

Московский государственный университет имени М. В. Ломоносова  
Юридический факультет  
Центр азиатских правовых исследований

# Правовые основы бизнеса в Китае

中国营商法律指南

Ответственные редакторы:  
Александр Молотников, Шань Вэньхуа



2018

УДК 346  
ББК 67.99  
П68

Ответственные редакторы:

*Александр Молотников, Шань Вэньхуа (单文华)*

Менеджер проекта: *Богдан Мочула*

Руководитель авторского коллектива: *Олег Медведев*

Авторы:

*Шань Вэньхуа (单文华), Александр Молотников, Ван Чаоэнь (王朝恩),  
Вадим Сонин, Павел Троцинский, Лю Кэцзян (刘克江), Александр Алексеенко,  
Тан Синь (汤欣), Богдан Мочула, Вэй Чэнюань (韦程远), Олег Медведев,  
Чен Шэн (陈胜), Син Мэй (邢梅), Чжан Шэн (张生), Ли Цзе (李捷), Юй Цян (于强),  
Александр Надмитов, София Ущурова, Сергей Федоренко, Анна Войцехович*

Редакторы:

*Александр Молотников, Александр Алексеенко, Александр Светличный,  
Рустем Ахметшин, Сергей Федоренко, Анна Грищенкова, Андрей Рябинин,  
Кирилл Митягин, Марат Давлетбаев, Владислав Зиновьев, Богдан Мочула*

П68      Правовые основы бизнеса в Китае / отв. ред. А. Е. Молотников, В. Шань  
— М.: Издательство РКЮО, 2018. — 572 с.

ISBN 978-5-9909751-4-9

Данная книга является результатом совместного труда учёных и практикующих юристов из Китая и России. Книга будет интересна и в качестве учебного пособия для тех, кто только начал интересоваться Китаем, и в качестве практического руководства для сотрудников юридических фирм и правовых департаментов российских компаний. Книга описывает основные вопросы правового регулирования предпринимательской деятельности в Китае.

«Правовые основы бизнеса в Китае» — вторая книга серии «Право Азии: Китай». Серия издаётся с целью изучения правовых систем стран Азии, подготовки российских юристов к взаимодействию с восточными партнёрами и поддержке выхода отечественных предпринимателей на новые рынки.

**Серия «Право Азии: Китай»**

1. Избранные труды Юридического факультета в Харбине
2. **Правовые основы бизнеса в Китае**

## ГЛАВА 16.

# Антимонопольное регулирование в КНР

Авторы: Юй Цян (于强)\*, Александр Надмитов\*\*,  
Редактор: Александр Алексенко

### 1. Предисловие

Согласно статистическим данным Международного валютного фонда<sup>324</sup> экономика Китая на сегодняшний день занимает второе место в мире, являясь крупнейшей экономикой после США и одной из наиболее привлекательных экономик для инвестиций. Согласно докладу о состоянии и перспективах экономики WESP-2018, опубликованному ООН, в 2017 г. мировой экономический рост достиг показателя в 3 %, при этом вклад Китая наиболее велик — он составляет около одной трети<sup>325</sup>. В сентябре 2017 г. Всемирный банк, Морган Чейз Банк, Nomura Securities и другие международные финансовые институты пересмотрели доклад об экономике Китая, согласно которому ожидается, что темпы экономического роста Китая в этом году будут колебаться в пределах 6,7% и 6,8%. Согласно отчёту о работе китайского правительства, опубликованному в марте 2017 года, рост ВВП Китая в 2017 г. составит около 6,5%<sup>326</sup>. Россия имеет беспрецедентное региональное преимущество на рынке КНР, а межгосударственные отношения и политические преимущества России и Китая предоставляют огромные возможности российским инвесторам, особен-

---

\* Руководитель китайской практики юридической фирмы «Надмитов, Иванов и Партнёры», научный сотрудник Института права и развития ВШЭ — Сколково.

\*\* Управляющий партнёр юридической фирмы «Надмитов, Иванов и Партнёры», ведущий научный сотрудник Института права и развития ВШЭ — Сколково.

---

<sup>324</sup> URL: <http://www.imf.org/en/Countries/CHN>.

<sup>325</sup> Доклад о состоянии и перспективах экономики WESP-2018. URL: <https://www.un.org/development/desa/publications/wesp-2018.html>.

<sup>326</sup> Ли Кэцян: Рост ВВП в 2017 году составит около 6.5%. URL: [http://china.org.cn/chinese/2017-03/05/content\\_40412798.htm](http://china.org.cn/chinese/2017-03/05/content_40412798.htm).

но в условиях нынешних односторонних санкций, введённых США и Европой. Однако многие инвесторы не понимают инвестиционный климат и особенности законодательства КНР.

На протяжении двадцати лет материковый Китай поддерживал темпы экономического роста на уровне около 6,5%, что связано с активным привлечением Китаем иностранных инвестиций и обеспечением более прогрессивной и прозрачной инвестиционной политики и правовой среды. В процессе реализации антимонопольного законодательства в различных сферах, от рынка детского питания до автомобилей, телекоммуникаций, энергетики и программного обеспечения многие зарубежные предприятия стали объектами антимонопольного расследования и понесли соответствующие наказания. Это связано не только с тем, что закон «О противодействии монополиям»<sup>327</sup> (далее — «**Антимонопольный закон**») вступил в силу относительно недавно, но и с тем, что у международных инвесторов отсутствует необходимое понимание антимонопольного законодательства КНР. Столкнувшись с негативными комментариями от Европейского Союза и Соединённых Штатов в отношении протекционизма КНР, премьер Государственного совета КНР Ли Кэцян заявил, что расследования, инициируемые Китаем, являются «законными, прозрачными и справедливыми»<sup>328</sup>. Он добавил, что иностранные предприятия составляют лишь 10% предприятий, являющихся объектами антимонопольных расследований. Ли Кэцян, выступая на крупных мировых экономических конференциях и форумах, часто отмечает сильную национальную политику Китая, приветствующую иностранные инвестиции. В отношении нарушений многими иностранными корпорациями антимонопольного законодательства КНР и последующего применения соответствующих наказаний со стороны государства, Ли Кэцян на летнем Давосском форуме 2014 г. отметил, что меры по борьбе с монополистическим поведением вовсе не нацелены на препятствование движению иностранных инвестиций<sup>329</sup>. Он подчеркнул, что Китай в своей антимонопольной политике беспристрастен ко всем видам предприятий.

В 2018 г. Антимонопольному закону исполняется 10 лет. Несмотря на то, что в Антимонопольном законе всего 57 статей, они охватывают контроль за поведением на рынке не только китайских, но и международных корпора-

---

<sup>327</sup> 中华人民共和国反垄断法 (Закон КНР «О противодействии монополиям» от 30.08.2007 г.).

<sup>328</sup> URL: [https://www.china.com.cn/opinion/think/2014-09/15/content\\_33509387.htm](https://www.china.com.cn/opinion/think/2014-09/15/content_33509387.htm).

<sup>329</sup> Ли Кэцян: иностранные предприятия составляют лишь 10% предприятий, являющихся объектами антимонопольных расследований. URL: <http://finance.china.com.cn/news/20140910/2665236.shtml>.

ций. Сфера применения покрывает не только повседневную операционную деятельность компаний, но и совершаемые между компаниями сделки. При этом Антимонопольный закон оказал огромное влияние на компании, конкурирующие на китайском рынке. Ожидается, что Антимонопольный закон, являясь так называемой «экономической конституцией», сыграет важнейшую роль в дальнейшем развитии рыночной экономики КНР, станет одним из основных законов для иностранных инвесторов и, следовательно, одним из обязательных к пониманию российских инвесторов законов КНР.

## 2. Цели Антимонопольного закона

**Непосредственной целью Антимонопольного закона Китая является предотвращение и пресечение монополистического поведения и защита справедливой конкуренции на рынке.** Косвенной целью является повышение эффективности экономической деятельности, защита интересов потребителей и общественных интересов, содействие здоровому развитию социалистической рыночной экономики. Первое положение антимонопольного закона гласит: «Настоящий Закон принят в целях предотвращения и пресечения монополистических действий, защиты справедливой рыночной конкуренции, повышения эффективности экономической деятельности, защиты прав потребителей и публичных интересов общества, содействия здоровому развитию социалистической рыночной экономики».

По сути, *целью Антимонопольного закона является компенсация недостатков рыночного механизма, проведение активных интервенций на рынке для предотвращения и пресечения монополистического поведения в целях поддержания свободной и справедливой конкуренции и экономической жизнеспособности страны.* В этом смысле антимонопольное законодательство в основном является политическим инструментом для корректировки экономической деятельности государства. Антимонопольное законодательство в основном ориентировано на поддержание базовой рыночной структуры и общего порядка конкуренции на макроуровне. Его цель заключается в защите общих интересов общества, а не в защите индивидуальных интересов конкретного субъекта рынка. Конечной целью антимонопольного законодательства является обеспечение справедливой и упорядоченной конкуренции. Антимонопольный закон способствует благополучию потребителей и поддерживает их общие интересы через запрет монополистического поведения.

### 3. Базовые принципы Антимонопольного закона

#### 3.1. Запрет на заключение монополистических соглашений

Монополистическое соглашение является главным инструментом реализации монополии на рынке. В то же время монополистическое соглашение наносит наиболее серьёзный ущерб рыночной конкуренции.

Пункт 2 ст. 13 Антимонопольного закона разъясняет, что именно подразумевается под монополистическим соглашением:

- 1) соглашения об установлении или изменении цен на товары;
- 2) соглашения об ограничении объёмов производства и (или) реализации товаров;
- 3) соглашения о разделе рынка реализации товаров и (или) рынка закупки материалов (сырья);
- 4) соглашения, ограничивающие приобретение новых технологий и (или) нового оборудования, и соглашения, ограничивающие разработку новых технологий и (или) нового оборудования;
- 5) соглашения о совместном торговом бойкоте;
- 6) иные соглашения, признаваемые монополистическими правоприменительной антимонопольной структурой Государственного совета КНР.

В документе Государственного управления торгово-промышленной администрации содержится запрет заключения монополистических соглашений (далее — «Приказ 53»)<sup>330</sup> и подробно описывается, что является монополистическим соглашением. В частности, указано, что «монополистическое соглашение нарушает положения ст. 13, 14 и 16 Антимонопольного закона, когда между участниками хозяйственной деятельности и отраслевыми ассоциациями заключаются соглашения и ведутся согласованные действия с целью недопущения или ограничения конкуренции».

Таким образом, можно выделить следующие характеристики монополистического соглашения в соответствии с законодательством Китая:

- 1) основными субъектами монополистического соглашения являются два или более хозяйствующих субъекта, при этом их количество определяется характером самого соглашения. В то же время каждый хозяйствующий субъект, являющийся частью монополистического соглашения, должен являться независимым субъек-

---

<sup>330</sup> 商行政管理机关禁止垄断协议行为的规定 (Положение Государственного управления торгово-промышленной администрации, запрещающее заключение монополистических соглашений от 31.12.2010 г.).

том рынка. Филиал юридического лица и его внутренние функциональные подразделения не могут быть основными субъектами монополистического соглашения;

2) монополистическое соглашение является соглашением между субъектами, в котором ключевым элементом является наличие намеренной связи.

**Монополистические соглашения можно разделить на три вида:**

- соглашения между хозяйствующими субъектами,
- согласованные действия между хозяйствующими субъектами;
- решения группы хозяйствующих субъектов.

Соглашения, достигнутые между хозяйствующими субъектами, включают в себя как письменные, так и устные соглашения.

Под согласованными действиями подразумеваются действия хозяйствующих субъектов, когда, несмотря на то что соглашение между субъектами в письменной или устной форме отсутствует, по сути, они совершают скоординированные действия. В отличие от соглашения между хозяйствующими субъектами, тут присутствует элемент сокрытия: соглашение заключается не официально, а достигается путём тайных переговоров, договорённостей и секретных соглашений. Такое соглашение скрыто от общественности, и его довольно трудно идентифицировать. В этой связи Приказ 53 предусматривает следующие факторы, которые необходимо учитывать при определении согласованных действий:

- является ли рыночное поведение хозяйствующих субъектов последовательным;
- происходил ли между хозяйствующими субъектами намеренный контакт или обмен информацией (это является наиболее важным фактором, определяющим согласованные действия);
- может ли хозяйствующий субъект дать разумное объяснение своим последовательным действиям;
- структура и состояние рынка, конкурентная ситуация на рынке, изменение рынка, его отрасли и т. д.

Решение группы хозяйствующих субъектов включает в себя учреждение отраслевой ассоциации, установление и обнародование правил и решений об исключении и ограничении конкуренции отраслевыми ассоциациями и пр. Такое решение хотя и принимается от имени группы субъектов, на самом деле отражает коллективное решение членов группы, которое обязывает их действовать определённым образом.

Согласно Антимонопольному закону, существуют исключения из запрета монополистических соглашений. Законом предусмотрены критерии, при соответствии которым соглашения между хозяйствующими субъектами не попадают под действие Антимонопольного закона.

Согласно ст. 15 Антимонопольного закона, положения ст. 13 и 14 настоящего Закона не применяются, если участник хозяйственной деятельности может подтвердить, что монополистическое соглашение заключено в целях:

- 1) технического усовершенствования, исследования и освоения новой продукции;
- 2) повышения качества продукции, снижения себестоимости производства, повышения эффективности, унификации стандартов и спецификаций продукции или осуществления специализированного разделения производства;
- 3) повышения эффективности хозяйственной деятельности малых и средних субъектов хозяйственной деятельности, повышения конкурентоспособности малых и средних субъектов хозяйственной деятельности;
- 4) реализации мер по энергосбережению, охране окружающей среды, помощи в ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций и в других публичных интересах;
- 5) преодоления существенного падения объёмов реализации или очевидного перепроизводства в условиях ухудшения экономической ситуации;
- 6) обеспечения реализации справедливых интересов во внешней торговле и внешнеэкономическом сотрудничестве;
- 7) иных целях, предусмотренных законодательством и положениями Государственного совета КНР.

### **3.2. Запрет на злоупотребление доминирующим положением на рынке**

Участники хозяйственной деятельности, занимающие доминирующее положение на рынке, не вправе злоупотреблять своим доминирующим положением для устранения или ограничения конкуренции<sup>331</sup>. Глава 3 Антимонопольного закона (ст. 17–19) непосредственно регулирует вопросы злоупотребления доминирующим положением на рынке.

Представляется возможным выделить следующие акты злоупотребления доминирующим положением на рынке:

- 1) реализация товаров по монополюно высокой (необоснованно завышенной) или монополюно низкой (необоснованно заниженной) цене;
- 2) необоснованная реализация товаров по цене ниже себестоимости;
- 3) необоснованный отказ от сделок с контрагентом;
- 4) необоснованное ограничение контрагента в осуществлении сделок (требование совершения сделок только с данным участником хозяйствен-

---

<sup>331</sup> Ст. 6 Антимонопольного закона.



ной деятельности или указанными им участниками хозяйственной деятельности);

5) необоснованная реализация сопутствующих товаров (продажи с принудительным ассортиментом) или навязывание других необоснованных условий сделки;

6) необоснованное применение дифференцированного (дискриминационного) ценового подхода и установления других неравных условий при осуществлении эквивалентных сделок с контрагентами;

7) иные действия, признаваемые правоприменительной антимонопольной структурой Государственного совета КНР в качестве злоупотребления доминирующим положением на рынке.

Таким образом, Антимонопольный закон предусматривает шесть видов антиконкурентного поведения. При этом перечень действий, представляющих собой злоупотребление доминирующим положением, не является закрытым.

Доминирующее положение на рынке в соответствии со ст. 17 Антимонопольного закона является положением участника хозяйственной деятельности, позволяющим ему осуществлять контроль над ценами, количеством товаров или иными условиями сделок в определённом сегменте рынка, или позволяющим ему препятствовать доступу и (или) оказывать влияние на возможности доступа (затруднять доступ) на рынок других участников хозяйственной деятельности.

При этом доминирующее положение на рынке определяется в соответствии со следующими факторами:

1) сведения о рыночной доле данного участника хозяйственной деятельности в соответствующем сегменте рынка, а также состояние конкуренции в данном сегменте рынка;

2) способность данного участника хозяйственной деятельности осуществлять контроль над рынком реализации продукции или рынком закупки сырья и материалов;

3) финансовое состояние и технический уровень данного участника хозяйственной деятельности;

4) степень зависимости других участников хозяйственной деятельности от сделок с данным участником хозяйственной деятельности;

5) степень сложности доступа в соответствующий сегмент рынка других участников хозяйственной деятельности;

6) иные факторы, имеющие отношение к признанию участника хозяйственной деятельности в качестве занимающего доминирующее положение на рынке.

Следует особо подчеркнуть, что участник хозяйственной деятельности считается занимающим доминирующее положение на рынке:

1) если рыночная доля одного участника хозяйственной деятельности в соответствующем сегменте рынка достигает 1/2;

2) если совокупная рыночная доля двух участников хозяйственной деятельности в соответствующем сегменте рынка достигает 2/3;

3) если совокупная рыночная доля трёх участников хозяйственной деятельности в соответствующем сегменте рынка достигает 3/4.

В том случае, когда у участника хозяйственной деятельности, в отношении которого сделано предположение о наличии доминирующего положения на рынке, имеются доказательства, свидетельствующие об отсутствии у него такого положения, данный участник не должен признаваться имеющим доминирующее положение на рынке.

Из приведённых выше положений Антимонопольного закона видно, что закон направлен на борьбу не с самими монополиями (имеющими доминирующее положение на рынке), а со злоупотреблением таким доминирующим положением. Если субъект укрепляется благодаря рыночной конкуренции и становится рыночным монополистом, он не подлежит ответственности. Только в случае, когда субъект, нарушая положения Антимонопольного закона, проводит какие-либо действия, демонстрирующие антиконкурентное поведение, он может понести наказание.

По сути, здесь мы наблюдаем чёткую границу между «монополиями», запрещёнными законом, и «монополией» такой, как она понимается в повседневной экономической жизни. Первое понятие указывает на монополистические действия, запрещённые законодательством, в то время как второе относится к монополистическому устройству или режиму, не имеющему непосредственной связи с Антимонопольным законом. Следует подчеркнуть, что деятельность хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на рынке, попадает под действие антимонопольного законодательства и может стать объектом антимонопольного расследования независимо от того, получил ли этот хозяйствующий субъект доминирующее положение через конкуренцию либо через определённые преимущества (например, монополия прав на интеллектуальную собственность или естественная монополия).

### **3.3. Контроль за экономической концентрацией участников хозяйственной деятельности**

Глава IV Антимонопольного закона содержит нормы и правила в отношении экономической концентрации. Эти нормы и правила применимы не только к концентрации на китайском рынке, но и к концентрации за пределами Китая, которая может повлиять и ограничить рыночную конкуренцию на территории КНР.

### **Определение концентраций**

К экономической концентрации относятся:

- 1) слияние участников хозяйственной деятельности;
- 2) приобретение одним участником хозяйственной деятельности контроля над другим участником посредством поглощения капитала или активов;
- 3) приобретение одним участником хозяйственной деятельности контроля над другим участником или способности оказывать решающее влияние на другое лицо посредством заключения договора.

По сравнению с опубликованным Министерством коммерции КНР в 2006 г. «Положением о слияниях и поглощениях между отечественными предприятиями и иностранными инвесторами»<sup>332</sup>, в Антимонопольном законе «концентрация» имеет более широкий смысл, который, помимо приобретения акций и приобретения активов, включает также случаи, когда предприятия посредством договора или другим способом получают контроль над другими предприятиями и имеют возможность оказывать доминирующее влияние на рынке. В случае приобретения активов для получения контроля над предприятием приобретатель должен получить более 50 % активов. Если акции одного хозяйствующего субъекта обращаются на рынке, то для осуществления контроля над ним другому хозяйствующему субъекту необходимо иметь достаточное количество голосующих акций, в данном случае требование о владении 50 % активов не применяется.

### **Правила декларирования концентрации участников хозяйственной деятельности**

Статьёй 21 Антимонопольного закона предусматривается, что в случае, если концентрация участников хозяйственной деятельности достигает установленного Государственным советом КНР порога для декларирования, участники хозяйственной деятельности обязаны до проведения концентрации обратиться в антимонопольную структуру Государственного совета КНР для уведомления о концентрации. В противном случае концентрация не может быть осуществлена.

Иногда концентрация является внутренней операцией предприятия и не оказывает существенного влияния на рынок. В Антимонопольном законе перечислены конкретные случаи, когда концентрация может осуществляться без подачи декларации в правоприменительную антимонопольную структуру:

- 1) если одному из участников хозяйственной деятельности принадлежит более 50 % голосующих акций или активов каждого лица, участвующего в концентрации;

---

<sup>332</sup> 关于外国投资者并购境内企业的规定 (Положение «О слияниях и поглощениях между отечественными предприятиями и иностранными инвесторами» от 08.08.2006 г.).

2) если участнику хозяйственной деятельности, не участвующему в экономической концентрации, принадлежит более 50 % голосующих акций или акций каждого из участвующих в концентрации лиц.

### **Стандартная процедура декларирования**

В соответствии с Правилами Государственного совета КНР «О декларировании концентрации участников хозяйственной деятельности»<sup>333</sup>, субъекты хозяйственной деятельности, достигшие определённого оборота в ходе экономической концентрации, обязаны уведомить о происходящем Министерство коммерции КНР:

1) если совокупный оборот за прошлый отчётный год всех участников предполагаемой концентрации превышает 10 млрд юаней, а также как минимум два участника концентрации за прошлый отчётный год имели оборот на территории КНР, превышающий 400 млн юаней;

2) если совокупный оборот на территории КНР за прошлый отчётный год всех участников предполагаемой концентрации превышает 2 млрд юаней, а также как минимум два участника концентрации за прошлый отчётный год имели оборот на территории КНР, превышающий 400 млн юаней.

### **Порядок уведомления**

#### **1. Регистрация дела**

*1) Предварительная процедура переговоров до официального уведомления*

Заявление о проведении переговоров должно быть составлено в письменной форме.

*2) Уведомление о регистрации дела*

Министерство коммерции удостоверяется в том, что данные уведомления соответствуют требованиям, после чего уведомляет об этом заявителя в письменной форме.

*3) Отзыв уведомления*

После регистрации дела Министерством коммерции и до принятия решения заявителю необходимо представить письменное заявление и объяснить причины отзыва уведомления. В случае отказа от сделки концентрации необходимо получить разрешение Министерства коммерции.

#### **2. Работа по рассмотрению в первой инстанции**

1) Субъекты, участвующие в экономической концентрации, имеют право подавать письменные заявления и приводить аргументы;

2) Министерство коммерции может выслушать мнения различных правительственных ведомств, ассоциаций индустрии, участников хозяйственной деятельности, потребителей и проч.;

<sup>333</sup> 国务院关于经营者集中申报标准的规定 (Правила Государственного совета КНР «О декларировании концентрации участников хозяйственной деятельности» от 05.08.2008 г.).

3) Министерство коммерции может провести слушания по инициативе заинтересованной стороны (Министерство коммерции обязано уведомить стороны о слушаниях в письменном виде, до слушания стороны могут представить в письменном виде свои позиции, стороны также могут запросить отдельные слушания в целях конфиденциальности);

4) Министерство коммерции обязано в течение 30 дней принять решение о том, следует ли проводить дальнейшую экспертизу;

5) если Министерство коммерции принимает решение не проводить дополнительную экспертизу или не принимает никакого решения, по истечении 30 дней хозяйствующие субъекты могут проводить концентрацию.

### **3. Дальнейшая экспертиза (90 дней)**

В силу нижеперечисленных факторов срок рассмотрения может быть продлён путём письменного уведомления субъекта концентрации, но не может превышать шестидесяти дней:

1) хозяйствующий субъект соглашается продлить срок рассмотрения;

2) документы и материалы, представленные на рассмотрение, нуждаются в дальнейшей проверке;

3) существенные изменения произошли в обстоятельствах концентрации после подачи заявления.

### **4. Стандарты рассмотрения**

На сегодняшний день соответствующими ведомствами не установлены конкретные причины, по которым может быть запрещена или ограничена концентрация. Статья 27 Антимонопольного закона предусматривает лишь шесть факторов, которые необходимо учитывать при рассмотрении, а в «Руководстве по определению соответствующего рынка»<sup>334</sup> просто установлен алгоритм анализа соответствующих факторов.

#### **1) Общие стандарты рассмотрения**

Если концентрация может повлечь за собой недопущение или ограничение конкуренции, антимонопольный орган принимает решение о запрете концентрации. При этом хозяйствующий субъект может доказать, что концентрация: имеет больше положительный, нежели отрицательный эффект на конкуренцию; идёт на пользу общественным интересам.

В этом случае антимонопольный орган может изменить своё решение о запрете концентрации.

2) Факторы, которые учитываются при рассмотрении уведомления о концентрации хозяйственных субъектов:

<sup>334</sup> 国务院反垄断委员会 关于相关市场界定的指南 (Руководство антимонопольного комитета Государственного Совета по определению соответствующего рынка от 24.05.2009 г.).

1) рыночные доли участвующих в экономической концентрации участников хозяйственной деятельности в соответствующем сегменте рынка, а также их способность контролировать данный сегмент рынка;

2) уровень концентрации в соответствующем сегменте рынка;

3) оказываемое концентрацией участников хозяйственной деятельности влияние на доступ к рынку и технический прогресс;

4) оказываемое концентрацией участников хозяйственной деятельности влияние на потребителей и других участников хозяйственной деятельности;

5) оказываемое концентрацией участников хозяйственной деятельности влияние на национальное экономическое развитие;

6) иные оказывающие влияние на рыночную конкуренцию факторы, которые, по мнению правоприменительной антимонопольной структуры Государственного совета КНР необходимо принять во внимание.

#### **5. Решение по результатам рассмотрения.**

Виды решений:

1) одобрение концентрации или отсутствие решения (в таком случае концентрация считается одобренной);

2) запрет концентрации. Министерство коммерции письменно уведомляет хозяйствующий субъект об имеющихся возражениях и устанавливает разумный срок, позволяющий соответствующим субъектам подавать письменные возражения;

3) одобрение концентрации при соблюдении дополнительных условий.

Виды дополнительных условий:

– структурные условия, такие как сокращение активов или бизнеса;

– раскрытие инфраструктуры, лицензирование ключевых технологий, прекращение действия исключительных соглашений и другие поведенческие условия;

– условия, сочетающие в себе структурные и поведенческие условия.

Определение дополнительных условий

До принятия окончательного решения Министерство коммерции имеет право принять решение об ограничительных условиях. Кроме того, участники хозяйственной деятельности могут также предложить условия Министерству коммерции, и обе стороны могут также внести поправки в ограничительные условия.

Когда Министерство коммерции осуществляет надзор за выполнением ограничительных условий, участники хозяйственной деятельности, участвующие в концентрации, должны сообщать о ходе их выполнения.

#### **6. Обнародование решения по результатам рассмотрения**

Решения о запрете или ограничениях экономических концентраций должны быть своевременно опубликованы в открытом доступе.

### **7. Исключения**

Согласно ч. 2 ст. 28 Антимонопольного закона, если участники хозяйственной деятельности могут доказать очевидное превышение положительного эффекта от данной экономической концентрации для конкуренции по сравнению с отрицательным эффектом или соответствие экономической концентрации публичным интересам, то антимонопольная структура Государственного совета КНР вправе принять решение об ободрении концентрации участников хозяйственной деятельности.

Статья 54 «Правил декларирования концентрации участников хозяйственной деятельности» имеет очень важное значение. Она не только регламентирует освобождение от необходимости декларирования сделок по слияниям и поглощениям, которые могут положительным образом повлиять на конкуренцию на рынке, но и определяет условия, при наличии которых декларировать концентрацию не нужно:

- 1) реструктуризация убыточных предприятий и обеспечение занятости;
- 2) внедрение передовых технологий и управленческих талантов и повышение международной конкурентоспособности предприятий;
- 3) улучшение состояния окружающей среды.

Это свидетельствует о том, что такие три вида концентрации считаются выгодными для общественных интересов и не будут попадать под действие антимонопольного законодательства.

### **3.4. Запрет на злоупотребление органами государственного управления своими полномочиями, направленными на ограничение конкуренции**

Административная монополия — это монополия, которая возникает вследствие действий государственных органов. Монополии и антиконкурентное поведение в материковом Китае возникают не только среди хозяйствующих субъектов, но и со стороны органов административного контроля. Это происходит, когда государственные ведомства злоупотребляют своими полномочиями. Согласно ст. 8 Антимонопольного закона, государственные органы и организации, наделённые в соответствии с законодательством и подзаконными актами полномочиями по реализации функций публичного управления, не вправе злоупотреблять полномочиями для ограничения конкуренции.

Регулирование административных антиконкурентных действий преимущественно основано на регламенте по применению мер, направленных на предотвращение актов злоупотребления административной властью с целью недо-

пущения или ограничения конкуренции (далее — «**Регламент**»)<sup>335</sup>. Регламент, опубликованный 31 декабря 2010 года Государственным управлением торгово-промышленной администрации, является дополнением к Антимонопольному закону. Регламент позволяет Главному государственному управлению торгово-промышленной администрации устанавливать систему мер, контролирующую антиконкурентную деятельность органов власти, направленных на ограничение конкуренции и злоупотребление полномочиями.

Регламент основывается на антимонопольной функции административных органов промышленности и торговли. Он состоит из 13 статей, которые уточняют и разъясняют, что подразумевается под злоупотреблением органами государственного управления своими полномочиями. Регламент устанавливает нормы, касающиеся пресечения антиконкурентных злоупотреблений административными полномочиями со стороны органов госуправления и организаций, наделённых в соответствии с законодательством и подзаконными актами полномочиями по реализации функций публичного управления.

Глава V Антимонопольного закона, а именно ст. 32–37, уточняет специфику выявления злоупотреблений органами государственного управления и организациями, наделёнными в соответствии с законодательством и подзаконными актами полномочиями по реализации функций публичного управления. Антимонопольный закон, в сочетании с законом «О борьбе с недобросовестной конкуренцией»<sup>336</sup> и «Положением о запрете региональной блокады в рыночной экономике»<sup>337</sup>, также содержит нормы, регламентирующие правила реагирования на акты злоупотребления, связанные с недопущением или ограничением конкуренции.

В Антимонопольном законе перечисляются формы монополистических действий административных органов. Статья 36 закрепляет, что «органы государственного управления и организации, наделённые в соответствии с законодательством и подзаконными актами полномочиями по реализации функций публичного управления, не вправе злоупотреблять административными полномочиями для принуждения участников хозяйственной деятельности к осуществлению монополистических действий, предусмотренных настоящим Законом».

<sup>335</sup> 工商行政管理机关制止滥用行政权力排除、限制竞争行为的规定 (Регламент Государственного управления торгово-промышленной администрации по применению мер, направленных на предотвращение актов злоупотребления административной властью с целью устранения или ограничения конкуренции от 31.12.2010 г.).

<sup>336</sup> 中华人民共和国反不正当竞争法 (Закон КНР «О борьбе с недобросовестной конкуренцией» от 01.12.1993 г.).

<sup>337</sup> 国务院关于禁止在市场经济活动中实行地区封锁的规定 (Положение Госсовета КНР «О запрете региональной блокады в рыночной экономике» от 27.06.2015 г.).



В ст. 51 Антимонопольного закона чётко оговаривается, что правоприменительная структура в сфере антимонопольного регулирования вправе пресекать злоупотребление административной властью, подавать в вышестоящий орган предложение о применении соответствующих мер.

Положение № 41 Главного государственного управления торгово-промышленной администрации<sup>338</sup> касается юрисдикции государственного управления торгово-промышленной администрации и управлений торгово-промышленной администрации на уровне провинций, автономных районов и муниципалитетов, непосредственно находящихся в ведении центрального правительства (далее — «**местные управления торгово-промышленной администрации**»), в отношении противодействия злоупотреблению административной властью.

Государственное управление торгово-промышленной администрации определяет способы борьбы с монополистическими действиями, осуществляемыми административными органами. Согласно ст. 36 Антимонопольного закона, органы государственного управления и организации, наделённые в соответствии с законодательством и подзаконными актами полномочиями по реализации функций публичного управления, не вправе злоупотреблять ими для принуждения участников хозяйственной деятельности к осуществлению антиконкурентных действий.

У административной монополии в КНР есть определённые особенности. Антимонопольный закон регламентирует административные монополии не только в общей ст. 8, но и более подробно в ст. 32–37 главы V, где представлен подробный перечень актов злоупотребления властью с целью устранения или ограничения конкуренции. Согласно ст. 33 органы государственного управления и организации, наделённые в соответствии с законодательством и подзаконными актами полномочиями по реализации функций публичного управления, не вправе осуществлять следующие действия, препятствующие свободному перемещению товаров между различными территориями:

1) установление дискриминационных сборов, применение дискриминационных ставок сборов или установление дискриминационных цен на товары, происходящие из других территорий;

2) установление различных технических требований, требований проверки (инспекции) в отношении аналогичных товаров из других территорий или проведение повторной проверки (инспекции), повторной сертификации

---

<sup>338</sup> 工商行政管理机关制止滥用行政权力排除、限制竞争行为程序规定 (Положение «О предотвращении злоупотребления административной властью, используемой для запрета или ограничения конкуренции» от 26.05.2009 г.).

и применение иных дискриминационных технических мер в отношении товаров из других территорий с целью ограничить их доступ на местный рынок;

3) установление требования административного лицензирования только для товаров из других территорий с целью ограничить их доступ на местный рынок;

4) установление пропускных постов или использование иных мер с целью препятствования перевозке товаров из других территорий на местный рынок или вывозу местных товаров;

5) иные действия, препятствующие свободному перемещению товаров между различными территориями.

Согласно ст. 34 органы государственного управления и организации, наделённые в соответствии с законодательством и подзаконными актами полномочиями по реализации функций публичного управления, не вправе злоупотреблять административными полномочиями для недопущения или ограничения участия хозяйствующих субъектов из других территорий в тендерах и конкурсах на данной территории путём установления дискриминационных требований к квалификации (статусу) участника, дискриминационных критериев оценки заявок или путём публикации информации о тендере (конкурсе) с нарушениями законодательства. Согласно ст. 35 органы государственного управления не вправе злоупотреблять административными полномочиями в целях недопущения или ограничения капиталовложений участников хозяйственной деятельности из других территорий или создания ими подразделений на данной территории путём создания неравных условий (дискриминационного подхода) и другими способами. Согласно ст. 36 органы государственного управления не вправе злоупотреблять полномочиями для принуждения участников хозяйственной деятельности к осуществлению антиконкурентных действий, предусмотренных Законом. Согласно ст. 37 органы государственного управления не вправе злоупотреблять полномочиями путём принятия нормативных актов, содержащих исключаяющие и (или) ограничивающие конкуренцию положения.

Административная монополия оказывает негативное влияние на иностранных инвесторов. В целях привлечения иностранных инвестиций местные власти часто предоставляют ряд льготных условий для повышения региональной конкурентоспособности. В некоторых случаях, касающихся иностранных инвестиций, возникали споры по следующим аспектам: налоговые льготы, освоение земель, государственная поддержка инвестиций в основные средства.

Юридическая ответственность за создание административной монополии установлена в ст. 51 закона. Согласно ей, в случае злоупотребления полномочиями органами государственного управления и организациями, наделёнными в соответствии с законодательством и подзаконными актами пол-

номочиями по реализации функций публичного управления, вышестоящий орган издаёт предписание об устранении нарушений. При этом к ответственным компетентным лицам в соответствии с законодательством применяется дисциплинарное наказание.

#### 4. Органы антимонопольного регулирования в КНР

Согласно ст. 9 Антимонопольного закона КНР, Государственный совет КНР создаёт антимонопольный комитет (中华人民共和国商务部反垄断局), ответственный за организацию, координирование и руководство работой в сфере антимонопольного регулирования. Он также отвечает за исследования и выработку проектов мероприятий по вопросам конкуренции, оценку общего состояния рыночной конкуренции, публикацию оценочных докладов, принятие и публикацию руководств по антимонопольному регулированию, координацию правоприменительной работы в сфере антимонопольного регулирования и т. д. Антимонопольная структура при необходимости может наделить соответствующие структуры народных правительств провинций, автономных районов, городов центрального подчинения полномочиями для выполнения правоприменительной работы в сфере антимонопольного регулирования.

##### 4.1. Антимонопольный комитет

Строго говоря, антимонопольный комитет Государственного Совета не является антимонопольным правоохранительным органом, поскольку его задачей является организация, координирование и руководство работой в сфере антимонопольного регулирования, а не участие в расследовании антимонопольных дел и вынесении решений по делам. Антимонопольный комитет в основном выполняет следующие функции:

1) *Исследование и выработка проектов мероприятий по вопросам конкуренции.*

Политика в области конкуренции, как правило, включает следующее:

– запрет на заключение монополистических соглашений между хозяйствующими субъектами или координация их действий на рынке, в частности согласование хозяйствующими субъектами цен, ограничение объёмов и сегментация рынка сбыта;

– запрет на злоупотребление доминирующим положением на рынке, в том числе запрет на хищническое ценообразование, отказ от сделок, ценовую дискриминацию, принуждение и установление прочих необоснованных условий;

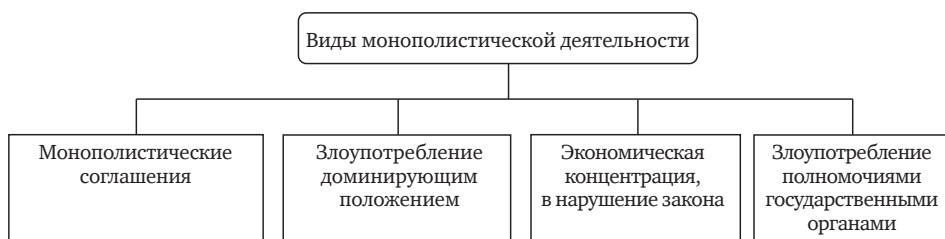


Схема 1. Виды антимонополистической деятельности

– контроль экономических концентраций с целью предотвращения высокой степени концентрации рынка и поддержания структуры конкурентного рынка.

С учётом характерных национальных особенностей, политика Китая в области конкуренции также предусматривает запрет на злоупотребление полномочиями для ограничения конкуренции. Помимо антимонопольного законодательства, политика в области конкуренции также находит своё отражение в политике регулирования свободной конкуренции в некоторых отраслях или секторах, которые в прошлом считались естественной монополией или государственной монополией.

2) Организация исследования и оценки общего состояния рыночной конкуренции, публикация оценочных докладов.

Анализ ситуации на рынке — это не только основа и предпосылка для формирования национальной политики в области конкуренции, но и основа надлежащей реализации антимонопольного законодательства правоприменительными органами. Учитывая тесную взаимосвязь между рыночной конкуренцией и структурой рынка, особое внимание уделяется оценке общей конкурентной ситуации на рынке.

3) Принятие и публикация руководств по антимонопольному регулированию.

Антимонопольный закон даёт антимонопольному комитету право по подготовке и выпуску ведомственных актов. Такие нормативные правовые акты, как правило, предназначены для анализа различных ситуаций или толкования закона. Они не только регламентируют правоприменительную работу антимонопольных органов, но и дают рекомендации по производственной и эксплуатационной деятельности предприятий.

4) Координация правоприменительной работы в сфере антимонопольного регулирования.

В современных условиях Министерство коммерции КНР Государственное управление торгово-промышленной администрации и Национальный комитет реформ и развития совместно реализуют задачи Антимонопольного закона. При-

менение антимонопольного законодательства многими ведомствами может привести к коллизии юрисдикции. В связи с этим необходим механизм координации деятельности антимонопольных органов, с тем чтобы избежать возможной децентрализации. Именно это и входит в задачи Антимонопольного комитета.

*5) Иные полномочия, определённые Государственным советом КНР.*

Государственный Совет КНР может возложить и другие обязанности на антимонопольный комитет, такие, как связь и сотрудничество с иностранными антимонопольными органами и международными организациями, а также переговоры по вопросам политики в области конкуренции в рамках двусторонних и многосторонних международных соглашений. То есть, когда антимонопольное регулирование делится между несколькими государственными органами и какой-либо аспект регулирования не попадает под полномочия ни одного из этих органов, такой вопрос может быть делегирован антимонопольному комитету Государственного совета.

#### **4.2. Структура антимонопольных органов**

Основной задачей правоприменительной антимонопольной структуры Государственного совета КНР является инициирование процедуры антимонопольного расследования или судебного разбирательства по делу и принятия административных решений. Это делает правоприменительную структуру квазисудебным органом.

Согласно ст. 10 Закона, правоприменительная антимонопольная структура Государственного совета КНР при необходимости может наделить соответствующие структуры народных правительств провинций, автономных районов, городов центрального подчинения полномочиями для выполнения в соответствии с Антимонопольным законом правоприменительной работы в сфере антимонопольного регулирования.

*1) Центральный правоприменительный антимонопольный орган*

На начальном этапе после принятия Антимонопольного закона Министерство коммерции Государственное управление торгово-промышленной администрации и Национальный комитет по развитию и реформам независимо друг от друга обеспечивали реализацию Антимонопольного закона.

Министерство коммерции создало антимонопольное управление, имеющие следующие функции:

1) разработка и составление соответствующих регламентов и нормативных документов;

2) антимонопольный надзор за концентрацией хозяйствующих субъектов в соответствии с законом, рассмотрение уведомлений о концентрации и про-

ведение консультаций, а также проведение соответствующих антимонопольных слушаний, расследований и обзоров;

3) принятие и рассмотрение деклараций о концентрации хозяйствующих субъектов, подотчётных антимонопольным правоохранительным органам, а также расследования и применение мер ответственности в отношении хозяйствующих субъектов в случае выявления незаконных действий;

4) расследование монополистического поведения во внешней торговле в соответствии с законом и принятие необходимых мер для устранения ущерба;

5) руководство антимонопольной работой китайских предприятий за рубежом;

6) международные обмены и сотрудничество в рамках многосторонней и двусторонней политики в области конкуренции;

7) обеспечение функционирования антимонопольного комитета Государственного совета КНР;

8) другие вопросы.

Антимонопольное управление Министерства коммерции имеет семь департаментов: Канцелярия, Управление по политике в области конкуренции, три отделения Контрольной инспекций, Управление по надзору и правоприменению и Координационный комитет.

Государственное управление торгово-промышленной администрации имеет полномочия обеспечивать соблюдение антимонопольного законодательства, имея в составе правоприменительный орган по вопросам противодействия монополиям и недобросовестной конкуренции. Правоприменительные полномочия органа включают разработку конкретных мер, касающихся антимонопольного законодательства, и осуществление соответствующей антимонопольной деятельности.

Национальная комиссия по развитию и реформам (далее — «НКРР») также имеет полномочия обеспечивать соблюдение антимонопольного законодательства. Специфические функции НКРР включают в себя:

– наблюдение и контроль за национальной ценовой политикой, надзор и инспекция в отношении антимонопольного контроля, разработка политики контроля за ценами, а также постановка других задач, планов работы и подготовка заключений;

– контроль работы правоохранительных органов по борьбе с ценовой монополией, проведение расследований, выявление и рассмотрение основных ценовых монополий;

– разработка антимонопольных положений, связанных с контролем за ценами, а также определение всех видов незаконных актов ценовых монополий в соответствии с законом.

Существуют следующие антимонопольные подразделения НКРР: два Управления по противодействию ценовым монополиям, Управление по политике в области конкуренции и международного сотрудничества. Кроме того, НКРР занимается реализацией закона «О ценах»<sup>339</sup> и обеспечивает согласованное применение Антимонопольного закона и закона «О ценах». В соответствии с первым пунктом ст. 14 хозяйствующие субъекты не должны «вступать в сговор друг с другом, манипулировать рыночными ценами и наносить ущерб законным правам и интересам других субъектов или потребителей».

#### *2) Местный правоприменительный антимонопольный орган*

Органы местного самоуправления на всех уровнях и их соответствующие департаменты не обладают административной антимонопольной властью. Однако, учитывая обширную территорию и большое население КНР, у антимонопольного правоохранительного органа может не хватить времени на проведение антимонопольного расследования, антимонопольное правоприменение перестанет быть эффективным. В связи с этим, согласно ч. 2 ст. 10 Антимонопольного закона антимонопольная структура Государственного совета КНР при необходимости может наделить соответствующие структуры народных правительств провинций, автономных районов, городов центрального подчинения полномочиями для выполнения правоприменительной работы в сфере антимонопольного регулирования. То есть, хотя соответствующие департаменты провинций, автономных областей и муниципалитетов, непосредственно находящиеся в ведении центрального правительства, не выполняют напрямую обязанность по антимонопольному регулированию, они могут быть уполномочены реализовывать Антимонопольный закон.

## **5. Расследование при подозрении в монополистическом поведении**

Положения Антимонопольного закона КНР о расследованиях в отношении хозяйствующих субъектов, подозреваемых в монополистическом поведении, содержатся в ст. 38–45.

Согласно ст. 38 «правоприменительные структуры в сфере антимонопольного регулирования в соответствии с законодательством проводят антимонопольные расследования (проверки сообщений о монополистических действиях). Организации и физические лица вправе проинформировать правоприменительные структуры в сфере антимонопольного регулирования о действиях, обладающих признаками монополистических. Правоприменительные структу-

<sup>339</sup> 中华人民共和国价格法 (Закон КНР «О ценах» от 29.12.1997 г.).

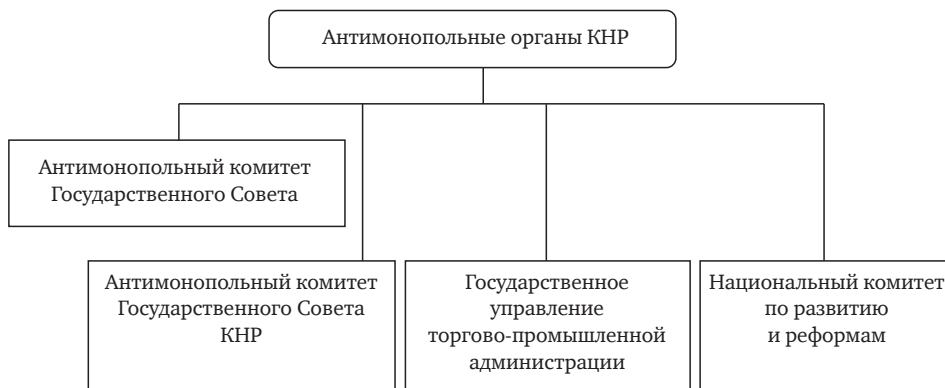


Схема 2. Антимонопольные органы в КНР

ры обязаны хранить в тайне сведения о лицах, проинформировавших структуры. Правоприменительные структуры в сфере антимонопольного регулирования обязаны провести необходимое расследование при информировании их в письменной форме с предоставлением фактических сведений и доказательств».

Согласно ст. 39 «правоприменительные структуры в сфере антимонопольного регулирования вправе применять следующие меры в ходе антимонопольного расследования:

1) проведение проверки по месту ведения деятельности или иного места нахождения участника хозяйственной деятельности, в отношении которого проводится расследование;

2) опрос участника хозяйственной деятельности, в отношении которого проводится расследование, заинтересованных лиц или иных организаций и физических лиц для пояснения соответствующих сведений;

3) ознакомление и снятие копий с соответствующей документации, соглашений, бухгалтерских книг (регистров бухучёта), деловой корреспонденции, электронных данных, иных документов и (или) материалов участника хозяйственной деятельности, в отношении которого проводится расследование, заинтересованных лиц, иных организаций и физических лиц;

4) арест и изъятие доказательств;

5) проверка банковских счетов участников хозяйственной деятельности.

Для применения предусмотренных предыдущей частью мер необходимо в письменной форме проинформировать основное ответственное лицо правоприменительной структуры в сфере антимонопольного регулирования и получить его разрешение».

Согласно ст. 40 «при проведении антимонопольного расследования правоприменительная структура в сфере антимонопольного регулирования дол-



жна направить не менее 2 сотрудников, которые обязаны предъявить соответствующие удостоверения. При проведении опроса и проверки сотрудники обязаны вести письменный протокол, который подлежит заверению подписью лица, опрос которого проводится, или лица, в отношении которого проводится расследование».

Статьёй 41 установлено, что правоприменительные структуры в сфере антимонопольного регулирования и их сотрудники несут ответственность за сохранение коммерческой тайны, ставшей известной им в процессе правоприменительной деятельности.

Согласно ст. 42 «участники хозяйственной деятельности, в отношении которых проводится расследование, заинтересованные лица и иные организации и физические лица обязаны оказать содействие правоприменительной структуре в сфере антимонопольного регулирования при правомерном исполнении данной структурой своих обязанностей и не вправе отказывать и (или) препятствовать проведению расследования данной структурой».

Статьёй 43 предусмотрено, что «участники хозяйственной деятельности, в отношении которых проводится расследование, и заинтересованные лица вправе изложить собственное мнение. Правоприменительная структура в сфере антимонопольного регулирования обязана провести проверку фактов, доводов и доказательств, представленных участниками хозяйственной деятельности, в отношении которых проводится расследование, и заинтересованных лиц».

Статья 44 гласит: «В случае признания по результатам расследования правоприменительной структурой в сфере антимонопольного регулирования действий монополистическими данная структура обязана в соответствии с законодательством принять решение о применении соответствующих мер; кроме того, данная структура вправе обнародовать принятое решение».

Согласно ст. 45 правоприменительная структура в сфере антимонопольного регулирования вправе принять решение о приостановлении антимонопольного расследования, если в ходе проведения данного расследования участник хозяйственной деятельности, в отношении которого проводится расследование, даёт заверение об осуществлении в подтверждённые правоприменительной структурой сроки определённых мер, направленных на ликвидацию неблагоприятных последствий действий, обладающих признаками монополистических. Решение о приостановлении расследования должно включать в себя подробную информацию о содержании заверения, данного участником хозяйственной деятельности. Правоприменительная структура в сфере антимонопольного регулирования после принятия решения о приостановлении расследования обязана осуществлять контроль за исполнением участником хозяй-

ственной деятельности данного им заверения. В случае исполнения участником хозяйственной деятельности заверения правоприменительная структура в сфере антимонопольного регулирования вправе принять решение о прекращении расследования. Правоприменительная структура в сфере антимонопольного регулирования обязана возобновить расследование в следующих случаях:

- 1) невыполнение заверения участником хозяйственной деятельности;
- 2) существенное изменение обстоятельств, на которых основывалось принятое решение о приостановлении расследования;
- 3) принятие решения о приостановлении расследования на основании неполной или недостоверной информации, представленной участником хозяйственной деятельности.

## **6. Юридическая ответственность за нарушение Антимонопольного закона**

Антимонопольный закон содержит девять статей, посвящённых юридической ответственности.

Статьёй 46 предусматривается ответственность за заключение и реализацию монополистических соглашений, в том числе в виде конфискации незаконно полученного дохода, а также в виде наложения штрафа в размере от 1% до 10% от суммы оборота за предшествующий год. В случае, если участники хозяйственной деятельности не приступили к исполнению достигнутого монополистического соглашения, допускается наложение штрафа в размере до 500 000 юаней. Правоприменительная структура в сфере антимонопольного регулирования вправе с учётом обстоятельств смягчить ответственность или освободить участника хозяйственной деятельности от ответственности, если данный участник по собственной инициативе предоставляет правоприменительной структуре сведения, связанные с заключением монополистического соглашения, а также представляет значимые доказательства. Антимонопольный орган вправе наложить штраф в размере до 500 000 юаней в случае участия отраслевой ассоциации в заключении монополистического соглашения участниками хозяйственной деятельности в нарушение положений Антимонопольного закона. При наличии отягчающих обстоятельств орган управления регистрацией общественных объединений (организаций) вправе в соответствии с законодательством аннулировать регистрацию данной ассоциации.

Согласно ст. 47, в случае злоупотребления участником хозяйственной деятельности доминирующим положением на рынке в нарушение положений настоящего Закона правоприменительная структура в сфере антимонопольного регулирования издаёт предписание о прекращении противоправных дей-

ствий и может конфисковать незаконно полученный доход, а также наложить штраф в размере от 1 % до 10 % от суммы оборота за предшествующий год.

Согласно ст. 48, в случае осуществления участниками хозяйственной деятельности концентрации в нарушение положений настоящего Закона антимонопольный орган выдаёт предписание о прекращении экономической концентрации, разделении капитала, активов, бизнеса в установленный срок, о применении других мер, необходимых для восстановления положения, существовавшего до проведения экономической концентрации, а также вправе наложить штраф в размере до 500 000 юаней.

Согласно ст. 49, при определении конкретной суммы штрафа в соответствии со ст. 46, 47 и 48 правоприменительные структуры в сфере антимонопольного регулирования обязаны принимать во внимание характер, масштабы и продолжительность противоправной деятельности.

Согласно ст. 50, в случае причинения вреда осуществлением экономической концентрации хозяйствующие субъекты, участвующие в концентрации, в соответствии с законодательством несут гражданско-правовую ответственность.

Согласно ст. 51, в случае злоупотребления полномочиями органами государственного управления и организациями, наделёнными в соответствии с законодательством и подзаконными актами полномочиями по реализации функций публичного управления, вышестоящий орган издаёт предписание об устранении нарушений; кроме того, к компетентным лицам, несущим ответственность, и к другим непосредственно ответственным лицам в соответствии с законодательством применяется дисциплинарное наказание. Правоприменительная структура в сфере антимонопольного регулирования вправе подать в соответствующий вышестоящий орган предложение о применении соответствующих мер.

Если законодательством и (или) административными правовыми актами предусмотрены специальные положения о применении мер ответственности за злоупотребление полномочиями органами государственного управления и организациями, наделёнными в соответствии с законодательством и подзаконными актами полномочиями по реализации функций публичного управления, за осуществление действий, не допускающих или ограничивающих конкуренцию, следует применять соответствующие специальные положения.

Согласно ст. 52, в случае отказа от предоставления материалов, информации, предоставления подложных материалов и (или) информации, сокрытия, уничтожения, перемещения доказательств или других действий, составляющих отказ и (или) препятствование при проведении правоприменительной структурой антимонопольных проверок экономической концентрации

<b>Юридическая ответственность участников экономической концентрации</b>	
<b>Правонарушение</b>	<b>Ответственность</b>
заключение и реализация монополистических соглашений	конфискация дохода штраф от 1% до 10% от суммы оборота за предшествующий год
стороны не приступили к исполнению достигнутого монополистического соглашения	штраф в размере до 500000 юаней
участие отраслевой ассоциации в заключении монополистического соглашения с нарушением закона	штраф в размере до 500000 юаней
злоупотребление участником доминирующим положением на рынке	предписание о прекращении действий; конфискация дохода штраф от 1% до 10% от суммы оборота за предшествующий год
нарушение участниками концентрации положений Антимонопольного закона	восстановления положения до проведения экономической концентрации штраф до 500 000 юаней
отказ от предоставления материалов, информации и другие действия, создающие препятствия при проведении антимонопольных расследований	штраф до 20 000 юаней — для физ. лиц до 200 000 юаней — для юридических лиц отягчающие обстоятельства — (20 000–100 000 юаней/ 200000–1 000 000)

Схема 3. Юридическая ответственность участников экономической концентрации

и антимонопольных расследований, компетентный орган издаёт предписание об устранении нарушений и вправе наложить штраф в размере до 20 000 юаней в отношении физических лиц и в размере до 200 000 юаней в отношении организаций; при наличии отягчающих обстоятельств применяется штраф в размере от 20 000 до 100 000 юаней в отношении физических лиц и в размере от 200 000 до 1 000 000 юаней в отношении организаций; при наличии состава преступления в соответствии с законодательством виновные лица привлекаются к уголовной ответственности.

Согласно ст. 53, в случае несогласия с решением правоприменительной структуры в сфере антимонопольного регулирования, принятым в соответствии со ст. 28, 29 настоящего Закона, заявитель вправе обратиться для административного пересмотра решения в соответствии с законодательством, а при несогласии с решением, принятым по результатам административного пересмотра, допускается обращение в суд.

В случае несогласия с другими решениями правоприменительной структуры в сфере антимонопольного регулирования, помимо указанных выше, заявитель вправе требовать административного пересмотра решения или возбуждения административного судопроизводства.

Согласно ст. 54, в случае злоупотребления полномочиями, халатности, действий из корыстных побуждений, раскрытия коммерческой тайны, ставшей известной в процессе правоприменительной деятельности, сотрудникам антимонопольного органа, при наличии состава преступления данные лица привлекаются к уголовной ответственности; при отсутствии состава преступления — к дисциплинарной ответственности.

## **7. Исключения в применении Антимонопольного закона, его применение совместно с другими законами**

### *1. Исключения в применении Антимонопольного закона*

Статьи 55 и 56 Антимонопольного закона предусматривают некоторые исключения из сферы его применения. Согласно ст. 55 закон не применяется к осуществлению прав на результаты интеллектуальной деятельности участниками хозяйственной деятельности в соответствии с законодательством и административными правовыми актами о правах на результаты интеллектуальной деятельности; исключение не применяется в случае злоупотребления участниками хозяйственной деятельности правами на результаты интеллектуальной деятельности с целью недопущения или ограничения конкуренции. Согласно ст. 56 закон не применяется к совместным или согласованным действиям, осуществляемым производителями сельскохозяйственной продукции и сельскохозяйственными организациями при производстве, переработке, реализации, транспортировке, складировании сельскохозяйственной продукции.

### *2. Применение Антимонопольного закона совместно с законами «О ценах» и «О борьбе с недобросовестной конкуренцией»*

Антимонопольный закон, закон «О ценах» и закон «О борьбе с недобросовестной конкуренцией» вступили в силу соответственно в 2008, 1998 и 1994 годах. Антимонопольный закон является наиболее молодым, что неизбежно будет порождать ситуации, требующие совместного применения положений

трёх законов. Согласно практике, суд и правоохранительные органы в первую очередь разбирают дела в соответствии с Антимонопольным законом.

Изменения закона КНР «О борьбе с недобросовестной конкуренцией» вносились в отношении актов недобросовестной конкуренции, а также частичной монополии. Например, ст. 6 закона гласит: предприятиям коммунального хозяйства или другим предпринимателям, в соответствии с законодательством являющимся монополистами, запрещается ограничивать покупателей условием закупки у предпринимателей, указанных ими, в целях лишения других предпринимателей возможности ведения честной конкуренции; эта статья перекликается с положениями Антимонопольного закона о борьбе со злоупотреблением доминирующим положением на рынке. Опубликованный в 1993 году закон «О борьбе с недобросовестной конкуренцией» также содержит положения о злоупотреблении административной властью. В частности, согласно ст. 7 органы власти не должны злоупотреблять своей административной властью, ограничивать покупателей условиями закупки товаров у производителей, указанных ими, лишая других производителей возможности ведения добросовестной хозяйственной деятельности, и не должны, злоупотребляя своей административной властью, ограничивать поступление товаров, произведённых в других регионах, на местный рынок, или вывоз товаров, произведённых в данном регионе, на рынки других регионов. Статья 11 гласит, что предприниматели не должны продавать товары ниже их себестоимости в целях борьбы с конкурентами. Статья 12 запрещает предпринимателям против воли покупателей продавать товары с обременением или выдвигать другие неразумные требования, а ст. 15 запрещает участникам тендеров вступать в сговор при подаче заявки на участие в тендерном состязании в целях увеличения или снижения стоимости тендера — эти пункты освещены в положениях Антимонопольного закона о злоупотреблении доминирующим положением на рынке и вступлении в соглашение о ценовой монополии соответственно.

Закон «О ценах» перекликается с Антимонопольным законом по следующим аспектам: сговор, манипулирование рыночными ценами, хищническое ценообразование, проведение ценовой дискриминации и т. д. Эти действия связаны с положениями Антимонопольного закона о монополистических соглашениях и о злоупотреблении доминирующим положением на рынке. В частности, ст. 14 закона «О ценах» имеет тесную связь со ст. 13, 14 Антимонопольного закона о соглашениях об установлении или изменении цен, в то время как пп. 2, 5 и 6 ст. 14 закона «О ценах» имеют тесную связь с пп. 1, 2 и 6 ст. 17 Антимонопольного закона, перечисляющими действия по понижению цены в целях вытеснения конкурентов с рынка, ценовой дискриминации, давлению с целью установления цен и т. д.

Конфликт между двумя законами может возникнуть в ситуации, когда ценовое поведение хозяйствующего субъекта представляет собой нарушение как Антимонопольного закона, так и закона «О ценах». В этом случае административные правоохранительные органы должны придерживаться основного принципа — «не наказывать дважды за одно нарушение». То есть хозяйствующий субъект не может быть наказан правоохранительным органом одновременно за нарушение Антимонопольного закона и закона «О ценах».

Коллизия может возникнуть в ситуации, когда поведение является противоправным в соответствии с одним законом, но одновременно оно не считается противоправным в соответствии с другим законом, и возникает вопрос, можно ли привлечь хозяйствующего субъекта к ответственности в соответствии с законом, согласно которому его действия являются незаконными. Необходимо пояснить, что ситуацию здесь нельзя прямо определить как незаконную по «принципу максимальной жестокости». Например, часто ценовая политика хозяйствующего субъекта может считаться незаконной в соответствии с законом «О ценах», и в то же время анализ ценовой политики согласно Антимонопольному закону не выявляет нарушений. Как правило, такие действия признаются незаконными. В то же время административные правоохранительные органы имеют право усмотрения, то есть могут решать, какой закон применим в каждом конкретном случае. При принятии решений административные правоохранительные органы будут учитывать специфику законодательства, фактическое состояние социальной жизни, новейшее развитие права и экономики.

### Выводы

1. Антимонопольный закон основан на четырёх столпах:
  - а) запрет на заключение монополистических соглашений;
  - б) запрет на злоупотребление доминирующим положением на рынке;
  - в) контроль за экономической концентрацией участников хозяйственной деятельности;
  - в) запрет на злоупотребление органами государственного управления своими полномочиями, направленными на ограничение конкуренции.
2. Антимонопольный закон предусматривает пять видов монополистических соглашений, при этом список не является закрытым. Монополистические соглашения характеризуются наличием двух и более самостоятельных хозяйствующих субъектов между которыми присутствует намеренная связь и выражающиеся в виде соглашения, согласованных действий или решения группы хозяйствующих субъектов. Тем не менее в качестве исключения

- монополистическое соглашение может быть заключено, если оно заключено в оговорённых законом целях. Список целей не является закрытым.
3. Антимонопольный закон предусматривает шесть видов антиконкурентного поведения, при этом список не является закрытым. Злоупотреблением доминирующим положением является положение участника хозяйственной деятельности, позволяющее ему осуществлять контроль над ценами, количеством товаров или иными условиями сделок в соответствующем сегменте рынка, или позволяющее ему препятствовать доступу и (или) оказывать влияние на возможности доступа (затруднять доступ) в соответствующий сегмент рынка других участников хозяйственной деятельности. При этом оцениваются различные факторы, влияющие на способность субъекта злоупотреблять положением. Кроме того, установлены пороговые значения рыночной доли в сегменте рынка. Закон направлен на борьбу не с самими монополиями, а со злоупотреблением доминирующим положением
  4. Антимонопольный закон понимает экономическую концентрацию не только как приобретение акций и/или активов, но также случаи получения способности оказывать решающее влияние посредством договора и иными способами. Нормы об экономической концентрации относятся не только к китайскому рынку, но и к концентрации за пределами КНР, которая может повлиять на конкуренцию в Китае. По общему правилу до проведения концентрации должна быть подана декларация, кроме специально оговорённых в законе случаев, таких как реструктуризация убыточных предприятий и улучшения окружающей среды. Исключением также является ситуация, когда положительное влияние концентрации на рынок будет выше, чем отрицательное.
  5. Административная монополия — это монополия и антиконкурентные действия, возникающие вследствие злоупотребления государственными органами своими полномочиями. Основные акты – Регламент от 31 декабря 2010 года и Положение №41 Государственного управления торгово-промышленной администрации. В Антимонопольном законе представлен подробный перечень актов злоупотребления властью с целью устранения или ограничения конкуренции. В случае злоупотребления полномочиями вышестоящий орган издаёт предписание об устранении нарушений.
  6. Антимонопольный комитет Государственного совета КНР является органом ответственным за организацию, координирование и руководство работой в сфере антимонопольного регулирования. Среди функций: разработка государственной политики в области конкуренции, изданий ведомственных актов. Правоохранительным органом не является, так как не ведёт расследований антимонопольных дел.



7. Органами, осуществляющими правоохранительную деятельность в области защиты конкуренции, являются Министерство коммерции, Государственное управление торгово-промышленной администрации и Национальный комитет по развитию и реформам. Основными функциями антимонопольного управления Министерства коммерции являются надзор за концентрацией, антимонопольные вопросы, содержащие международный аспект. Государственное управление торгово-промышленной администрации обладает полномочиями по противодействию монополиям и недобросовестной конкуренции. НКРР занимается вопросами ценовой политики и борьбой с ценовой монополией. Полномочия по антимонопольному надзору могут быть делегированы на местный уровень.
8. За нарушение антимонопольного законодательства предусматриваются разнообразные санкции:
  - а) предписания о восстановлении положения или прекращении противоправных действий;
  - б) конфискация незаконно полученного дохода;
  - в) штраф в размере от 1 % до 10% от суммы оборота за предшествующий год;
  - г) фиксированные штрафы от 20 000 до 100 000 юаней в отношении физических лиц и от 200 000 до 1 000 000 юаней в отношении юридических лиц. При наличии состава преступления виновные могут быть привлечены к уголовной ответственности. Должностные лица при злоупотреблении полномочиями могут быть привлечены к дисциплинарной ответственности.

Для заметок

Для заметок

Для заметок

## Над книгой работали:

Редактор-координатор:

*Яна Вайвадс*

Корректор:

*Маргарита Кузмичёва*

Вёрстка:

*Руслан Набиев*

Перевод:

*Компания «Б2Б–Перевод», Олег Медведев*

Проверка перевода:

*Фань Цзинчжао (范婧昭), Чу Цзиньчжэ (锦哲), Сунь Ци (孙祁)*

Рабочая группа по составлению схем:

Руководитель:

*Богдан Мочула*

Редактор:

*Кирилл Николаев*

Составители:

*Алёна Богачкова, Яна Вайвадс, Роман Ермоленко, Виктория Волосович,  
Богдан Мочула, Анна Зайцева, Елена Павлова, Ангелина Юсуфова, Вера Фёдорова*

Рабочая группа по составлению  
перечня общепотребляемых русско-китайских юридических терминов:

Главный составитель:

*Александр Алексеенко*

Редакторы:

*Павел Трощинский, Александр Молотников*

Составители:

*Богдан Мочула, Олег Медведев, Фань Цзинчжао (范婧昭),  
Чу Цзиньчжэ (锦哲), Сунь Ци (孙祁)*

Подписано в печать 09.04.2018. Формат 70×100/16.

Гарнитура «CharterСТТ».

Печать офсетная. Бумага офсетная.

Усл.-печ. л. 35.75. Тираж 3000 экз. Заказ № 1717.

Русско-Китайское Юридическое Общество

rs-law.ru

119234, Москва, Ленинские горы, д. 1, стр. 77.

Тел.: +7 (495) 585-76-09.

Отпечатано с электронной версии заказчика  
в типографии ООО «Красногорский полиграфический комбинат».

107140, г. Москва, пер. 1-й Красносельский, д. 3, оф. 17.