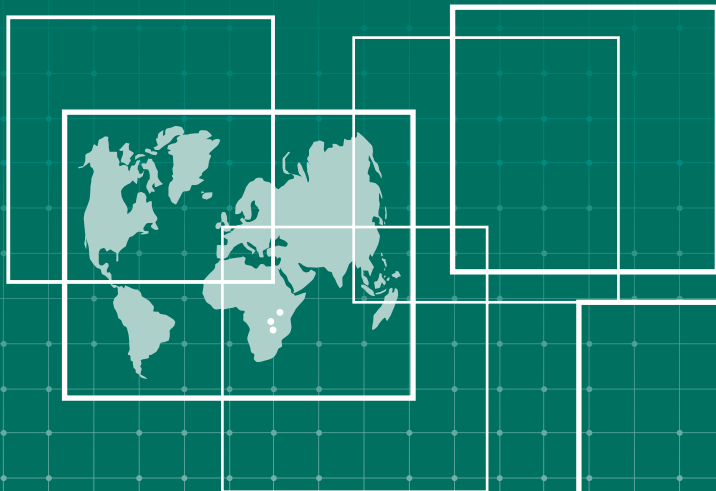




ДОБРОВОЛЬНЫЙ ЭКСПЕРТНЫЙ ОБЗОР
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И ПОЛИТИКИ В ОБЛАСТИ КОНКУРЕНЦИИ:
ОБЪЕДИНЕННАЯ РЕСПУБЛИКА ТАНЗАНИЯ

Резюме



**КОНФЕРЕНЦИЯ ОРГАНИЗАЦИИ ОБЪЕДИНЕННЫХ
НАЦИЙ ПО ТОРГОВЛЕ И РАЗВИТИЮ**

**Добровольный экспертный обзор законодательства
и политики в области конкуренции:
Объединенная Республика Танзания**

Резюме

Доклад секретариата ЮНКТАД



ОРГАНИЗАЦИЯ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ
Нью-Йорк и Женева, 2012 год

Примечание

Проводимый ЮНКТАД добровольный экспертный обзор законодательства и политики в области конкуренции основан на Комплексе согласованных на многосторонней основе справедливых принципов и правил для контроля за ограничительной деловой практикой или Комплексе принципов и правил в области конкуренции Организации Объединенных Наций, принятом Генеральной Ассамблеей в 1980 году. Комплекс призван, в частности, содействовать развивающимся странам в принятии и применении действенного законодательства и политики в области конкуренции в свете их целей развития и экономического положения.

Высказываемые в настоящем докладе мнения принадлежат автору и необязательно отражают мнения Секретариата Организации Объединенных Наций. Употребляемые обозначения и изложение материала не означают выражения со стороны Секретариата Организации Объединенных Наций какого бы то ни было мнения относительно правового статуса страны, территории, города, района или их властей или относительно делимитации границ, или относительно их экономической системы или уровня развития.

UNCTAD/DITC/CLP/2012/1 (OVERVIEW)
ОБЪЕДИНЕННАЯ РЕСПУБЛИКА ТАНЗАНИЯ

Слово признательности

Добровольные экспертные обзоры законодательства и политики в области конкуренции проводятся ЮНКТАД на ежегодных совещаниях Межправительственной группы экспертов по законодательству и политике в области конкуренции или на пятилетних конференциях Организации Объединенных Наций по рассмотрению Комплекса. Основная подготовительная работа проводится Сектором ЮНКТАД по вопросам политики конкуренции и защиты прав потребителей под руководством Хассана Кадая, заведующего Сектором.

Настоящий доклад подготовлен для ЮНКТАД Туласони Кайрой, исполнительным директором и секретарем Комиссии по конкуренции Ботсваны. За основное обеспечение работы над докладом и его редактирование отвечала Элизабет Гачуири. Эбру Гокдже и Улла Швагер представили ценные замечания. ЮНКТАД хотела бы поблагодарить за ценное содействие в ходе работы над докладом Джофри Марики, Генерального директора Комиссии по добросовестной конкуренции (КДК) Объединенной Республики Танзания, Аллана Млуллу, директора департамента исследований, слияний и информационной работы Комиссии, а также его коллег.

СОДЕРЖАНИЕ

Предисловие	1
I. ОСНОВЫ И ИСТОРИЯ ПОЛИТИКИ КОНКУРЕНЦИИ	2
А. Введение: Объединенная Республика Танзания – общие условия функционирования системы конкуренции	2
В. Политический, исторический и экономический контекст.....	2
С. Экономические цели политики конкуренции	5
II. НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА: ЗАКОН О ДОБРОСОВЕСТНОЙ КОНКУРЕНЦИИ	5
А. Цели Закона	5
В. Сфера действия Закона.....	6
С. Запрещение антиконкурентных соглашений ..	8
D. Злоупотребление положением на рынке.....	9
E. Контроль за слияниями	10
F. Защита прав потребителей	10
G. Процедурные вопросы.....	11
H. Санкции.....	14
III. БОРЬБА С КОНТРАФАКЦИЕЙ	19
IV. ИНСТИТУЦИОНАЛЬНАЯ БАЗА	20
А. Организационная структура Комиссии по добросовестной конкуренции	20
В. Функции	21
С. Кадры, учрежденческие ресурсы и результаты	22
D. Суд по делам о конкуренции	23
E. Национальный совет по пропаганде прав потребителей.....	24
V. ИНФОРМАЦИОННАЯ РАБОТА ПО ВОПРОСАМ КОНКУРЕНЦИИ	25

VI.	МЕЖДУНАРОДНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО И ТЕХНИЧЕСКАЯ ПОМОЩЬ.....	26
	A. Международное сотрудничество	26
	B. Техническое сотрудничество	27
	C. Области, требующие срочной технической помощи	27
	D. Другие вопросы, требующие технической помощи	28
VII.	ВЫВОДЫ И ВОЗМОЖНЫЕ ВАРИАНТЫ ПОЛИТИКИ	29

Предисловие

1. Настоящий доклад выходит в серии добровольных трехсторонних экспертных обзоров политики конкуренции по следующим странам: Объединенная Республика Танзания, Замбия и Зимбабве. Цель настоящего экспертного обзора – оценить нормативно-правовую базу и опыт ее применения в каждой из этих трех стран, обобщить уроки и передовой опыт каждой из них и изучить практические результаты согласования законодательства о конкуренции и практики его применения в субрегионе. Кроме того, обзор ставит целью изучение механизмов сотрудничества между тремя странами, охваченными экспертным обзором. Доклады по странам рассматривают системы политики и конкуренции в каждой из указанных выше стран и служат основой доклада о сопоставительной оценке, в котором рассматриваются соответствующие вопросы с точки зрения субрегиона.

2. Доклад основан на результатах обширного кабинетного исследования и ознакомительной поездки в Объединенную Республику Танзания. Кабинетное исследование охватывало изучение, в частности: а) Закона о добросовестной конкуренции 2003 года (ЗДК), Регламента КДК, Руководящих положений о слияниях и Закона о товарных знаках 1963 года и Положения о товарных знаках 2008 года; б) ряда решений КДК и Ежегодного доклада за 2008–2009 год; в) национальной политики, такой как Политика устойчивого промышленного развития, Перспективная программа на период до 2025 года и Национальная торговая политика. Ознакомительная поездка в страну, в ходе которой был проведен ряд содержательных бесед, состоялась 6–12 ноября 2011 года¹.

¹ Кроме Танзанийского антимонопольного органа беседы были проведены в а) аппарате Суда по делам конкуренции, б) Министерстве торговли и промышленности, в) Танзанийской торговой палате, д) органах регулирования энергетики и телекоммуникаций и е) с учеными университета Дар-эс-Салама и экономистами институтов экономических исследований или аналитических центров.

I. ОСНОВЫ И ИСТОРИЯ ПОЛИТИКИ КОНКУРЕНЦИИ

A. Введение: Объединенная Республика Танзания – общие условия функционирования системы конкуренции

3. Объединенная Республика Танзания приняла в 1994 году свой первый закон о конкуренции, Закон о добросовестной торговой практике, создав в составе Министерства торговли и промышленности специальное подразделение по контролю за его осуществлением. В 2003 году ему на смену пришел ЗДК, в соответствии с которым в 2007 году была учреждена более независимая и самостоятельная КДК.

B. Политический, исторический и экономический контекст

4. Объединенная Республика Танзания – союз двух государств: Танганьики и Занзибара. Танганьика стала независимой в 1961 году, а Занзибар – в 1963 году; в 1964 году они объединились, образовав новое государство – Объединенная Республика Танзания. В 1962 году президентом страны стал лидер Африканской партии национального единства Танганьики Мвалиму Джулиус Ньереро, принятая при котором конституция провозгласила страну социалистическим государством.

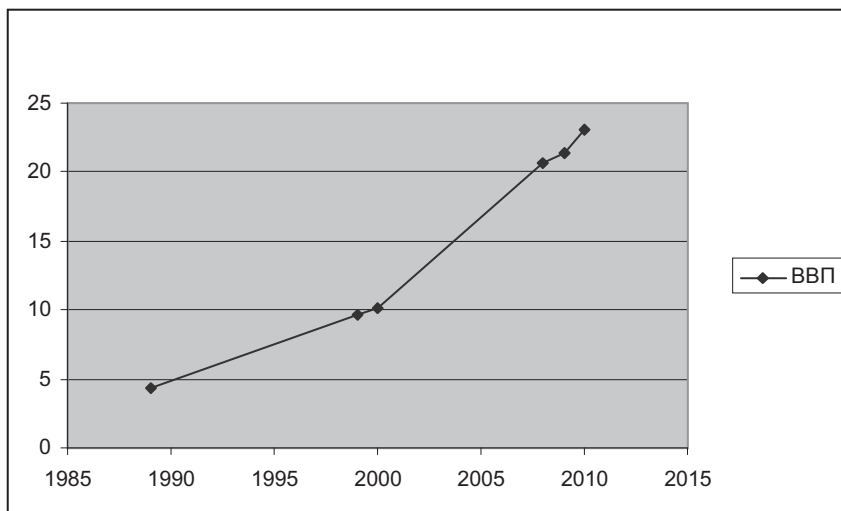
5. Став независимой, Объединенная Республика Танзания унаследовала систему рыночной экономики, превалировавшей до 1967 года, когда была принята Арушская декларация. В декларации подчеркивалась опора танзанийского народа на собственные силы и коллективное сельское хозяйство в сельских районах и ставилась под сомнение польза от иностранного и частного капитала в промышленности – движущей силы экономического развития – для танзанийского народа. Государство национализировало основные отрасли промышленности, создало кооперативы в сельскохозяйственном секторе и в 1973 году приняло Закон о регулировании цен, которым была создана Национальная комиссия по ценам². В результате структурных реформ государственный

² Сходная ситуация была характерна и для большинства других стран региона, например Замбии.

контроль был фактически свернут, однако Объединенная Республика Танзания – страна, в которой государство по-прежнему играет решающую роль в сфере экономики.

6. Хотя имеются некоторые понижательные тенденции, Объединенная Республика Танзания добилась заметных экономических успехов за период независимого существования с 1961 года. Валовой внутренний продукт (ВВП) страны растет после реформ 1990-х годов, как показано на следующей ниже диаграмме.

Диаграмма 1: Объединенная Республика Танзания, валовой внутренний продукт в 1989–2010 годах
(млн. долл.)

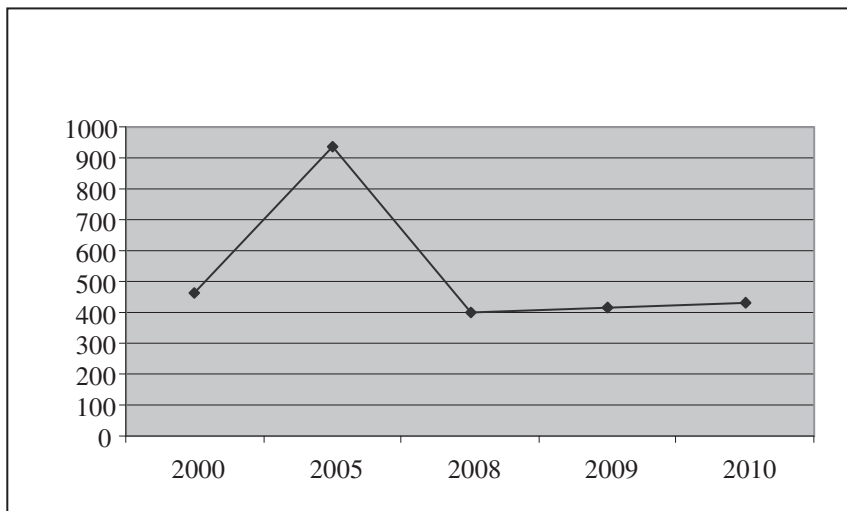


Источник: На основе данных Всемирного банка, *World Development Indicators (2010)*.

Однако, несмотря на впечатляющую динамику ВВП произошло заметное снижение прямых иностранных инвестиций, как показано на диаграмме 2.

Диаграмма 2: Сальдо баланса прямых иностранных инвестиций

(платежный баланс, млн. долл. в текущих ценах)



Источник: На основе данных Всемирного банка, *World Development Indicators* (2010).

7. Национализация ключевых отраслей, таких как банковский сектор, страхование, пенсионные фонды, внутренняя розничная торговля, агропереработка и национальная транспортная система, привела к формированию сверхцентрализованной монополистической структуры промышленности. Коллективное сельское хозяйство вытесняло все формы новаторства в сельскохозяйственном секторе, при этом государственный сектор навязал свою монополию, одновременно выступая и как покупатель, и как продавец сельскохозяйственной продукции³.

8. Государственная собственность на средства производства в большинстве основных отраслей промышленности привела к снижению рекапитализации и ответственности, а также

³ Kjekshus H (1977). Tanzanian villagization policy: Implementational lessons and ecological dimensions. *Canadian Journal of African Studies/Revue Canadienne des Études Africaines*. 11(2): 269–282.

замедлению инноваций. Стагнация экономики, шоки нефтяных цен 1970-х годов и падение цен на основные виды экспортируемого сырья способствовали дальнейшему экономическому спаду в 1980-х годах. После отставки президента Ньерере была начата программа экономических реформ. Трансформация экономики потребовала коренного переустройства всей политической и правовой системы.

9. В 1996 году правительство пересмотрело свой экономический курс и разработало политику устойчивого промышленного развития на период 1996–2020 годов, в которой оно признало роль частного сектора как главного механизма размещения прямых инвестиций в промышленности.

С. Экономические цели политики конкуренции

10. Политика конкуренции призвана реализовать главные цели Концепции национального развития на период до 2025 года, Политики устойчивого промышленного развития и Национальной торговой политики, в каждой из которых подчеркивается цель уменьшения и искоренения бедности на основе индустриализации и развития экспорториентированной конкурентной экономики. Политика конкуренции нацелена на решение проблемы концентрации экономической власти, которая может происходить из-за несовершенства рынка и монополистического поведения, ведущего к антиконкурентной практике.

II. НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА: ЗАКОН О ДОБРОСОВЕСТНОЙ КОНКУРЕНЦИИ

А. Цели Закона

11. В преамбуле ЗДК предусмотрено: "Закон ставит цель поощрения реальной конкуренции в сфере торговли для защиты потребителей от недобросовестной и вводящей в заблуждение рыночной практики...". Объединенная Республика Танзания должна обеспечить рост благосостояния населения путем поощрения и защиты реальной конкуренции на рынках, а также предотвращение недобросовестной и вводящей в заблуждение рыночной практики в масштабах всей страны в целях повышения

эффективности производства, распределения и сбыта товаров услуг, поощрения новаторства, максимально эффективного распределения ресурсов и защиты прав потребителей⁴.

В. Сфера действия Закона

12. Закон применяется в отношении любых органов и видов деятельности, связанных с торговлей. Он содержит пять статей в части, посвященной основным вопросам конкуренции (антиконкурентные соглашения, злоупотребление доминирующим положением и контроль за слияниями). В частях III–IX закона содержатся положения, касающиеся защиты прав потребителей.

Государственный иммунитет

13. ЗДК также применяется в отношении государства и государственных органов, занимающихся торговлей, хотя пункт 2 статьи 6 указывает, что в соответствии с этим законом в отношении государства не может быть применен штраф либо установлена другая штрафная санкция; оно также не может быть привлечено к ответственности за нарушение данного закона. Тем не менее КДК также применяет закон в отношении местных органов власти, начисляя штрафы. В деле *Аллайанс медиа против муниципального совета Аруши* последний был признан виновным в "антиконкурентных" действиях, выразившихся в предоставлении исключительных прав "Скайтел эдвертайзинг компани" на установку стоек и рекламы вдоль муниципальных дорог в Аруше. Совет также назначил штраф в 10 млн. танзанийских шиллингов, признав данное соглашение не имеющим силы⁵.

14. КДК удалось добиться отмены решения Танзанийского управления шоссейных дорог ("Танроудс"), оспаривавшего юрисдикцию КДК в отношении предоставления им исключительных разрешений рекламным фирмам на установку плакатов и стоек в полосе отчуждения дорог на территории всей

⁴ Статья 3 ЗДК.

⁵ *FCC Annual Report 2008–2009*, p. 12.

страны⁶. КДК выразила, в частности, удовлетворение тем, что действия, вменявшиеся в вину ответчику ("Танроудс"), который создал препятствия для потенциальных участников рынка и вытеснил конкурентов с рынка наружной рекламы, представляет собой в чистом виде вопрос конкуренции, который должен решаться КДК; "Танроудс" вело коммерческие операции, и, следовательно, на него распространяется действие пункта 1 статьи 6 ЗДК; "Танроудс" является "государственным органом", а не "государством", и поэтому в его случае не применяется изъятие, предусмотренное в пункте 2 статьи 6 закона; разрешения, выданные ответчиком, имеют коммерческую ценность, и на них не распространяется действие подпунктов ii) и iii) пункта b) части 3 статьи 6 закона, а статья 9б закона прямо предусматривает, что он действует в отношении всех лиц и всех отраслей хозяйства и не может толковаться, исключаться или изменяться любым другим законом, иначе как в той мере, в какой данный закон принимается после вступления в силу данного закона и положительным образом исключает или изменяет его положения либо любой дополнительный нормативный акт предусматривает отмену или изменение положений этого закона. Исключительные контракты были КДК отменены.

Ограничения в регулируемых отраслях

15. КДК не правомочно решать вопросы конкуренции в таких отраслях, в которых имеется специальный регулирующий орган. В соответствии со статьей 9б закона четыре регулирующих органа в ключевых отраслях имеют исключительный мандат на решение вопросов конкуренции в пределах своей юрисдикции и не обязаны запрашивать мнение КДК. Эти регулирующие органы имеют право по своему усмотрению консультироваться или не консультироваться с КДК⁷.

⁶ FCC press statement, 12 November 2009.

⁷ Закон о регулировании коммунальных предприятий сектора энерго- и водоснабжения 2001 года (ЗРКЭВ), закон о регулировании наземных и морских перевозок 2001 года (СУМАТРА), закон о танзанийском органе регулирования гражданской авиации 2003 года (ЗТОРГА), закон о танзанийском органе регулирования в секторе связи 2003 года (ЗТОРС).

16. В случае возникновения вопроса конкуренции в регулируемом секторе КДК может направлять свое представление министру торговли и промышленности, который по своему усмотрению вправе принимать по нему какие-либо дальнейшие действия. Решение министра является окончательным. Неясно, какими соображениями политики объясняется такая исключительная норма.

17. Помимо отраслей промышленности, перечисленных в статье 96 закона, Совет по сбыту сельскохозяйственных культур при Министерстве сельского хозяйства отвечает за регулирование и установление цен и показатели сбыта таких основных товарных культур, как кофе, хлопок, орехи кешью и табак. В соответствии с законом они уполномочены устанавливать цены на сельскохозяйственные культуры с использованием механизмов установления минимальных цен на ежегодной основе. Как и в других схожих странах, сельскохозяйственной отрасли адресован большой объем политических мер воздействия, которые могут вступать в конфликт с политикой конкуренции⁸.

С. Запрещение антиконкурентных соглашений

18. Объединенная Республика Танзания имеет в своем законодательстве о конкуренции такие основные элементы, как запрещение антиконкурентных соглашений, слияний, злоупотребления рыночной властью и защита прав потребителей. В соответствии со статьей 8 ЗДК "заключение или исполнение соглашения запрещается, если предмет, последствие или вероятное последствие соглашения заключается в существенном воспрепятствовании, ограничении или искажении конкуренции". Этот запрет охватывает как горизонтальные, так и вертикальные соглашения. Однако, что касается последних, в законе содержится опровержимая презумпция того, что они не ограничивают конкуренцию.

⁸ КДК неясно, являются ли советы по сбыту сельскохозяйственной продукции частью "государства" или же они являются "государственными органами", с одной стороны, и к тому же занимаются ли они, строго говоря, коммерческой деятельностью – с другой.

19. Статья 9 запрещает как таковое совместное установление цен конкурентами, коллективные бойкоты со стороны конкурентов, как и сговор на торгах или конкурсах. Одного лишь доказывания поведения недостаточно. КДК должна доказать наличие в такого рода действиях элемента умысла или небрежности. Из практики применения этой нормы непонятно, будет ли признано правонарушителем лицо, совершившее такое действие без умысла. За КДК еще не числится успешного антикартельного дела. Не было вынесено уголовных санкций, за исключением штрафов в размере от 5% до 10% оборота⁹. Необходимо расширить сферу действия положений о явных картелях, а также ограничить штрафы оборотом по соответствующему товару, а не всем оборотом предприятия. Режим штрафов также должен предусматривать назначение штрафа в размере до 10%, чтобы тем самым дать возможность гибкости.

D. Злоупотребление положением на рынке

20. Как предусмотрено в пункте 1 статьи 60 закона, лицо имеет доминирующее положение на рынке, если, действуя самостоятельно, оно способно с выгодой для себя существенным образом ограничить или уменьшить конкуренцию на данном рынке на значительный период времени, и доля соответствующего рынка, принадлежащая данному лицу, превышает 35%.

21. В отличие от некоторых законодательных актов, которые затрагивают вопрос коллективного доминирования, в соответствии с данным законом доминирование ограничивается действиями отдельной фирмы. В статье 10 далее разрабатывается концепция злоупотребления рыночной властью: "Лицо, занимающее доминирующее положение на рынке, не должно использовать свое доминирующее положение, если цель, последствия или вероятные последствия такого поведения приведут к существенному предотвращению, ограничению или искажению конкуренции". У КДК не имеется конкретных установок относительно того, как решать вопросы злоупотребления положением на рынке, хотя

⁹ Пункт 1 статьи 60 закона.

такие указания необходимы ввиду того центрального значения, которое Объединенная Республика Танзания отводит в своем законодательстве о конкуренции теме злоупотребления рыночным положением. Однако определенные указания на этот счет содержатся в руководящих положениях о слияниях.

Е. Контроль за слияниями

22. Система контроля за слияниями предусмотрена в статьях 11 и 13 закона и руководящих положениях о слияниях, принятых Комиссией. Определение термина "слияния" входит в число определений, предусмотренных в статье 2 закона: "слияние" означает приобретение акций предприятия или других активов будь то внутри или за пределами Объединенной Республики Танзания, приводящее к изменению контроля за предприятием, частью предприятия или активом предприятия в Объединенной Республике Танзания.

23. В пункте 1 статьи 11 закона установлен следующий существенный критерий: слияние запрещается, если в результате него создается или усиливается доминирующее положение на рынке, понимаемое как 35-процентный порог. Блокирование слияния лишь в силу того, что оно приведет к 35-процентной доли рынка, может не допустить слияний, которые приводят к реальному повышению эффективности. Изъятия применительно к правилам слияний на основании интересов общества предусмотрены в статье 12¹⁰.

Ф. Защита прав потребителей

24. Для целей экспертного обзора в законодательстве и политике конкуренции Объединенной Республики Танзания в настоящем докладе рассматриваются лишь вопросы контрафакции, которым посвящен другой закон, Закон о товарных знаках.

¹⁰ Что касается международных слияний, то ожидается, что этот вопрос будет рассмотрен после того, как начнет действовать закон о конкуренции Восточноафриканского сообщества 2006 года.

Г. Процедурные вопросы

Расследование антиконкурентных соглашений

25. Важнейшие процедурные нормы содержатся в Процедурном регламенте КДК. КДК может возбуждать разбирательство в отношении запрещенной практики по своей инициативе, т.е. *ex officio*¹¹. Окончательное решение вопроса о проведении расследования принимается Генеральным директором КДК, который также является голосующим членом Комиссии. Если жалоба отклоняется, жалобщику представляются мотивы этого решения, которые могут быть переданы по желанию жалобщика судебному отделению КДК. Если принимается исполнительное решение, оно должно быть принято на основании решения членов КДК. Генеральный директор выполняет три функции: он возбуждает или утверждает возбуждение расследования, руководит его производством и принимает решение по его результатам. Это может стать основанием запроса о конституционности и потребует привлечения процедуры обжалования во второй инстанции¹².

Определение изъятий

26. В соответствии с положениями статьи 59, часть VI, Процедурного регламента лицо может просить предоставить изъятие применительно к соглашению или всем соглашениям, относящимся к категории соглашений в соответствии с положениями пункта 1 статьи 12 закона, подав заявление по форме КДК № 3, образец которой содержится в первом приложении к Регламенту. До предоставления или отмены изъятия в соответствии со статьей 12 закона КДК, в частности, публикует в официальных ведомостях информацию о предоставлении изъятия или о своем намерении отменить его, может снестись с другими соответствующими заинтересованными сторонами и может

¹¹ Статья 69 ЗДК.

¹² Ответчики имеют право дать свои объяснения после принятия решения по их делу, срок рассмотрения которого зависит от его сложности, с соблюдением, в частности, статьи 58 Процедурного регламента.

проводить расследования соответствующего соглашения или соответствующей категории соглашений. Если КДК предусматривает отмену изъятия, предоставленного на основании положения пункта 6 статьи 12 закона, она в письменном виде сообщает соответствующему лицу о своем намерении отменить такое изъятие, и сообщение об этом также публикуется в порядке, предусмотренном в пункте 9 статьи 59.

Расследование злоупотребления положением на рынке

27. Процесс расследования дела о злоупотреблении положением на рынке построен на тех же принципах, что и расследование всех других жалоб в соответствии с Процедурным регламентом. КДК не имеет полных руководящих положений о злоупотреблении на рынке. Естественно, первый критерий злоупотребления положением на рынке – определение того, имеет ли данная фирма долю рынка свыше 35%, как это предусмотрено в статье 6 закона. Хотя закон не содержит указания на тот счет, какого рода действия могут рассматриваться в случае злоупотребления положением на рынке, решение КДК в деле *"Серенгети бьюери лимитед" против "Танзания бьюери лимитед"* содержит исчерпывающий перечень примеров, почерпнутых из международного прецедентного права.

Рассмотрение слияний

28. Процесс уведомления начинается с подачи уведомления по установленной форме и выплаты регистрационного сбора. Слияние может быть произведено только с согласия КДК¹³. Вопросы о слияниях не доводятся до сведения ни министра, ни суда по делам о конкуренции. В соответствии со статьей 44 Процедурного регламента в течение пяти рабочих дней после получения официального уведомления директор по вопросам соблюдения решений КДК направляет подавшей заявку фирме уведомление о завершении регистрации заявки или уведомление о том, что заявка не зарегистрирована. В случае направления уведомления о завершении регистрации слияние рассматривается в 90-дневный срок с возможностью продления на 30 дней.

¹³ Статьи 11 и 13 ЗДК.

29. Рассматриваемые положения в соответствии с частью IV Процедурного регламента, указанного выше, применяются *mutatis mutandis* в отношении расследований, проведенных по делам о слияниях. По-видимому, в статье 53 имеется несоответствие, поскольку в тех случаях, когда департамент по расследованиям уведомил, что регистрация не проведена, поскольку слияние, по-видимому, не относится к сфере действия закона, регистрационная плата не возвращается. Ввиду того, что при подаче уведомлений или заявок выплачиваются огромные суммы, КДК, возможно, рассмотрит вопрос об этом и решит удерживать лишь небольшие суммы фактически понесенных административных расходов.

Расследование согласно статье 68 ЗДК

30. КДК может проводить расследование, если она считает это необходимым или желательным для выполнения своих функций. Такого рода расследование необходимо до того, как Комиссия сможет осуществить свои полномочия по предоставлению, отмене или изменению блокового изъятия согласно статье 12 закона об изъятиях. Министр также может предложить КДК изучить вопрос, указанный в запросе, и может указать срок, в который КДК следует представить свой отчет министру. Хотя такой порядок может вступать в противоречие с принципом независимости КДК, он тем не менее необходим. Ожидается, что такого рода указания со стороны министра позволят Комиссии рассмотреть вопрос на законных основаниях. КДК может также проводить расследование по просьбе регулирующего органа¹⁴.

Полномочия по расследованию

31. Большая часть информации, собираемой КДК, представляется в добровольном порядке, однако в тех случаях, когда у КДК есть основания считать, что данное лицо может

¹⁴ Пункт 4 статьи 68 закона. КДК публикует уведомление о таком расследовании в официальных ведомостях и в ежедневной газете, распространяемой на всей территории Танзании, или направляет письменные уведомления соответствующим заинтересованным сторонам, включая министра (подпункт b) пункта 5 статьи 68 закона).

представить информацию, документ или доказательства, которые могут быть полезными для осуществления ею каких-либо своих функций, любой из членов КДК вправе на основании запроса за подписью Председателя или Генерального директора КДК, направленного данному лицу, предложить тому представить информацию или явиться в КДК¹⁵.

32. Кроме того, в тех случаях, когда у КДК есть основания считать, что данное лицо обладает или распоряжается любыми документами, которые могут быть ей полезны в осуществлении каких-либо из своих функций, она вправе обратиться к Суду по делам о конкуренции, который издает приказ, уполномочивающий любого сотрудника полиции в сопровождении персонала Комиссии провести обыск в помещении и выемку документов либо снять их копии.

Н. Санкции

33. Помимо наложения денежных санкций¹⁶, КДК обладает полномочиями издавать приказы о выполнении распоряжений и о компенсации. Приказы о выполнении распоряжений несколько шире того, что в других странах называют "приказ о прекращении действий и их недопущении впредь". Контекст, в котором они используются в рамках ЗДК, не ограничивается приказами о прекращении дальнейших противоправных действий, а дополняется распоряжением о выполнении определенного действия. При этом распоряжение о компенсации, по-видимому, касается случаев, когда либо жалобщик, либо потерпевший продемонстрировали определенный причиненный ущерб или вред и КДК издает распоряжение о взыскании такой компенсации.

¹⁵ Статья 71 закона.

¹⁶ В противоположность другим странам региона, антимонопольное законодательство Объединенной Республики Танзания не устанавливает уголовных санкций в случае явных картелей.

Распоряжение о выполнении

34. В тех случаях, когда КДК считает, что данное лицо совершило или вероятно совершит нарушение, предусмотренное в ЗДК (помимо тех, которые предусмотрены в частях VI или VII закона, в которых рассматриваются соответственно предполагаемые условия потребительского договора и обязательств изготовителя), она может издать распоряжение о выполнении в адрес данного лица и любого другого лица, причастного к правонарушению. Распоряжения о выполнении издаются в письменном виде и включают его мотивы. В деле № 2 2009 года¹⁷ КДК вынесла постановление в соответствии с положениями пунктов 1 и 3 статьи 58 против компании "Танзания бьюэриз лимитед", которой было предписано немедленно прекратить изъятие рекламных материалов ее конкурентов в точках продаж и воздерживаться от заключения антиконкурентных соглашений о торговых марках с владельцами торговых точек. Кроме того, в деле *Комиссия по добросовестной конкуренции против "Банк оф Африка"* КДК вынесла в адрес банка распоряжение о выполнении в связи с неуведомлением о слиянии. Распоряжение о выполнении предусматривало опубликование банком уведомления о выполнении для общественности (в газете) вместе с сообщением для общественности о том, как неуведомление об их слиянии противоречило закону¹⁸.

Распоряжения о компенсации

35. В соответствии со статьей 59 любое лицо, потерпевшее ущерб или вред в результате нарушения закона (помимо тех, которые предусмотрены в частях VI или VII закона, в которых рассматриваются соответственно неявные условия потребительских договоров и обязательств изготовителя), может обращаться в КДК с ходатайством о принятии распоряжения о компенсации в соответствии с этой статьей в отношении лица,

¹⁷ *Serengeti Breweries Limited v. Tanzania Breweries Limited*, p. 53.

В случаях издания распоряжения о выполнении оно подлежит исполнению как постановление Высокого суда.

¹⁸ *FCC Annual Report 2008–2009*.

совершившего правонарушение, и любого лица, причастного к правонарушению, вне зависимости от наличия судебного решения, устанавливающего факт правонарушения. Такое обращение может быть направлено в любое время в трехлетний срок после понесения убытков или ущерба или когда заявителю стало известно о правонарушении, в зависимости от того, что произошло позже¹⁹. Это не согласуется с основной нормой в пункте 8 статьи 60 закона, в соответствии с которой КДК имеет право по своему усмотрению принимать решение в отношении данного правонарушения в любой момент в течение шести лет после совершения правонарушения. КДК еще не принимала распоряжения о компенсации.

Штрафы для корпоративных органов

36. В соответствии с положением пункта 1 статьи 60 закона КДК может начислять штрафы. Эти штрафы могут налагаться в дополнение к распоряжению о выполнении и/или компенсации. Однако любопытно, что не предусмотрено штрафа за несоблюдение распоряжения о выполнении или о компенсации. Минимальный размер штрафа составляет 5% ежегодного оборота компании в Объединенной Республике Танзания, а максимальный – 10%. По-видимому, минимальный штраф в 5% ежегодного оборота чересчур велик в случаях, когда антиконкурентное действие затрагивает только небольшую часть коммерческой деятельности компании, например, если затрагивается только один продукт из широкого ассортимента. Поэтому предлагается рекомендовать отменить минимальный порог штрафов, оставив 10-процентный максимум, определяемый по соответствующим товарам.

37. КДК достаточно активно использовала эти полномочия. В деле № 2 2009 года КДК предписала "Танзания бьюэризм лимитед" выплатить 5% ее оборота в качестве штрафа за злоупотребление своим положением на рынке²⁰. Штрафы также были наложены на "Танзаниан сигарет компани лимитед", которая

¹⁹ Пункт 2 статьи 59 Закона.

²⁰ Около 27 млрд. танзанийских шиллингов.

приобрела конкурента без предварительного разрешения КДК. Другой штраф в размере 3,9 млрд. танзанийских шиллингов был наложен на "Ист африкан бьюэризм лимитед" за уступку своих акций в "Танзания бьюэризм лимитед" без разрешения КДК.

Штрафы для акционеров, директоров и должностных лиц

38. В тех случаях, когда в нарушении ЗДК обвиняется юридическое лицо, каждое физическое лицо, которое в момент совершения данного правонарушения состояло директором, управляющим или должностным лицом данного юридического лица, может быть на солидарной основе привлечено к ответственности на тех же основаниях, что и данное юридическое лицо, и, в случае признания физического лица виновным в правонарушении, каждый такой директор, управляющий или должностное лицо физического лица будут считаться виновными в этом правонарушении, если только данное лицо не докажет, что оно не знало о совершенном правонарушении или если оно проявило должную осмотрительность для предотвращения совершения данного правонарушения²¹. Однако наказания за такие правонарушения в ЗДК прямо не предусмотрены.

Срок давности

39. В пункте 8 статьи 60 закона предусмотрены давностные сроки по делам, рассматриваемым КДК. Так, КДК может возбуждать дело в отношении правонарушений в любой момент в течение шести лет после совершения правонарушений. В случае слияний такой срок составляет три года, в течение которых Комиссия может принять меры в отношении слияния, произведенного без официального уведомления Комиссии.

Результаты деятельности по обеспечению исполнения закона

40. С учетом массы функций КДК, перечисленных в статье 65, и широких положений, касающихся защиты прав потребителей, число дел, которыми занимались технические работники, КДК, по-

²¹ Пункт 3 статьи 60 Закона.

видимому, не было большим. Например, в период 2008–2009 годов (когда число дел было наибольшим) КДК рассмотрела только три слияния, о которых ей не было направлено уведомлений, наложила один штраф в деле о воспрепятствовании конкуренции, утвердила семь слияний и приняла в 26 делах о контрафактных товарах решение об их конфискации или уничтожении²². Сопоставительный анализ рассмотренных дел приводится в следующей ниже таблице:

Число дел, рассмотренных Комиссией по добросовестной конкуренции в 2008–2011 годах

<i>Тема</i>	<i>2008–2009</i>	<i>2009–2010</i>	<i>2010–2011</i>
Вертикальные соглашения	1	2	0
Горизонтальные соглашения	0	1	0
Невыполнение требований уведомления о слияниях	3	1	4
Рассмотренные слияния	8	5	19
Дела о контрафактной продукции	26	0	0
Прочие дела	0	0	0
ИТОГО ДЕЛ	38	9	23

Источник: КДК.

- Примечания:*
- a) Поскольку дела о защите прав потребителей рассматриваются судами, КДК не рассматривает каких-либо из них, выступая лишь посредником в спорах потребителей или торговых организаций, в случае неурегулирования которых потребители имеют право обратиться в суд.
 - b) Данные за 2008–2009 год взяты из ежегодного доклада КДК.

41. На конец 2011 года в Суде по делам о конкуренции рассматривалось четыре жалобы, связанные с техническими вопросами, относящимися к составу КДК.

²² FCC Annual Report 2008/2009, pp. 12–14.

III. БОРЬБА С КОНТРАФАКЦИЕЙ

42. Функции КДК по борьбе с контрафакцией – важная составляющая правоохранительной деятельности в Объединенной Республике Танзания, которая регламентируется Законом о товарных знаках 1963 года. Министр назначил Генерального директора КДК главным инспектором, ответственным за соблюдение данного закона. Функция главного инспектора заключается в инспекции, конфискации и уничтожении товаров, которые, как подозревается и доказано, являются контрафактными. Согласно статье 2 Положения о товарных знаках 2008 года контрафакция определяется как "... имитация защищаемых товаров таким образом и в такой степени, что эти другие товары представляют собой идентичные или в существенной степени схожие копии защищенных товаров...".

43. В соответствии со статьей 34 владелец товаров, изъятых или конфискованных по подозрению в их контрафактном происхождении, может в течение одного месяца с момента уведомления об их изъятии или конфискации подать главному инспектору письменное заявление об их возвращении. Если в этот период такого заявления не подается, товары изымаются из оборота и утилизируются так, как это будет решено главным инспектором. В соответствии со статьей 51 лицо, не удовлетворенное решением главного инспектора, может подавать жалобу в Суд по делам о конкуренции.

44. Высказывались критические замечания в том смысле, что Закон о товарных знаках и КДК рассматривают главным образом вопросы импорта товаров в Объединенную Республику Танзания, а не производство и продажи товаров внутри страны. В инспекционной деятельности основное внимание уделяется импорту, а также местной музыкальной продукции. Товары местного производства защищаются от иностранной конкуренции во всех тех случаях, когда местный конкурент подает жалобы. Хотя признается, что Положение о товарных знаках охватывает явно необоснованные жалобы, в этом случае процесс не имеет перспективы, поскольку Закон о товарных знаках в целом построен на концепции "разумного подозрения". Статья 23, тем не менее,

может служить преградой для явно необоснованных жалоб, нацеленных на противодействие конкуренции.

45. Судя по требованиям, перечисленным в статье 12, главный инспектор не может действовать на основании анонимных жалоб, поскольку они могут быть источником явно необоснованных жалоб и к тому же КДК может быть трудно, если не невозможно, установить личность жалобщика постфактум. Статья 35 предусматривает взимание платы при подаче заявления главному инспектору, которое может подаваться принципалом или агентом.

46. В соответствии с ныне действующим законодательством потребители не могут подавать жалобы главному инспектору, не будучи владельцами прав интеллектуальной собственности. Это явная аномалия, и закон должен предусматривать возможность обращения потребителей с жалобами в случае наличия разумных подозрений в том, что данные товары являются опасной контрафактной продукцией или изготовлены в нарушение законодательства, например порошковое молоко для грудных детей.

IV. ИНСТИТУЦИОНАЛЬНАЯ БАЗА

A. Организационная структура Комиссии по добросовестной конкуренции

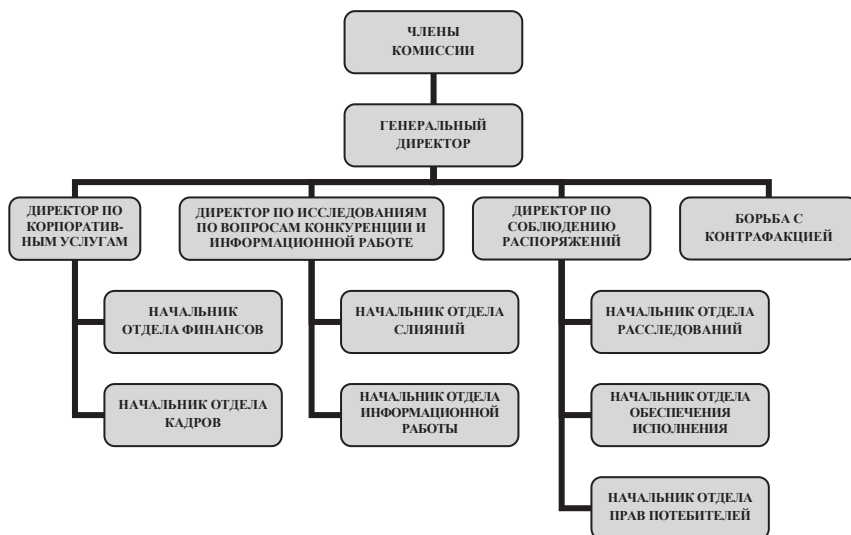
47. В соответствии со статьей 62 КДК учреждается в качестве органа, который "является независимым и выполняет свои функции и осуществляет свои полномочия независимо и беспристрастно, без опасений и предпочтений". Она состоит из пяти членов: не выполняющего исполнительных функций председателя, назначаемого президентом, трех не членов без исполнительных полномочий, назначаемых министром, и генерального директора, назначаемого министром. Ее решения могут быть обжалованы в Суде о конкуренции, за исключением дел, связанных с правами потребителей, которые рассматриваются обычными судами²³. Из числа членов они сами выбирают заместителя председателя

²³ Сайт КДК: <http://www.competition.or.tz/page.php?9>.

(организационная структура Комиссии представлена на диаграмме 3).

48. Срок полномочий как членов, так и генерального директора указывается в пункте 7 статьи 63. В нем предусмотрено, что первый председатель и члены КДК назначаются на следующие фиксированные сроки: председатель – четыре года, генеральный директор – четыре года, один из членов – три года и два других члена – пять лет.

Диаграмма 3: Организационная структура



Источник: КДК.

В. Функции

49. В статье 65 перечислены функции Комиссии. Ее задача разделяется на две категории: правоохранительная деятельность и информационная работа. Правоохранительная деятельность включает расследования антиконкурентной торговой практики, а информационная работа включает поощрение конкуренции и защиту прав потребителей в связи с участием в каких-либо публичных расследованиях или предоставлением вклада в реформу политики и законодательства. КДК имеет право участвовать в

работе судебных и регулирующих органов, государственных расследованиях и в работе комиссий, комитетов и рабочих групп для целей ознакомления с работой и внесения своих представлений по вопросам, касающимся ее функций. Это особая функция, которая не предусмотрена у аналогичных органов в Замбии и Зимбабве.

С. Кадры, учрежденческие ресурсы и результаты

50. КДК располагает 58 сотрудниками, при том что для осуществления ею своих функций ей необходимы 72 сотрудника. Ее ежегодные запрашиваемые ассигнования составляют примерно 6 млрд. танзанийских шиллингов (4 млн. долл.). Из этой суммы 4 млрд. танзанийских шиллингов (2,5 млн. долл.) составляют гарантированные ассигнования правительства и небольшие хозрасчетные поступления в виде сборов и пошлин. В соответствии с положениями пункта 1 статьи 78 закона к числу обязательных источников финансирования, в частности, относятся средства, выделяемые для КДК по линии отраслевых регулирующих органов в счет работы, проведенной КДК, средства, выделяемые для КДК парламентом, и сборы и пошлины, взимаемые КДК. Финансирование со стороны отраслевых регулирующих органов до сих пор недостаточно, поскольку средства выделяются по усмотрению этих органов.

51. КДК и Судом по делам о конкуренции в 2010 году разработано положение о финансировании органов по добросовестной конкуренции (Комиссии и Суда), которое было опубликовано в циркуляре правительства № 208 от 11 июня 2010 года²⁴. Однако перечисление 2,5% с каждой коммерческой/торговой лицензии, как это было предусмотрено в документе, опубликованном в официальных ведомостях, было заблокировано общим указанием правительства об ограничении чрезмерно большого числа обязательных отчислений предпринимательского сообщества для учреждений государственного сектора. Внутренние источники поступлений КДК – штрафы за контрафакцию и регистрационные сборы при подаче уведомления о слиянии.

²⁴ В соответствии с положениями пункта 3 статьи 78 Закона.

D. Суд по делам о конкуренции

52. Суд по делам о конкуренции – это квазисудебный орган с апелляционными функциями по делам, рассмотренным КДК. Суд создан на основании статьи 83 и состоит из председателя, который занимает должность члена Высокого суда, назначается президентом после консультаций с главным судьей и выполняет эти функции одновременно с функциями члена Высокого суда, а также шести других членов, назначаемых в его состав при выполнении ими других функций президентом после консультаций с генеральным прокурором из числа кандидатов, выдвинутых комитетом по выдвижению кандидатов.

53. Кворум на заседании суда – присутствие председателя и двух других членов. Должности заместителя председателя суда не предусмотрено, и таким образом в отсутствие председателя заседание суда не проводится, поскольку в соответствии с законом члены не вправе назначать председателя даже для данного заседания. Назначение заместителя председателя могло бы обеспечить Суду по делам о конкуренции необходимую гибкость, позволяющую ему образовывать коллегии из числа своих членов, слушающие разные дела.

54. Постановление или распоряжение, изданное Судом по любому вопросу на его рассмотрении, является окончательным, имеет исполнительную силу и должно быть приведено в исполнение в том же порядке, что и постановление и решение Высокого суда²⁵. Суд обладает юрисдикцией заслушивать и принимать решения по апелляциям на решения КДК в соответствии с частью XI закона и выполняет функции, возложенные на него в соответствии с ЗРКЭВ 2001 года, СУМАТРА 2001 года, ЗТОРГА 2003 года и ЗТОРС 2003 года. С момента начала им своей деятельности в 2007 году на рассмотрение суда было передано 63 дела, 33 из которых – заявления по разным вопросам, а 28 дел – апелляции.

²⁵ Статья 84 ЗДК.

55. В статье 84 Закона предусмотрено, что решения суда не подлежат обжалованию. Тем не менее лицо, которому причинен ущерб, решением суда может в порядке административного производства обратиться в суд с заявлением о пересмотре тем своего решения.

56. Суд должен финансироваться, помимо ассигнований, выделяемых парламентом, отраслевыми регулирующими органами. Средства, перечисляемые отраслевыми регулирующими органами, выделяются по их усмотрению и таким образом не гарантируют базу доходов суда.

Е. Национальный совет по пропаганде прав потребителей

57. В статье 92 закона предусмотрено создание Национального совета по пропаганде прав потребителей, который не обладает какими-либо правоприменительными функциями и должен заниматься в основном вопросами пропаганды. Совет выступает не только от лица потребителей, затрагиваемых законом, но и выступает от лица тех, кто прямо или косвенно затронут деятельностью отраслевых регулирующих органов. Этот канал, с помощью которого потребители могут обращаться со своими жалобами, используется для предоставления консультаций и распространения информации. Функции Совета в соответствии со статьей 93 закона во многом аналогичны функциям КДК согласно статье 65.

58. Вместе с тем Совет не обладает какими-либо юридическими полномочиями в отношении КДК или отраслевых органов регулирования. Он не вправе обращаться в суд от имени потребителей. Он даже не может возбуждать дело о контрафакции в КДК, если он считает, что нарушены интересы потребителей.

59. Хотя предполагается, что КДК и Суд по делам о конкуренции должны частично финансироваться отраслевыми органами регулирования, закон не разрешает Совету получать аналогичные отчисления от отраслевых органов регулирования. Совет еще не начал своей деятельности. На момент ознакомительной поездки, ему было только выделено помещение и он еще не располагал ни персоналом, ни средствами оргтехники.

V. ИНФОРМАЦИОННАЯ РАБОТА ПО ВОПРОСАМ КОНКУРЕНЦИИ

60. КДК играет активную роль по пропаганде законодательства о конкуренции и защите прав потребителей, которое приняла Объединенная Республика Танзания. В числе прочих ее инициатив КДК выпускает бюллетень и подготовила ряд брошюр и буклетов для широкого распространения. Комиссия имеет сайт и готовит программы информирования общественности как на английском языке, так и на суахили, двух официальных языках страны.

61. КДК уполномочена изучать государственную политику, процедуры и программы, законодательство и законопроекты, а также политику, процедуры и программы органов регулирования в целях оценки их эффективности с точки зрения конкуренции и благосостояния потребителей и публиковать результаты такого изучения. Она также уполномочена изучать препятствия для конкуренции, в том числе для выхода на рынок и ухода с рынка, в масштабах экономики в целом или в конкретных отраслях, а также публиковать результаты такого изучения²⁶. КДК еще не обозначила свой след в этой области, где ей необходимо активнее взаимодействовать с отраслевыми регулирующими органами. Повидимому, необходимого взаимодействия между этими регулирующими органами и КДК не налажено.

62. В ежегодном докладе КДК, на его сайте, в его бюллетене и в разных публикациях содержится информация для частного сектора. Проводятся семинары и рабочие совещания для взаимодействия с отраслевыми и профессиональными ассоциациями.

63. КДК следует работать в тесном контакте с научными кругами и оказывать содействие в подготовке исследований о развитии конкуренции и других связанных с этим исследований по отраслям промышленности, которые были бы полезны ей для предоставления обоснованных рекомендаций танзанийскому правительству. КДК еще предстоит провести исследования в

²⁶ Статья 65 ЗДК.

какой-либо отрасли сельского хозяйства, например в отраслях по производству кофе, орехов кешью, хлопка, табака или сизаля. Необходимо внести в ЗДК поправки, включив в него положения о злоупотреблении своим положением на рынке покупателей, которые затем Объединенная Республика Танзания могла бы использовать для пресечения антиконкурентной практики в сельскохозяйственном секторе.

VI. МЕЖДУНАРОДНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО И ТЕХНИЧЕСКАЯ ПОМОЩЬ

A. Международное сотрудничество

64. КДК – активный участник большинства международных и региональных организаций по вопросам политики конкуренции, некоторые из которых перечислены ниже:

а) Форум по конкуренции Юга и Востока Африки (ФКЮВА), причем КДК является одним из его основателей. Государства – члены ФКЮВА сыграли большую роль в создании Африканского форума по конкуренции;

б) Африканский форум по конкуренции, одним из основателей которого является КДК;

в) Международная организация потребителей, чьи сотрудники оказывают помощь в рамках обмена опытом;

г) Международная сеть по конкуренции, которая проводит ежегодные конференции и рабочие совещания по вопросам слияний и картелей;

е) Восточноафриканское сообщество; здесь Объединенная Республика Танзания совместно с Кенией играла активную роль в разработке Закона о конкуренции Восточноафриканского сообщества для активизации созданного ими механизма региональной интеграции.

65. КДК принимает участие в реализации двусторонних учебных программ совместно с Комиссией по конкуренции и защите прав потребителей Замбии, Комиссией по конкуренции Кении и Южноафриканской комиссией по конкуренции, в которую были командированы ее сотрудники. Однако Суд по делам о конкуренции, по-видимому, не был подключен к различным механизмам сотрудничества, в силу чего взаимодействие с КДК имеет пробелы.

В. Техническое сотрудничество

66. КДК получало беспрецедентную финансовую помощь со стороны Всемирного банка до ее создания и в период ее создания в рамках оказания помощи танзанийскому правительству в ходе осуществления программ структурной перестройки. КДК также получает помощь по линии учебных программ под эгидой ЮНКТАД, Организации экономического сотрудничества и развития и Международной сети по конкуренции. Комиссия является активным членом сети Африканского диалога под эгидой Федеральной торговой комиссии.

67. КДК активно пользуется возможностями учебных программ, организуемых Американской ассоциацией адвокатов по вопросам анализа судебных дел, и Фордхамского университета в Нью-Йорке, организуемых для подготовки специалистов по проведению расследований и экономическому анализу.

68. Техническая помощь включала подготовку в 2010 году ЮНКТАД специалистов по проведению расследований, организованную в 2009 году Всемирным банком подготовку по вопросам экономики и политики конкуренции и проведенную в 2008 году Всемирной торговой организацией подготовку по вопросам роли политики конкуренции в экономическом развитии.

С. Области, требующие срочной технической помощи

69. КДК сообщила, что ей требуется техническая помощь в следующих областях:

а) методы антикартельных расследований, в частности проведения рейдов, сбора доказательств и их исследования;

б) взаимодействие и меры, необходимые в случаях злоупотребления правами интеллектуальной собственности на рынке в свете изъятий в отношении прав интеллектуальной собственности, предусмотренных в ЗДК;

с) количественный или экономический анализ злоупотребления доминирующим положением (например, установление чрезмерных цен, хищническое ценообразование и их модели), а также анализ случаев слияния (например, эконометрическое тестирование и моделирование будущих сценариев слияний);

д) привлечение к ответственности и рассмотрение доказательств в делах о конкуренции (например, использование доказательств, представляемых местными, а не международными экспертами), привлечение к ответственности людей, нарушивших законодательство о конкуренции, но находящихся за пределами юрисдикции КДК;

е) действенная защита прав потребителей и рассмотрение жалоб.

D. Другие вопросы, требующие технической помощи

70. Объединенная Республика Танзания, помимо КДК, располагает и другими учреждениями, играющими важнейшую роль в деле утверждения культуры конкуренции и нуждающимися в более активной поддержке. Это, в частности, Суд по делам о конкуренции, Национальный совет по пропаганде прав потребителей, независимые группы защиты прав потребителей, гражданские служащие/технократы, научные работники, экономисты, научно-исследовательские институты, аналитические центры, судебные работники и ассоциация адвокатов.

VII. ВЫВОДЫ И ВОЗМОЖНЫЕ ВАРИАНТЫ ПОЛИТИКИ

71. Объединенная Республика Танзания создала надежную правовую и институциональную систему осуществления и развития законодательства и политики в области конкуренции, которая содержит значительную часть международного передового опыта и стандартов. Этой системе необходимо оказать содействие путем более масштабной и непосредственной политической и финансовой поддержки. При том что осуществление Положения о товарных знаках занимает большое место и получает большое внимание общественности, основные положения ЗДК, также получающие внимание общественности, связаны со слияниями. КДК необходимо активизировать свою работу по пресечению злоупотреблений доминирующим положением и картельной практики, в особенности в сельскохозяйственном секторе. КДК необходимо активизировать свои усилия по информационному сопровождению директивных органов, отраслевых органов регулирования и научных центров. Кроме того, Суду по делам о конкуренции необходимо активизировать подготовку своих членов и сотрудников, в том числе в рамках международных учебных программ по вопросам конкуренции.

72. В свете вышеизложенного предлагаются следующие рекомендации:

а) Институциональные вопросы и эффективность учреждений

<i>Рекомендация</i>	<i>Необходимые меры</i>	<i>Ответственный</i>
1. Финансирование КДК и Суда по делам о конкуренции должно быть предсказуемым и достижимым, как это предусмотрено положениями пункта с) статьи 78 ЗДК	Можно предусмотреть обязательное положение, которое касается перечисления средств КДК и Суду по делам о конкуренции в заранее оговоренной сумме. Необходим процесс обращения с просьбой о перечислении средств.	Министерство/ КДК

<i>Рекомендация</i>	<i>Необходимые меры</i>	<i>Ответственный</i>
2. Защита прав потребителей	Национальный совет по пропаганде прав потребителей дублирует информационно-пропагандистские функции Комиссии. Его персонал и средства можно было бы объединить в более крупный структуре по защите прав потребителей, информационно-пропагандистской работе и борьбе с контрафакцией в рамках КДК; в противном случае Совет можно реорганизовать в правоохранительное учреждение по защите прав потребителей, а также по ведению пропагандистской работы.	Министерство/ КДК/ Национальный совет по пропаганде прав потребителей
3. Обращение к министру в тех случаях, когда регулирующий орган допускает антиконкурентные действия	В соответствии с положениями пункта 3 статьи 96 закона КДК может обращаться к министру в тех случаях, когда отраслевой орган регулирования принимает антиконкурентное решение. Такие функции лучше было бы передать Суду по делам о конкуренции, который в силу своего места, меньше связанного с оказанием политического влияния, позволяет принимать более объективные решения.	КДК/Суд/ министр

b) Антиконкурентная торговая практика

<i>Рекомендация</i>	<i>Необходимые меры</i>	<i>Ответственный</i>
4. Включение в закон положений о вертикальных соглашениях	Включение в закон поправок, охватывающих такие действия, как принудительный ассортимент и поддержание перепродажных цен.	КДК

<i>Рекомендация</i>	<i>Необходимые меры</i>	<i>Ответственный</i>
5. Перечисление действий, которые считаются злоупотреблением позициями на рынке	Внесение в закон поправок. До этого необходимо выработать четкие руководящие принципы по этому поводу, дополняющие те, которые содержатся в руководящих положениях о слияниях.	КДК
6. Включение в ЗДК положений о совместном/совокупном доминировании	Внесение в закон поправок, охватывающих ситуацию, в которой осуществление доминирования на рынке, по крайней мере двумя фирмами, может считаться совместным доминированием.	КДК
7. Включение в закон нового положения, касающегося вопроса о позиции покупателей для решения проблем, возникших в сельскохозяйственном секторе	Включение положения о позициях покупателей.	КДК/министр
8. Необходимость составления более полного перечня горизонтальных/картельных механизмов	Расширение списка в соответствии со статьей 9 и включение в него распределения рынка, распределения клиентов и ограничения выпуска.	КДК
9. Необходимо снять привязку умысла и небрежности к картельному поведению в соответствии с положениями пункта 4 статьи 9 ЗДК	Умысел и небрежность не должны быть релевантны с точки зрения картельного поведения; по этому пункт 4 статьи 9 закона следует опустить	КДК
10. Направление повестки в тех случаях, когда Комиссия запрашивает информацию	Повестки в соответствии со статьей 71 должны в идеале направляться только после отказа лица или его неспособности добровольно представить информацию.	КДК

<i>Рекомендация</i>	<i>Необходимые меры</i>	<i>Ответственный</i>
11. Необходимо изменить статью 6 ЗДК таким образом, чтобы его применение в отношении государства и государственных органов зависело не от того, участвуют ли они в торговом обороте, а от того, затрагивают ли их акты, распоряжения или действия торговый оборот.	Внесение поправок в положения пунктов 1 и 4 статьи 6 ЗДК	КДК/министр
12. Как отмечают сотрудники КДК, употребление в пункте 1 статьи 8 термина "соглашение", под которым понимается поведение, действия или решения, ограничивает их возможности принятия мер воздействия.	Включение в пункт 1 статьи 8 ЗДК слов "поведение" и "действия"	КДК
13. В соответствии с положениями пункта 7 статьи 8 определение наличия факта антиконкурентных действий не должно ставиться в зависимость от умысла или небрежности.	Изъятие из ЗДК пункта 7 статьи 8, поскольку в данном случае имеет значение не умысел или небрежность, а результаты такого поведения.	КДК
14. В соответствии с положениями статьи 8 запрещение антиконкурентного поведения должно распространяться на неконкурентов, чтобы охватить вертикальные соглашения.	Изъятие подпункта б) пункта 3 статьи 8 из ЗДК.	КДК

<i>Рекомендация</i>	<i>Необходимые меры</i>	<i>Ответственный</i>
15. Наделение КДК полномочиями контролировать соблюдение ЗДК государственными органами.	В закон необходимо внести изменения, с тем чтобы распоряжения о соблюдении и о компенсации в соответствии с законом могли издаваться в отношении государства, которое таким образом потеряло бы полный иммунитет в отношении соблюдения своих обязательств в соответствии с ЗДК.	Министр/КДК
16. Необходимо, чтобы законодательство прямо предусматривало в той или иной форме обязательные консультации и/или участие КДК в решении вопросов, относящихся к праву конкуренции в законодательных актах, учредивших органы регулирования, такие как ЗРКЭВ, СУМАТРА, ЗТОРГА, ЗТОРС. Нынешняя тенденция, по-видимому, заключается в том, чтобы проводить консультации с КДК постфактум, а не заблаговременно.	В закон необходимо внести поправку, предусматривающую обязательное проведение консультаций с КДК в тех случаях, когда в регулируемом секторе возникает вопрос конкуренции.	Министр/КДК
17. Вопросы конкуренции, касающиеся отраслевых органов регулирования, которые возникают у КДК, могли бы рассматриваться Судом по делам о конкуренции, а не министром.	Вопросы, возникающие у КДК в отношении антиконкурентных решений отраслевых органов регулирования, должны рассматриваться Судом по делам о конкуренции, а не министром, как это предусмотрено в пункте 5 статьи 96 ЗДК.	Министр/КДК

<i>Рекомендация</i>	<i>Необходимые меры</i>	<i>Ответственный</i>
18. Необходимо установить уголовную ответственность акционеров, директоров и должностных лиц предприятий, допускающих картельные действия.	Участникам картелей начисляется лишь штраф в размере определенной части их оборота. Хотя закон также предусматривает, что директора и управляющие также могут быть наказаны штрафом в соответствии с положениями пункта 3 статьи 60, закон не устанавливает процедуры взимания таких штрафов с директоров и управляющих. В ЗДК не предусмотрены уголовные санкции в отношении картельных действий. В ЗДК необходимо внести поправку, включив в него уголовные санкции в отношении должностных лиц картелей, участвующих в картельных действиях.	КДК/министр
19. Необходимо обеспечить четкое административное и очевидное разделение тройных функций генерального директора по проведению расследований, рассмотрению дела и внесению решения, как это предусмотрено в статьях 63, 65, 69 и 73, пункт 6, ЗДК.	Генеральный директор не может вносить решения по тому же делу, которое он расследовал. Хотя такая практика дискуссионна в большинстве антимонопольных органов, в том числе в Соединенном Королевстве Великобритании и Северной Ирландии и в Южной Африке, она должна быть приведена в соответствие, например, с практикой в Замбии и Зимбабве, где старший исполнительный сотрудник также является по должности членом Комиссии.	КДК/министр

<i>Рекомендация</i>	<i>Необходимые меры</i>	<i>Ответственный</i>
<p>20. Необходимо упростить систему штрафов. Они не должны составлять примерно 5–10% оборота всего предприятия, как это предусмотрено в пункте 1 статьи 60 ЗДК, а должны ограничиваться оборотом по соответствующему товару или услуге согласно статье 60 закона.</p>	<p>Штрафы, исчисляемые на основе оборота всей фирмы, могут быть несправедливыми, за исключением ситуаций, когда фирма занимается только одним товаром.</p> <p>В закон необходимо внести поправки, в соответствии с которыми он предусматривал, что КДК или Суд по делам о конкуренции вправе налагать штраф в размере до 10% оборота по соответствующему товару. Кроме того, необходимы нормы о взыскании штрафов, которые служили бы ориентиром как для КДК, так и для Суда.</p>	<p>КДК/Суд по делам о конкуренции/ министр</p>

с) Борьба с контрафакцией и защита прав потребителей

<i>Рекомендация</i>	<i>Необходимые меры</i>	<i>Ответственный</i>
<p>21. Необходимо предусмотреть, чтобы нарушения прав потребителей, согласно частям VI и VII, влекли за собой санкции, определяемые КДК и ЗДК, вместо того чтобы потребителям необходимо было подавать свою жалобу в суд за свой счет.</p>	<p>Внесение поправок в закон.</p>	<p>КДК</p>

<i>Рекомендация</i>	<i>Необходимые меры</i>	<i>Ответственный</i>
22. Необходимо, чтобы штрафы, предусмотренные в статьях 15 и 16 закона, выплачивались потребителям или потерпевшим, как это предусмотрено в законодательстве о конкуренции Замбии.	Внесение поправок в закон.	КДК/ Национальный совет по пропаганде прав потребителей
23. Жалобы потребительских организаций и анонимные жалобы в соответствии с Законом о товарных знаках.	Как представляется, в соответствии с Законом о товарных знаках КДК не вправе принимать к производству анонимные жалобы. Кроме того, только владельцы прав интеллектуальной собственности, по-видимому, имеют право подавать жалобу в случаях контрафакции. Потребителям и торговым фирмам, которые, вероятно, понесут ущерб в результате вероятной продажи контрафактной продукции или продажи такой продукции в ближайшее время, необходимо предоставить право заявить жалобу без необходимости заполнения установленной формы, для чего требуется уплата сбора, а также указание подробных сведений о подозреваемом правонарушителе.	КДК

<i>Рекомендация</i>	<i>Необходимые меры</i>	<i>Ответственный</i>
24. Необходимо расширить сферу Закона о товарных знаках	Закон о товарных знаках касается только товаров, предназначенных для импорта и экспорта. Конфискация и уничтожение ввезенных товаров и товаров, предназначенных для экспорта, создает неравные условия в отношении товаров местного производства для местного сбыта, например местных материалов, авторские права на которые защищены. Необходимо внести в закон поправки, в соответствии с которыми он охватывал бы все контрафактные товары на танзанийской территории, а не только те, которые предназначены для экспорта или импорта.	Министр/КДК
25. Финансирование Национального совета по пропаганде прав потребителей.	Каждому регулирующему органу должно быть поручено оказывать финансовую поддержку Национальному совету по пропаганде прав потребителей. Все вопросы потребителей, которые в настоящее время рассматриваются различными отраслевыми органами регулирования, должны быть сведены в рамках одного совета по правам потребителей.	Национальный совет по пропаганде прав потребителей/ КДК/ Консультативный совет потребителей/ регулирующие органы/ профильные министерства

d) Суд по делам о конкуренции

<i>Рекомендация</i>	<i>Необходимые меры</i>	<i>Ответственный</i>
26. Необходимо ввести в состав Суда по делам о конкуренции заместителя председателя.	Заседания суда не могут проходить в отсутствие председателя. С юридической точки зрения не ясно, почему закон не предусматривает должности заместителя председателя. Этот вопрос необходимо рассмотреть.	Министр/Суд по делам о конкуренции
27. Необходим механизм обжалования решений Суда, притом что в настоящее время в соответствии со статьей 84 ЗДК Суд выступает в качестве последней инстанции.	В статью 84 необходимо внести поправки, предусматривающие возможность обжалования решений Суда, поскольку тот создан не Конституцией, а вторичным законодательством.	Министр/Суд по делам о конкуренции
28. Необходим кодекс поведения для членов Суда.	Разработка кодекса поведения для членов Суда.	Суд по делам о конкуренции/ Главный судья



ОРГАНИЗАЦИЯ
ОБЪЕДИНЕННЫХ
НАЦИЙ