



**Мария Владимировна
САЙДАШЕВА,**

преподаватель кафедры
предпринимательского и
корпоративного права
Университета имени
О.Е. Кутафина (МГЮА)
mvsajdasheva@msal.ru
125993, Россия, г. Москва,
ул. Садовая-Кудринская, д. 9

Тенденции развития общего правового режима предпринимательской деятельности в условиях ограничительных мер: антимонопольный аспект

Аннотация. В условиях ограничительных мер, введенных рядом зарубежных стран, наблюдается адаптация общего правового режима предпринимательской деятельности в России к внешним вызовам. Определенная роль в данном процессе принадлежит антимонопольному регулированию, имеющему место практически во всех сферах предпринимательских отношений. В настоящей статье по результатам анализа изменений антимонопольного законодательства в 2022 г., а также подходов к параллельному импорту, законодательных инициатив, позиций представителей ФАС России, статистических данных автор приходит к выводу о наличии двух тенденций в антимонопольном регулировании, вносящих вклад в развитие общего правового режима предпринимательской деятельности. С одной стороны, принимаются меры, направленные на повышение предпринимательской активности, а с другой — ужесточаются подходы в области ценового регулирования. **Ключевые слова:** правовой режим, ограничительные меры, антимонопольное регулирование, параллельный импорт, ограничение роста цен, поддержка бизнеса.

DOI: 10.17803/2311-5998.2022.100.12.044-052

Maria V. SAYDASHEVA,

Lecturer of the Entrepreneurial and Corporate Law Department of
Kutafin Moscow State Law University (MSAL)
mvsajdasheva@msal.ru
9, ul. Sadovaya-Kudrinskaya, Moscow, Russia, 125993

Trends in the development of the general legal regime of entrepreneurial activity in the context of restrictive measures: antitrust aspect

Abstract. Under the conditions of restrictive measures introduced by a number of foreign countries, there is an adaptation of the general legal regime of economic activity in Russia to external challenges. A certain role in this process belongs to antimonopoly regulation as it takes place in almost all areas of business relations. In this article, based on the results of an analysis of changes in the antimonopoly legislation in 2022 (withdrawal from antimonopoly regulation of small enterprises, etc.), as well as in approaches to parallel imports, legislative initiatives, positions of representatives of the FAS Russia, statistical data, the author comes to the conclusion that there

are two trends in antimonopoly regulation that contribute to the development of the general legal regime of economic activity. On the one hand, measures are being taken to increase entrepreneurial activity, and on the other hand, approaches to price regulation are being tightened.

Keywords: *legal regime, restrictive measures, antimonopoly regulation, parallel import, limiting price increases, business support.*

Геополитические события последнего десятилетия способствовали трансформации в России правовых подходов в различных сферах общественных отношений, в том числе в сфере предпринимательства. В 2022 г. данный процесс приобрел особую интенсивность ввиду рекордного числа ограничительных мер, введенных западными странами¹.

В этой связи целью законодательных изменений в настоящее время является адаптация общего правового режима осуществления предпринимательской деятельности к современным реалиям, вызванным внешними вызовами. Отметим, что под общим правовым режимом мы, следуя позиции И. В. Ершовой, А. Ю. Петракова, понимаем основной, базовый для предпринимательской деятельности режим, вбирающий в себя всю систему правовых средств воздействия: от основополагающих начал (принципов) до требований, предъявляемых к данной деятельности².

Антимонопольное регулирование охватывает все сферы предпринимательских отношений, когда идет речь о защите конкуренции, т.е. потенциально касается всех хозяйствующих субъектов, действующих на различных товарных рынках. Поэтому изменения в подходах к правовому регулированию в данной отрасли отражаются на развитии общего правового режима предпринимательской деятельности. Данный факт обуславливает важность выявления и анализа основных векторов российского правового регулирования в антимонопольной сфере.

Введение новых исключений из запрета параллельного импорта

Под параллельным импортом в широком смысле понимается ввоз (импорт) в страну продукта, который до этого был правомерно произведен, введен в гражданский оборот и вывезен (экспортирован) из страны происхождения³.

По общему правилу параллельный импорт запрещен статьей 1487 Гражданского кодекса РФ⁴ (далее — ГК РФ), согласно которой товар под товарным

¹ На 22 августа 2022 г. насчитывалось 11 812 санкций (см. подробнее: URL: <https://www.kp.ru/daily/27434.5/4635684/> (дата обращения: 30.10.2022)).

² Ершова И. В., Петраков А. Ю. Режим повышенной готовности в системе правовых режимов осуществления предпринимательской деятельности // Lex russica. 2020. Т. 73. № 9. С. 12.

³ Городов О. А., Петров А. В., Шмигельская Н. А. Недобросовестная конкуренция : учебно-практическое пособие / под ред. О. А. Городова. М. : Юстицинформ, 2020. С. 142.

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая). Введена Федеральным законом от 18.06.2006 № 230-ФЗ // СЗ РФ. 2006. № 52 (ч. 1). Ст. 5496.



знаком правообладателя может быть введен в гражданский оборот в России либо непосредственно самим правообладателем, либо другим лицом с его согласия (принцип национального исчерпания исключительного права на товарный знак). В пункте 16 приложения № 26 к Договору о Евразийском экономическом союзе⁵ установлен региональный принцип исчерпания исключительного права на товарный знак (в пределах государств-членов).

Вместе с тем Конституционным Судом РФ обозначены случаи недобросовестности правообладателя, когда названный принцип по защите прав правообладателя не применяется: 1) если правообладателем реализуется ценовая политика, состоящая в завышении цен на российском рынке по сравнению с другими рынками в большей степени, чем это характерно для обычной экономической деятельности и для удовлетворения разумного экономического интереса правообладателя; 2) если действия правообладателя приводят к ограничению доступа российских потребителей к соответствующим товарам, и прежде всего к тем, наличие которых на внутреннем рынке является жизненно важной необходимостью (например, отдельные категории лекарственных средств, оборудование для жизнеобеспечения населения и т.д.); 3) если действия правообладателя обусловлены применением каким-либо государством установленных против России, ее хозяйствующих субъектов санкций, которым следует зарубежный правообладатель на российском рынке⁶.

Отметим, что в 2014 г. была предпринята попытка легализации в нашей стране параллельного импорта⁷. Однако особую актуальность данный вопрос приобрел в связи с новым витком ограничительных мер со стороны западных стран в отношении России после февраля 2022 г., когда иностранные компании стали массово уходить с российского рынка⁸, что вызвало риск дефицита их товаров и рост цен на них внутри нашей страны.

В целях недопущения материализации обозначенного риска был сделан шаг в сторону легализации параллельного импорта.

Федеральным законом от 28.06.2022 № 213-ФЗ⁹ установлено, что недопустимо рассматривать в качестве нарушения исключительного права использование в том числе средств индивидуализации в отношении товаров из перечня,

⁵ Договор о Евразийском экономическом союзе (Астана, 29.05.2014) // URL: https://docs.eaeunion.org/docs/ru-ru/0003610/itia_05062014 (дата обращения: 03.03.2022).

⁶ Постановление Конституционного Суда РФ от 13.02.2018 № 8-П «По делу о проверке конституционности положений пункта 4 статьи 1252, статьи 1487 и пунктов 1, 2 и 4 статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой общества с ограниченной ответственностью «ПАГ»» // СПС «КонсультантПлюс».

⁷ ФАС России доработала законопроект о легализации параллельного импорта с 1 января 2020 года (дата публикации: 26.06.2014) // URL: <http://www.consultant.ru/law/hotdocs/34855.html> (дата обращения: 29.10.2022).

⁸ Кто уходит из России: список компаний (дата публикации: 27.07.2022) // URL: <https://pravo.ru/news/239550/> (дата обращения: 29.10.2022).

⁹ Федеральный закон от 28.06.2022 № 213-ФЗ «О внесении изменения в статью 18 Федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»» // СЗ РФ. 2022. № 27. Ст. 4614.

сформированного Правительством РФ¹⁰. Такой перечень разработан Минпромторгом России¹¹ по принципу указания в категориях товаров либо конкретных кодов ТН ВЭД ЕАЭС, либо конкретных средств индивидуализации, либо кодов ТН ВЭД ЕАЭС с исключением отдельных средств индивидуализации.

Таким образом, на текущий момент можно констатировать, что легализация параллельного импорта в нашей стране не носит абсолютного характера. Например, в категории 33 «Эфирные масла и резиноиды; парфюмерные, косметические или туалетные средства» в качестве исключения к ввозу без согласия правообладателя указан обширный перечень товарных знаков (на текущий момент 95 наименований), однако, например, в нем отсутствуют Bobbi Brown, La Mer — известные косметические бренды, в частности, реализовывавшие свои товары через официальные интернет-магазины на территории России.

В качестве результатов обозначенных законодательных изменений можно отметить, что в отношении некоторых категорий товаров, разрешенных к параллельному импорту, наблюдается снижение средней цены¹². Отметим, что российским законодательством предусмотрена ответственность за ввоз на территорию страны контрафактных товаров, и в этом случае исключается применение законодательства, регулирующего параллельный импорт¹³.

Повышение порогов стоимости выручки/активов компаний, ниже которых не применяются меры антимонопольного контроля

Негативное влияние ограничительных мер, введенных зарубежными странами в отношении России после событий в феврале 2022 г., ощутили 73 % представителей российского малого бизнеса¹⁴, в то время как обеспечение развития малого и

¹⁰ Постановление Правительства РФ от 29.03.2022 № 506 «О товарах (группах товаров), в отношении которых не могут применяться отдельные положения Гражданского кодекса Российской Федерации о защите исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, выраженные в таких товарах, и средства индивидуализации, которыми такие товары маркированы» // СЗ РФ. 2022. № 14. Ст. 2286.

¹¹ Приказ Минпромторга России от 19.04.2022 № 1532 «Об утверждении перечня товаров (групп товаров), в отношении которых не применяются положения подпункта б статьи 1359 и статьи 1487 Гражданского кодекса Российской Федерации при условии введения указанных товаров (групп товаров) в оборот за пределами территории Российской Федерации правообладателями (патентообладателями), а также с их согласия» (зарегистрирован в Минюсте России 06.05.2022 № 68421) // СПС «КонсультантПлюс».

¹² ФАС России: снижение средней цены товаров, ввезенных по параллельному импорту, достигает 50 % (дата публикации: 26.09.2022) // URL: <https://fas.gov.ru/news/32159> (дата обращения: 29.10.2022).

¹³ См., например: постановление Суда по интеллектуальным правам от 27.04.2022 по делу № А40-84838/2021 // СПС «КонсультантПлюс».

¹⁴ ФОМ оценил влияние санкций на малый бизнес в России (дата публикации: 29.06.2022) // URL: <https://www.forbes.ru/biznes/469979-fom-ocenil-vlianie-sankcij-na-malyj-biznes-v-rossii> (дата обращения: 29.10.2022).



среднего предпринимательства считается одним из основополагающих принципов государственной политики по развитию конкуренции¹⁵. Поэтому законодателем были выведены из-под антимонопольного регулирования малые предприятия¹⁶, а именно — повышен порог выручки компаний с 400 до 800 млн руб. в год¹⁷, ниже которого не предполагается применение антимонопольных ограничений.

Данное нововведение значимо для целей установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта (по общему правилу, если его выручка от реализации товаров за последний календарный год не превышает 800 млн руб., то он не может быть признан доминантом, а следовательно, злоупотребившим доминирующим положением), для признания соглашения антиконкурентным (если обозначенный порог выручки суммарно не превышен участниками соглашения, то оно допустимо), в области государственного контроля за экономической концентрацией (не требуется предварительное согласие антимонопольного органа, если суммарная стоимость активов объекта сделки не превышает обозначенного порога при суммарной выручке объекта и покупателя в 10 млрд руб. в год).

По оценкам ФАС России, принятие данного закона позволит сократить административное давление на малые предприятия, которых касается до 20 % антимонопольных дел, связанных с этим правоприменением, и будет являться одной из дополнительных мер поддержки субъектов малого предпринимательства¹⁸.

Еще одно нововведение связано с временным упрощением приобретения активов уходящих с российского рынка иностранных компаний посредством замены предварительного согласования сделки с антимонопольным органом на его последующее уведомление в случае, если стоимость активов объекта экономической концентрации составляет не более 2 млрд руб.¹⁹. Тем самым отсутствие необходимости выполнения предварительных условий участниками сделки в

¹⁵ См., например, Указ Президента РФ от 21.12.2017 № 618 «Об основных направлениях государственной политики по развитию конкуренции». Пп. «в» п. 3 // СЗ РФ. 2017. № 52 (ч. I). Ст. 8111; Национальный план («дорожная карта») по развитию конкуренции в Российской Федерации на 2021—2025 годы, утв. распоряжением Правительства РФ от 02.09.2021 № 2424-р. П. 1 // СЗ РФ. 2021. № 37. Ст. 6553.

¹⁶ Постановление Правительства РФ от 04.04.2016 № 265 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» // СЗ РФ. 2016. № 15. Ст. 2097.

¹⁷ Федеральный закон от 16.02.2022 № 11-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон “О защите конкуренции” и статью 1 Федерального закона “Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации”» // СЗ РФ. 2022. № 8. Ст. 1035.

¹⁸ Законопроект № 9719-8 «О внесении изменений в Федеральный закон “О защите конкуренции” и статью 1 Федерального закона “Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации”» (в части увеличения предельных значений выручки хозяйствующих субъектов в целях снижения антимонопольного контроля) // URL: <https://sozd.duma.gov.ru/bill/9719-8> (дата обращения: 29.10.2022).

¹⁹ Федеральный закон от 08.03.2022 № 46-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2022. № 11. Ст. 1596.

соответствии с возможными требованиями ФАС России сэкономит время на ее совершение. Однако отметим, что риск наложения антимонопольным органом на участников сделки обязанности осуществления действий, направленных на обеспечение конкуренции, при уведомительном порядке сохраняется.

Меры по ограничению роста цен, применяемые антимонопольным органом

Одним из направлений российского антимонопольного регулирования в условиях давления некоторых зарубежных стран стало принятие мер по ограничению роста цен на внутреннем рынке, что реализуется несколькими способами.

Во-первых, антимонопольным органом регулярно осуществляется мониторинг цен и проверяется информация об их повышении (например, на спецодежду, обмундирование и снаряжение²⁰). В частности, по результатам анализа стоимости газовых плит, котлов на маркетплейсах и направления производителям писем о недопустимости необоснованного роста цен на газоиспользующее оборудование снижение стоимости составило до 36 %²¹.

Кроме того, в целях оперативности пресечения недобросовестных действий отдельных хозяйствующих субъектов ФАС России разработан законопроект²², в соответствии с которым предлагается распространить антимонопольные запреты на согласованные действия хозяйствующих субъектов, которые приводят к установлению экономически необоснованной цены товара. Так, в случае повышения цен более чем на 30 % в течение 60 календарных дней, которые будут фиксироваться Минэкономразвития России, соответствующее заключение будет направляться в Правительство РФ. Далее на основании поручения Правительства РФ антимонопольный орган будет оценивать действия компаний на предмет необоснованного повышения цен. В СМИ данный законопроект называют «шагом к прямому регулированию цен»²³.

С точки зрения целей с указанным законопроектом тесно связано сокращение срока внутриведомственной процедуры ФАС России по выдаче предостережений

²⁰ ФАС запросила у крупнейших маркетплейсов информацию о ценах на армейскую экипировку и иную продукцию армейского назначения (дата публикации: 30.09.2022) // URL: <https://fas.gov.ru/news/32167> (дата обращения: 29.10.2022).

²¹ После рекомендаций ФАС максимальное снижение стоимости газовых котлов в маркетплейсах составило до 36 % (дата публикации: 05.07.2022) // URL: <https://fas.gov.ru/news/32039> (дата обращения: 29.10.2022).

²² Проект закона «О внесении изменений в Федеральный закон от 8 марта 2022 года № 46-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»». ID проекта 02/04/07-22/00129762 // URL: <https://regulation.gov.ru/projects#npa=129762> (дата обращения: 29.10.2022).

²³ Молчаливый контроль: почему ФАС делает еще один шаг к прямому регулированию цен (дата публикации: 01.08.2022) // URL: <https://www.forbes.ru/mneniya/472949-molcalivij-kontrol-pocemu-fas-delaet-ese-odin-sag-k-pramomu-regulirovaniu-cen> (дата обращения: 29.10.2022).



с 10 до 1 дня²⁴. Необходимость данного нововведения обусловлена тем, что высказывание одного участника рынка о планируемом повышении им цен может повлечь аналогичное повышение цен другими компаниями в отсутствие на это каких-либо экономических причин.

Во-вторых, ФАС России вводятся механизмы поэтапной индексации тарифов в некоторых сферах²⁵, в частности в сфере связи, для которой антимонопольным органом разработаны методические рекомендации²⁶. За основу оценки экономической обоснованности изменения тарифов операторов связи на услуги связи антимонопольным органом принят индекс потребительских цен в соответствии с данными Росстата. Соответственно, при выявлении несоответствия между уровнем повышения тарифов и уровнем потребительских цен антимонопольный орган намерен возбуждать дела о нарушении антимонопольного законодательства²⁷.

Так, в октябре 2022 г. ФАС России вынесено решение о признании ПАО «МТС» злоупотребившим своим доминирующим положением в форме установления и поддержания монопольно высокой цены. Причиной для такого вывода регулятора послужило то, что компания последовательно в 2022 г. повышала цены для абонентов различных тарифных планов. В итоге, как указывает ФАС России, общее повышение тарифов для 28 млн абонентов составило более 20 % при уровне индекса потребительских цен по состоянию на конец августа 10,5 %. При этом ведомство посчитало, что компанией не предоставлено подтверждение роста расходов в объеме, достаточном для обоснования повышения тарифов²⁸. По сходным обстоятельствам ФАС России возбуждено дело также в отношении ПАО «Мегафон»²⁹.

В-третьих, существенную роль играет сдерживание цен в рамках процедур экономической концентрации. Так, в июле 2022 г. ФАС России продлила ранее выданное при удовлетворении ходатайства о приобретении АО «Тандер» (торговая сеть «Магнит») торговой сети «Дикси» и магазинов «Мегамарт» предписание

²⁴ Приказ Федеральной антимонопольной службы от 12.04.2022 № 285/22 «Об утверждении порядка направления предостережения о недопустимости совершения действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства, и его формы» // СПС «КонсультантПлюс».

²⁵ План первоочередных действий по обеспечению развития российской экономики в условиях внешнего санкционного давления // URL: https://www.tks.ru/files/other/plan_pervoocherednych_deistvi_snkzii.pdf (дата обращения: 29.10.2022).

²⁶ Методические рекомендации поэтапной индексации тарифов операторов связи с учетом текущего уровня инфляции (дата публикации: 15.04.2022) // URL: <https://fas.gov.ru/documents/688351> (дата обращения: 29.10.2022).

²⁷ ФАС контролирует изменение цен на услуги связи (дата публикации: 15.04.2022) // URL: <https://fas.gov.ru/news/31899> (дата обращения: 29.10.2022).

²⁸ ФАС признала МТС нарушившей антимонопольное законодательство (дата публикации: 12.10.2022) // URL: <https://fas.gov.ru/news/32199> (дата обращения: 29.10.2022).

²⁹ ФАС возбудила дело в отношении оператора связи «Мегафон» (дата публикации: 13.10.2022) // URL: <https://fas.gov.ru/news/32200> (дата обращения: 29.10.2022).

еще на год. Предписанием предусмотрено установлению ритейлерами нулевых торговых наценок на отдельные позиции из «потребительской корзины»³⁰.

Похожая политика реализована антимонопольным органом при удовлетворении ходатайства X5 Retail Group о приобретении 70 % долей торговых сетей, принадлежащих компаниям ООО «Маяк» (сеть супермаркетов «Слата») и ООО «Смарт» (гастрономы «Красный Яр»). Еще одним примером ограничения роста цен в рамках процедуры экономической концентрации является одобрение ФАС России ходатайства ПАО «Лукойл» о приобретении 99,99 % доли ООО «Шелл Нефть» при условии в том числе регулярной реализации нефтепродуктов на бирже³¹.

В-четвертых, необходимо отметить, что в связи с тем, что цены в рыночной экономике обусловлены объемом спроса и предложения, биржевая торговля как способ стабилизации цен на внутреннем рынке в целом получает все более широкое распространение. В частности, ФАС России разрабатывается дорожная карта биржевой торговли. Ее ключевая задача — расширение границ торгов, т.е. их распространение на большие виды продукции³². Отметим также, что ФАС России рекомендовано компаниям в сфере нефтегазохимии, минеральных удобрений и угольной промышленности установить в торговых политиках отказ от зарубежных индикаторов и приоритет поставок продукции на внутренний рынок³³.

Таким образом, меры, применяемые антимонопольным органом для ограничения роста цен, реализуются на четырех направлениях:

- регулярный мониторинг цен, повышенное внимание к их увеличению;
- возбуждение антимонопольных дел в случае, если рост цен на товар не соответствует индексу потребительских цен, с целью проведения детального анализа причин такого повышения;
- выдача предписаний о снижении торговых наценок на отдельные товары при согласовании сделок экономической концентрации с участием ритейлеров;
- развитие биржевой торговли посредством ее распространения на все большие виды продукции.

Вывод

Рассмотрев основные изменения и инициативы в антимонопольном законодательстве в 2022 г., мы можем констатировать, что наблюдаются две тенденции.

³⁰ ФАС: «Магнит», «Дикси» и «Мегамаст» продолжают соблюдать взятые на себя социальные обязательства (дата публикации: 27.07.2022) // URL: <https://fas.gov.ru/news/32070> (дата обращения: 29.10.2022).

³¹ ФАС одобрила с предписанием ходатайство Лукойла о приобретении ООО «Шелл Нефть» // (дата публикации: 19.05.2022) // URL: <https://fas.gov.ru/news/31950> (дата обращения: 29.10.2022).

³² ФАС: биржевая торговля — один из ключевых инструментов обеспечения конкуренции на товарном рынке (дата публикации: 30.09.2022) // URL: <https://fas.gov.ru/news/32168> (дата обращения: 29.10.2022).

³³ Глава ФАС обозначил задачи ведомства на среднесрочную перспективу (дата публикации: 22.09.2022) // URL: <https://fas.gov.ru/news/32156> (дата обращения: 29.10.2022).



С одной стороны, принимаются меры, направленные на повышение предпринимательской активности, а с другой — ужесточаются подходы в области ценового регулирования. Трансформация обозначенных подходов влияет на общий правовой режим предпринимательской деятельности и обусловлена поддержкой экономики в условиях ограничительных мер со стороны западных стран, направленностью на защиту публичного, в том числе общественного, интереса.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. *Городов О. А., Петров А. В., Шмигельская Н. А.* Недобросовестная конкуренция : учебно-практическое пособие / под ред. О. А. Городова. — М. : Юстицинформ, 2020. — 324 с.
2. *Ершова И. В., Петраков А. Ю.* Режим повышенной готовности в системе правовых режимов осуществления предпринимательской деятельности // *Lex russica*. — 2020. — Т. 73. — № 9. — С. 9—20.
3. *Право интеллектуальной собственности : учебник / О. Л. Алексеева, А. С. Ворожечевич, Е. С. Гринь [и др.] ; под общ. ред. Л. А. Новоселовой.* — М. : Статут, 2019. — Т. 4 : Патентное право. — 659 с.