

УДК 346(0.072)

**Бабланов Тлеуберды Кадесович**

кандидат экономических наук, Евразийский национальный университет им. Л.Н.Гумилева, г.Астана

e-mail: bablanov\_tk@enu.ru

**Айтжанов Айтжан Турдыкулович**

кандидат экономических наук, АО «Центр развития и защиты конкурентной политики», г.Астана

e-mail: aldash@mail.ru

## НЕКОТОРЫЕ НОВОВВЕДЕНИЯ В АНТИМОНОПОЛЬНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ КАЗАХСТАНА

*2016 жылдың 1 қаңтарынан ҚР-ның Қазақстан Республикасының Кәсіпкерлік кодексі (4 бөлім, «Экономикалық бәсекелестік») күшіне енді, аталмыш кодекс ҚР-ның «Бәсекелестік туралы» Заңын алмастырды және Қазақстан Республикасының негізгі монополияға қарсы нормативті құқықтық актісіне айналды.*

*Доминанттарды анықтау тәсілдері түбегейлі өзгерістерге ұшырады, атап айтқанда, доминанттардың Тізілімін жүргізу алынып тасталды. Айталық, 2017 жылдың 1 қаңтарына дейін доминанттар Тізілімінде тұрған компаниялар ғана доминанттар болып танылатын. Тізілімге енгізу Монополияға қарсы орган тарапынан өз нарығында доминант деп танылған компанияларға өз тәжірибесін осындай компанияларға қатысты бірқатар міндеттемелер мен шектеулер қойған монополияға қарсы заңнамалармен сәйкестендіруге мүмкіндік беретін.*

*Бәсекелестікке қарсы келісімдерге қатысты тыйым салуларды қолдану бойынша нормаларға өзгертулер енгізілді, атап айтқанда, вертикальді бәсекелестікке қарсы келісімдерді бекітудің ұйғарындылық өлшемдері енгізілді.*

*Ұсынылып отырған мақалада 2016-2017 жылдардағы Кәсіпкерлік кодексіне сәйкес Қазақстанның монополияға қарсы реттеуіне енгізілген тұжырымдамалық жаңашылдықтары қаралады.*

***Түйін сөздер:** кәсіпкерлік кодекс; экономикалық бәсекелестік; монополияға қарсы орган; доминанттар; тауар нарығының шекаралары; тауекел; комплаенс.*

*С 1 января 2016 года вступил в силу Предпринимательский кодекс Республики Казахстан (раздел 4 «Экономическая конкуренция»), заменив Закон РК «О конкуренции» и став основным антимонопольным нормативным правовым актом Республики Казахстан.*

*Кардинальным изменениям подверглись подходы к определению доминантов, в частности было отменено ведение Реестра доминантов. Так, до 1 января 2017 года доминантами могли признаваться только те компании, которые состояли в Реестре доминантов. Включение в Реестр позволяло компаниям, признанным Антимонопольным органом доминантом на своем рынке, привести свою практику в соответствие с требованиями антимонопольного законодательства, которым в отношении таких компаний установлен ряд обязательств и ограничений.*

*Внесены изменения в нормы по применению запретов в отношении антиконкурентных соглашений, в частности введены критерий допустимости заключения вертикальных антиконкурентных соглашений.*

*В предлагаемой статье рассматриваются концептуальные нововведения в антимонопольном регулировании Казахстана введенные в соответствии с Предпринимательским кодексом в 2016-2017 годы.*

***Ключевые слова:** предпринимательский кодекс; экономическая конкуренция; антимонопольный орган; доминанты; товарные границы рынка; риски; комплаенс.*

*Since 1st January of 2016, Entrepreneurship Code of the Republic of Kazakhstan has replaced Law «On competition» of the Republic of Kazakhstan and has become the main anti-monopolistic normative legal act of the Republic of Kazakhstan.*

*The approaches to identification of dominants underwent major changes, particularly the Registry of dominants was abolished. Thus, till 1st January of 2017 only those companies that were in the Registry of dominants could be accepted as dominants. The companies, recognized to be dominants on their market by the Anti-monopolistic authority, were allowed to lead their own practice in accordance with anti-monopolistic legislation, which, in its turn, set some obligations and limitations.*

*Regarding anti-competitive agreements, application of bans also changed. The novelty includes eligibility criteria for making vertical anti-competitive agreements.*

*Given article will include conceptual novelties in anti-monopolistic governance of Kazakhstan that are implemented in accordance with the Entrepreneurship Code of the Republic of Kazakhstan of 2016-2017.*

***Keywords:** Entrepreneurship Code, economic competitiveness, Anti-monopolistic authority, dominants, tradable boundaries of market, risks, compliance.*

Нововведения в антимонопольном  
законодательстве Казахстана

С 1 января 2016 года вступил в силу  
Предпринимательский кодекс Республики

Казахстан (раздел 4 «Экономическая конкуренция») (далее – Кодекс), заменив Закон РК «О конкуренции» и став основным антимонопольным нормативным правовым актом Республики Казахстан. В соответствии с Кодексом в 2016 – 2017 годы введены концептуальные нововведения в антимонопольном регулировании Казахстана.

Кардинальным изменениям подверглись подходы к определению доминантов, в частности было отменено ведение Реестра доминантов. Так, до 1 января 2017 года доминантами могли признаваться только те компании, которые состояли в Реестре доминантов. Включение в Реестр позволяло компаниям, признанным Антимонопольным органом доминантом на своем рынке, привести свою практику в соответствие с требованиями антимонопольного законодательства, которым в отношении таких компаний установлен ряд обязательств и ограничений [ст. 174, 1].

Внесены изменения в нормы по применению запретов в отношении антиконкурентных соглашений, в частности введены критерий допустимости заключения вертикальных антиконкурентных соглашений [1, с. 169].

Кодексом внедрены новые институты и механизмы, направленные на профилактику и предупреждение нарушений антимонопольного законодательства. Так, у Антимонопольного органа появились полномочия о внесении предостережений [1, с.198] и уведомлений о наличии признаков нарушений [1, с. 199] без проведения расследования и привлечения к ответственности за нарушения. У субъектов рынка появилось право на предварительное согласование проектов соглашений с Антимонопольным органом [1, с.171], возможность выносить проект заключения по итогам расследований на рассмотрение коллегиальной и независимой Согласительной комиссии [1, с.224], а также разрабатывать и принимать акты антимонопольного комплаенса [1, с. 195].

Новые риски для компаний

Риск признания доминантом. В настоящее время в связи с отменой Реестра все крупные компании, которые на том или ином товарном рынке имеют долю более 15%, могут быть признаны доминантами в ходе проведения анализа со стороны Антимонопольного органа. Так, в случае поступления жалоб Антимонопольный орган проводит анализ рынка для установления доминирующего положения субъекта рынка, действия которого обжалуются. В случае признания компании доминантом, в соответствии со ст. 218 Кодекса,

меры антимонопольного реагирования в отношении ее применяются за период его фактического доминирования.

При определении доминантов Антимонопольный орган руководствуется Методикой по проведению анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденной приказом Министра национальной экономики Республики Казахстан от 30 ноября 2015 года № 741 (далее – Методика). Необходимо отметить, что Методика кардинально отличается от методов маркетинговых исследований, на базе которых многие компании составляют свои прогнозы относительно долей на рынке, и содержит специфичные критерии для определения географических и товарных границ рынка. Например, объект расследования может не занимать доминирующее положение на территории всей страны. Однако, если сузить географические границы рынка до регионов, что допустимо в соответствии с Методикой, компания может быть признана доминантом в рамках границ одной области или района (на практике такие примеры были, например, по рынкам оптовой реализации цемента или подсолнечного масла географическими границами рынка были определены не границы Казахстана, а границы каждой области и г.г. Астана и Алматы).

Аналогичная ситуация может возникнуть в случае с товарными границами рынка, в части установления взаимозаменяемости отдельного товара с другими в процессе потребления. Компания может занимать доминирующее положение на рынке отдельного товара, но с учетом объемов продаж взаимозаменяемого товара его доля доминирования может быть ниже установленных порогов.

Таким образом, вопросы определения наличия или отсутствия доминирующего положения на сегодняшний день является актуальным, так как нарушения, связанные со злоупотреблением доминирующим положением [1, с. 174], охватывают все направления деятельности компаний. Так, предусмотренные ст. 174 Кодекса ограничения, затрагивая вопросы производства, ценообразования, взаимоотношения с клиентами (дистрибуция) и т.д., накладывают определенные рамки на коммерческую деятельность компаний.

При этом, за такие нарушения в соответствии с пунктом 3 статьи 159 КоАП РК предусмотрены штрафные санкции в размере от 3 до 10% от годовой выручки с конфискацией монопольного дохода, а ст. 221 Уголовным

кодексом РК – наказание вплоть до лишения свободы от 1 до 6 лет.

Риск быть обвиненным в заключении антиконкурентного вертикального соглашения. Необходимо отметить, что под риском быть признанным нарушителем норм Кодекса могут быть и разные походы в работе с дистрибьютерами и тех компаний, которые и не являются доминантами на своих рынках. Так, в соответствии с п.3 ст. 169 Кодекса запрещаются и признаются недействительными достигнутые в любой форме соглашения (горизонтальные и вертикальные) между субъектами рынка, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции, в том числе касающиеся установления или поддержания дискриминационных условий к равнозначным договорам с другими субъектами рынка (включая установление согласованных условий приобретения и (или) реализации товаров). При этом, Кодексом не предусмотрены определения что относится к «ограничению конкуренции» и «равнозначным договорам».

Наряду с этим, к запрещенным ст. 169 Кодекса вертикальным соглашениям также могут быть отнесены соглашения, касающиеся необоснованного установления различных цен на один и тот же товар, необоснованного ограничения реализации товаров и т.д.

При этом с 2016 года п.4 ст. 169 Кодекса определено, что антиконкурентные (горизонтальные или вертикальные) соглашения могут быть заключены (достигнуты) в письменной и (или) устной форме, что расширило применение нормы о запрете таких соглашений.

Здесь необходимо отметить, что данные запреты не распространяются на вертикальные соглашения в случае, если доля субъекта не превышает 20%. Вместе с тем, подходы к определению географических и товарных границ рынков и соответственно расчет доли субъектов, так же, как и административная и уголовная ответственности за такие нарушения, аналогичны, как и для доминантов (см. выше).

Таким образом, на практике компании, организовывая свою коммерческую деятельность без учета требования последних новел антимонопольного законодательства, рискуют быть привлеченными к уголовной и административной ответственности с оплатой многомиллионных оборотных штрафов.

Пути исключения рисков. Антимонопольный комплаенс

Одним из инструментов комплексного исключения антимонопольных рисков, включающего в себя наравне с нарушениями,

связанными со злоупотреблением доминирующим положением, и другие нарушения в части антиконкурентных (горизонтальных и вертикальных) соглашений и недобросовестной конкуренции, которые также актуальны для большинства компаний, является разработка и внедрение антимонопольного комплаенса (далее – Комплаенс).

Согласно ст. 195-1 Кодекса для внедрения антимонопольного комплаенса субъект (субъекты) рынка вправе принимать:

1) внешний акт, предусматривающий политику и правила добросовестной конкуренции субъекта (субъектов) рынка на соответствующем товарном рынке;

2) внутренний акт, предусматривающий методы, способы оценки рисков, порядок организации работ субъектом (субъектами) рынка по управлению рисками совершения нарушений антимонопольного законодательства РК.

При этом, согласно ст. 90-6 Кодекса Антимонопольный орган устанавливает соответствие внешнего акта антимонопольного комплаенса, направляемого субъектом рынка (субъектами рынка), типовому внешнему акту антимонопольного комплаенса. Согласно ст. 195-1 Кодекса, рассмотренный Антимонопольным органом проект внешнего акта антимонопольного комплаенса в случае установления его соответствия типовому внешнему акту антимонопольного комплаенса является актом разъяснения законодательства РК в области защиты конкуренции в отношении конкретного субъекта рынка (конкретных субъектов рынка) или применительно к конкретной ситуации.

На сегодняшний день, разработаны и утверждены два вида типовых внешних акта Комплаенса для субъектов рынка на товарных рынках Казахстана и на трансграничных товарных рынках (приказ Министра национальной экономики Республики Казахстан от 13 февраля 2017 года № 65).

Таким образом, разработка и внедрение правильно составленного акта Комплаенса выгодно для компаний и минимизирует их антимонопольные риски, поскольку позволяет предупреждать нарушения или же выявлять их на ранней стадии.

Для этого, во-первых, необходимо оценить все существующие для субъекта рынка риски по нарушению антимонопольного законодательства. Во-вторых, необходимо правильно определить товарные и географические границы своей деятельности (рынка). В-третьих, разработать внешний акт

Комплаенса и согласовать его с Антимонопольным органом. В ходе разработки антимонопольного комплаенса компания может узаконить вопросы правильного определения географических и товарных границ рынка, взаимоотношений с конкурентами и контрагентами, схемы распределения своих товаров и т.д. В-четвертых, разработать внутреннюю систему мер по предупреждению нарушений (комплаенс) и применять ее на практике.

Для того, чтобы правильно и точно определить товарные и географические границы необходимо провести анализ своего товарного рынка, который потом можно приложить к разработанному внешнему акту комплаенса. Такой анализ может быть подготовлен субъектом рынка самостоятельно либо путем заказа проведения исследования у сторонних

компаний. При этом, для того, чтобы антимонопольный орган мог принять их результаты, проведение такого анализа должно соответствовать Методике по проведению анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке. Например, АО «Центр развития и защиты конкурентной политики» проводит такие анализы и разрабатывает внешние акты Комплаенса.

Резюмируя вышесказанное, для субъектов рынка грамотная разработка и согласование внешнего акта комплаенса является реальной возможностью минимизировать свои антимонопольные риски при работе с контрагентами, дистрибьютерами и потребителями и скоординировать тактику своего поведения, понимания товарного рынка с Антимонопольным органом.

#### Список использованной литературы

- 1.Предпринимательский Кодекс Республики Казахстан. –Астана, 2015 г.
- 2.Научно-практический комментарий к Предпринимательскому кодексу Республики Казахстан раздел 4 «Экономическая конкуренция 2-е издание, переработанное и дополненное – Астана, 2017 г. –229с.

#### **Бабланов Тлеуберды Кадесович**

**Лауазымы:** экономика ғылымдарының кандидаты, «экономика және кәсіпкерлік» кафедрасының доценті, Л.Н.Гумилев атындағы Еуразия ұлттық университеті

**Пошталық мекен-жайы:** 010008, Қазақстан Республикасы, Астана қ., Қажымұқан көшесі 11

**Ұялы. тел:** +7 701 786 09 56

#### **Айтжанов Алдаш Турдықұлович**

**Лауазымы:** экономика ғылымдарының кандидаты, «Бәсекелестік саясаты дамыту және қорғау орталығы» АҚ президенті

**Пошталық мекен-жайы:** 010008, Қазақстан Республикасы, Астана қ., Қажымұқан көшесі 11

**Ұялы. тел:** +7 701 111 72 83

#### **Қазақстанның антимонополиялық заңдылығындағы кейбір жаңа енгізілімдер**

#### **Бабланов Тлеуберды Кадесович**

**Должность:** кандидат экономических наук, доцент кафедры «экономика и предпринимательство», Евразийский национальный университет им. Л.Н.Гумилева

**Почтовый адрес:** 010008, Республика Казахстан, г. Астана, ул. Кажымукана 11

**сот. тел:** +7 701 786 09 56

#### **Айтжанов Алдаш Турдықұлович**

**Должность:** кандидат экономических наук, президент АО «Центр развития и защиты конкурентной политики»

**Почтовый адрес** 010008, Республика Казахстан, г. Астана, ул. Кажымукана 11

**сот. тел:** 87011117283

#### **Некоторые нововведения в антимонопольном законодательстве Казахстана**

#### **Bablanov Tleuberdy Kadesovich**

**Position:** Candidate of Economic Sciences, Associate professor of the department of “Economics and entrepreneurship”, L.N. Gumilyov ENU

**Mailing address:** 010008, Republic of Kazakhstan, Astana, Khadzhimukhan St. 11

**Mob.phone:** +7 701 786 09 56

#### **Aitzhanov Aldash Turdikulovich**

**Position:** Candidate of Economic Sciences, President of JSC “The Center of development and protection of competitive policy”

**Mailing address:** 010008, Republic of Kazakhstan, Astana, Khadzhimukhan St. 11

**Mob.phone:** +7 701 111 72 83

#### **Some innovations in antitrust regulation of Kazakhstan**