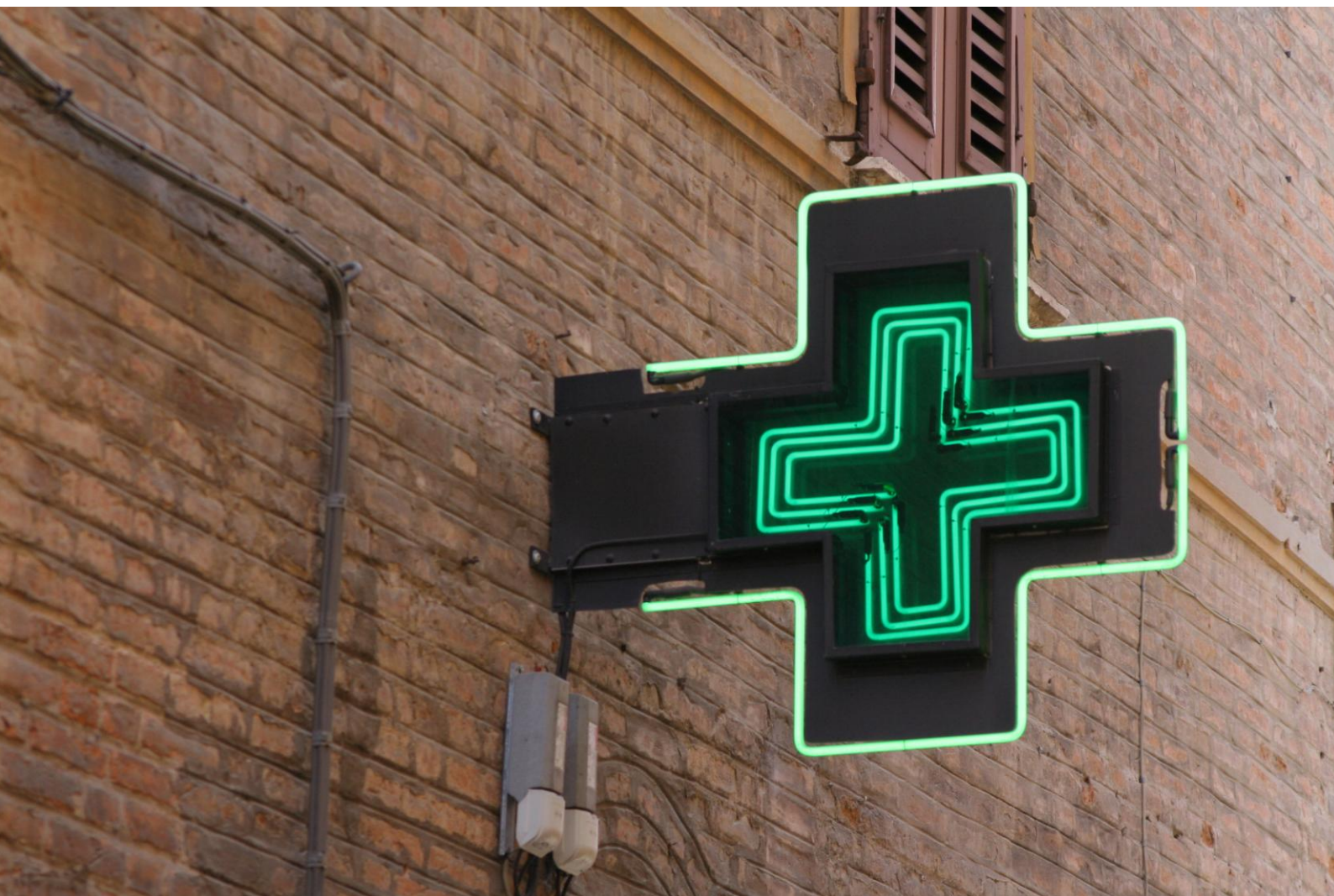


ТОРГОВЫЕ И КОММЕРЧЕСКИЕ ПОЛИТИКИ УЧАСТНИКОВ ФАРМРЫНКА ЗОНЫ РИСКА



ПРОВЕРКИ ФАС

В 2010 году Федеральной антимонопольной службой был проведен ряд проверок, результаты которых свидетельствуют об определенных общих тенденциях в подходе антимонопольного ведомства к квалификации положений торговых и коммерческих политик. В частности, ФАС было рассмотрено два прецедентных дела против фармацевтических компаний: ООО «Джонсон & Джонсон» и ООО «Ново Нордиск», анализ которых позволяет выявить ключевые зоны риска для производителей лекарственных средств и изделий медицинского назначения.

ЗОНЫ РИСКА

Необоснованное уклонение от заключения договора с потенциальным дистрибьютором

Например, отсутствие четких критериев, позволяющих определить соответствие потенциального дистрибьютора требованиям коммерческой политики, может быть квалифицировано как механизм, позволяющий компании необоснованно уклоняться от заключения договора и создавать препятствия хозяйствующим субъектам для вступления в официальную сеть (п. 5 ч. 1 ст. 10 или п. 4. ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции).

Отсутствие прозрачной системы бонусов и премий дистрибьюторам

Отсутствие в торговой или коммерческой политике четких критериев, которые служат для определения размера бонусов различным категориям дистрибьюторов, может быть квалифицировано как нарушение запрета на создание дискриминационных условий (п. 8 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции).

Установление различных условий оплаты для официальных дистрибьюторов и новых партнеров

Включение в торговую или коммерческую политику различных условий оплаты для существующих дистрибьюторов и потенциальных партнеров (например, установление для официальных дистрибьюторов длительных рассрочек платежей, а для потенциальных партнеров условия о стопроцентной предоплате и т.д.) также может быть квалифицировано как нарушение запрета на создание дискриминационных условий (п. 8 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции).

Создание дополнительных барьеров для вхождения в сеть

Наличие требования о прохождении потенциальными дистрибьюторами предварительной комплексной экспертизы или процедуры проверки соответствия их деятельности лицензионным условиям и иным установленным законодательством РФ требованиям (например, в отношении складских помещений и транспортных средств) при отсутствии четких критериев для такой проверки может быть квалифицировано как нарушение запрета на экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (п. 5 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции) или запрета на создание дискриминационных условий (п. 8 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции).

Наличие в коммерческой политике или типовых договорах поставки дополнительных требований и условий, не предусмотренных действующим законодательством

Включение в типовые договоры поставки условий о предоставлении отчетности о распространении продукции и прогнозов отгрузок; о проведении аудита соблюдения антикоррупционных законов иностранного государства, о соблюдении национальных стандартов, применение которых является добровольным и т.д. может быть квалифицировано как нарушение запрета на создание дискриминационных условий (п. 8 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции), или запрета на соглашения и согласованные действия, которые могут привести к созданию препятствий доступу на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам (п. 8 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции).

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Мерой ответственности в перечисленных выше случаях является, в том числе, оборотный штраф по статье 14.31 или 14.32 КоАП РФ в размере от одной сотой до пятнадцати сотых от суммы выручки товара (работ, услуг), на рынке которого совершено правонарушение.

КАК ИЗБЕЖАТЬ РИСКОВ

- Проводить мониторинг решений ФАС, так как регулятор демонстрирует единый подход к квалификации соглашений и действий производителей и дистрибьюторов/дилеров.
- Внедряя и распространяя в России и торговые, и коммерческие политики, действующие в Европе и США, необходимо проверять положения таких политик на предмет соответствия действующему антимонопольному законодательству.
- Публиковать коммерческие/ торговые политики на сайтах, подтверждая равные возможности для контрагентов.
- Использовать предоставленные законодательством превентивные механизмы предотвращения правонарушений, согласовывая с ФАС договоры с дистрибьюторами и дилерами до их подписания.

ВЫВОД

Если же по тем или иным причинам антимонопольное разбирательство было возбуждено, единственное, что остается компаниям - хорошая подготовка к разбирательствам и судам, чтобы в последний момент доказать свою невиновность и исключить основания привлечения компании не только к административной ответственности, но также и обстоятельств, влекущих уголовную ответственность руководства компании в случае неоднократного злоупотребления доминирующим положением.

КОНТАКТЫ



ЮЛИЯ ТОРМАГОВА
Руководитель проектов
Коммерческой практики
tormagova@vegaslex.ru



МАРИЯ БОРЗОВА
юрист
Коммерческой практики
borzova@vegaslex.ru



VEGAS LEX – одна из ведущих российских юридических фирм, предоставляющая широкий спектр правовых услуг. Основанная в 1995 году, Фирма объединяет более 80 профессионалов, офисы в Москве, Волгограде, Краснодаре и ряд региональных партнеров.

НАПРАВЛЕНИЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ:

- Государственно-частное партнерство
- Антимонопольная практика
- Разрешение споров
- Корпоративная практика
- Коммерческая практика
- Инновационные проекты
- Налоговая практика
- Недвижимость. Земля. Строительство
- Энергетическая практика
- Международные проекты
- Аналитика и нормотворчество

ОТРАСЛИ ЭКОНОМИКИ:

- Финансы
- Строительство
- Недвижимость
- ТЭК
- Недропользование
- Инфраструктура и ГЧП
- Транспорт
- Химия и нефтехимия
- Страхование
- Машиностроение
- Нанотехнологии
- Фармацевтика
- Телекоммуникации
- Авиация
- Пищевая промышленность
- Металлургия

ПРИЗНАНИЯ И НАГРАДЫ:

- European Legal Experts 2010
- Best Lawyers 2010
- International Financial Law Review 2011
 - ▷ Реструктуризация и банкротство
 - ▷ Слияния и поглощения
- Chambers Europe 2010
 - ▷ Государственно-частное партнерство
 - ▷ Антимонопольные вопросы
 - ▷ Разрешение споров
 - ▷ Налоги
 - ▷ Корпоративная практика, M&A
- The Legal 500 Europe, Middle East&Africa 2010
 - ▷ ГЧП
 - ▷ Разрешение споров
 - ▷ Недвижимость
 - ▷ Транспорт
 - ▷ Налоги
 - ▷ Проекты в энергетике
- Активная законодательная деятельность Фирмы отмечена профессиональной премией журнала «Корпоративный Юрист»
- Номинант премии CBonds «Лучшая юридическая фирма на рынке облигаций»

НАШИ КЛИЕНТЫ:

Внешэкономбанк, РусГидро, РОСНАНО, СИТРОНИКС, Газпром нефть, Газпром добыча Астрахань, Мосэнергосбыт, МРСК Центра, МРСК Волги, Белон, ФосАгро АГ, РОСНО, Ильюшин Финанс Ко, Русские фонды, РЕСО-Гарантия, Сан ИнБев, МТС, М.Видео, R-Quadrat, НОСНТIEF, MAN, British Airways, Rockwool, MTD Products

СОТРУДНИЧЕСТВО:

Министерство экономического развития РФ, Министерство транспорта РФ, Министерство регионального развития РФ, Федеральная антимонопольная служба РФ, Федеральная служба по финансовым рынкам РФ, комитеты Государственной Думы и Совета Федерации, ГК Внешэкономбанк, федеральные агентства (Росморречфлот, Росжелдор, Росавтодор), комитеты по собственности и защите конкуренции, ГЧП и инвестициям РСПП, Комиссия по защите прав инвесторов при НФА.

МОСКВА

тел. +7 (495) 933 08 00
факс +7 (495) 933 08 02
vegaslex@vegaslex.ru

ВОЛГОГРАД

тел. +7 (8442) 26 63 12/13/14/15
факс +7 (8442) 26 63 16
volgograd@vegaslex.ru

КРАСНОДАР

тел. +7 (861) 274 74 08
факс +7 (861) 274 74 09
krasnodar@vegaslex.ru