить и на примере его договорных отношений. Дело в том, что экономическое законодательство России в целом ряде случаев оговаривает императивно установленные условия заключения и исполнения договоров с участием такого рода субъектов. Так, например, в соответствии с п. 2 ст. 5 федерального Закона РФ от 13 декабря 1994 года "О поставках продукции для федеральных государственных нужд" поставщики, обладающие монополией на производство отдельных видов продукции, не вправе отказывать от заключения государственных контрактов в случае, если размещение заказа не влечет за собой убытков от производства. А пункт 33 Правил предоставления услуг телеграфной связи (утверждены постановлением Правительства РФ от 23 апреля 1994 года № 374) устанавливает для хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение в сфере предоставления определенной услуги телеграфной связи, обязанность заключения с потребителем договора на оказание такой услуги. Исключение составляет случай, когда хозяйствующий субъект докажет, что предоставление услуги выходит за рамки его уставной деятельности, производственных возможностей и анализируемых Правил<sup>10</sup>. Убытки, понесенные потребителем в результате необоснованного отказа хозяйствующего субъекта в заключении договора на оказание соответствующих услуг, воз-

<sup>10</sup> Аналогичная норма установлена и в ст. 26 Закона РФ от 7 февраля 1992 года "О защите прав потребителей". Кроме того, общий порядок заключения и исполнения публичных договоров содержится в ст. 426 и 445 части первой ГК РФ.

мещаются этим субъектом. Из сказанного ясно, что доминирующее положение субъекта на рынке товаров (работ, услуг) является лишь одним из элементов, необходимых для реализации правовых норм, и не рассматривается как противоправное явление, но тем не менее связано с заметными ограничениями в договорной сфере. Они направлены прежде всего на защиту интересов тех участников рынка, которые по роду своей деятельности связаны с хозяйствующим субъектом, доминирующим на рынке. Российское законодательство также предусматривает случаи, когда факт установления доминирующего положения одного хозяйствующего субъекта влечет за собой правовые последствия для другого субъекта. Например, при продаже государственного предприятия-должника, занимающего доминирующее положение на соответствующем товарном рынке, не вправе участвовать в конкурсной продаже (то есть быть субъектами договора купли-продажи) без согласия антимонопольных органов предприятия, действующие на том же товарном рынке, а также юридические и физические лица, контролирующие их капитал в любой форме либо имеющие возможность определяющего влияния на их решения (п.11 Положения о порядке продажи государственных предприятий-должников, утвержденного Указом Президента РФ от 2 июня 1994 года № 1114).

**К. ТОТЬЕВ,**  
аспирант Московской государственной  
юридической академии