

УДК 343.2/7

Л.Ш. Копбаева

Казахский национальный педагогический университет имени Абая,
Институт права и экономики, магистр права, Казахстан, Алматы
E-mail: aike_74@mail.ru

Объективная сторона преступлений, связанных с монополистической деятельностью

В данной статье рассматривается объективная сторона преступлений, связанных с монополистической деятельностью. Объективная сторона преступления заключается во внешнем проявлении его в окружающей действительности, причиняющим или создающим угрозу причинения вреда объекту преступления. Объективная сторона характеризуется самим общественно опасным деянием (действием или бездействием), его последствиями, причинной связью между деянием и последствиями, а также способом, временем и обстановкой совершения преступления. С объективной стороны рассматриваемое преступление содержит два самостоятельных вида нарушения антимонопольного законодательства: монополистические действия, направленные на установление монопольно высоких или монопольно низких цен, и ограничения конкуренции.

Ключевые слова: монополия, недобросовестная конкуренция, ограничение конкуренции, антиконкурентная деятельность, объективная сторона.

Л.Ш. Копбаева

Монополистік қызметке байланысты қылмыстардың объективтік жағы

Бұл мақалада монополистік қызметке байланысты қылмыстардың объективтік жағының ерекшеліктері қарастырылады. Мұндай қылмыстардың тікелей объектісі – адал бәсекеге негізделіп, нарықта үстемдік жағдайға ие болған шаруашылық субъектілерінің қызметін реттейтін қоғамдық қатынастар. Ал қылмыстың объективтік жағынан мынадай әрекеттерді істеу арқылы көрініс табады: монополиялық жоғары немесе төмен бағаны белгілеу мен ұстап тұру; бәсекені шектеу монополиялық іс-әрекеттер және бәсекені анықтау заңдарына сәйкес монополистік іс-әрекеттер бәсекені шектеуге, тежеуге немесе жоюға жол бермеуі қажет. Осыған байланысты монополиялық жоғары немесе төмен бағаны белгілеу мен ұстап тұру заңға қайшы әрекет болып табылады.

Түйін сөздер: монополия, бәсекелестікті шектеу, жазықсыз бәсеке.

L.Sh. Kopbaeva

Objective side crime connected with monopolistic activity

In this article the objective party a crime connected with monopolistic activity is considered. The objective party of a crime consists in its external manifestation in the surrounding reality, infliction of harm causing or creating threat to object of a crime. In a generalized view the objective party is characterized by socially dangerous act (action or inaction), its consequences, a causal relationship between act and consequences, and also way, time and a situation of commission of crime. From the objective party the considered crime contains two independent types of violation of the antitrust law: the monopolistic actions directed on establishment of exclusively high or exclusively low prices, and competition restrictions.

Key words: monopoly, unfair competition, restriction competition, anticompetitive activities, objective party.

В программе стратегического развития «Казахстан-2050» Президент Казахстана Н.А. Назарбаев определил одно из приоритетных направлений – создание конкурентных рынков и надежных средств антимонопольного регулиро-

вания – как один из важных факторов стабилизации цен и повышения качества товаров и услуг [1].

Современную казахстанскую экономику переходного периода отличают недостаточ-

ное совершенство социально-экономических отношений, высокий уровень экономической среды, обусловленный множественностью разноразмерных хозяйственных связей, крайняя сложность системы формирующихся рыночных отношений, слабая упорядоченность и бессистемность правовых норм, регулирующих отношения в экономической сфере.

Общее количество преступлений, связанных с монополистической деятельностью, в казахстанской государственной уголовной статистике составляет незначительную долю среди преступлений экономической направленности. Однако эти преступления характеризуются высокой общественной опасностью в связи с большим числом потерпевших и огромным материальным ущербом.

В целях предупреждения преступности важную роль играет анализ состава изучаемого преступления. Для того чтобы дать юридическую характеристику статье о монополистической деятельности, необходимо обратиться к составу данного преступления, и прежде всего к одному из элементов – объективной стороне преступления.

Объективная сторона преступления заключается во внешнем проявлении его в окружающей действительности, причиняющим или создающим угрозу причинения вреда объекту преступления. В обобщенном виде объективная сторона характеризуется самим общественно опасным деянием (действием или бездействием), его последствиями, причинной связью между деянием и последствиями, а также способом, временем и обстановкой совершения преступления. В учебниках указывается, что с объективной стороны рассматриваемое преступление содержит два самостоятельных вида нарушения антимонопольного законодательства: монополистические действия, направленные на установление монопольно высоких или монопольно низких цен, и ограничения конкуренции.

По объективной стороне учеными выделяются следующие составы. И. Клепицкий – четыре формы объективной стороны: 1) установления или поддержания монопольно высоких и низких цен; 2) раздел рынка; 3) ограничение доступа на рынке, устранение с него других субъектов экономической деятельности; 4) установление или поддержание единых цен [2].

В первоначальной редакции УК РК от 1997 года уголовная ответственность за ст. 196 пред-

усматривалась в следующем случае: при установлении или поддержании субъектами рынка монопольно высоких или низких цен, а равно ограничение конкуренции путем раздела рынка, ограничения доступа на рынок, устранения с него других субъектов экономической деятельности, установление или поддержание единых цен. Объем противоправных деяний было более сжато.

Ограничения доступа на рынок являются самостоятельным способом монополистической деятельности. Согласно ст. 10, запрещаются и признаются недействительными полностью или частично в порядке, установленном законодательством РК, достигнутые в любой форме антиконкурентные соглашения между субъектами рынка, которые имеют либо имеют своим результатом ограничения конкуренции, в том числе касающиеся ограничения доступа на товарный рынок или устранения с него других субъектов рынка в качестве продавцов (поставщиков) определенных товаров или их покупателей.

Слово «устранение» означает удаление, уничтожение чего-либо или кого-либо. Соответственно, устранение с рынка других субъектов экономической деятельности предполагает такую антиконкурентную деятельность, в результате которой уменьшается число конкурирующих на хозяйствующем рынке вследствие ликвидации хозяйствующего субъекта как такого или ухода его с рынка. В отличие от ограничения доступа на рынок, устранение с рынка других субъектов экономической деятельности направлено не на потенциальных, а на реальных конкурентов, т.е. на уже действующих на рынке конкурирующих хозяйствующих субъектов.

Вместо поддержания единых цен в законодательстве употребляется выражение «поддержания согласованных цен».

Единые цены – это одинаковые цены на товар (взаимозаменяемый товар) или услугу, определенные в результате соглашения (согласованных действий) хозяйствующих субъектов, действующих на рынке одного товара (взаимозаменяемых товаров) или одних услуг, без учета различных затрат на их производство, хранение, транспортировку и т.д.

Конкуренция – это состязательность хозяйствующих субъектов на рынке, когда их самостоятельные действия эффективно ограничивают каждого из них, не позволяя односторонне

воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем рынке.

Ограничение конкуренции включает такие действия, как изъятие товаров из обращения, целью или результатом которого является создание или поддержание дефицита на рынке либо повышение цен; навязывание конкуренту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (необоснованные требования передачи финансовых средств, иного имущества, имущественных прав; согласие заключить договор, обусловленный покупкой товаров, в которых потребитель не заинтересован); создание препятствий доступа на рынок (выхода с рынка) другим хозяйствующим субъектам; нарушение порядка ценообразования; установление монопольно высоких (низких) цен; сокращение или прекращение производства товаров, на которые имеется спрос или заказы потребителей, при наличии безубыточной возможности их производства; необоснованный отказ от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками).

Ограничение конкуренции образует объективную сторону преступления, предусмотренную ст. 196 УК РК, если оно осуществляется путем раздела рынка; устранения с него других субъектов экономической деятельности; установления или поддержания единых цен.

Признаками ограничения конкуренции являются обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке (в том числе сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке).

Предусмотренные законодательством преступные деяния состоят из 4 форм совершения данного преступления. К первой группе форм относятся установление и (или) поддержание субъектами рынка монопольно высоких (низких) или согласованных цен. Во вторую форму можно включить установление ограничений на перепродажу купленных у субъекта рынка, занимающего доминирующее или монопольное положение, товаров (работ, услуг) по территориальному признаку, кругу покупателей, усло-

виям покупки, количеству либо цене. Третья форма объединяет раздел товарных рынков по территориальному признаку, ассортименту товаров (работ, услуг), объему их реализации или приобретения, по кругу продавцов или покупателей. А в последнюю входят иные деяния, направленные на ограничение конкуренции.

Для раскрытия содержания объективной стороны рассматриваемого преступления необходимо обратиться к законодательству о конкуренции.

Установление субъектами рынка монопольно высоких (низких) или согласованных цен. Всем известно, что хозяйствующие субъекты реализуют свою продукцию по рыночным ценам, за исключением продукции, цены (оптовую и розничную) на которую регулируются Правительством. Цены устанавливаются самостоятельно или же на основе договора, цена на товар зависит от спроса на рынке.

Когда монополист, то есть хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение, злоупотребляет своей экономической властью и в своих экономических интересах сам устанавливает (высокую или низкую) цену на рынке, то установленную цену следует считать монопольной.

Под доминирующим положением понимается исключительное положение одного или нескольких хозяйствующих субъектов на рынке товара, не имеющего аналога, дающее ему (им) возможность оказывать решающее влияние на оборот или затруднять доступ на рынок другим хозяйствующим субъектам.

Монопольно высокой признается цена производимого товара, устанавливаемая хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке, с целью компенсации необоснованных затрат, вызванных недоиспользованием производственных мощностей, и (или) получения дополнительной прибыли в результате снижения качества товара.

Для монопольно высокой цены характерны следующие признаки:

1) эта цена превышает максимально высокую цену, которую на этом же товарном рынке в условиях конкуренции устанавливает субъект рынка, не входящий в одну группу лиц с субъектом рынка, занимающим доминирующее положение;

2) эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли [3].

Монопольно низкой признается цена приобретаемого товара, устанавливаемая субъектом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке в качестве покупателя, в целях получения дополнительной прибыли и (или) компенсации необоснованных затрат за счет продавца; или цена товара, сознательно устанавливаемая производителем на уровне, приносящем убытки от его продажи с целью ограничить конкуренцию, вытеснив с рынка конкурентов.

Наиболее характерными признаками монопольно низкой цены являются следующие:

- эта цена ниже цены, которую на этом же товарном рынке устанавливает субъект рынка, не входящий в одну группу лиц с субъектом рынка, занимающим доминирующее положение;

- эта цена ниже суммы фактических расходов на производство и реализацию такого товара [4].

Монопольные цены устанавливаются хозяйствующими субъектами, имеющими доминирующее положение на рынке. Для квалификации содеянного как монополистической деятельности путем установления или поддержания монопольно высоких или монопольно низких цен необходимо установить факт доминирования хозяйствующего субъекта на определенном рынке.

Поддержание субъектами рынка монопольно высоких (низких) или согласованных цен. Все вышеназванные признаки монопольно низких и высоких цен в полной мере относятся и к поддержанию монопольно низких и высоких цен. Но последняя форма имеет свои особенности:

- поддержание монопольно низких и высоких цен совершается как в виде действия, так и бездействия;

- виновное лицо несет ответственность за нарушение обязанности совершить действие, предписанное законом [5];

- при поддержании монопольно низких и высоких цен виновное лицо не назначает такую цену, а различными средствами обеспечивает ее существование. Различные способы выполнения данной формы преступления имеют общую цель – поддерживать в течение какого-то периода времени монопольные цены на товары или услуги, получая в конце финансовую прибыль.

Установление ограничений на перепродажу купленных у субъекта рынка, занимающего доминирующее или монопольное положение, товаров (работ, услуг) по территориальному признаку, кругу покупателей, условиям покупки, количеству либо цене. То есть оно представляет собой незаконное установление определенных барьеров, затрудняющих потенциальным конкурентам перепродавать товары (работы, услуги) по территориальному признаку, кругу покупателей, условиям покупки, количеству либо цене. Барьеры перепродажи товаров (работ, услуг) – это факторы и обстоятельства правового, организационного, технологического, экономического, финансового характера, препятствующие (затрудняющие) финансовой организации перепродажи финансовых услуг, а также выход с указанного рынка.

Раздел товарных рынков по территориальному признаку, ассортименту товаров (работ, услуг), объему их реализации или приобретения, по кругу продавцов или покупателей. Раздел рынка представляет собой разграничение сфер обращения товара. Согласно ст. 10 Закона РК «О конкуренции» запрещаются и признаются недействительными полностью или частично в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан, достигнутые в любой форме антиконкурентные соглашения между субъектами рынка, которые имеют либо могут иметь своим результатом ограничения конкуренции, в том числе касающиеся раздела товарных рынков по территориальному признаку, ассортименту товаров (работ, услуг), объему их реализации или приобретения, по кругу продавцов или покупателей либо по другим признакам.

Раздел может быть следствием соглашения или согласованных действий не только хозяйствующих субъектов, но и органов государственной власти и местного самоуправления.

К иным деяниям, направленным на ограничение конкуренции относятся, кроме перечисленных выше деяний, предусмотренные в ст. 10 (Антиконкурентные соглашения), ст. 11 (Антиконкурентные согласованные действия субъектов рынка), ст. 13 (Злоупотребление доминирующим или монопольным положением).

Антиконкурентные соглашения, антиконкурентные согласованные действия субъектов рынка и злоупотребление доминирующим или

монопольным положением являются разновидностями монополистической деятельности.

Исчерпывающий перечень антиконкурентных действий (бездействия), то есть монополистической деятельности, привести в диспозиций ст. 196 п. 1 невозможно, а способы антиконкурентной деятельности уже нашли свое отражение в нормах антимонопольного законодательства, поэтому законодатель сформулировал их в бланкетной форме.

А теперь постараемся привести весь список иных деяний, направленных на ограничение конкуренции:

Антиконкурентные соглашения (статья 10):

- установление и (или) поддержание согласованных цен либо других условий приобретения или реализации товаров;

- искажение итогов торгов, аукционов и конкурсов в результате нарушения установленного порядка их проведения, в том числе путем повышения, снижения или поддержания цен, а также раздела по лотам;

- раздел товарных рынков по территориальному признаку, ассортименту товаров (работ, услуг), объему их реализации или приобретения, по кругу продавцов или покупателей либо по другим признакам;

- необоснованного ограничения производства либо реализации товаров;

- необоснованного отказа либо уклонения от заключения договоров с определенными продавцами (поставщиками) либо покупателями;

- ограничения доступа на товарный рынок или устранения с него других субъектов рынка в качестве продавцов (поставщиков) определенных товаров или их покупателей;

- применения дискриминирующих условий к равнозначным договорам с другими субъектами рынка;

- заключения договоров при условии принятия контрагентами дополнительных обязательств, которые по своему содержанию или согласно обычаям делового оборота не касаются предмета этих договоров (необоснованных требований передачи финансовых средств и иного имущества, имущественных и неимущественных прав).

Антиконкурентные согласованные действия субъектов рынка (ст. 11):

- установления и (или) поддержания цен либо других условий приобретения или реализации товаров;

- необоснованного ограничения производства либо реализации товаров;

- необоснованного отказа от заключения договора с определенными продавцами (поставщиками) либо покупателями;

- применения дискриминирующих условий к равнозначным договорам с другими субъектами.

Злоупотребление доминирующим или монопольным положением:

- установление, поддержание монопольно высоких (низких) или монопсонически низких цен;

- применение разных цен либо разных условий к равнозначным соглашениям с субъектами рынка без объективно оправданных на то причин;

- установление ограничений на перепродажу купленных у субъекта рынка, занимающего доминирующее или монопольное положение, товаров (работ, услуг) по территориальному признаку, кругу покупателей, условиям покупки, количеству либо цене;

- обусловливание либо навязывание заключения соглашения путем принятия субъектом рынка дополнительных обязательств, которые по своему содержанию или согласно обычаям делового оборота не касаются предмета этих соглашений;

- необоснованный отказ от заключения договора с отдельными покупателями при наличии возможности производства или реализации соответствующего товара либо уклонение, выразившееся в непредставлении ответа на заключение такого договора в срок, превышающий один месяц;

- обусловливание поставки товаров принятием ограничений при покупке товаров, произведенных либо реализуемых конкурентами;

- необоснованное сокращение объемов производства и (или) поставки или прекращение производства и (или) поставки товаров, на которые имеются спрос или заказы потребителей, при наличии возможности производства или поставки.

В одном из Комментариев к Уголовному Кодексу РК под редакцией И.Ш. Борчашвили дается следующее определение монополистической деятельности: «Монополистическая деятельность – противоречащие антимонопольному законодательству действия (бездействие) хозяйствующего субъекта, организационно-управленческих образований или органов государственной власти и управления, направленные на недопущение,

ограничение или устранение конкуренции и причиняющие ущерб потребителям». Так как понятие монополии по содержанию означает «сбор всех мелких в одну крупную», по нашему мнению, при монополистической деятельности все деяния хозяйствующего субъекта специально на это и направляются.

Если сослаться к отдельным мнениям, то А.И. Бойцов недопущение, ограничение или устранение конкуренции понимает как антиконкурентную деятельность.

И монополистическая, и антиконкурентная деятельности в результате приведут к проявлению недобросовестной конкуренции на рынке. Перечень и виды монополистической деятельности (антиконкурентные соглашения субъектов рынка, антиконкурентные согласованные действия субъектов рынка, злоупотребление доминирующим или монопольным положением) перечислены в Законе РК (глава 2, ст.8-15). Из содержания Закона РК «О конкуренции» можно сделать такой вывод: понятие монополистической деятельности (или деяние) охватывает противоправную деятельность только субъектов рынка, хотя неправомерная деятельность орга-

нов государственной власти и местного самоуправления тоже осуществляется в этой сфере. Вообще, понятие антиконкурентной деятельности шире, чем монополистическая деятельность. Поэтому справедливо было бы название ст.196 УК РК «Монополистическая деятельность» переименовать на название «Антиконкурентная деятельность».

Процесс развития преступления от общественно опасного действия (бездействия) до наступления вредных последствий образует причинную связь между деянием и преступным результатом, которая тоже является обязательным признаком объективной стороны в материальных составах преступления [6].

Преступление следует считать оконченным с момента причинения крупного ущерба гражданину, и (или) извлечения субъектом рынка дохода в крупном размере. Совершение же действий (бездействия), входящих в ту или иную форму реализации объективной стороны преступления, предусмотренного статьей 196 УК РК, и не повлекших причинения ущерба, могут рассматриваться как приготовление либо покушение на преступление.

Литература

- 1 Назарбаев Н.А. Казахстан – 2050. Послание народу Казахстана / Н.А. Назарбаев // Воин Казахстана.
- 2 Уголовное право России: учебник для вузов: в 2 т. / под ред.: д.ю.н., проф. А.Н. Игнатова, д.ю.н., проф. Ю.А. Красикова – Т.2.- Особенная часть. – М.: Норма, 2005. – 480 с.
- 3 Методика по выявлению монопольно высокой цены. Утвержден приказом Председателя Агентства РК по защите конкуренции от 2 февраля 2010г. -№ 28 – ОД // Электронная база данных «Законодательство» РК регионального центра правовой информации.
- 4 Методика по выявлению монопольно низкой цены. Утвержден приказом Председателя Агентства РК по защите конкуренции от 2 февраля 2010 г. -№ 29 – ОД // Электронная база данных «Законодательство» РК регионального центра правовой информации.
- 5 Кудрявцев В.Н. Правовое поведение: норма и потология / В.Н. Кудрявцев. – М., 1982. – 228 с.
- 6 Малинин В.Б. Объективная сторона преступления / В.Б. Малинин, А.Ф. Парфенов. – СПб., 2004. – 265 с.

References

- 1 Nazarbayev NA Kazakhstan – 2050. Address to the People of Kazakhstan / NA Nazarbayev // Warrior Kazakhstan.
- 2 Russian Criminal Law : Textbook for Universities : 2 t / Under red.d.yu.n., prof. AN Ignatov, Doctor of Law, Professor. YA Krasikova – T.2. – The special part. – M.: Norma, 2005. – 480s.
- 3 Methodology to identify monopolistically high prices. Approved by order of the President of Kazakhstan Agency for Protection of Competition on February 2, 2010. – № 28 – ML // Electronic Database "Legislation" RK regional center of legal information.
- 4 Methodology to identify monopoly price. Approved by order of the President of Kazakhstan Agency for Protection of Competition on February 2, 2010. – № 29 – ML // Electronic Database "Legislation" RK regional center of legal information.
- 5 Kudryavtsev VN Legal behavior : the rate and potologii / VN Kudryavtsev. – M., 1982. – 228 с.
- 6 Malinin VB The objective of the offense / V.B.Malinin, AF Parfenov. – St. Petersburg, 2004. – 265 s .