

УДК 346.1

С. Л. ЕРМАКОВИЧ

## ПОНЯТИЕ «МОНОПОЛИСТИЧЕСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ» В НАЦИОНАЛЬНОМ И ЗАРУБЕЖНОМ АНТИМОНОПОЛЬНОМ (КОНКУРЕНТНОМ) ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ

*В статье проводится сравнительный анализ понятия «монополистическая деятельность» в национальном и зарубежном антимонопольном (конкурентном) законодательстве. Автор делает вывод о том, что данное понятие, используемое в национальном законодательстве, не в полной мере отражает сущность и признаки монополистической деятельности. Предлагается авторское определение понятия «монополистическая деятельность».*

S. L. ERMAKOVICH

### CONCEPT «MONOPOLISTIC ACTIVITY» IN THE NATIONAL AND FOREIGN ANTITRUST (COMPETITIVE) LAW

*The comparative analysis of the definition “monopolistic activity” in the national and foreign antimonopolistic (competitive) legislation is given in the article. The author makes a conclusion that this definition, using in the national legislation, is not enough reflects the sense and characteristics of the monopolistic activity. The author proposes his own definition of the monopolistic activity.*



ЕРМАКОВИЧ

Сергей Леонидович,

кандидат юридических наук,  
доцент кафедры гражданского  
права Белорусского  
государственного университета

#### Введение

Понятие «монополистическая деятельность» является одним из ключевых понятий национального и зарубежного антимонопольного (конкурентного) законодательства, главной целью которого выступает защита экономической конкуренции. Ее защита в первую очередь связана с противодействием неправомерному поведению на товарных рынках хозяйствующих субъектов, способных самостоятельно или совместно с другими хозяйствующими субъектами определять правила «рыночной игры» и тем самым оказывать значительное и даже определяющее влияние на общие условия обращения товаров на товарных рынках. Результатом такого поведения становится ущемление законных прав и интересов всех остальных субъектов рыночных отношений и прежде всего их права на конкуренцию.

В связи с этим для квалификации антиконкурентной практики хозяйствующих субъектов в национальном антимонопольном (конкурентном) законодательстве и законодательстве других стран используется понятие «монополистическая деятельность». Однако в национальном законодательстве данное понятие, на наш взгляд, не в полной мере отражает сущностную характеристику монополистической деятельности. Между тем наполнение правовых категорий адекватным содержанием выступает одним из важных условий эффективного регулирования любой сферы общественных отношений.

#### Основная часть

Определение монополистической деятельности дано в Законе Республики Беларусь от 12 декабря 2013 года «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» (далее – антимонопольный Закон) [1]. Под ней понимается «противоречащие насто-

ящему Закону действия (бездействия) хозяйствующих субъектов, государственных органов, направленные на недопущение, ограничение или устранение конкуренции» (подп. 1.12 п. 1 ст. 1).

Из приведенного определения следует, что объектом негативного воздействия монополистической деятельности является исключительно конкуренция. Сама же она определяется в антимонопольном Законе как «состязательность хозяйствующих субъектов, при которой самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке» (подп. 1.9 п. 1 ст. 1).

Таким образом, антимонопольный Закон определяет формы реализации конкуренции, которые заключаются в признании за хозяйствующими субъектами права на состязательность друг с другом, которого монополистическая деятельность хозяйствующих субъектов лишает. В этом качестве монополистическая деятельность является правонарушением.

Из легального определения монополистической деятельности следует, что к субъектному составу данного правонарушения законодатель помимо хозяйствующих субъектов относит также государственные органы. Мы полагаем, что государственные органы не могут быть субъектами монополистической деятельности, поскольку они только реализуют функцию управления экономикой, которая является внешней по отношению к процессам, разворачивающимся на товарных рынках. В связи с этим в литературе также подчеркивается, что государство во все времена являлось внешней средой для экономической системы, хотя и активной, но не элементом – субъектом системы [2, с. 75].

Действия государственных органов не могут квалифицироваться как монополистические еще и потому, что термин «монополистический» является производным от термина «монополия», о котором речь пойдет ниже.

Объективно закономерными носителями рыночной конкуренции являются участники купли-продажи – продавцы и покупатели [3, с. 7], т. е. хозяйствующие субъекты. Без них существование товарного рынка изначально невозможно, именно их действия (бездействие) лежат в основе состязательности друг с другом, которая может осуществляться как в законных формах, так и в форме злоупотребления правом на конкуренцию, в том числе в виде монополистической деятельности. По этой причине хозяйствующие субъекты являются субъектами как конкурентных отношений, так и монополистической деятельности.

Такой подход соответствует традиционному «рыночному» пониманию монополистической деятельности и находит подтверждение в зарубежном конкурентном законодательстве – США, Европейского союза в целом, ряда стран СНГ, в том числе в законодательстве стран – участниц Евразийского экономического союза.

Он отнюдь не исключает того, что государственные органы не могут совершать действия, ведущие к ограничению конкуренции. Не будучи субъектами монополистической деятельности, они могут, например, принимать акты, которые ограничивают самостоятельность хозяйствующих субъектов или создают привилегированные условия осуществления предпринимательской деятельности для отдельных хозяйствующих субъектов. В связи с этим антимонопольный контроль за деятельностью государственных органов занимает важное место в системе мер по регулированию рыночных отношений на основе конкуренции.

Еще одним признаком монополистической деятельности помимо ее антиконкурентной направленности, противоправности и определенного субъектного состава является то, что она может осуществляться в виде определенных действий (бездействия), имеющих конкретную цель. Так, это могут быть действия по созданию препятствий доступу на товарный рынок (уходу с товарного рынка) другим хозяйствующим субъектам, установлению, повышению, снижению или поддержанию цен на рынке, понуждению к заключению договора с невыгодными для контрагентов условиями и т. д. Бездействие может выражаться в нежелании хозяйствующих субъектов выполнить предписания антимонопольных органов о прекращении нарушений конкурентного законодательства и устранении последствий данных нарушений.

Однако сущность монополистической деятельности не исчерпывается только вышеназванными признаками. Для более глубокого ее понимания обратимся к конкурентному законодательству других стран.

Понятие монополистической деятельности нашло отражение в конкурентном законодательстве стран – участниц Евразийского экономического союза, членом которого является Республика Беларусь. В Законе Российской Федерации «О защите экономической конкуренции» [4] под монополистической деятельностью понимаются злоупотребление доминирующим положением, соглашения

или согласованные действия хозяйствующих субъектов, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью (п. 10 ст. 4).

В данном Законе сущность монополистической деятельности определяется через ее виды. Противоправная деятельность такого рода может быть индивидуальной (злоупотребление доминирующим положением) и коллективной (соглашения и согласованные действия хозяйствующих субъектов, ведущие к ограничению конкуренции). Что касается отнесения данным Законом к монополистической деятельности иных действий (бездействия), признанных в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью, то они, в частности, могут быть следствием протекционистской деятельности государственных органов, когда для отдельных хозяйствующих субъектов создается льготный правовой режим осуществления предпринимательской деятельности, выводящий их из-под конкурентного воздействия рынка. Такое привилегированное положение существенно снижает конкурентоспособность остальных хозяйствующих субъектов.

В Предпринимательском кодексе Республики Казахстан [5] монополистической деятельностью является деятельность субъектов рынка, положение которых дает возможность контролировать соответствующий товарный рынок, в том числе оказывать значительное влияние на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (п. 1 ст. 167). Достижение такого состояния рынка данный Кодекс связывает с антиконкурентными соглашениями и согласованными действиями субъектов рынка и злоупотреблением или доминирующим, или монопольным положением (п. 2 ст. 167).

Согласно Закону Киргизской Республики «О конкуренции» [6] монополистическая деятельность определяется как злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением; соглашения или согласованные действия, противоречащие антимонопольному законодательству, действия (бездействие) хозяйствующих субъектов (группы лиц), государственных органов и органов местного самоуправления, направленные на недопущение, ограничение или устранение конкуренции (абз. 8 ст. 3).

Из приведенных определений монополистической деятельности, содержащихся в конкурентном законодательстве стран – участниц Евразийского экономического союза, следует, что главным результатом этой деятельности является установление хозяйствующими субъектами контроля над рынком благодаря их особому, а именно доминирующему, положению на рынке. Следствием такого особого (доминирующего) положения становится значительный ущерб конкуренции.

Подтверждение того, что наличие значительной рыночной власти выступает важным признаком монополистической деятельности можно также найти в антitrustовом законодательстве США и конкурентном законодательстве Европейского союза.

В связи с этим следует отметить, что в данном законодательстве отсутствует легальное определение монополистической деятельности. Они не предлагают четко

сформулированных определений и других основных понятий, относящихся к правовому регулированию экономической конкуренции и ее защиты.

В антитрестовских законах США монополистическая деятельность тесно корреспондирует с понятием «монополия», которое ассоциируется с крупными корпорациями, способными устанавливать контроль над ценами или устранять конкуренцию [7, с. 379]. Главным признаком монополии выступает обладание компанией доминирующим положением, значительной властью на рынке, которую она использует для подавления конкуренции. Однако достижение компанией монопольного (доминирующего) положения на рынке в соответствии с антитрестовским законодательством еще не означает незаконности такого положения. Стремление к монополизму в экономической жизни является абсолютно естественным и не всегда негативно, поэтому антитрестовские законы занимают вредными последствиями монополий, а не просто фактом их существования, так как рыночная власть, накопленная путем использования разрешенных методов борьбы, не может быть признана незаконной [8, с. 27].

Незаконной антитрестовское законодательство считает только ту монополию, которая стремится монополизировать рынок. При этом под монополизацией рынка понимается захват власти на рынке, «эксплуатационные и хищнические действия компании», а также «продолжающаяся монопольная власть», являющаяся «результатом устранения конкурентов поведения, которое было умышленным, хотя и не незаконным в остальных отношениях» [9, с. 98]. Американские ученые А. Д. Нил и Д. Г. Гойдер полагают, что «монополизировать» – это не просто обладать монополией: слово включает в себя как позитивные побуждения, связанные с эффективностью конкурентных инструментов (навыков), так и захват и «эксплуатацию власти на рынке» [8, с. 27].

Такой подход позволяет заключить, что еще одним признаком монополистической деятельности является ее целенаправленный (умышленный) характер. Только умышленная, преднамеренная монополизация монополией (доминирующей фирмой) рынка, результатом которой является устранение конкуренции, отождествляется с монополистической деятельностью, и такая монополия признается незаконной.

В конкурентном законодательстве Европейского союза синонимом понятия «монополистическая деятельность» является понятие «злоупотребление доминирующим положением». Оно строится на принципе контроля за монополиями и их объединениями в целях недопущения ими злоупотребления своим доминирующим положением на рынке, пресечения злоупотреблений, ведущих к ограничению и искажению конкуренции. При этом под антиконкурентными действиями понимаются: сговоры или заключение между предприятиями соглашений на условиях, ограничивающих конкуренцию, злоупотребление доминирующим положением, деятельность государственных или частных предприятий, наделенных государством специальными правами и таким образом исключенных из-под действия свободного рынка [10, с. 4].

Как отмечается в литературе, в зарубежном антимонопольном (конкурентном) законодательстве сформиро-

вался основной принцип, согласно которому признаком монополии считается наличие у компании монополистических намерений и достаточной рыночной власти для их осуществления [11, с. 19–20], а основа монополизма в экономике заключается в доминирующем положении хозяйствующих субъектов [12, с. 5].

### Заключение

Проведенный анализ монополистической деятельности позволяет выделить следующие ее существенные признаки.

Субъектами монополистической деятельности объективно должны признаваться только хозяйствующие субъекты.

Субъектами монополистической деятельности могут быть не все хозяйствующие субъекты, а только обладающие для этого значительной рыночной властью и занимающие на рынке по отдельности или совместно господствующее (доминирующее) положение.

Главным объектом негативного воздействия монополистической деятельности на товарном рынке является конкуренция.

Монополистическая деятельность совершается только целенаправленно (умышленно) и может выражаться как в форме действий, так и бездействия.

Монополистическая деятельность является правонарушением, совершаемым хозяйствующими субъектами в форме противоречащих антимонопольному законодательству действий (бездействия), направленных на нивелирование усилий государства по созданию и поддержанию таких условий экономических отношений, которые обеспечивают эффективное функционирование товарных рынков на основе конкуренции. Данное правонарушение исключает право на равные условия конкуренции путем отказа отдельными хозяйствующими субъектами от исполнения юридической обязанности воздерживаться от определенных действий, нарушающих права других лиц. Оно нарушает установленную законодательством границу деловой активности путем искусственного ограничения конкуренции, когда результаты предпринимательской деятельности хозяйствующих субъектов достигаются не деловыми преимуществами, а благодаря их господствующему (доминирующему) положению на товарном рынке.

Основными видами монополистической деятельности являются:

- а) злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением на товарном рынке;
- б) соглашения и согласованные действия хозяйствующих субъектов, позволяющие им совместно приобретать значительную власть на рынке и использовать ее для ограничения конкуренции.

На основе выявленных признаков монополистической деятельности можно дать следующее ее определение: монополистическая деятельность – обусловленные неправомысленным использованием рыночной власти умышленные действия (бездействие) хозяйствующих субъектов по отдельности или совместно с другими хозяйствующими субъектами, направленные на недопущение, ограничение или устранение конкуренции.

**Список использованных источников:**

1. О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции : Закон Респ. Беларусь, 12 декабря 2013 г., № 94-3 // Национальный реестр правовых актов Респ. Беларусь. – 2013. – № 2/2092.
2. Новикова, И. В. Рынок и государство: проблемы макрорегулирования / И. В. Новикова. – Минск : Мисанта, 1994. – 160 с.
3. Коробов, Ю. И. Теория и практика конкуренции : учеб. пособие / Ю. И. Коробов. – Саратов : Изд-во ЦС ГЭА, 1996. – 133 с.
4. О защите конкуренции [Электронный ресурс] : Федеральный закон Рос. Федерации, 26 июля 2006 г., № 135-ФЗ : с изм. и доп. по сост. на 29.07.2017. – Режим доступа: <http://docs.cntd.ru/document/901989534>. – Дата доступа: 18.12.2017.
5. Предпринимательский кодекс Республики Казахстан [Электронный ресурс] : Кодекс Респ. Казахстан, 29 окт. 2015 г., № 375-V : с изм. и доп. по сост. на 03.07.2017. – Режим доступа: <https://online.zakon.kz>. – Дата доступа: 18.12.2017.
6. О конкуренции [Электронный ресурс] : Закон Киргизской Респ., 22 июля 2011 г. : с изм. и доп. по сост. на 15.07.2016. – Режим доступа: <http://cbd.minjust.gov.kg/>. – Дата доступа: 18.12.2017.
7. Мозолин, В. П. Корпорации, монополии и право США / В. П. Мозолин. – М. : Изд-во МГУ, 1966. – 398 с.
8. Neale, A.D. The Antitrust Laws of the USA: a study of Competition Enforced by Law / A.D. Neale, D.G. Goyder. – Cambridge; New York: University Press, 1980. – 526 p.
9. Гелхорн, Э. Антитрестовское законодательство и экономика / Э. Гелхорн, В. Е. Ковачич. – Вашингтон : Междунар. ин-т права США, 1995. – 375 с.
10. Немчиков, А. В. Конкурентная политика Европейского союза на современном этапе / А. В. Немчиков // Российский внешнеэкономический вестн. – 2011. – № 3. – С. 3–10.
11. Окреннилова, И. Г. Зарубежный опыт антимонопольного регулирования / И. Г. Окреннилова. – СПб. : [б. и.], 2000. – 20 с.
12. Бадалов, Л. М. Антимонопольное регулирование национальной экономики : учеб. пособие / Л. М. Бадалов. – М. : Изд-во Рос. экон. акад., 1999. – 100 с.

09.01.2018