

ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРАКТИКА

№ 9 (897) Хозяйственное право и процессот 03/03/15 (Частная практика)

Проконкурентная позиция

«Мы нацелены на создание единой платформы, где будут обсуждаться вопросы улучшения конкурентной среды в Украине» — Сергей Цивкач, председатель правления Фонда развития конкуренции



Сергей ЦИВКАЧ: «Отсутствие реформ на социально важных рынках может привести к экономическому коллапсу и социальному взрыву»

Украинский и международный юрист **Сергей Цивкач**, известный как основатель лондонского EuroLawyer и киевского Форума по развитию конкуренции, выступил с очередной инициативой, направленной на содействие улучшению конкурентной бизнес-среды в Украине. Этими вопросами будет заниматься Фонд развития конкуренции как общественная организация, объединяющая ведущих украинских и зарубежных экспертов. О приоритетных задачах по демополизации отдельных рынков, вариантах улучшения деятельности Антимонопольного комитета Украины, а также об особенностях развития собственного юрбизнеса в формате антимонопольного бутика **MT Partners** Сергей Цивкач рассказал в интервью «Юридической практике».

— С чем связан ваш интерес именно к антимонопольному праву?

— Я много лет живу в Лондоне, при этом антимонопольное право было одним из моих основных предметов при

обучении в Киеве и Лондоне. Британо-американские традиции антимонопольного регулирования очень развиты и могут служить образцом для других государств. Сфера конкурентного права, по моему мнению, является одной из самых перспективных как с точки зрения влияния на экономику и общество, так и с точки зрения развития собственного бизнеса. Создание моста между Европой и СНГ именно в антимонопольных вопросах легло в основу проекта EuroLawyer, конференции, проводимой уже пятый раз, а также Форума по развитию конкуренции, который принимает Киев.

Находясь в эпицентре обмена информацией, знаниями и навыками, я постепенно начал развивать собственную юридическую практику. В наше время для юрфирмы важно не только иметь узкопрофильное направление, но и очень хорошо в нем ориентироваться и иметь глубокие профессиональные знания и навыки. Для нас таким направлением стал полный спектр услуг в сфере конкурентного права.

— Насколько конкурентной представляется бизнес-модель юридической фирмы, занимающейся исключительно конкурентным правом?

— Конкурировать можно в любой отрасли права, и лучшее доказательство этому — дальнейшие обращения клиентов. Нельзя сказать, что есть какие-то сферы практики, закрытые для бутиков. Считаю, что антимонопольная практика — одна из идеальных именно для бутиковых юрфирм, так как она занимает нишевое место в общей юридической практике и требует знания как права, так и экономики.

— В чем ваше конкурентное преимущество?

— Это узкая специализация, глубокое понимание всех нюансов и знание практики АМКУ. Мы развивающаяся юридическая фирма, которая была создана в 2013 году. Фирма оказывает полный спектр услуг по всем направлениям антимонопольной практики в Украине. В последнее время усилилась продажа активов в Украине (банковский сектор, энергетика, ритейл, производственные

предприятия и т.д.), только за последние несколько месяцев к нам поступило большое количество подобных обращений. Считаю, что это напрямую связано с политической и экономической ситуацией в Украине, притом не в лучшем ее виде. Предыдущие владельцы продают активы или по необходимости, или в связи с резким падением стоимости. Также достаточно много работы при сопровождении расследований, связанных со злоупотреблениями монопольным положением или картельными сговорами на тех или иных рынках.

— Принимаете ли вы участие в нашумевшем расследовании относительно картельного сговора ритейлеров?

— Наша фирма привлекалась к этому громкому делу в качестве экспертов: к нам обращались как некоторые фигуранты этого расследования, так и их юристы, и мы предоставляли экспертные заключения по ряду вопросов.

— А другими юридическими практиками вы занимаетесь?

— Как правило, нет, за исключением некоторых судебных процессов. Если у нас появляются вопросы из других практик, мы обращаемся к партнерам, и наоборот, они приходят к нам с антимонопольными вопросами. Для бутиковой фирмы это очень удобный формат работы. Но мы сотрудничаем не только с бутиками. Среди наших партнеров есть и крупные украинские и иностранные юрфирмы с собственной антимонопольной практикой, которые в силу тех или иных обстоятельств приняли решение привлечь нас. В большинстве случаев речь идет о самых сложных и крупных проектах — это наше поле работы, в котором мы намерены оставаться.

— Как бизнес и экспертные круги могут способствовать улучшению конкурентной среды в нашем государстве?

— Наблюдая, что происходит в данный момент в Украине, появилась идея создания Фонда развития конкуренции как качественно нового формата поддержки конкуренции в нашей стране. Это общественная организация, которая будет объединять ведущих экспертов Украины, западных и других стран. Мы хотим создать пул экспертов для создания единой платформы, где будут обсуждаться вопросы развития конкуренции в Украине.

Мы намерены содействовать Антимонопольному комитету Украины и другим госорганам в различных направлениях их деятельности, в частности: в разработке законопроектов, имплементации западного опыта и наработке собственной правоприменительной практики. Надеюсь, что к этой инициативе присоединятся и другие игроки рынка, как минимум все ключевые юрфирмы, которые занимаются конкурентным правом в Украине, — они, как и мы, должны быть социально ответственными. Рассчитываем также на сотрудничество с профессиональными ассоциациями Украины и других стран.

На работу Антимонопольного комитета Украины есть некоторые нарекания, и я с критиками в чем-то согласен, а в чем-то и нет. Но давайте будем помнить, что финансирование АМКУ существенно уменьшилось, сокращен персонал. Вместо критики лучше сесть за стол переговоров и определить, что нужно украинскому рынку и регулятору. Мы намерены выступить с инициативой создания рабочей группы по вопросам реформирования деятельности АМКУ. Надеюсь, Комитет будет в этом заинтересован. И если его наработки соединить с предложениями бизнеса, можно прийти к единому знаменателю и создать современную, прозрачную и эффективную практику антимонопольного правоприменения в нашей стране.

— Уже почти год АМКУ работает без председателя. Какой опыт, по вашему мнению, предпочтителен для будущего руководителя Комитета?

— Считаю, что это ошибочно, когда на рынке обсуждают, кто должен возглавить антимонопольное ведомство: представитель бизнеса, выходец из Комитета, политик или же иностранец. Нельзя сказать, что идеальной кандидатурой будет чиновник или бизнесмен. Если мы в качестве основного критерия определим, что главой АМКУ должен стать человек, ранее там не работавший, считаю, что это неправильно. Все критерии должны фокусироваться на профессиональных знаниях и личных качествах кандидата.

— Какие личные качества потенциального кандидата вы бы поставили во главу угла?

— Будет очень востребован микс знаний и понимания работы АМКУ с открытостью и восприятием европейских ценностей. С бизнесом необходимо разговаривать, необходимо общаться с коллегами из других стран. Нельзя слепо перенимать европейскую практику, нужно брать лучшее и адаптировать к

нашим реалиям. Но если в качестве кандидата рассматривать только проевропейского человека, выходца из юрфирмы или, возможно, иностранца, который будет под копирку применять европейскую практику, по моему мнению, здесь могут возникнуть проблемы. Нужно понимать специфику работы наших госорганов, понимать менталитет наших граждан, менталитет бизнеса и общественных организаций. Так что кандидат на должность председателя АМКУ должен быть однозначно «внутриукраинским» профессионалом, с незапятнанной репутацией и приоритетным отношением к европейским ценностям.

Более того, неверно ограничиться лишь обсуждением назначения руководящего звена. В АМКУ должны работать сотрудники, хорошо знающие мировые тенденции, международную практику в сфере защиты конкуренции, желательно специалисты с юридическим и экономическим образованием, при этом необходимо помнить и о знании английского языка. Нужно повышать уровень уважения к Комитету, у него должна быть создана репутация органа, в котором престижно работать. Ныне, к сожалению, ситуация прямо противоположная — молодые прогрессивные люди, проработав в Комитете несколько лет, вынуждены уходить в бизнес. Как АМКУ отстаивать государственные интересы, если лучшие кадры постоянно уходят на более престижную или лучше оплачиваемую работу? Я также считаю, что соответствующие общественные организации должны обратить на это внимание. Нашими усилиями мы не можем увеличить заработную плату и социальные пакеты для сотрудников АМКУ — это прерогатива государства, но мы можем создать для них постоянно действующие программы обучения и обмена профессиональным опытом с иностранными коллегами, курсы профессионального английского языка и т.д.

— Если говорить о конкретных направлениях деятельности АМКУ и их усовершенствовании, уже не первый год обсуждается необходимость реформ в сфере предоставления разрешений на концентрацию. Какой позиции в этом вопросе вы придерживаетесь?

— Проблема не такая простая, как кажется на первый взгляд. Обычно в этом контексте говорят о повышении пороговых значений, при которых разрешение АМКУ на концентрацию обязательно. Надо смотреть шире. Все эксперты (включая рекомендации от международных организаций) говорят о необходимости изменения этих порогов, но даже если это будет сделано, для серьезных трансграничных концентраций ничего не изменится — финансовые показатели сделок будут, как правило, выше любых порогов, которые могут быть установлены. Изменится количество местных заявок на концентрацию, некоторый украинский бизнес от этого будет избавлен, но основная масса западных корпораций никаких преференций не получит. У них в действительности вопросы возникают не столько в части пороговых значений, сколько в отношении самого механизма получения разрешения на концентрацию.

— Получение разрешения АМКУ в большинстве трансграничных концентраций — не более чем формальность. А нужно ли оно в принципе?

— Думаю, что от этого нельзя отказываться. При правильном подходе подобная деятельность АМКУ позволяет избежать монополизации и злоупотреблений на определенных рынках. Закостенелая практика выдачи разрешений на концентрацию, уверен, будет реформирована, и количество заявок снизится.

Но не это сейчас самое актуальное в защите конкуренции. В мировом измерении преобладающей тенденцией является смещение акцентов в работе регуляторов в сторону расследований как картельных сговоров, так и злоупотреблений монопольным положением на рынке.

— Прослеживается ли эта тенденция в деятельности АМКУ?

— Безусловно. Всем известно о расследованиях, проводимых относительно торговых сетей, на фармацевтическом рынке и т.д. Все расследования проходили очень болезненно. Бизнес считает, что его права пытаются ущемить, впрочем, это нормальная реакция. Но были и обоснованные замечания к деятельности АМКУ, в частности, относительно механизмов начисления штрафов. Представляется, что в этой сфере реформы необходимы. Все процедуры надо сделать транспарентными, понятными и предсказуемыми для бизнеса, сократить поле «серых зон», а соответственно, и возможность обвинения как бизнеса, так и Комитета в нечестной игре. Думаю, от этого выиграют обе стороны.

Важно также изменить подходы Комитета в части направления запросов бизнесу. Огромное количество исходящих запросов осложняет работу и АМКУ, и бизнеса. Комитет загружен формальной деятельностью и не может заниматься другими нарушениями, выявление которых привело бы к реальному улучшению конкурентной среды.

В то же время такие международные организации, как ЮНКТАД, ОЭСР и другие, советуют АМКУ усилить свою деятельность в сфере расследований, например, получить право на внезапные рейды, что позволит изымать необходимую информацию у правонарушителей во время расследований. При этом с увеличением количества расследований на рынке юридических услуг укрепится значение такой услуги, как антимонопольный комплаенс — анализ деятельности компании и предотвращение рисков, связанных с антимонопольным правоприменением. Антимонопольный комплаенс позволит снизить не только риски, но и расходы, связанные с потенциальными расследованиями и штрафными санкциями.

— АМКУ должен быть регулятором, контролером или партнером бизнеса?

— Думаю, три в одном. Наполовину регулятором и по 25 % — контролером и партнером. Причем партнерство должно быть на постоянной основе, на общедоступных площадках и с понятной аргументацией. В этом аспекте будет интересно, если Комитет откроет доступ к текстам своих решений. В таком случае бизнес и консультанты смогут лучше понять позицию АМКУ, и в Украине начнет свое формирование прецедентная практика. Безусловно, АМКУ не всегда может быть абсолютно открытым — есть конфиденциальные сведения и информация с ограниченным доступом. Но в части остальных решений открытость пошла бы только на пользу.

— Как вы видите начало деятельности Фонда развития конкуренции и какие направления являются приоритетными для организации?

— Как уже упоминалось, Фонд намеревается создать платформу для обсуждения важных вопросов, связанных с защитой и развитием конкуренции, для этого, с нашей точки зрения, необходимо: а) создать совет экспертов высокого профессионального уровня; б) установить прочный и дееспособный контакт с законодательными и исполнительными органами Украины и международными организациями; в) фокусироваться на конкретных проектах, реализация которых приведет к улучшению экономической конкуренции в стране.

В плане первых двух этапов у нас уже имеется значительный прогресс: к примеру, участие в экспертном совете Фонда уже подтвердили **Александр Мельниченко**, много лет занимавший должность первого заместителя председателя АМКУ, исполнявший обязанности главы Комитета в 2008–2010 годах, сыгравший одну из основных ролей в становлении практики защиты конкуренции в Украине, **Сергей Ермилов** — в прошлом дважды министр энергетики Украины, профессионал высокого уровня по вопросам энергосбережения, а ныне руководитель Института проблем экологии и энергосбережения, **Валерий Геец** — академик НАНУ, директор Института экономики и прогнозирования НАНУ и другие. В данный момент мы проводим консультации о совместной работе с международными организациями (уже планируется ряд встреч представителей Фонда с Еврокомиссией, Энергетическим сообществом, ЮНКТАД, ведомствами по защите конкуренции стран ЕС для обсуждения потенциального сотрудничества) и независимыми экспертами мирового класса из США, стран ЕС и других регионов (для этих целей будем использовать все возможные инструменты, включая Eurolawyer, соорганизатором которого в этом году стало The Law Society of England and Wales, в связи с чем ожидается высокий представительский уровень чиновников и юристов из Великобритании и других стран ЕС и СНГ. Также приглашено большое количество участников от Украины, а многих корпоративных юристов в связи с экономической ситуацией организаторы приглашают на бесплатной основе).

В плане реализации конкретных проектов по развитию конкуренции Фонд уже определился с первыми тремя, а именно: с обсуждением и наработкой экспертных дорожных карт по демополизации рынка энергетики в Украине, реформированию рынка транспортных услуг в Киеве (совместно с «Киевпастранс», где сейчас новая и на данный момент прогрессивная команда управленцев), реформированию деятельности АМКУ и практики правоприменения конкурентного законодательства в Украине. Фонд планирует имплементировать до десяти проектов по развитию конкуренции на протяжении 2015 года.

В первую очередь мы будем обращать внимание на социально важные рынки (энергетика, ритейл, медицинские средства и услуги, транспорт и т.д.), так как дальнейшее отсутствие необходимых реформ может привести к экономическому коллапсу и социальному взрыву в стране.

Хочу подчеркнуть, что мы будем предлагать реальные механизмы развития конкуренции на рынках и никак не общие фразы, так, например, в проекте по демополизации энергетического рынка одним из элементов реформирования может стать создание спотового рынка газа на базе биржевой торговли в Украине.

— А получится ли перевести на рыночные рельсы естественную по сути монополию?

— На самом деле реформирование данного рынка в той или иной форме предстоит уже в недалеком будущем, поскольку этого требует не только рынок, но и положения Соглашения об ассоциации Украины с ЕС и Третьего энергетического пакета Евросоюза.

Если честно, я думаю, что у представителей экспертной общественности уже нет оправданий для пассивного созерцания ситуации в стране. Мы или встаем и вместе выходим на многолетний «субботник», начиная убирать каждый из своих «дворов», что в профессиональном плане означает наведение порядка в своем поле деятельности, или наблюдаем за упадком.

Я чувствую ответственность перед государством, поскольку этими вопросами необходимо заниматься. Помогая государству, мы помогаем обществу, помогаем бизнесу, помогаем сами себе.

*(Беседовал **Алексей НАСАДЮК**,
«Юридическая практика»)*



Издательство **ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРАКТИКА** © 1997 - 2015