

Контроль монополизации в условиях цифровой экономики

Алексей Юрьевич Иванов
Институт права и развития
ВШЭ-Сколково



НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ



Усиление концентрации капитала

- Мировая экономика переживает наивысшую степень концентрации капитала со времен Великой депрессии:
 - постоянное снижение числа стартапов, успешно выходящих на рынки новой экономики
 - все возрастающие доходы супергигантов
- The Economist: «Возникновение супергигантов наиболее заметно в экономике знания. В Силиконовой долине небольшая группа монополистов имеет рыночную власть и получает доходы, невиданные со времен баронов-разбойников 19-го века»*

<http://www.economist.com/news/special-report/21707048-small-group-giant-companiessome-old-some-neware-once-again-dominating-global>

Контроль монополизации *ex ante*

«Эффективный контроль экономической концентрации – это важный компонент конкурентного права, поскольку он **позволяет предупредить причинение вреда** потребителям от антиконкурентных сделок, которые могут ограничить конкуренцию и/или создать дополнительные барьеры входа на рынок для потенциальных конкурентов» *

* Рекомендации Организации экономического сотрудничества и развития (далее – ОЭСР) по проведению контроля экономической концентрации:
<http://www.oecd.org/daf/competition/oecdrecommendationmergerreview.htm>

Контроль монополизации *ex ante*

Российский закон о защите конкуренции предписывает антимонопольным органам учитывать при оценке экономической концентрации **обстоятельства, которые *«приведут или могут привести к ограничению конкуренции».***

Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ
«О защите конкуренции»

Взгляд в будущее

«Контроль экономической концентрации со всей необходимостью **требует предвидения того, как рынки вероятнее всего будут развиваться в будущем.** Такой анализ существенно осложняется, когда экономическая концентрация происходит на «трансформирующемся рынке», т.е. таком, который быстро меняется и растет в силу интенсивных инноваций».*

* OECD Merger Review in Emerging High Innovation Markets (2002)

Инновации как фактор конкуренции

Европейская комиссия по вопросу о соотношении инноваций и контроля экономической концентрации прямо определяет **«особый вклад института контроля экономической концентрации в стимулирование инновационного развития как одного из ключевых параметров здоровой конкуренции наряду с такими факторами как цены и объем выпуска продукции»***

* European Commission, Competition Policy Brief, 2016-01,
http://ec.europa.eu/competition/publications/cpb/2016/2016_001_en.pdf

Требования цифровой экономики

«[Э]кономисты считают, что самым важным фактором экономического роста, и соответственно общественного развития и благосостояния – является **технологический прогресс, и соответственно воплощенное в нем знание.**

Для максимизации мирового общественного блага, политики должны решительно добиваться глобального перетока знаний из развитых стран в страны развивающиеся. Максимизация глобального общественного блага требует, соответственно, минимизации ограничений для трансфера знаний и технологий»*

* DEAN BAKER, ARJUN JAYADEV AND JOSEPH STIGLITZ, INNOVATION, INTELLECTUAL PROPERTY, AND DEVELOPMENT: A BETTER SET OF APPROACHES FOR THE 21ST CENTURY, CEPR REPORT (2017)

Рыночные доли vs. Инновации

Инновационный потенциал сливающихся компаний, в особенности, когда *«один или более участника экономической концентрации являются важными субъектами инновационной деятельности, еще не получившей отражение в их рыночных долях»*, должен приниматься во внимание независимо от их долей на соответствующем товарном рынке

* Методические указания (guidelines) Европейской комиссии об оценке «горизонтальной» экономической концентрации

Рыночные доли vs. Инновации

«Оценка последствий экономической концентрации на рынка с высокой инновационной составляющей имеет свои специфические особенности. Рыночные доли – это очень плохой индикатор, как нынешнего, так и будущего состояния конкуренции, поскольку границы соответствующих товарных рынков быстро меняются и, соответственно, рыночные доли могут быть крайне неустойчивыми»

* OECD, Merger Review in Emerging High Innovation Markets (2002), P. 167

Антимонопольные меры

Согласно Приказу № 220 к числу признаков ограничения конкуренции, которые должны быть оценены российским регулятором при рассмотрении сделки экономической концентрации на рынках, зависящих от технологических инноваций, можно отнести следующие:

- 1) Возникновение новых и усиление действующих барьеров входа на рынки;
- 2) Усиление стимулов для антиконкурентных согласованных действий и соглашений после экономической концентрации;
- 3) Повышение вероятности злоупотребления объединенной компанией своей рыночной властью.

Антимонопольные меры

«При контроле экономической концентрации на рынках с высокой инновационной составляющей есть веские основания для того, чтобы вместо традиционных подходов по применению структурных условий согласования сделок активнее применять поведенческие условия. **Хорошо подобранные под конкретную конкурентную ситуацию поведенческие условия, иногда сопровождающиеся требованиями по продаже активов, являются наилучшим способом антимонопольного реагирования на проблемы с конкуренцией на таких рынках»***

* OECD, Merger Review in Emerging High Innovation Markets (2002)

Антимонопольные меры

«На рынках с высокой инновационной составляющей наиболее важным производственным активом является человеческий капитал и интеллектуальная собственность. Трансфер таких активов – это очень сложная задача, по крайней мере, применительно к интеллектуальной собственности, что может потребовать длящихся отношений между передающей компанией и получателями. То же самое касается поведенческих условий по недискриминационному доступу к платформам. **Длящиеся отношения между передающей компанией и получателями технологий означают, что меры антимонопольного реагирования должны предусматривать осуществление уполномоченным лицом функций контроля и мониторинга такой деятельности.** Было бы крайне неразумным полагать, что передающая компания будет сама контролировать трансфер технологий и добровольно содействовать усилению своих конкурентов» *

* OECD, Merger Review in Emerging High Innovation Markets (2002)

Вызовы для правового регулирования

«Если экономика знаний и экономика идей должна стать ключевой составляющей мировой экономики, и если статичные общества должны быть преобразованы в «общества знания» (learning societies), что является залогом развития и экономического роста, то **нам нужно категорически переосмыслить действующий правовой режим и всемерно содействовать более свободному перетоку знаний и информации в мире**»*

* DEAN BAKER, ARJUN JAYADEV AND JOSEPH STIGLITZ, INNOVATION, INTELLECTUAL PROPERTY, AND DEVELOPMENT: A BETTER SET OF APPROACHES FOR THE 21ST CENTURY, CEPR REPORT (2017)