



**Конференция Организации
Объединенных Наций
по торговле и развитию**

Distr.: General
2 May 2018
Russian
Original: English

Совет по торговле и развитию
Комиссия по торговле и развитию
Межправительственная группа экспертов
по законодательству и политике в области конкуренции
Семнадцатая сессия
Женева, 11–13 июля 2018 года
Пункт 3 b) предварительной повестки дня

**Добровольный экспертный обзор
законодательства и политики в области
конкуренции: Ботсвана**

Резюме*

* Результаты, трактовки и выводы, изложенные в настоящем документе, даны автором и не обязательно отражают точку зрения Организации Объединенных Наций, ее должностных лиц или государств-членов. Настоящий документ официального редактирования не проходил.

GE.18-07016 (R) 220518 230518



* 1 8 0 7 0 1 6 *

Просьба отправить на вторичную переработку



Содержание

	<i>Стр.</i>
Предисловие	3
I. Основы и история политики Ботсваны в области конкуренции	4
A. Введение	4
B. Исторический, социальный, политический и экономический контекст	4
C. Развитие законодательства и политики Ботсваны в области конкуренции	5
D. Основы политики в области конкуренции	5
E. Основы законодательства в области конкуренции	5
II. Институциональная основа политики и законодательства в области конкуренции	6
A. Орган Ботсваны по вопросам конкуренции	6
B. Комиссия Ботсваны по вопросам конкуренции	6
C. Институциональное устройство Ботсваны согласно Закону № 22 о конкуренции 2017 года	6
D. Процедура рассмотрения слияний, о которых были направлены уведомления, в сопоставлении с другими видами ограничительной практики	6
E. Трибунал	7
F. Санкции	8
III. Обеспечение соблюдения законодательства о конкуренции	9
A. Слияния	9
B. Ограничительная торговая практика	10
C. Злоупотребление доминирующим положением	11
IV. Вопросы, не связанные с соблюдением законодательства в области конкуренции	13
Исследования рынка	13
V. Поощрение конкуренции	14
A. Кабинет министров	14
B. Научное сообщество	14
C. Деловые круги	14
VI. Другие законы, имеющие важное значение для соблюдения законодательства в области конкуренции	15
A. Отраслевые органы регулирования	15
B. Интеллектуальная собственность	15
C. Защита интересов потребителей	16
VII. Организационная структура Органа Ботсваны по вопросам конкуренции	16
A. Комиссия/Совет по вопросам конкуренции и интересов потребителей	16
B. Секретариат	17
VIII. Ресурсы Органа Ботсваны по вопросам конкуренции	17
IX. Судебные органы	18
X. Общие соображения и рекомендации по вопросам политики	18
A. Рекомендации, вынесенные правительству	18
B. Рекомендации, вынесенные Органу Ботсваны по вопросам конкуренции	18
C. Рекомендации, вынесенные судебным органам	19

Предисловие

Настоящее резюме входит в полный доклад, озаглавленный «Добровольный экспертный обзор законодательства и политики в области конкуренции: Ботсвана»¹. Цель обзора заключается в том, чтобы оценить основы законодательства о конкуренции и опыт его осуществления в Ботсване, выяснить, какие уроки можно было бы извлечь, и вынести рекомендации, направленные на совершенствование системы в соответствии с передовой международной практикой.

В настоящем резюме рассматривается нынешнее состояние законодательства и политики Ботсваны в области конкуренции на основе обширного обзора актуальных документов и итогов миссии по установлению фактов в Габороне, целью которой был сбор информации об опыте Органа по вопросам конкуренции и представителей соответствующих заинтересованных сторон, в том числе государственных министерств, отраслевых органов регулирования, частного сектора и научных кругов. Были изучены такие документы, как Доклад об анализе экономической системы (2002 год), Доклад об анализе юридической системы (2002 год), Политика в области конкуренции (2005 год), Закон о конкуренции (2009 год), Законопроект о конкуренции (2017 год), различные законы об отраслевом регулировании, Обращение к нации президента Ботсваны генерал-лейтенанта доктора Серетсе Кхамы Ян Кхамы в октябре 2017 года, документ о концепции развития Ботсваны на период до 2036 года и одиннадцатый Национальный план развития.

Миссия по установлению фактов в Ботсване проходила 6–11 ноября 2017 года. В ходе миссии были проведены собеседования с различными учреждениями, государственными министерствами, отраслевыми органами регулирования, представителями частного сектора, истцами и ответчиками по различным делам, представителями научных кругов и других структур, занимающихся вопросами конкуренции.

¹ ЮНКТАД, 2018 год (предстоящий). Полный доклад о добровольном экспертном обзоре Ботсваны содержит более подробную информацию относительно осуществления законодательства в области конкуренции, в том числе отчет о собеседованиях, проведенных ЮНКТАД в ходе ее миссии по установлению фактов в Габороне.

I. Основы и история политики Ботсваны в области конкуренции

A. Введение

1. В основе настоящего доклада лежат данные, собранные в ходе миссии по установлению фактов в Ботсване, состоявшейся в октябре 2017 года, и информация, полученная из разных источников, включая веб-сайты министерств. При доработке доклада были учтены законодательные изменения, произошедшие после первоначального сбора информации.

B. Исторический, социальный, политический и экономический контекст

1. История и социальный контекст

2. Ботсвана, ранее известная как Бечуаналенд, – не имеющая выхода к морю страна на юге Африки, которая граничит на севере с Замбией, на северо-востоке – с Зимбабве, на западе – с Намибией, а на юге и юго-востоке – с Южной Африкой. Ее основной доступ к морским портам обеспечивается через Южную Африку. Площадь Ботсваны составляет 582 000 кв. км, причем на этой значительной по размеру территории живет относительно немногочисленное население – по оценкам, в 2016 году его численность достигала 2 230 905 человек. Несмотря на малонаселенность страны, правительство Ботсваны выделяет ресурсы на защиту и сохранение нескольких крупнейших районов дикой природы Африки.

2. Политическая обстановка

3. Ботсвана отличается политической стабильностью и эффективным управлением. Страна имеет старейшую в Африке многопартийную демократию и безупречную репутацию в области соблюдения прав человека и характеризуется стабильностью с момента получения независимости. Ботсвана – многопартийная республика, в которой каждые пять лет проводятся выборы. Парламент страны состоит из двух палат: Национальной ассамблеи и Палаты вождей. Президент, назначаемый парламентом, является главой государства и правительства и может оставаться на своем посту не более двух пятилетних сроков полномочий². Начиная с 1 апреля 2018 года президентом является Мокгвитси Эрик Кеабетсве Масиси.

3. Экономическая ситуация

4. В Ботсване наблюдается заметный экономический рост с момента получения страной независимости от Соединенного Королевства Великобритании и Северной Ирландии в 1966 году. Она стала одной из самых быстрорастущих экономик в мире, среднегодовой показатель экономического роста за последнее десятилетие составил 5%. Экономическое развитие, обусловленное рациональным управлением доходами от минеральных ресурсов, главным образом алмазов, и эффективным руководством страной, вывело Ботсвану на уровень страны, доходы которой превышают средний уровень.

5. Концепция развития на период до 2036 года – это «дорожная карта», используемая правительством Ботсваны для достижения целей XXI века. В Концепции, основанной на четырех основных направлениях работы, признается, что нерешенные экономические, социальные, экологические и управленческие вопросы Ботсваны неразрывно связаны между собой. Уровень инфляции в Ботсване относительно низкий, средний показатель в 2014–2017 годах составлял 3,5% и, как ожидается, останется в нижнем интервале среднесрочной цели Банка Ботсваны – 3–6%.

² Все ссылки, касающиеся текста этого резюме, содержатся в документе ЮНКТАД 2018 года UNCTAD, 2018, *Voluntary Peer Review of Competition Law and Policy: Botswana*, forthcoming (United Nations publication, New York and Geneva).

6. В соответствии с долгосрочной Концепцией развития Ботсваны правительство начало реализацию инициативы по созданию территориально-производственных комплексов в целях расширения экономической диверсификации в пяти приоритетных секторах, в число которых входят производство говядины, обработка алмазов, финансовые услуги, горное дело и туризм. Для каждого из территориально-производственных комплексов разрабатывается план действий по наращиванию потенциала.

С. Развитие законодательства и политики Ботсваны в области конкуренции

7. С момента получения независимости в 1966 году экономика Ботсваны является открытой, и страна неизменно стремится к укреплению функционирования рынков.

8. С 1999 года в Ботсване рассматриваются условия ведения хозяйственной деятельности и изучается вопрос о введении мер регулирования в целях обеспечения равных возможностей для деятельности предприятий. В 2002 году были подготовлены два доклада (доклад об анализе экономической системы и доклад об анализе юридической системы), в которых рассматривались структура рынка, поведение и законодательство, с тем чтобы не допустить внесения в законы положений, считающихся антиконкурентными и вредоносными для благополучия потребителей. Это мероприятие представляло собой процесс консультаций, возглавляемый ЮНКТАД и финансируемый Программой развития Организации Объединенных Наций через ее страновую программу развития частного сектора.

9. Указанные доклады использовались при разработке Политики в области конкуренции, принятой в 2005 году, и Закона о конкуренции, который был введен в действие в 2009 году и стал законом в 2010 году. Закон предусматривал учреждение Комиссии по вопросам конкуренции и Органа по вопросам конкуренции, деятельность которых, направленная на рассмотрение дел о конкуренции в рамках контроля слияний, о злоупотреблении доминирующим положением и об иных видах антиконкурентной практики, началась в 2011 году.

10. Что касается последних событий, то в декабре 2017 года был принят Закон № 22 о конкуренции. Был учрежден Орган по вопросам конкуренции под новым названием – Орган по вопросам конкуренции и делам потребителей. На момент подготовки настоящего доклада Законопроект о конкуренции находился на утверждении президента.

Д. Основы политики в области конкуренции

11. Национальная политика Ботсваны в области конкуренции, принятая в 2005 году, направлена на достижение целей государства по максимальному использованию выгод либерализации, дерегулирования и приватизации торговли и инвестиций, а также по сохранению выигрыша, который с большой вероятностью может снизиться в результате антиконкурентных видов практики в дерегулированной среде. Политика нацелена также на решение проблем, связанных с глобализацией картелей, злоупотреблением доминирующим положением и с монополизацией ключевых секторов, на отслеживание открытия рынков и связанное с ним и случайное увеличение числа проблем трансграничной торговли, а также на инвестиционные потоки.

Е. Основы законодательства в области конкуренции

12. Ныне действующим законом является Закон № 17 о конкуренции от 2010 года; следует упомянуть также Положение о конкуренции 2011 года и Правила Комиссии по вопросам конкуренции (Трибунал) 2012 года. В декабре 2017 года парламент Ботсваны принял законопроект о конкуренции. В настоящее время ожидается его утверждение президентом, а затем введение в действие министром. Настоящий доклад будет посвящен положениям законопроекта о конкуренции с избранными ссылками на Закон о конкуренции.

II. Институциональная основа политики и законодательства в области конкуренции

A. Орган Ботсваны по вопросам конкуренции

13. В статье 4 Закона о конкуренции учреждается Орган по вопросам конкуренции в качестве юридического лица, которое может как подавать иски, так и отвечать по искам согласно положениям Закона о конкуренции.

Функции Органа Ботсваны по вопросам конкуренции

14. В Политике в области конкуренции упоминается только учреждение Органа по вопросам конкуренции, а затем устанавливается, что в рамках ответственности за реализацию Политики и соответствующего законодательства Орган будет иметь полномочия обеспечивать соблюдение Закона о конкуренции, в том числе проводить расследования, привлекать к судебной ответственности за его нарушения и председательствовать в ходе урегулирования споров, тогда как стороны, не согласные с решением Органа по вопросам конкуренции, будут иметь право подать апелляцию в Высокий суд.

B. Комиссия Ботсваны по вопросам конкуренции

15. В статье 9 Закона о конкуренции учреждается Комиссия по вопросам конкуренции, которая является руководящим органом Органа и отвечает за управление его деятельностью. Комиссия рассматривает вопросы, представляемые ей Органом в соответствии с Законом, и задает общее направление политики Органа.

16. С учетом таких функций Органа по вопросам конкуренции и делам потребителей (ОКП), как назначение членов, а также полномочия подавать жалобы и обеспечивать соблюдение Законопроекта о конкуренции, ОКП в качестве органа регулирования может расследовать препятствия на пути конкуренции.

C. Институциональное устройство Ботсваны согласно Закону № 22 о конкуренции 2017 года

17. В статье 6 Законопроекта о конкуренции учреждается орган под названием Совет по вопросам конкуренции и делам потребителей, который является руководящим органом Органа и отвечает за управление его деятельностью, а также за общее направление его политики.

18. Согласно формулировкам Закона о конкуренции, Орган и Комиссия – два отдельных органа, хотя имеется много других факторов, указывающих на то, что Комиссия является частью Органа, т. е. они представляют собой единое целое. Несмотря на то, что в Законопроекте о конкуренции была сделана попытка исправить этот недостаток, формулировка представленного выше текста по-прежнему таит в себе опасность толкования в том ключе, что Орган и ОКП являются отдельными органами.

D. Процедура рассмотрения слияний, о которых были направлены уведомления, в сопоставлении с другими видами ограничительной практики

1. Процедура рассмотрения слияний, о которых были направлены уведомления

19. Процедура рассмотрения слияний, о которых были направлены уведомления, предусматривается пунктами 2 и 3 статьи 51. Несогласной стороне предоставляется возможность обжалования в Трибунал согласно статье 57 Законопроекта о конкуренции.

2. Процедура рассмотрения других видов ограничительной практики

20. Согласно статье 36 Законопроекта о конкуренции, до начала расследования ОКП может, либо по собственной инициативе, либо после получения соответствующей информации или жалобы от какого-либо лица, провести предварительное следствие относительно любого вида практики, если у него есть разумные основания подозревать, что этот вид практики может представлять собой нарушение.

21. Процедура заключается в том, что в соответствии со статьей 39 Законопроекта о конкуренции ОКП может назначить инспектора для подготовки доклада относительно вышеуказанного нарушения и в течение 12 месяцев после завершения расследований передать дело в Трибунал, если будет установлено наличие запрещенного вида практики, либо уведомить о том, что дело в суд не передается.

Е. Трибунал

22. В статье 62 Законопроекта о конкуренции предусматривается учреждение Трибунала, а в статье 63 того же документа определяется его юрисдикция. Трибунал наделен двумя типами судебных полномочий – суда первой инстанции и апелляционного суда.

1. Юрисдикция суда первой инстанции

23. Трибунал рассматривает любой представленный ему Органом или истцом вопрос, касающийся нарушения какого-либо из положений Закона.

2. Апелляционная юрисдикция

24. Трибунал рассматривает любую апелляцию, поданную ему в соответствии с положениями Закона.

25. Согласно толкованию статьи 73, все дела, расследуемые в соответствии со статьей 39, в течение 12 месяцев после завершения расследования должны быть переданы в Трибунал для рассмотрения в судебном порядке, при условии, что ОКП будет осуществлять преследование согласно подпунктам о) и р) пункта 2 статьи 5 Законопроекта о конкуренции.

26. Пункт 3 статьи 67 Закона о конкуренции предусматривает, что апелляция на решение Суда (Высокого суда) может быть подана в Апелляционный суд, однако она должна касаться только вопроса права, вытекающего из конкретного решения Суда, или суммы штрафа, вытекающей из любого решения Суда. В Законопроекте о конкуренции наблюдается отход от этой позиции, поэтому в его статьях 83 и 84 содержатся ссылки на апелляции и пересмотр дела Высоким судом, а также на последующие этапы процесса.

27. Было заявлено, что по причинам технического характера Орган проиграл все дела в Комиссии по вопросам конкуренции, Высоком суде и Апелляционном суде и что в течение шести лет обеспечения соблюдения в Ботсване законодательства о конкуренции ни Высокий суд, ни Апелляционный суд не вынесли ни одного решения по делам о конкуренции.

28. Выводы показали, что экспертный опыт Высокого суда Ботсваны в области конкуренции практически не развит по причине того, что культура конкуренции и практика соблюдения ее принципов в Ботсване еще отличаются новизной и находятся на низком уровне.

29. С учетом преимуществ специализированного апелляционного органа по вопросам конкуренции и в силу того, что Трибунал имеет как юрисдикцию первой инстанции, так и апелляционную юрисдикцию, необходимо иметь пространство для маневра, чтобы попытаться наладить механизм рассмотрения всех дел о конкуренции, которые вначале изучаются ОКП, а затем обжалуются в Трибунал перед дальнейшей апелляцией в Высокий суд.

30. В статьях 94 и 95 Законопроекта о конкуренции предусматриваются полномочия в области разработки как правил, так и нормативно-правовых актов в отношении деятельности ОКП. С учетом вышеизложенного, как правило, у ОКП нет полномочий действовать за пределами соответствующего законодательства (доктрина *ultra vires*). Законопроект о конкуренции вряд ли приведет к возникновению каких-либо проблем, связанных с нарушением принципов естественного права, касающихся разделения властей; ОКП как таковой следит за соблюдением принципов естественного права, как указано выше.

Г. Санкции

31. Обеспечение соблюдения законодательства обычно предусматривает санкции уголовного характера. Законопроект о конкуренции гласит, что «любое должностное лицо или директор предприятия, нарушающие статью 25, совершают правонарушение и наказываются штрафом, не превышающим 100 000 пул, либо тюремным заключением на срок не более пяти лет, либо тем и другим».

32. Законопроект о конкуренции не настаивает на категоричном следовании этой процедуре в случае преступлений, наказуемых лишением свободы.

33. В пунктах 1, 2 и 3 статьи 76 Законопроекта о конкуренции предусматриваются финансовые санкции за горизонтальные (статья 25) и вертикальные (статья 25) соглашения предприятий, хотя их применение остается на усмотрение Трибунала. Соответствующее положение гласит, что Трибунал, в дополнение к указаниям или вместо них, может издать распоряжение о финансовых санкциях (размер которых не должен превышать 10% оборота предприятия в период нарушения запрета, который составляет не более трех лет).

34. За слияния, о которых не были направлены уведомления, подпункт b) пункта 3 статьи 58 Законопроекта о конкуренции предусматривает штраф, не превышающий 10% от вознаграждения или совокупного оборота сторон, задействованных в слиянии, в зависимости от того, какая из сумм больше. Диапазон оборота в 0–10% может считаться слишком широким и являться проблематичным в случае отсутствия конкретного руководства для определения соразмерного уровня финансовых санкций.

35. Законопроект о конкуренции не предусматривает прямых санкций за запрещенное статьей 28, рассматриваемой в совокупности со статьей 33 («Правило разумности»), и статьей 31 (Злоупотребление доминирующим положением) Законопроекта о конкуренции соглашение, о котором не было направлено уведомление. Статья 77 Законопроекта о конкуренции гласит, что после вывода о совершении предприятием подобных нарушений Трибунал дает соответствующему предприятию (соответствующим предприятиям) такие указания, которые считает необходимыми, разумными и выполнимыми, включая структурные средства правовой защиты, упомянутые в подпункте c) пункта 3 статьи 77.

36. Имеется возможность несоответствия между серьезностью правонарушений и санкциями за них, которые влекут за собой те же последствия для экономики и рынков, как и правонарушения, совершенные предприятиями, аналогично осужденными этим Трибуналом.

37. Идеальным решением была бы отмена увязки только с личной частью криминологии, как предусмотрено Законопроектом о конкуренции, и увязка всех правонарушений против предприятия, закрепленных в статьях 25, 27, 28, 31 и пункте 2 статьи 59 Законопроекта о конкуренции, поскольку они обеспечили бы соразмерные и одинаковые санкции за правонарушения одинаковой тяжести.

III. Обеспечение соблюдения законодательства о конкуренции

A. Слияния

38. В пункте 1 статьи 45 Законопроекта о конкуренции дается определение слияния. В пункте 2 статьи 45 того же документа предусматривается способ осуществления приобретения.

39. Определение термина «слияние», содержащееся в Законопроекте о конкуренции, не включает в себя совместные предприятия, которые предусматривают образование нового предприятия, а общее положение в подпункте b) пункта 2 статьи 45 не может служить оправданием отсутствия специального положения, распространяющегося на такие слияния. основополагающий принцип заключается в том, что подобные совместные предприятия и стратегические союзы влекут за собой те же последствия, что и чистые слияния, поэтому их следует изучать на предмет возможного антиконкурентного воздействия.

40. Пункт 3 статьи 45 Законопроекта о конкуренции охватывает проверку на решающее воздействие посредством определения возможности материального влияния на предприятие, сравнимого с влиянием человека, который в рамках обычной торговой практики может осуществлять элемент контроля, упоминаемый в Законе о компаниях, в частности иметь контрольный пакет акций (до 50%) и большинство голосов в компании. Это означает, что, независимо от размера пакета акций или права голоса, которые присутствуют при операции слияния, если она заканчивается изменением решающего воздействия, то эта операция является слиянием.

41. Статья 46 Законопроекта о конкуренции является «калькой» со статьи 53 Закона о конкуренции и предусматривает определяемое министром освобождение предприятий от контроля за слияниями. Это положение даст министру полномочия издавать нормативно-правовые акты, направленные на освобождение предприятий от обзора слияний в зависимости от задействованного сектора торговли или промышленности, характера осуществляемой предприятием деятельности или какого-либо аспекта общественных интересов. Кроме того, министр, если сочтет нужным, может предписывать альтернативную систему обзора слияний.

42. До настоящего времени это положение не применялось, однако оно несет в себе опасность неправомерного использования или несоответствия духу положений статьи 3 Законопроекта о конкуренции, которая, в качестве общего правила, предусматривает его применение к экономической активности, происходящей или имеющей последствия в Ботсване.

43. Обычно изъятия из применения законодательства в области конкуренции направлены на нормативно-правовые акты, характерные для конкретных секторов, что предусматривается в статье 86 Законопроекта о конкуренции и охватывает все аспекты конкуренции, а не только слияния.

44. Статья 49 Законопроекта о конкуренции предусматривает режим предварительного уведомления о слияниях, который касается слияний на сумму, составляющую или превышающую определенный пороговый уровень (на данный момент она равна 1,2 млн долл. США из расчета общего объема годового оборота или активов компаний, проходящих процедуру слияния, в Ботсване).

45. Согласно статье 63 Закона о конкуренции, который в настоящее время используется в Ботсване в качестве действующей нормы права, слияния, о которых не были направлены уведомления, не наказываются никакими иными санкциями, помимо указаний об исправлении нарушения. Аналогичным образом согласно пункту 3 статьи 58 Законопроекта о конкуренции, в случае если уведомление о слиянии, подпадающем под положение об уведомлении, направлено не было, то взимается штраф, составляющий до 10% от вознаграждения или совокупного годового оборота обеих сторон сделки слияния, в зависимости от того какая из сумм больше. Это соответствует передовому международному опыту.

46. Согласно Законопроекту о конкуренции, в процедурном аспекте вопросы слияний, о которых не были направлены уведомления, решаются в соответствии с пунктом 2 статьи 58, рассматриваемым в совокупности с пунктом 1 статьи 59.

47. Процедура решения вопросов слияний, о которых не были направлены уведомления, является коллизионной и спорной, точно так же, как и процесс отмены утвержденного слияния и отказа в слиянии, о котором было направлено уведомление. Обычно, в силу схожести процессов, ожидается, что средства, задействованные в рассмотрении одинаковых вопросов, также будут сходны. Тем не менее процедура отмены утвержденного слияния и отказа в слиянии, о котором было направлено уведомление, отличается от решения вопросов слияний, о которых не были направлены уведомления.

48. Отменой утвержденного слияния и отказом в слиянии, о котором было направлено уведомление, в качестве первой инстанции занимается ОКП, а слияниями, о которых не были направлены уведомления, – Трибунал. Этот недостаток также следует рассмотреть на предмет возможного устранения в целях улучшения обеспечения соблюдения аспекта конкуренции, связанного со слияниями и поглощениями в Ботсване.

В. Ограничительная торговая практика

1. Соглашения, подлежащие запрету как таковые

49. Горизонтальные соглашения как таковые рассматриваются согласно статье 25 Законопроекта о конкуренции, которая охватывает только поведение, связанное с установлением цен, разделом рынков и сговором на торгах. Несмотря на упоминание о поведении, в Законопроекте о конкуренции не говорится о том, какие элементы представляют собой такое запрещенное поведение. С учетом уголовного характера нарушений, перечисленных в статье 25, и санкций за них, закрепленных в статье 26 Законопроекта о конкуренции, было бы разумно, если бы в указанных положениях четко предусматривались элементы, которые должен установить ОКП для определения уголовного нарушения.

50. В статье 25 Законопроекта о конкуренции не упоминается обычно встречающееся горизонтальное соглашение конкурентов об ограничении производства и о коллективном бойкоте, которое запрещено во многих юрисдикциях независимо от его последствий.

51. Законопроект о конкуренции не предусматривает четко разработанной процедуры квалификации закрепленных в статье 26 нарушений в качестве уголовных преступлений. Единственное соответствующее положение гласит, что, согласно подпункту г) пункта 2 статьи 5, ОКП должен сообщать о расследовании всех уголовных дел, охватываемых Законопроектом о конкуренции, в Полицейскую службу Ботсваны. В Законопроекте прямо не указана роль полиции, поскольку ОКП также является следственным органом, который имеет полномочия проводить расследования по делам, касающимся поведения, запрещенного Законопроектом о конкуренции. Представление ОКП докладов полиции, которая не всегда хорошо знакома с криминологией конкуренции, может стать серьезным препятствием на пути к осуществлению положения.

52. Обычно после завершения расследования ОКП введением в механизм уголовного правосудия мог бы стать запрос Генерального прокурора на получение согласия на судебное преследование преступного деяния со ссылкой на вынесение соответствующим судом приговора о лишении свободы. Отмечается также, что в Законе о конкуренции не указано, в какой суд следует обращаться для обеспечения осуществления статьи 26.

53. Кроме того, отмечается, что вопросы, связанные со статьей 25, решаются Трибуналом в рамках первой инстанции после передачи в него дела ОКП согласно статье 73 Законопроекта о конкуренции. Неясно, каким образом можно избежать противоречий при осуществлении процессов передачи рассматриваемого дела в Трибунал (в случае его передачи) и сообщения о нем Полицейской службе Ботсваны.

2. Соглашения, запрещенные «правилом разумности»

54. В статье 28 Законопроекта о конкуренции говорится о горизонтальных соглашениях, запрещенных «правилом разумности». Уведомление о соглашениях на основе «правила разумности» предусмотрено в пунктах 1 и 2 статьи 28 Законопроекта о конкуренции. Несмотря на то, что в статье 33 Законопроекта о конкуренции установлены изъятия из критериев оценки соглашений, процесс направления уведомления сторонами соглашения в нем не предусмотрен. В положении следовало бы четко предусмотреть, что за получением разрешения на изъятие стороны соглашения должны обращаться к Органу.

55. В Законопроекте о конкуренции не указаны конкретные сроки обзора соглашения, что оставляет для ориентира только время для расследования, предусмотренное в пункте 1 статьи 73, согласно которому ОКП должен передать дело в Трибунал в течение одного года после завершения своего расследования. Это положение в его нынешнем виде относится к соглашениям, о которых не были направлены уведомления, поскольку слияния, о которых не были направлены уведомления, точно так же подлежат расследованию в соответствии со статьей 39 Законопроекта о конкуренции. Для соглашений, о которых были направлены уведомления, следовало бы предусмотреть конкретные разумные сроки процесса обзора точно так же, как для слияний, о которых были направлены уведомления, предусмотрены соответствующие сроки в статье 49 Законопроекта.

56. Следует отметить запреты согласно подпунктам b), c) и d) пункта 1 статьи 28, в частности касающиеся соглашения, которое b) ограничивает производство или продажу, в том числе посредством введения квоты; c) предполагает договоренность между конкурентами; или d) предполагает коллективный отказ предприятию в доступе к механизму или ассоциации, имеющим ключевое значение для конкуренции. Положения подпунктов b) и d) представляют собой путаницу в запретах, поскольку среди них содержатся запреты, касающиеся ограничения производства и коллективного бойкота конкурентов, которые относятся к категории вопросов, решаемых с помощью подхода «per se». В свою очередь пункт c) относится к договоренности между конкурентами, определение которой отсутствует, но которая обычно относится к соглашению в области конкуренции в противовес односторонней практике, так что отсутствие упоминания о ней является недостатком законодательства.

57. Что касается запретов согласно подпунктам a), b) и c) пункта 2 статьи 28, то положения подпункта a) пункта 2 статьи 28 можно толковать как относящиеся к ограничению производства, вопросу, который решается с помощью подхода «per se». Положения подпунктов b) и c) пункта 2 статьи 28 можно толковать как относящиеся к ценовой дискриминации и увязыванию и объединению, т. е. вопросам, которые решаются в рамках злоупотребления доминирующим положением как запрещенного эксплуатационного поведения.

58. Исходя из вышеизложенного, очевидно, что смысл концепции «правила разумности» утерян в результате разъясненной выше путаницы вопросов. Эти недостатки также следует рассмотреть на предмет возможного устранения в целях улучшения соблюдения принципов конкуренции в отношении соглашений, подпадающих под запреты согласно «правилу разумности».

C. Злоупотребление доминирующим положением

59. Нормы, касающиеся злоупотребления доминирующим положением, обычно направлены на действия доминирующего предприятия, совершаемые либо в одностороннем порядке, либо совместно с другими предприятиями (совместное доминирование). Обычно целью являются действия, результатом которых «стало, становится или с большой вероятностью станет воспрепятствование или значительное ослабление конкуренции на рынке».

60. Законопроект о конкуренции содержит недвусмысленный общий запрет на злоупотребление доминирующим положением в пункте 1 статьи 31. В Законопроекте также учитываются соображения общественных интересов при установлении доминирующего положения согласно пункту 2 статьи 31. Определение доминирующего положения содержится в статье 32.

61. Данное положение предусматривает ситуации доминирования, односторонних действий и совместного доминирования в соответствии с передовой практикой современного законодательства в области конкуренции. Тем не менее более пристально изучив оба положения, рассматриваемые в совокупности, можно отметить, что в подпунктах а) и б) статьи 32 предусматривается порог (доля рынка), после которого предприятие или предприятия считаются доминирующими на определенном рынке, однако конкретная цифра не называется, поэтому при вольном толковании это может стать причиной затяжных споров по данному вопросу.

62. Аналогичным образом отмечается, что в подпунктах а) и б) статьи 32 отсутствует предварительное условие «потенциального элемента» запрещения только таких действий доминирующего предприятия, результатом которых «стало, становится или с большой вероятностью станет воспрепятствование или значительное ослабление конкуренции на рынке».

63. Соблюдать установленные конкретные цифровые пороговые значения и предварительное условие легче, чем реализовывать другие, более гибкие подходы, которые требуют углубленного понимания конкуренции, явно отсутствующего в развивающихся странах, в том числе в Ботсване.

64. Пункт 2 статьи 31 позволяет в ходе расследования дел о злоупотреблении доминирующим положением на дискреционной основе учитывать вопросы общественных интересов, перечисленные в подпунктах а)–е). Если ОКП принимает решение не учитывать при оценке вопросы общественных интересов, то этот пункт становится неприменимым и безвредным.

65. Указанный вопрос встает, когда ОКП ссылается на пункт 2 статьи 31 Законопроекта о конкуренции; вопрос заключается в том, может ли ОКП отклонить запрет на злоупотребление доминирующим положением согласно подпунктам а)–е) пункта 1 статьи 31 в той степени, в которой он будет относиться к рынку Ботсваны в соответствии с пунктом 1 статьи 31 Законопроекта о конкуренции. В Законопроекте о конкуренции ничего не говорится о результатах применения пункта 2 статьи 31 к запрету ОКП на злоупотребление доминирующим положением согласно пункту 1 статьи 31.

66. Пункт 2 статьи 31 относится к соглашению предприятий в ходе оценки применения вопросов общественных интересов к определению злоупотребления доминирующим положением. Таксономически это неверно, поскольку соглашения – будь то вертикальные или горизонтальные – представляют собой иную категорию запрещенных видов практики, которая рассматривается в статьях 25, 27 и 28 и отличается от злоупотребления доминирующим положением. Аналогичным образом ранее было указано, что существуют вопросы злоупотребления доминирующим положением, которые охватываются соглашениями, запрещенными «правилом разумности», предусмотренным в статье 28 Законопроекта о конкуренции. Обе этих аномалии следует рассмотреть на предмет исправления во избежание путаницы для пользователей права.

67. Перечень злоупотреблений, содержащийся в подпунктах а)–е) пункта 1 статьи 31, является исчерпывающим, поэтому законная возможность включить в него иные действия отсутствует. Обычно подобный перечень оставляется открытым (не является исчерпывающим), с тем чтобы дополнять его всеми другими теориями причинения вреда в рамках злоупотребления доминирующим положением и соответствующими запретами, которые могут возникнуть в ходе разработки законодательства в области конкуренции или оказаться случайно забытыми, как, например, скидки и льготы постоянным клиентам.

68. Что касается конкретных данных, то в течение отчетного периода было заведено 73 дела о практике злоупотребления доминирующим положением, из которых 54 дела (74%) было закрыто из-за отсутствия нарушений, связанных с конкуренцией, а 9 дел (12,3%) было закрыто по неустановленным причинам. Таким образом, в общей сложности 63 дела (86,3% всех дел о злоупотреблении доминирующим положением, заведенных в течение отчетного периода) были закрыты либо из-за отсутствия нарушений, связанных с конкуренцией, либо по иным причинам. На момент миссии по установлению фактов коллегиального обзора ни одно дело не было передано Комиссии по вопросам конкуренции, а 9 дел (12,3%) еще находились на ее рассмотрении.

69. В течение отчетного периода было заведено 38 дел, связанных с горизонтальными и вертикальными соглашениями. Из них 21 дело (55,3%) было закрыто из-за отсутствия нарушений, связанных с конкуренцией, а еще 9 дел (23,6%) было закрыто по иным неустановленным причинам. Таким образом, в общей сложности 30 дел (79% всех дел о горизонтальных и вертикальных соглашениях, заведенных в течение отчетного периода) были закрыты либо из-за отсутствия нарушений, связанных с конкуренцией, либо по иным причинам. На момент проведения коллегиального обзора четыре дела (10,5%) были переданы Комиссии по вопросам конкуренции, и четыре дела (10,5%) еще находились на ее рассмотрении.

70. Что касается поддержания перепродажных цен, то было заведено шесть дел, из которых одно было закрыто из-за отсутствия нарушений, связанных с конкуренцией, четыре – были переданы Комиссии по вопросам конкуренции и одно – находится на ее рассмотрении.

71. Таким образом, с учетом структуры Законопроекта о конкуренции в плане характера запретов, связанных с обсуждавшимися выше вопросами антиконкурентной ограничительной практики, и без ущерба для самостоятельности решений Органа по вопросам конкуренции и Комиссии по вопросам конкуренции логично сделать вывод о том, что Законопроект о конкуренции должен стать началом новой эпохи, которая позволит должным образом учитывать ограничительную практику, выявлять связанные с ней правонарушения и накладывать соответствующие запреты.

IV. Вопросы, не связанные с соблюдением законодательства в области конкуренции

Исследования рынка

72. Исследования рынка проводятся в соответствии с подпунктом g) пункта 2 статьи 5 Законопроекта о конкуренции в целях обеспечения руководства деятельностью отдела по вопросам соблюдения законодательства Органа по вопросам конкуренции и предоставления его пропагандистскому департаменту политики и программ с обоснованной позицией, а также информации о других мероприятиях, которые искажают рынок и не являются применимыми.

73. За последнее время Орган провел пять исследований рынка в таких областях, как авиация, торговые центры и розничная торговля (отечественные торговые марки). Нет никаких свидетельств того, что выводы исследования способствовали выполнению функций Органа, связанных с соблюдением законодательства или пропагандистской деятельностью.

74. Для совершенствования конкурентной практики Ботсваны следует развивать и укреплять связь между исследованиями и конкретными делами. Аналогичным образом небольшое число исследований является свидетельством необходимости найма дополнительных сотрудников в департаменты, занимающиеся расследованиями и правовыми вопросами.

V. Поощрение конкуренции

75. Орган ведет пропагандистскую деятельность в соответствии с подпунктами d) и e) пункта 2 статьи 5 Закона о конкуренции, которые сходны с положениями подпунктов d) и e) пункта 2 статьи 5 Законопроекта о конкуренции.

A. Кабинет министров

76. Согласно Законопроекту о конкуренции в Ботсване Орган по вопросам конкуренции и ОКП находится в ведении Министерства инвестиций, торговли и промышленности.

77. Кроме того, министру даны полномочия определять, какие технические вопросы конкуренции должны быть оставлены на рассмотрение членов Комиссии согласно Закону о конкуренции или Совету согласно Законопроекту о конкуренции; в частности, следует избегать проблем, обсуждающихся в рамках положений о слияниях, которые позволяют министру определять судьбу того или иного слияния. Министру следует осуществлять общий надзор и заниматься административной частью функционирования ОКП, предоставив рассмотрение технических вопросов членам, которых он назначает на основании их знаний и компетенции.

B. Научное сообщество

78. Экономический факультет Университета Ботсваны разрабатывает учебный план для последипломного образования по специальности «Экономика политики и регулирования в области конкуренции», что может занять еще как минимум год.

79. В будущем экономический факультет Университета Ботсваны хотел бы сотрудничать с Органом Ботсваны по вопросам конкуренции в области исследований рынка/проведения научных исследований, в том числе на условиях внешнего подряда.

80. Факультет права проводит летний курс по праву купли-продажи и кредитному соглашению о защите прав потребителей.

81. Факультет права рекомендовал подписать меморандум о договоренности (Мод) между Органом по вопросам конкуренции и Университетом Ботсваны в целях сотрудничества по вопросам конкуренции и защиты прав потребителей. Преподаватели и студенты, интересующиеся вопросами конкуренции и защиты прав потребителей, могли бы приглашаться на будущие пропагандистские и учебные мероприятия, организуемые Органом по вопросам конкуренции.

C. Деловые круги

82. Собеседование с практикующими юристами показало, что государственные образовательные учреждения очень мало взаимодействуют между собой; установившиеся связи отсутствуют как таковые. Что касается практики применения законодательства по вопросам конкуренции, то, по сообщениям, фирмы, специализирующиеся в области конкуренции отсутствуют, однако практикующие специалисты в сфере хозяйственного права рассматриваются как возможные кандидаты на такую специализацию в силу схожести проблем. Далее было выяснено, что большинство юридических фирм не считают конкуренцию одним из приоритетов своей повестки дня, отчасти в силу отсутствия на рынке прямого спроса на подобные услуги, а отчасти потому, что Орган не проявлял активности в использовании Коллегии адвокатов Ботсваны в качестве форума для поощрения применения законодательства по вопросам конкуренции.

83. Большинство ключевых заинтересованных субъектов, с которыми были проведены собеседования, сообщили, что Орган лучше всего известен в сфере контроля за слияниями, добавив, что была проведена большая работа.

84. Выяснилось, что установившиеся связи между деловыми кругами Ботсваны и Органом отсутствуют, а также не было найдено никаких свидетельств того, что Орган воспользовался имеющимися у деловых кругов Ботсваны платформами для продвижения своего курса.

85. Было замечено также, что связь между функциями в области проведения научных исследований и пропагандистской деятельности остается слабой или отсутствует вообще, поскольку нет никаких свидетельств того, что научные изыскания использовались в качестве основы для работы Органа в течение последних шести лет.

VI. Другие законы, имеющие важное значение для соблюдения законодательства в области конкуренции

A. Отраслевые органы регулирования

86. Считается, что ОКП не обладает юрисдикцией над всеми регулируемыми секторами (сетевые системы), в число которых входят электричество, горюче-смазочные материалы, вода и газ, в совокупности являющиеся энергетикой; связь; наземный и морской транспорт, а также некоторые отрасли гражданской авиации. Согласно Национальной политике в области конкуренции и передовой международной практике эти секторы в первую очередь подпадают под экономическое регулирование. Аналогичным образом, поскольку как Национальная политика в области конкуренции, так и пункт 5 статьи 86 Законопроекта о конкуренции предусматривают консультативный механизм для ОКП и отраслевых органов регулирования, то существует четкое понимание того, что между ОКП и отраслевыми органами регулирования должна быть совпадающая юрисдикция.

87. Орган по вопросам конкуренции подписал меморандумы о договоренности с органами регулирования в отраслях связи и гражданской авиации. Без ущерба для содержания упомянутых Мод наилучшим образом действий для Статута в области конкуренции и тех отраслевых органов регулирования, которые практикуют экономическое регулирование, было бы создание механизма обеспечения решения вопросов конкуренции в секторах, находящихся под их экономическим регулированием. Это можно сделать либо путем подготовки отдельных правовых документов, либо с помощью документов, которые предусматривают передачу подобных вопросов в ОКП. Рассмотрение положений двух посещенных органов экономического регулирования вместе с соответствующими положениями Закона о конкуренции и Законопроекта о конкуренции не обеспечивает такой желаемой структуры.

88. Статья 20 Закона о телекоммуникациях предусматривает мониторинг конкуренции в секторе связи, а в законодательстве, посвященном гражданской авиации, о подобных проблемах не упоминается. Недавно был сформирован орган регулирования в области энергетики, тогда как органы регулирования наземного и морского транспорта еще не учреждены.

89. Обеспечение подотчетности органов по вопросам конкуренции и органов регулирования одному центральному министерству, с тем чтобы избежать решения пересекающихся и противоречащих друг другу задач, а также несогласованности между политикой в области конкуренции и политикой регулирования в Ботсване, может стать решением выявленных проблем.

B. Интеллектуальная собственность

90. Интеллектуальная собственность в Ботсване находится в ведении Органа по вопросам компаний и интеллектуальной собственности (ОКИС), который отвечает за применение четырех законодательных актов. ОКИС также выполняет функции регистратора предприятий, регистратора патентов и администратора. Как таковой, ОКИС является скорее регистратором компаний, чем органом регулирования.

91. В рамках правовой и стратегической основы конкуренции права на интеллектуальную собственность учитываются как в Национальной политике в области конкуренции, так и в Законопроекте о конкуренции. Тем не менее интеллектуальная собственность изъята из политики и законодательства Ботсваны.

92. Несмотря на вышеупомянутое изъятие, ОКИС и Орган подписали МоД на три года, который, в частности, помог наладить координацию между двумя учреждениями, а ОКИС включил в свой контрольный перечень объединений (слияний и приобретений) требование о представлении сторонами слияния письма-утверждения со стороны Органа.

93. На более позднем этапе развития обоих законодательств ОКИС и ОКП следует рассмотреть возможность перекрестных ссылок на законодательство, с тем чтобы обеспечить оценку прав на зарегистрированную интеллектуальную собственность.

С. Защита прав потребителей

94. В Ботсване вопросы защиты прав потребителей решаются согласно положениям Закона № 42-07 о защите прав потребителей от 1998 года. Все это время осуществлением Закона занимается Управление по защите прав потребителей в Министерстве инвестиций, торговли и промышленности (МИТП). В декабре 2017 года парламент принял Законопроект № 23 о защите прав потребителей от 2017 года, который в настоящее время находится на утверждении президента. С момента утверждения новый Орган по вопросам конкуренции и делам потребителей будет осуществлять законодательство Ботсваны в области конкуренции и защиты прав потребителей.

95. Несмотря на то, что до настоящего времени никакие вопросы защиты прав потребителей в стране не решались, обзор Законопроекта о защите прав потребителей может выявить некоторые проблемы, с которых ОКП сможет реально начать его выполнение.

VII. Организационная структура Органа Ботсваны по вопросам конкуренции

А. Комиссия/Совет по вопросам конкуренции и интересов потребителей

96. В статье 6 Законопроекта о конкуренции учреждается Совет по вопросам конкуренции и делам потребителей, который заменит Комиссию, являющуюся его эквивалентом согласно Закону о конкуренции. Пункт 4 статьи 7 Законопроекта о конкуренции предусматривает, что министр назначает семерых членов и выбирает среди них Председателя. В положении не уточняется, какой процедуре должен следовать министр при осуществлении этих полномочий. В статье 8 говорится, что срок полномочий членов не должен превышать пяти лет с возможностью однократного повторного назначения на тот же период. Максимальный срок в 10 лет может считаться достаточным для того, чтобы члены ОКП могли внести конструктивный вклад в его деятельность.

97. Тем не менее министр в рамках законодательства может назначать членов на меньший срок, чем положенные пять лет, и ненадлежащее применение этого положения может привести к проблемам укороченного срока полномочий членов или даже к отсутствию Совета или Комиссии, как в Объединенной Республике Танзания в 2015/16 году. Это положение обеспечивает непрерывность деятельности ОКП, особенно при разумном применении положения для обеспечения надлежащей длительности срока полномочий всех членов, назначаемых на пять лет в соответствии с указанной нормой.

В. Секретариат

98. В состав секретариата входят Генеральный директор (ГД) и остальные сотрудники. Соответственно, существует тесная связь между Департаментом по вопросам расследований и Департаментом по правовым вопросам и вопросам соблюдения законодательства, а также Департаментом по вопросам слияний и монополий.

99. Министерство, отвечающее за Комиссию, утверждает структуру организации согласно Законопроекту о конкуренции. Тем не менее необходимо будет провести корректировку, с тем чтобы в предложенную структуру можно было вписать включение вопросов защиты прав потребителей в мандат ОКП. Это ограничение направлено на то, чтобы ОКП было разрешено менять структуру организации без привлечения Министерства в целях ускорения процессов на благо оперативной эффективности.

100. Что касается функций, связанных с конкуренцией, то важно разработать такую организационную структуру, которая позволит осуществлять сквозное решение задач одним департаментом. Подразделение, которое занимается любым видом ограничительной торговой практики, должно иметь возможность довести дело до конца.

VIII. Ресурсы Органа Ботсваны по вопросам конкуренции

101. Кадровые ресурсы Органа состоят из 34 человек, 16 из которых занимаются техническими вопросами, а 18 (из Управления ГД и корпоративных служб) являются вспомогательными сотрудниками. Большинство нынешних сотрудников относительно опытни и знакомы с функциями, которые они выполняют, поскольку проработали в Органе не менее четырех лет. Лишь несколько человек новички в Органе.

102. С момента создания Органа в 2011 году значительное время и ресурсы были потрачены на обучение и переобучение персонала в области проведения расследований, судебного преследования и экономического анализа, а также на их подготовку в специализированных профессиональных сферах, касающихся услуг поддержки. От сотрудников Органа не поступает никаких серьезных жалоб на заработную плату; однако эта проблема существует в большинстве органов по вопросам конкуренции в регионе. Было отмечено также, что уровень текучки персонала относительно низок.

103. Орган не располагает достаточным числом кадров, занимающихся конкретно ИКТ, несмотря на то, что имеется обоснованный запрос на дополнительного сотрудника, работающего на полную ставку, предпочтительно руководителя, для управления делами Органа в области ИКТ.

104. Что касается финансовых ресурсов, то Орган располагает недостаточным объемом ресурсов для осуществления широкого мандата, порученного ему в законодательном порядке. Единственным надежным источником финансирования является государственная субсидия, которая в идеале должна быть единственным источником средств для ОКП. Выяснилось, что Казначейство имеет полномочия взимать с Органа сборы за слияния, хотя до сих пор этого не происходило.

105. Практика сосуществования конкуренции и экономического регулирования показывает, что органы экономического регулирования зачастую располагают излишками финансовых средств, получаемыми в результате выполнения своих регулятивных функций. Другие страны (Турция и Объединенная Республика Танзания) предусмотрели в своем законодательстве по вопросам конкуренции, что органы по вопросам конкуренции будут получать финансирование от отраслевых органов регулирования на том основании, что и те и другие служат одному потребителю, поэтому необходимо делить средства во избежание многочисленных сборов.

IX. Судебные органы

106. Пункт 3 статьи 67 Закона о конкуренции предусматривает, что апелляция на решение Суда (Высокого суда) может быть подана в Апелляционный суд, однако она должна касаться только вопроса права, вытекающего из конкретного решения Суда, или суммы штрафа, вытекающей из любого решения Суда. В Законопроекте о конкуренции наблюдается отход от этой позиции, поэтому в его статьях 83 и 84 содержатся ссылки на апелляции и пересмотр дела Высоким судом, а также на последующие этапы процесса. В ходе консультации с Генеральной прокуратурой было получено подтверждение того, что положение об Апелляционном суде было исключено из-за его избыточности. Все вопросы, рассматриваемые Высоким судом, могут быть обжалованы в Апелляционный суд.

107. Судебным органам следует рассмотреть и принять это подтверждение Генеральной прокуратуры для обеспечения того, чтобы дела о конкуренции не исключались из сферы компетенции Апелляционного суда, и таким образом пострадавшим сторонам предоставлялась вторая или третья возможность подать апелляцию в ходе отправления правосудия в области конкуренции в Ботсване.

X. Общие соображения и рекомендации по вопросам политики

108. Политическая система должна внушить всем инвесторам – как внутренним, так и иностранным – уверенность в их защите и доступе к справедливым, равным, прозрачным и подотчетным возможностям и процессам инвестиций, а также к соответствующим стимулам.

109. Сейчас, когда, согласно Законопроекту о конкуренции, ОКП и Трибунал могут быть отдельными юридическими лицами, опыт показывает, что оба органа сосуществуют в условиях деятельности, характеризующейся высоким темпом и ограниченным временем, а рабочие отношения между людьми не являются приоритетными.

110. Важно, чтобы ОКП и Трибунал участвовали в большем числе мероприятий по формированию сплоченного коллектива в целях укрепления командного духа.

A. Рекомендации, вынесенные правительству

111. На устранение выявленных пробелов необходимо выделять достаточный объем финансовых и кадровых ресурсов, чтобы обеспечивать достаточное обеспечение ими Органа.

112. Орган должен иметь возможность вносить изменения в рабочие инструменты, такие как организационная структура, без необходимости одобрения со стороны Министерства, чтобы иметь большую гибкость и повысить эффективность своей деятельности.

113. Необходимо рассмотреть возможность подчинения органов экономического регулирования и Органа по вопросам конкуренции одному центральному министерству в целях содействия их совместной деятельности, независимости и эффективности.

B. Рекомендации, вынесенные Органу Ботсваны по вопросам конкуренции

114. Следует пересмотреть институциональное устройство и практику соблюдения законодательства о конкуренции в целях создания практичной и динамичной структуры, обеспечивающей необходимым сторонам их основные процессуальные права.

115. Необходимо обеспечить расстановку требующихся специалистов по департаментам, в частности определить юристов во все департаменты, занимающиеся вопросами соблюдения законодательства, чтобы достичь ожидаемых результатов на сквозной основе, которая уменьшает взаимозависимость департаментов.

116. Приоритет следует отдать наращиванию потенциала и подготовке персонала, в том числе оценке потребностей сотрудников, которая будет служить руководством для разработки учебных программ.

117. С учетом нового мандата в области защиты прав потребителей необходимо подготовить доклад по «дорожной карте» слияния двух функций и распределить компетенции по двум областям.

118. Необходимо развивать соразмерное наращивание потенциала и подготовку по вопросам защиты прав потребителей, включая оценку потребностей, которая будет служить руководством для разработки учебных программ.

119. Следует проводить работу с местными университетами для разработки учебного плана по вопросам конкуренции и защиты прав потребителей.

120. Также необходимо рассмотреть возможность учреждения ежегодной конференции по антимонопольному праву совместно с Правовым обществом Ботсваны и соответствующими заинтересованными субъектами по образцу ежегодных антитрастовых совещаний Американской ассоциации юристов, проводимых во втором квартале.

121. Следует разработать нестандартные пропагандистские программы, ориентированные на конкретные целевые группы в экономике, включая деловые круги, организации потребителей, государственные министерства и ведомства, судебные органы и специалистов по правовым аспектам предпринимательской деятельности.

С. Рекомендации, вынесенные судебным органам

122. Необходимо активизировать взаимодействие между ОКП и судебными органами.

123. Представителям судебных органов следует рассмотреть возможность посещения определенных форумов по вопросам соблюдения законодательства в области конкуренции в целях взаимодействия с другими судьями, занимающимися проблемами конкуренции, а также расширения и поддержания соответствующих знаний и навыков.