

V Московский юридический форум  
научно-практическая конференция  
«Антимонопольное регулирование в цифровую эпоху»

# Защита конкуренции и инновации: анализ зарубежного опыта

**Елена Войниканис**

Институт права и развития ВШЭ-  
Сколково

# Соотношение конкуренции и инноваций в цифровой экономике

**Инновации имеют ключевое значение для цифровой экономики.**

- «**подрывные инновации**» (disruptive innovation) – К. Кристенсен
- «**созидательное разрушение**» (creative destruction) – Й. Шумпетер

**Насколько оправданным является вмешательство антимонопольных органов?**

К. Эрроу, К. Шапиро, Г. Шелански: **конкуренция необходима для инноваций**

*«Один из лучших способов поддержки инновации - это стимулирование конкуренции. Мы должны сделать так, чтобы компании с рыночной властью не сдерживали инновации, которые угрожают их положению»*

Маргрет Вестагер, 2016 «Competition: the mother of invention»

Цель конкурентной политики: защитить процесс инноваций, обеспечивая открытость рынка для потенциальных инноваторов.

# Инновации и анализ конкуренции: нормативная база

## Европейский союз:

*Guidelines on the assessment of horizontal mergers (2011)*

*Guidelines on the assessment of non-horizontal mergers (2008)*

*Guidelines on Technology Transfer Agreements (2014)*

*Guidelines on horizontal co-operation agreements (2011)*

## США :

*Horizontal Merger Guidelines (2010)*

*Antitrust Guidelines for the Licensing of Intellectual Property (2017)*

## Канада

*Enforcement Guidelines on the Abuse of Dominance Provisions (2018, draft)*

## Германия: поправки в Закон о защите конкуренции (2017):

§18(3a) При определении доминирующего положения на многосторонних и сетевых рынках учитываются в особенности: сетевые эффекты, доступ к данным, *воздействие на конкуренцию инноваций*

# Анализ конкуренции в цифровой экономике: смена приоритетов

## Основные параметры конкуренции:

цена, количество, качество, выбор и инновации

## Рыночные доли

Не являются основным критерием для определения доминирующего положения

## Определение рынка (продуктовых и географических границ)

Не всегда возможно и не всегда необходимо определять точные границы рынка. Конечной целью является не определение рынка, а определение последствий для конкуренции.

## Потенциальная (динамическая конкуренция)

*«Мы можем учитывать инновационный потенциал объединяющихся фирм независимо от их текущей рыночной позиции. Это означает, что проблема конкуренции может возникнуть, когда инновационные фирмы имеют лишь небольшое присутствие на рынке или еще не присутствуют на рынке, но являются потенциальными конкурентами».*

J. Laitenberger , 2015 «Competition and Innovation»

# Слияние: DuPont Co. и Dow Chemical Co. (ЕС, 2017)

- 1) Структура рынка. Рынок разработки и производства средств защиты урожая – олигополия из пяти глобальных компаний, которые (BASF, Bayer, Dow, DuPont и Syngenta)
- 2) Dow и DuPont являются важными инноваторами в отрасли
- 3) Уровень конкуренции между Dow и DuPont: компании конкурируют в сфере инноваций, их деятельность пересекается на каждом этапе R&D
- 4) Объединение компаний приведет к уменьшению инновационной деятельности.
- 5) Альтернативные R&D не смогут компенсировать сокращение инноваций, к которому приведет сделка.

## Условия одобрения сделки:

Принудительное разделение и продажа существенной части бизнеса DuPont, связанного с производством гербицидов и инсектицидов, а также с исследованиями и разработками (R&D DuPont). Продаже подлежали материальные и нематериальные активы, в т.ч. лицензии, инфраструктура и соответствующий персонал.

**Цель разделения - обеспечить покупателя всеми средствами для сохранения конкурентоспособности выделенного бизнеса на долгосрочной основе, чтобы покупатель стал глобальным конкурентом объединенной компании в области исследований и разработок.**

# Слияние: Nielsen и Arbitron (FTC, 2013)

## Потенциальные конкуренты по инновациям:

- **Объединяющиеся компании входят в небольшое число компаний, которые способны разработать новый продукт**
- **Другие компании существенно отстают в своих разработках и сделка задержит выход на рынок нового продукта**

Когда поступило уведомление о сделке, обе фирмы - Nielsen и Arbitron - разрабатывали кросс-платформенные сервисы измерения аудитории (телевидение, Интернет и другие платформы). Хотя на момент расследования новый продукт не был готов к продаже, FTC установила, что компании являются потенциальными конкурентами на будущем рынке (future market).

Условие согласования сделки - разделение бизнеса Arbitron по кросс-платформенному измерению аудитории, включая уже имеющиеся данные по аудитории, технологии, а также интеллектуальную собственность.

**В расследованиях, связанных с будущими рынками, FTC обращается к тем же источникам и исследует те же обстоятельства, которые определяют конкуренцию на существующих рынках.**

# ИС: лицензионные договоры Paramount Pictures и операторов платного ТВ

В 2016 г. ЕК предъявила требования к Paramount Pictures исключить из лицензионных договоров условия, которые обязывают Sky и др. операторов платного телевидения блокировать доступ к транслируемым фильмам для зрителей за пределами Великобритании и Ирландии.

Штрафные санкции за нарушение предписания могли составить до 10% от мирового оборота компании Paramount .

## Аргументация Европейской комиссии:

- ✓ Необходимо различать между существованием и осуществлением прав ИС (existence/exercise)
- ✓ Факт предоставления исключительной лицензии сам по себе не указывает на антиконкурентный характер соглашения
- ✓ Однако, договор, который запрещает трансграничное телевидение, разделяет нац. рынки и ограничивает конкуренцию, что противоречит общей цели создания единого евр. рынка.
- ✓ Право ИС гарантирует только надлежащее, а не максимальное вознаграждение. Плата за исключительную лицензию является искусственной ценовой дискриминацией и противоречит фундамент. цели Договора о ЕС.

# Основные выводы

1. В условиях цифровой экономики анализ инноваций становится самостоятельным предметом в рамках анализа состояния конкуренции.
2. Анализ инноваций как одного из ключевых факторов, определяющих конкуренцию в цифровой экономике, охватывает:
  - ▶ инвестиции в исследования и разработки
  - ▶ права интеллектуальной собственности
  - ▶ потенциальную конкуренцию в области инноваций, включая будущие, еще не существующие товары и рынки
3. Переориентация анализа конкуренции на выявление последствий, эффектов для конкуренции вместо строгого следования формальной процедуре.

# Спасибо за внимание!

[evoinikanis@hse.ru](mailto:evoinikanis@hse.ru)



НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ  
УНИВЕРСИТЕТ



ИНСТИТУТ ПРАВА И РАЗВИТИЯ  
ВШЭ-СКОЛКОВО