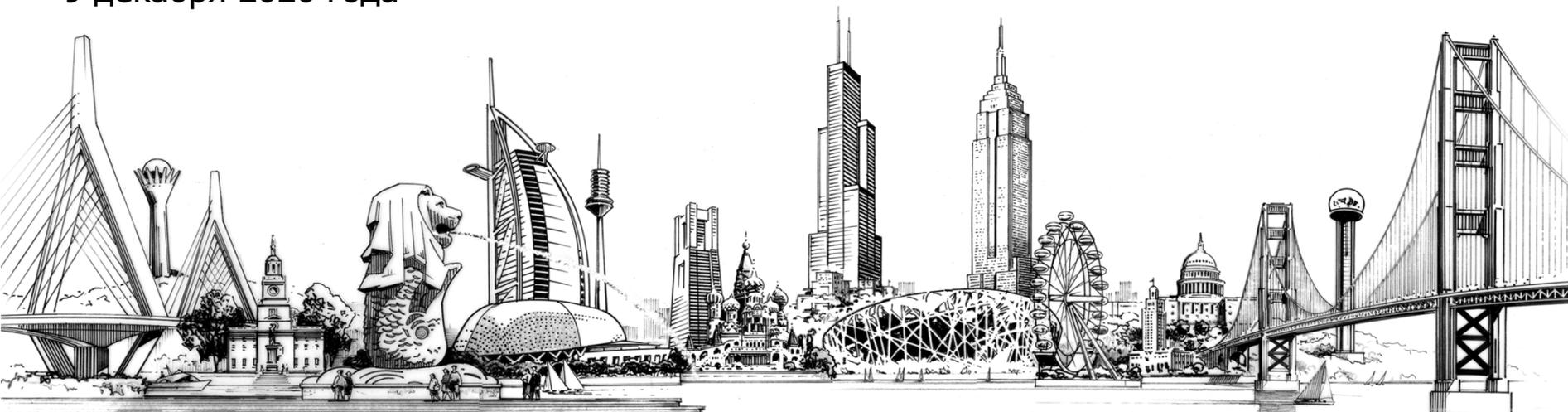


Morgan Lewis

АНТИМОНОПОЛЬНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ В ЭПОХУ ЦИФРОВЫХ РЫНКОВ: ТРЕНДЫ В МИРЕ И В РОССИИ

Филипп Коротин
9 декабря 2020 года



О чем мы будем говорить

- Государственный контроль: требования о предварительном одобрении сделок
- Цифровая платформа: угроза конкуренции?
- Мировые тренды антимонопольного регулирования цифровых рынков
- РИД в российском антимонопольном законодательстве
- Законодательные инициативы: 5-й антимонопольный пакет

РАЗДЕЛ 1

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ КОНТРОЛЬ: ТРЕБОВАНИЯ О ПРЕДВАРИТЕЛЬНОМ ОДОБРЕНИИ СДЕЛОК

Государственный контроль: требования о предварительном одобрении сделок

Вид сделки	Закон № 135-ФЗ	Закон № 57-ФЗ	Закон № 160-ФЗ
	Зависит от размера активов/выручки.	Не зависит от размера активов/выручки.	
Приобретение акций (долей) владельца РИД	<p>Да, при приобретении акций (долей) свыше определенных пороговых значений; приобретения прав определять предпринимательскую деятельность.</p> <p><u>Важно:</u> проверка таргета по ст. 10.1 Закона № 57-ФЗ, в т.ч. п. 9 (наличие технологий) при рассмотрении ходатайств иностранных инвесторов.</p>	<p>Да, при приобретении контроля; прав определять решения органов управления.</p> <p>Спец. требования к инвесторам под контролем иностранных государств/ международных организаций; запрет на приобретение контроля такими лицами.</p> <p>Последующее уведомление о совершенных сделках.</p>	<p>Спец. требования к инвесторам под контролем иностранных государств/ международных организаций – применимо к любым российским хоз. обществам.</p> <p>Специальное право председателя ПК в отношении ЛЮБОЙ сделки иностранного инвестора в отношении российского хозяйственного общества.</p>
Соглашения о совместной деятельности / создание СП	Да, при определенных обстоятельствах	В целом, нет.	<p>Да, в отношении инвесторов, под контролем иностранных государств/ международных организаций.</p> <p>Специальное право председателя ПК.</p>
Приобретение прав на РИД	Да, если балансовая стоимость РИД (нематериального актива) составляет >20% балансовой стоимости ОПС и НА.	<p>В целом, нет. НО: п. 9 ст. 10.1</p> <p>Да – в отношении имущества, составляющее ОПС, если стоимость 25% и более балансовой стоимости активов</p>	Специальное право председателя ПК.

РАЗДЕЛ 2

ЦИФРОВАЯ ПЛАТФОРМА: УГРОЗА КОНКУРЕНЦИИ?

Цифровая платформа: пример



Риски для конкуренции



- *Big data* - конкурентное преимущество в смежных отраслях
- Подмена продуктов и сервисов сторонних производителей/разработчиков собственными
- Возможность влияния на общие условия обращения товаров на рынке
- Навязывание кабальных условий договоров
- Создание препятствий допуску на рынки
- Иные негативные последствия

РАЗДЕЛ 3

МИРОВЫЕ ТРЕНДЫ АНТИМОНОПОЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ЦИФРОВЫХ РЫНКОВ

Глобальные тренды: США

- Доклад Судебного комитета палаты представителей Конгресса США о злоупотреблении монопольной властью ИТ-гигантами (октябрь 2020 г.)
 - навязывание правил игры в цифровой коммерции, использование данных для продвижения собственных товаров
 - злоупотребление монополией в сфере распространения приложений на базе iOS
 - монополизация рынка социальных сетей путем приобретения конкурирующих сервисов
 - злоупотребление доминирующим положением одноименной поисковой системы для продвижения своих сервисов
- Предлагаемые меры включают
 - Структурное разделение
 - Принятие правил недискриминации
 - Запрет конкурировать в смежных сферах бизнеса, где у платформ имеется преимущество
 - Изменение антимонопольного законодательства, в т.ч. предоставление новых инструментов антимонопольным органам

Глобальные тренды: Европа

- Германия: в январе 2020 г. предложен проект изменений в German Competition Act, определяющий правовое регулирование цифровых рынков с целью адресовать вызовы растущей цифровизации глобальной экономики и связанное с этим широкое использование информации.
- Франция: в феврале-июле 2020 г. предложены изменения в антимонопольное законодательство в части регулирования сделок экономической концентрации на цифровых рынках.
- Великобритания: отчет образованного в 2018 г. Digital Competition Expert Panel, стратегические рекомендации по развитию конкуренции в цифровом секторе, принятый Парламентом в марте 2019 г.
- Европейский Союз: представлены проекты «Закона о цифровых сервисах» и «Закона о цифровых рынках», устанавливающие требования к компаниям – крупным игрокам на рынке, возможность запрещения недобросовестных практик по усмотрению Комиссии, возможность принимать меры до совершения антимонопольного нарушения, бремя доказывания перекладывается на участников рынка.

РАЗДЕЛ 4

РИД В РОССИЙСКОМ АНТИМОНОПОЛЬНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ

Антимонопольные иммунитеты

- Требования Закона о защите конкуренции не распространяются на:
 - Действия по осуществлению исключительных прав на РИД (ст. 10.4)
 - Соглашения о предоставлении и об отчуждении прав использования РИД (ст. 11.9)
- *«<...> Когда в Законе о защите конкуренции имеются иммунитеты, связанные с невозможностью применения ключевых антимонопольных институтов, с каждым днем опасность нарушений усиливается.»*
Сергей Пузыревский, заместитель руководителя ФАС России

Конституция и Гражданский кодекс

- Ст. 34.2 Конституции Российской Федерации
 - Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.
- Ст. 10.1 Гражданского кодекса
 - Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

РАЗДЕЛ 5

**ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫЕ
ИНИЦИАТИВЫ:
5-И АНТИМОНОПОЛЬНЫЙ
ПАКЕТ**

Стратегия развития конкуренции

- Стратегия развития конкуренции и антимонопольного регулирования в Российской Федерации на период до 2030 года
 - В условиях изменения структуры современных рынков и нарастающего на них влияния технологий (в первую очередь цифровых технологий), информации, цифровых и информационных платформ, интеллектуальной собственности необходимо обеспечить развитие конкуренции с учетом современных вызовов
 - Иммунитеты от применения антимонопольного законодательства в отношении результатов интеллектуальной деятельности сдерживают развитие конкуренции в условиях цифровой экономики
- План мероприятий по реализации Стратегии развития конкуренции и антимонопольного регулирования в Российской Федерации на период до 2030 года (I этап – 2020-2024 годы)
 - Обеспечение отмены иммунитетов для злоупотреблений доминирующим положением, картелей и ограничивающих конкуренцию соглашений, связанных с осуществлением прав на интеллектуальную собственность
 - Распространение сферы применения Закона о защите конкуренции на соглашения по использованию исключительных прав, приводящие к ограничению, недопущению, устранению конкуренции при реализации товара

5-й антимонопольный пакет: доминирующее положение и сетевые эффекты

- Законодательное определение «сетевых эффектов»
- Применение требований и ограничений по ст. 10 для доминирующих компаний-владельцев программы для ЭВМ в Интернете, которая используется для заключения сделок на рынке
 - Сетевой эффект от использования программы дает возможность (а) оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на рынке и/или (б) устранять/затруднять доступ другим хозяйствующим субъектам
 - Доля на рынке >35%
 - Выручка >400 млн за прошедший год

5-й антимонопольный пакет: сделки экономической концентрации

- Цена сделки >7 млрд. руб. – новый критерий для предварительного одобрения сделки экономической концентрации
- Возможность привлечения экспертов
 - При рассмотрении сделки
 - После совершения сделки с целью мониторинга исполнения предписания
 - Специальные требования к экспертам, в т.ч. требования об аттестации и независимости
- Заключение об обстоятельствах – если сделка может привести к ограничению конкуренции
 - Обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения ходатайства
 - Доказательства предварительных выводов
 - Условия для целей обеспечения конкуренции
- Очное рассмотрение с участием сторон в сделке

5-й антимонопольный пакет: сделки экономической концентрации (продолжение)

- Введение института добровольных обязательств (commitments)
- Увеличение сроков рассмотрения ходатайств
 - При проведении экспертизы – приостановка на срок проведения экспертизы
 - При совершении сделки на трансграничных рынках – с согласия Правительства, на срок, определенный Правительством
 - При проведении проверки о необходимости согласования сделки по Закону №57-ФЗ – продление до одного месяца
 - При принятии заключения об обстоятельствах и очном рассмотрении – продление до трех месяцев

5-й антимонопольный пакет: сделки экономической концентрации (продолжение)

- При неисполнении предписания, связанного с использованием прав на РИД, антимонопольный орган вправе обратиться в суд с иском:
 - О разрешении использования на территории РФ РИД в интересах развития конкуренции, на условиях предписания
 - О запрете (ограничении) оборота на территории РФ лицом, которому выдано предписание, товаров, производимых с использованием РИД, с учетом предписания
- Уточнен перечень документов, предоставляемых с ходатайством

Our Global Reach

Africa
Asia Pacific
Europe
Latin America
Middle East
North America

Our Locations

Abu Dhabi
Almaty
Beijing*
Boston
Brussels
Century City
Chicago
Dallas
Dubai
Frankfurt
Hartford
Hong Kong*
Houston
London
Los Angeles
Miami
Moscow
New York
Nur-Sultan
Orange County
Paris
Philadelphia
Pittsburgh
Princeton
San Francisco
Shanghai*
Silicon Valley
Singapore*
Tokyo
Washington, DC
Wilmington



Morgan Lewis

*Our Beijing and Shanghai offices operate as representative offices of Morgan, Lewis & Bockius LLP. In Hong Kong, Morgan Lewis operates through Morgan, Lewis & Bockius, which is a separate Hong Kong general partnership registered with The Law Society of Hong Kong as a registered foreign law firm operating in Association with Luk & Partners. Morgan Lewis Stamford LLC is a Singapore law corporation affiliated with Morgan, Lewis & Bockius LLP.

THANK YOU

© 2020 Morgan, Lewis & Bockius LLP
© 2020 Morgan Lewis Stamford LLC
© 2020 Morgan, Lewis & Bockius UK LLP

Morgan, Lewis & Bockius UK LLP is a limited liability partnership registered in England and Wales under number OC378797 and is a law firm authorised and regulated by the Solicitors Regulation Authority. The SRA authorisation number is 615176.

Our Beijing and Shanghai offices operate as representative offices of Morgan, Lewis & Bockius LLP. In Hong Kong, Morgan Lewis operates through Morgan, Lewis & Bockius, which is a separate Hong Kong general partnership registered with The Law Society of Hong Kong as a registered foreign law firm operating in Association with Luk & Partners. Morgan Lewis Stamford LLC is a Singapore law corporation affiliated with Morgan, Lewis & Bockius LLP.

This material is provided for your convenience and does not constitute legal advice or create an attorney-client relationship. Prior results do not guarantee similar outcomes. Attorney Advertising.