



клініку [Електронний ресурс]. – Режим доступу: http://www-jurfak.univer.kharkov.ua/yurklinika/yk_dok_stand.php.

6. Етичний кодекс діяльності юридичних клінік [Електронний ресурс]. – Режим доступу: http://www-jurfak.univer.kharkov.ua/yurklinika/yk_dok_kod.php.

7. Юридична клініка Волинського державного університету імені Лесі Українки [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://www.legalclinics.org.ua/clinics/luck.php/>

8. Правнична клініка Національного університету «Києво-Могилянська академія» [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://www.legalclinics.org.ua/clinics/naukma.php>.

9. Юридична клініка Київського національного економічного університету ім. В. Гетьмана «Соціальна справедливість» [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://kneu.edu.ua/ua/166.htm>.

10. Юридична клініка Харківського національного університету внутрішніх справ [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://www.univd.edu.ua/index.php?id=416&lan=ukr>.

11. Юридична клініка Національного педагогічного університету імені М.П.Драгоманова [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://www.pnu.edu.ua>.

12. Юридична клініка Хмельницького університету управління і права [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://univer.km.ua/struck.php?sid=8>

13. Юридична клініка «PRO BONO» Острозької академії [Електронний ресурс]. – Режим доступу: http://www.oa.edu.ua/ua/studentbody/stud_organizations/probono.

14. Львівська обласна громадська організація «Юридична клініка адвоката С. Куспись» [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://kuspysklinika.com.ua>.

ФОРМИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО КОНТРОЛЯ СОГЛАСОВАННЫХ ДЕЙСТВИЙ СУБЪЕКТОВ ХОЗЯЙСТВОВАНИЯ

И. ДУДЫК,

соискатель кафедры коммерческого права
Киевского национального торгово-экономического университета

SUMMARY

This article analyzes the forms of state control of concerted actions of economic entities. Special attention is being paid to the procedural form of the control performance. The stages of procedural implementation of state control of concerted actions of economic entities were studied over the time span. Priority attention is being focused on the study of preliminary control forms, which the Antimonopoly Committee of Ukraine often resort to. The peculiarities of the controlling activity of the Committee bodies in relation to the agreed actions of economic entities is being disclosed in the aspect of stages of its manifestation and impact on the promotion of procompetitive behavior of market participants.

Key words: procedural form, the preliminary control, concerted actions, the preliminary findings, permission for concerted actions, business entities, Antimonopoly Committee of Ukraine.

Статья посвящена анализу форм государственного контроля над согласованными действиями субъектов хозяйствования. Отдельное внимание сосредоточено на процессуальных аспектах осуществления указанного контроля, в частности на выявлении и изучении отдельных его форм. Этапы реализации процессуальных форм государственного контроля согласованных действий субъектов хозяйствования проанализированы согласно их временному применению. Приоритетное внимание автором фокусируется на исследовании форм предварительного контроля согласованных действий. Раскрывается особенность осуществления контроля органами Комитета, которая проявляется в наличии четких стадий применения контроля, делается акцент на описании превентивного и профилактического воздействия форм контроля согласованных действий субъектов хозяйствования, которое способствует проконкурентному поведению участников рынка.

Ключевые слова: процессуальная форма, предварительный контроль, согласованные действия, предварительные выводы, разрешение на согласованные действия, субъекты хозяйствования, Антимонопольный комитет Украины.

Вводная часть. Кризисные явления, которые в наше время наблюдаются в мировой экономике, нередко побуждают субъектов хозяйствования к пересмотру стратегии и тактики рыночного поведения, к поиску новых путей и средств координации усилий с целью получения конкурентных преимуществ перед другими участниками рыночных отношений.

Достаточно популярной практикой, которая помогает выстоять в конкурентной борьбе, завоевать новые позиции, является согласование конкурентного поведения между субъектами хозяйствования, направленное на координацию совместной деятельности и оказание влияния на рынок. Прибегая к согласованным действиям, предприятия нередко минимизируют свои расходы и риски конкуренции на основе совместных усилий согласованного поведения. Результатом такого вза-

имодействия, как правило, является снижение уровня конкуренции в определенных сферах хозяйственной деятельности, монополизация отдельных сегментов рынка товаров и услуг.

Осуществление контроля над согласованными действиями в условиях обострения конкуренции на внутренних и мировых рынках становится, следовательно, все более актуальной задачей. В Украине, как и во многих других странах мира, такой контроль рассматривается как важный элемент государ-



ственной конкурентной политики и эффективное средство предупреждения снижения уровня конкуренции.

Ключевым государственным органом, который осуществляет контролируемую деятельность относительно совершения субъектами хозяйствования согласованных действий, является Антимонопольный комитет Украины. В процессе регулирование конкурентных отношений органы Комитета прибегают к различным формам контроля, которые по времени осуществления разделяют на предварительный, текущий и последующий.

Считаем целесообразным в рамках данной статьи рассмотреть именно формы предварительного контроля. Именно они на практике создают реальные предпосылки правильного и законного рассмотрения и разрешения юридического дела относительно согласованных действий, нередко в полной мере обеспечивая интересы лиц, заинтересованных в его решении, еще на этапе выполнения процессуальных и процедурных требований контролирующих органов.

В связи с устремленностью в научных трудах к расширению содержания понятия административного процесса, следует отметить общность контроля, в частности, органов Антимонопольного комитета Украины с юридическим процессом как комплексной системой [1, с. 45], которая осуществляется в пределах определенной процессуальной формы.

Состояние исследования. На общетеоретическом уровне исследованием сущности процессуальных форм контроля занимались такие ученые, как: П. Недбайло, В. Горшенев, В. Беляев, А. Клейман, Й. Чечина, М. Строгович, Д. Бахрах, О. Кузьменко и другие

В то же время в правовой литературе вопрос процессуальных форм государственного контроля согласованных действий субъектов хозяйствования не получил должного теоретического осмысления. Отдельные аспекты этого явления освещены в работах юристов-ученых, среди которых, в частности: О. Бакалинская, В. Каштанов, О. Когут, Н. Трегубец, А. Вознюк, Н. Бараш, А. Филук и другие.

Большинство работ, посвященных контрольным отношениям согласован-

ных действий, затрагивают лишь некоторые стороны указанного вопроса. Такое состояние требует новейших исследований в этой сфере.

В связи с этим **целью статьи** является анализ содержания процессуальной формы государственного контроля над согласованными действиями субъектов хозяйствования, исследования и характеристика разновидностей форм предварительного контроля органов Антимонопольного комитета над согласованными действиями участников рынка.

Изложение основного материала исследования. Кратко коснемся терминологического содержания словосочетания *процессуальная форма*. С позиции общей теории государства и права наиболее удачным представляется такое определение: «совокупность однородных процедурных требований, предъявляемых к действиям участников процесса и направленных на достижение определенного материально-правового результата [2]». На основе этого В. Беляев предлагает определить процессуальную форму как особую юридическую конструкцию, которая воплощает в себе наиболее оптимальную процедуру осуществления соответствующих полномочий определенными субъектами [3, с. 119].

В аспекте назначения процессуальных форм в общетеоретическом плане В. Горшенев отмечал, что процессуальное право, призванное обслуживать потребности реализации норм материального права, является производным от последнего и имеет по отношению к нему всегда подчиненный, вспомогательный характер [4, с. 220].

Общеизвестно, что процессуальные нормы тесно связаны с материально-правовыми нормами. Соотношение между материальными и процессуально-правовыми нормами можно обобщенно выразить формулой: если норма материального права определяет содержание прав и обязанностей субъектов права, отвечает на вопрос, что нужно сделать для реализации этих прав и обязанностей, то норма процессуальная отвечает на вопросы, как, каким образом, в какой последовательности права и обязанности могут и должны быть реализованы.

Таким образом, закономерно, что

государственный контроль над согласованными действиями субъектов хозяйствования осуществляется в правовой форме. Указанная форма включает материально-правовую форму как совокупность предусмотренных правовыми нормами полномочий субъекта контроля, через которые он реализует контрольную функцию (предоставление предварительных выводов, разрешение на осуществление согласованных действий, проверка; рассмотрение дел о нарушении законодательства о защите экономической конкуренции) и процессуально-правовую форму контроля как основания и порядка осуществления контрольных действий.

Как уже было отмечено, в рамках данного исследования избраны формы предварительного государственного контроля над согласованными действиями субъектов хозяйствования. В процессе вышеупомянутого контроля происходит реализация разновидностей разрешительных полномочий органов Антимонопольного комитета Украины. К формам предварительного контроля согласованных действий субъектов хозяйствования следует отнести:

- предоставление предварительных выводов на согласованные действия;
- предоставление разрешения на согласованные действия без условий;
- предоставление разрешения на согласованные действия на определенных условиях;
- предоставление разрешения на согласованные действия на уровне высшего органа исполнительной власти – Кабинета Министров Украины.

Применяя такие формы контроля, органы Антимонопольного комитета Украины осуществляют предупредительную функцию путем выявления и предотвращения возможного ограничения конкуренции. Особенностью указанных форм является возможность осуществления контроля на стадии намерения совершить согласованные действия субъектами хозяйствования.

Обобщенно коснемся каждой из указанных нами форм предварительного контроля согласованных действий субъектов хозяйствования.

1. *Предоставление предварительных выводов* на согласованные действия. Важное значение для устранения сдерживания в хозяйственной де-



тельности субъектов хозяйствования, особенно при осуществлении ими согласованных действий, имеет институт предварительных выводов относительно правомерности согласованных действий. Такой механизм предусмотрен статьей 29 Закона Украины «О защите экономической конкуренции» и главой 7 Положения о порядке подачи заявлений в органы Антимонопольного комитета Украины о предоставлении разрешения на согласованные действия субъектов хозяйствования, утвержденное распоряжением Антимонопольного комитета Украины от 12.02.2002 г. № 26-р (далее – Положение о согласованных действиях) [5].

Возможность получения предварительных выводов относительно согласованных действий позволяет субъектам хозяйствования, учитывая простую и быструю процедуру их получения, своевременно устранять обстоятельства, наличие которых затрудняет или делает невозможным получение разрешения органов Комитета на согласованные действия, а также сэкономить время и ресурсы при решении стратегических вопросов хозяйственной деятельности, по которым предоставлены предварительные выводы об отсутствии необходимости получения разрешения органов Комитета. Получение предварительных выводов является правом участника рынка, которым он может либо воспользоваться, либо нет, особенно, когда возникает необходимость убедиться в правильности своих действий перед законом.

Выводы относительно квалификации действий предоставляются органами Комитета в форме рекомендаций разъяснений относительно соответствия действий субъектов хозяйствования положениям статей 6, 10 Закона Украины «О защите экономической конкуренции».

Предварительные выводы представляются по: а) необходимости или отсутствию необходимости получения разрешения органов Антимонопольного комитета на согласованные действия, изменения в согласованных действиях; б) возможности предоставления или отказа в предоставлении органами Антимонопольного комитета разрешения на согласованные действия, изменения в согласованных действиях.

Соответствующие выводы органов Антимонопольного комитета Украины предоставляются в форме письма и зависят от той информации, которая изложена заявителем. При этом Закон Украины «О защите экономической конкуренции» не предусматривает возможности для органов Комитета в процессе рассмотрения заявления о предварительных выводах относительно согласованных действий требовать дополнительных сведений от участников рынка. В случае нехватки информации для составления заключения по сути дела, об этом указывается в выводе как: «недостаточность информации для заключения».

В ряде случаев в предварительных выводах отмечалось, что согласно имеющейся информации согласованные действия не нуждаются в получении разрешения Комитета, однако для принятия окончательного решения необходимо предоставить дополнительные сведения. Следовательно, субъекты хозяйствования получали разъяснения относительно объема информации, необходимого при подаче заявления о получении разрешения на согласованные действия. При этом уменьшался риск привлечения к ответственности за совершение согласованных действий без разрешения Комитета или негативных последствий рассмотрения заявления, если предоставленная информация была бы признана неполной.

Кроме того, получение предварительных выводов о возможности предоставления разрешения на согласованные действия не освобождает субъектов хозяйствования от обязанности получить такое разрешение в установленном порядке.

2. Следующей формой предварительного контроля является предоставление *разрешения на согласованные действия без условий*.

Для всех видов согласованных действий, приводящих к недопущению или устранению конкуренции, частью первой статьи 6 Закона Украины «О защите экономической конкуренции» установлен общий запрет. Положением о согласованных действиях определена обязанность субъектов хозяйствования получить предварительное разрешение органов Комитета на совершение ими согласованных действий, которые при-

вели или могут привести к ограничению конкуренции. Отсутствие такого разрешения рассматривается как нарушение норм конкурентного законодательства.

Необходимо отметить наличие таких видов согласованных действий, которые не нуждаются в получении разрешения органов Комитета, поскольку обеспечивают положительный эффект для потребителей и, следовательно, выступают исключениями из общего запрета. Так, в соответствии со статьями 7, 8 и 9 Закона Украины «О защите экономической конкуренции» к таким согласованным действиям относят: 1) любые добровольные согласованные действия малых или средних предпринимателей; 2) согласованные действия по поставкам или использованию услуги; 3) соглашения о передаче прав интеллектуальной собственности или об использовании объекта права интеллектуальной собственности; 4) другие согласованные действия, которые отвечают типичным требованиям, установленным Антимонопольным комитетом Украины, если об этом прямо указано в решении Антимонопольного комитета Украины об установлении типичных требований.

Важной особенностью осуществления контроля органами Комитета является стадийность этого процесса, а именно наличие четких стадий применения контроля. Стадии следуют одна за другой, предыдущая подготавливает почву для следующей стадии. Как правило, новая стадия может начаться только тогда, когда официально закончена ранее начатая стадия.

В большинстве стран рассмотрение заявлений о предоставлении разрешения на согласованные действия проводятся в две стадии: первая стадия – это начальный анализ планируемой сделки, который должен учесть сопряженные с ней правовые и экономические факторы. Вторая стадия состоит в углубленном исследовании информации о возможном влиянии согласованных действий на долгосрочные изменения в структуре рынка и принятии окончательного решения компетентным ведомством, правительством или судом (в зависимости от национальной системы конкурентного законодательства) о допустимости согласованных действий.



Порядок предоставления разрешения на согласованные действия органами Антимонопольного комитета Украины с формальной точки зрения может рассматриваться как имеющий три стадии, хотя одна из них – это лишь формализованная процедура принятия заявления, проверка необходимых сведений, а собственно рассмотрение жалобы по существу проводится также в две стадии. Взаимодействие между органами Комитета и субъектами хозяйствования (заявителями) является формализованной процедурой, которая не предусматривает правовых оснований для неформальных контактов до подачи официального заявления о согласованных действиях.

На стадии формальной проверки дела Антимонопольным комитетом Украины или его соответствующими территориальными отделениями осуществляется проверка заявления и прилагаемых к нему документов на предмет соблюдения заявителем формальных требований, установленных законодательством. Срок, установленный для формальной проверки поданного заявления, составляет пятнадцать дней с момента регистрации заявления органами Комитета. На этой стадии рассмотрение сведений, содержащихся в заявлении, и их оценка не осуществляется, а лишь проводится проверка специалистами Антимонопольного комитета Украины требований относительно порядка и формы подачи заявления, согласуются недостатки представленной информации. В случае отсутствия документов следует поручение дополнить информацию или предоставить дополнительные документы, а также изучается возможность минимально допустимого количества документов и объема информации, на основании которых орган Комитета может вынести свое решение относительно заявленных согласованных действий.

После анализа и проверки предоставленных заявителями сведений о намерениях совершения согласованных действий органы Комитета через пятнадцать дней после даты регистрации заявления при условии, что вся необходимая информация была предоставлена заявителем, а от компетентного органа Комитета в течение этого срока субъекту хозяйствования не по-

ступило сообщение о несоответствии поданного им заявления требованиям законодательства, переходят к следующей стадии – рассмотрению заявления по существу. Эта стадия начинается с момента принятия государственным уполномоченным Антимонопольного комитета Украины, председателем территориального отделения или соответствующим коллективным органом Комитета распоряжения о принятии заявления к рассмотрению.

По результатам рассмотрения соответствующего заявления по существу могут быть приняты два возможных решения: а) предоставить разрешение на осуществление заявленных согласованных действий; б) принять решение об открытии дела о согласованных действиях.

3. К основным формам предварительного контроля согласованных действий субъектов хозяйствования также относят *предоставление разрешения на согласованные действия на определенных условиях*. С момента принятия органами Комитета решения об открытии производства по делу о согласованных действиях такая стадия ограничивается трехмесячным сроком, в течение которого должно быть вынесено одно из таких решений органов Комитета: а) предоставление разрешения на заявленную операцию; б) предоставление разрешения на операцию при условии соблюдения заявителями определенных требований или выполнение предписанных им обязательств; в) отказ в предоставлении разрешения (фактически запрет соглашения) на согласованные действия.

Осуществлению согласованных действий, в результате которых могут появиться негативные последствия для конкуренции, разрешение предоставляется на строго определенный период. Такой период при любых обстоятельствах не может превышать пяти лет, и после его срока разрешение на соответствующие согласованные действия на новый срок может не предоставляться. Благодаря такому ограничению во времени относительно предоставления разрешения на согласованные действия осуществляется постоянный контроль над санкционированным согласованным поведением субъектов.

Предоставление Антимонополь-

ным комитетом Украины разрешения, обусловленного выполнением определенных обязательств применительно к согласованным действиям, которые привели или могут привести к недопущению, устранению или ограничению конкуренции, возможно в случае доказательства участниками заявленных действий, что они будут способствовать: 1) совершенствованию производства, приобретению или реализации товара; 2) технико-технологическому, экономическому развитию; 3) развитию малых и средних предпринимателей; 4) оптимизации экспорта или импорта товаров; 5) разработке и применению унифицированных технических условий или стандартов на товары; 6) рационализации производства.

Если участники согласованных действий докажут, что согласованные действия соответствуют одному из этих критериев, и если согласованные действия не приводят к существенному ограничению конкуренции, то они могут быть разрешены, в противном случае – будут запрещены.

4. *Предоставление разрешения на согласованные действия Кабинетом Министров Украины*. Законом Украины «О защите экономической конкуренции» предусмотрена еще одна форма предварительного государственного контроля над согласованными действиями, в частности правовая возможность Кабинета Министров Украины преодолеть отказ на осуществление согласованных действий, выданный органом Комитета. Кабинет Министров может разрешить согласованные действия, если субъект хозяйствования предоставит достаточную аргументацию того, что положительный эффект от согласованных действий для общественных интересов превышает негативные последствия ограничения конкуренции.

Процессуальная форма предоставления Кабинетом Министров Украины разрешения на согласованные действия субъектов хозяйствования, которые были запрещены Антимонопольным комитетом, предусмотрена в статье 10 Закона Украины «О защите экономической конкуренции» и Порядком предоставления Кабинетом Министров Украины разрешения на согласованные действия, концентрацию субъектов хозяйствования, утвержденном



постановлением Кабинета Министров Украины от 28.02.2002 г. № 219 (далее – Порядок) [7, с. 155]. Этим Порядком функции по рассмотрению заявлений и выдаче разрешений возлагаются на Министерство экономического развития и торговли Украины (далее – Минэкономразвития).

Положения части 4 статьи 10 Закона Украины «О защите экономической конкуренции» предусматривают случаи, при которых Кабинет Министров Украины не может предоставить разрешение на согласованные действия субъектов хозяйствования. Причинами такого отказа могут служить: во-первых, применение участниками согласованных действий ограничений, не являющихся абсолютно необходимыми для реализации такого соглашения, во-вторых, в случае, когда ограничение конкуренции несет в себе угрозу системе рыночной экономики Украины.

Упомянутая норма Закона Украины «О защите экономической конкуренции» выполняет предохранительную функцию, устанавливая соответствующую грань в применении Кабинетом Министров Украины своих полномочий по предоставлению разрешений на совершение согласованных действий.

В соответствии с пунктом 30 Порядка, контроль за выполнением решения Кабинета Министров Украины о предоставлении разрешения осуществляется путем: а) установления соответствий реально совершенных согласованных действий согласованным действиям, на которые было дано разрешение Кабинетом Министров Украины; б) проведения мониторинга выполнения решения Кабинета Министров Украины; в) оценки фактических положительных и отрицательных результатов согласованных действий; г) сопоставления положительного эффекта для общественных интересов и негативных последствий ограничения конкуренции.

Обеспечение контроля над выполнением решения Кабинета Министров Украины о предоставлении разрешения на согласованные действия возлагается на Антимонопольный комитет с привлечением Минэкономразвития. К осуществлению контроля могут при-

влекаться также другие центральные и местные органы исполнительной власти.

Выводы. Органы Антимонопольного комитета Украины прибегают к таким процессуальным формам предварительного контроля над согласованными действиями субъектов хозяйствования, как: решение о предоставлении предварительных выводов, разрешение на согласованные действия на определенных условиях, разрешение на осуществление согласованных действий без условий, а также отказ в предоставлении такого разрешения.

Указанные формы государственного контроля в контексте проблематики этой статьи служат важной составляющей превентивного, профилактического воздействия, которое способствует проконкурентному поведению участников рынка. Они предусматривают реализацию разрешительных полномочий органов Антимонопольного комитета Украины и, главным образом, состоят из деятельности, направленной на получение информации и анализе предоставленных документов.

Применение форм превентивного контроля имеет значительную и практическую пользу в процессе регулирования конкурентных отношений, поскольку выступает гарантией принятия своевременных мер, направленных на оптимизацию и результативность управленческих решений [7, с. 186]. Указанные формы служат эффективным инструментом, благодаря которому стает возможным предупреждение и предотвращение возможного негативного влияния на конкуренцию путем недопущения, устранения или ограничения согласованным поведением субъектов хозяйствования.

Список использованной литературы:

1. Лученко, Дмитрий Валентинович. Контрольное производство [Текст]: дис ... канд. юрид. наук: 12.00.07 / Лученко Дмитрий Валентинович; Национальная юридическая академия Украины им. Ярослава Мудрого. – Х., 2003. – 180 л.
2. Горшенев В.М. и др. Юридическая процессуальная форма: теория и практика. – М., – 1976. – с. 13.
3. Беляев В.П. Надзорная форма

государственной деятельности в России (вопросы теории). Белгород, 2001. – с. 119.

4. Горшенев В. М. Способы и организационные формы правового регулирования в социалистическом обществе / В.М.Горшенев. — М., 1972. — 256 с.

5. Об утверждении Положения о порядке подачи заявлений в органы Антимонопольного комитета Украины о предоставлении разрешения на согласованные действия субъектов хозяйствования (Положение о согласованных действиях): Распоряжение Антимонопольного комитета Украины от 12.02.2002 г. № 26-р // Официальный вестник Украины. – 2002. – № 11. – Ст. 542. // [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/z0238-2?test=dCCMfOm7xBWMTghEZi1CW9T6HI4yAs80msh8Ie6>

6. Об утверждении Порядка предоставления Кабинетом Министров Украины разрешения на согласованные действия, концентрацию субъектов хозяйствования: Постановление Кабинета Министров Украины от 28 февраля 2002 № 219. – Законодательство Украины о защите экономической конкуренции: Юридический сборник. – 3-е издание, расширенное и дополненное. – М. Феникс 2008. – С. 155. // [Электронный ресурс]. – Режим доступа: // <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/219-2002-%D0%BF>

7. Омаров А.М. Предприимчивость руководителя. – М.: Политиздат, 1990. – 256 с.