



ДОБРОВОЛЬНЫЙ ЭКСПЕРТНЫЙ ОБЗОР
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И ПОЛИТИКИ В ОБЛАСТИ КОНКУРЕНЦИИ:

НИКАРАГУА

Резюме





**ДОБРОВОЛЬНЫЙ ЭКСПЕРТНЫЙ ОБЗОР
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И ПОЛИТИКИ
В ОБЛАСТИ КОНКУРЕНЦИИ:**

НИКАРАГУА

Резюме





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

2 July 2013
Original: English
English, Russian and Spanish
only

**Добровольный экспертный обзор законодательства
и политики в области конкуренции: Никарагуа (резюме)**

Исправление

Стр. 20, третий абзац, второе предложение

Вместо В частности, договоры, подписанные между Канадой и Центральноамериканской "четверкой" (ЦА4), между Никарагуа и Китайской Республикой (Тайванем) *читать* В частности, договоры, подписанные между Канадой и Центральноамериканской "четверкой" (ЦА4), между Никарагуа и провинцией Китая Тайвань.

* Переиздается по техническим причинам 09.07.2013.

ПРИМЕЧАНИЕ

Проведенный 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 («Комплексе принципов и правил Организации Объединенных Наций в области конкуренции»), который был принят Генеральной Ассамблеей в 1980 году. Комплекс правил призван, в частности, способствовать принятию и применению развивающимися странами законодательства и политики действенной защиты конкуренции, соответствующих их целям развития и экономическому положению.

Мнения, высказанные в настоящем докладе, – это мнения его автора, которые могут не совпадать с мнениями Секретариата Организации Объединенных Наций. Употребляемые в докладе обозначения и подача материала не означают выражения Секретариатом Организации Объединенных Наций какого бы то ни было мнения относительно правового статуса той или иной страны, территории, города или района или их властей или относительно делимитации их границ, их экономической системы или уровня их развития.

UNCTAD/DITC/CLP/2013/2 (OVERVIEW)
NICARAGUA

СЛОВО ПРИЗНАТЕЛЬНОСТИ

Основную работу по подготовке добровольных экспертных обзоров законодательства и политики в области конкуренции выполняет Сектор по вопросам политики в области конкуренции и защиты прав потребителей ЮНКТАД под руководством начальника Сектора г-на Хассана Какайи.

Настоящий документ представляет собой резюме полного доклада о добровольном экспертном обзоре Никарагуа. Этот доклад был подготовлен для ЮНКТАД специалистом по конкурентному праву и бывшим исполнительным директором Комиссии по развитию конкуренции Коста-Рики г-жой Ситтенфельд и специалистом по публичному праву и бывшим главой Управления по вопросам промышленности и торговли Колумбии г-ном Густаво Вальбуэной.

ЮНКТАД хотела бы выразить благодарность Председателю Национального института Никарагуа по поощрению конкуренции (Прокомпетенсии) г-ну Луису Умберто Гусману, а также контролеру-ревизору Института г-ну Араксе Сандино и ведущему юристу г-ну Густаво Торресу за их ценную помощь. Доклад был опубликован под редакторским контролем г-жи Патрисии Кордовильи.

ЮНКТАД хотела бы также с благодарностью отметить вклад других должностных лиц Прокомпетенсии и представителей других учреждений страны в подготовку этого доклада.

Авторы настоящего документа несут исключительную ответственность за высказанные в нем мнения; эти мнения могут не совпадать с мнениями Организации Объединенных Наций.

СОДЕРЖАНИЕ

Предисловие.....	1
1. ИСТОРИЧЕСКИЙ КОНТЕКСТ И ПОЛИТИЧЕСКИЕ И ЭКОНОМИЧЕСКИЕ УСЛОВИЯ НИКАРАГУА	2
1.1. Экономическое положение Никарагуа	2
1.2. Конституционная основа.....	2
1.3. Внешнеэкономические связи	3
2. ЗАКОН № 601: МАТЕРИАЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ	3
2.1. Предыстория принятия закона № 601.....	3
2.2. Сфера применения и исключения.....	4
2.3. Запрещенные действия.....	4
2.4. Концентрации.....	6
2.5. Недобросовестная конкуренция.....	7
2.6. Защита прав потребителей	7
3. ИНСТИТУЦИОНАЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ: ПРОКОМПЕТЕНСИЯ	7
3.1. Организационная структура Прокомпетенсии.....	7
3.2. Людские и финансовые ресурсы	8
3.3. Независимость, транспарентность и подотчетность.....	8
3.4. Стратегическое планирование	9
3.5. Управление знаниями	9
4. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ	9
4.1. Процедура расследования дел о нарушениях	10
4.2. Обжалование решений Прокомпетенсии.....	11
4.3. Иски о возмещении вреда.....	12
5. СПЕЦИАЛЬНЫЕ РЕЖИМЫ РЕГУЛИРОВАНИЯ	12
5.1. Применение норм антимонопольного законодательства органами отраслевого регулирования.....	12
5.2. Некоторые регулируемые сектора экономики Никарагуа	13
5.2.1. Финансовый сектор.....	13
5.2.2. Энергетический сектор	13
5.2.3. Сектор связи	14

6. КОНКРЕТНЫЙ АНАЛИЗ ОПЫТА ПРОКОМПЕТЕНЦИИ В ОБЛАСТИ ПРИМЕНЕНИЯ ЗАКОНА	14
6.1. Запрещенные виды практики.....	14
6.1.1. Кредитные карты	14
6.1.2. Сжиженный газ	15
6.1.3. Дело против ЛИДО и БИМБО	15
6.2. Контроль за концентрациями	16
6.2.1. Дело, связанное с птицеводческим рынком.....	16
6.2.2. Дело, связанное с рынком углеводов.....	17
7. ПРОПАГАНДИСТСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ В ПОДДЕРЖКУ КОНКУРЕНЦИИ.....	17
7.1. Юридическая основа	17
7.2. Пропагандистская деятельность в поддержку конкуренции, осуществляемая Прокомпетенсией.....	18
8. ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ НА МЕЖДУНАРОДНОМ УРОВНЕ	19
8.1. Международное сотрудничество.....	19
8.2. Техническая помощь	21
9. ВЫВОДЫ И ВОЗМОЖНЫЕ ВАРИАНТЫ ПОЛИТИКИ	21

ПРЕДИСЛОВИЕ

Настоящий доклад подготовлен в рамках добровольного экспертного обзора законодательства и политики Никарагуа в области конкуренции. Цель добровольного экспертного обзора состоит в оценке нормативно-правовой базы защиты конкуренции, анализе осуществления антимонопольной политики, извлечении уроков из прошлого опыта и в вынесении рекомендаций относительно совершенствования существующей системы и приведения ее в соответствие с передовой международной практикой.

В настоящем резюме дан обзор нынешнего состояния законодательства и политики Никарагуа в области конкуренции, подготовленный на основе изучения большого объема литературы и ознакомительной поездки в страну, что позволило ознакомиться с опытом Прокомпетенсии и органов всех трех ветвей государственной власти. В ходе изучения литературы были проанализированы, в частности, такие источники, как Конституция Никарагуа; закон № 601 «О поощрении конкуренции» от 28 сентября 2006 года (далее – закон № 601) и декрет № 79-2006 от 21 декабря 2006 года «Положение о порядке осуществления Закона № 601 «О поощрении конкуренции»» (далее – Положение к закону № 601); отраслевые нормы; гражданское и гражданское процессуальное законодательство; различные решения Прокомпетенсии и других государственных органов, а также ряд исследований рынков¹.

Ознакомительная поездка в Никарагуа состоялась 8–12 октября 2012 года. В ходе нее проводились беседы с представителями различных органов власти и частного сектора, деятельность которых связана с защитой и содействием развитию конкуренции.

¹ Полный перечень использованных источников, а также информацию о беседах, проведенных в ходе ознакомительной поездки, см. в полном докладе о добровольном экспертном обзоре Никарагуа.

1. ИСТОРИЧЕСКИЙ КОНТЕКСТ И ПОЛИТИЧЕСКИЕ И ЭКОНОМИЧЕСКИЕ УСЛОВИЯ НИКАРАГУА

1.1. Экономическое положение Никарагуа

Никарагуа – государство в Центральной Америке, граничащее с Гондурасом на севере и Коста-Рикой на юге; население страны составляет 5 870 000 человек и отличается разнообразием этнического состава; официальный язык – испанский, денежная единица – никарагуанская кордоба.

Ряд политических, экономических и даже экологических факторов привели к тому, что, по данным Всемирного банка, Никарагуа в настоящее время является второй после Гаити беднейшей страной континента².

В последние годы наблюдается относительное улучшение основных макроэкономических показателей, и в среднесрочной перспективе прогнозируется прирост свыше 3%. Этот результат был достигнут благодаря активным государственным инвестициям, стимулированию потребления денежными переводами членов семьи и росту предложения частного кредита.

Никарагуа занимает 115-е место среди 139 государств по индексу глобальной конкурентоспособности и 119-е место (из 185; первое место соответствует самой благоприятной ситуации) по индексу благоприятных условий для предпринимательской деятельности.

1.2. Конституционная основа

В ряде положений Политической конституции 1987 года (в частности, в преамбуле и статьях 2, 5, 98–105 и 138–150) говорится об экономической модели, которую страна стремится развивать, и о роли государства и частных лиц в поощрении и реализации этой модели. Так, в Политической конституции признается роль свободы предпринимательства как катализатора развития и вместе с этим предусматриваются определенные ограничения, которые государство может в интересах общественного блага вводить в отношении этой свободы. Исходя из этих положений был принят закон № 601.

² См. Никарагуа: общий обзор (на английском или испанском языках) на веб-сайте Всемирного банка <http://www.bancomundial.org/es/country/nicaragua/overview> (дата последнего доступа – 3 октября 2012 года).

1.3. Внешнеэкономические связи

Никарагуа является членом Организации Объединенных Наций и поддерживает постоянные связи с различными международными организациями, в частности с Всемирным банком и Международным валютным фондом. Она также активно поддерживает многосторонние и региональные связи, особенно в сфере торговли. Так, Никарагуа является участницей соглашений о свободной торговле между странами Центральной Америки и Соединенными Штатами, Европейским союзом и Канадой, а также членом Боливарианского альянса для народов нашей Америки (АЛБА).

Уже ряд лет Никарагуа имеет дефицит торгового баланса, который в значительной степени объясняется высокими расходами на импорт нефти и ростом ввоза товаров производственного назначения, транспортного оборудования и строительных материалов. Основным торговым партнером Никарагуа являются Соединенные Штаты, за которыми следуют Центральноамериканские страны как группа, Венесуэла и с недавнего времени Китай.

Соглашение о свободной торговле между Доминиканской Республикой, странами Центральной Америки и Соединенными Штатами Америки (КАФТА–ДР) вступило в силу для Никарагуа в 2006 году. Это соглашение открывает выгодные возможности для экономики Никарагуа благодаря преференциальным условиям доступа к рынку более 360 млн. потребителей, на который приходится свыше 25% мирового валового внутреннего продукта.

Предусмотренные КАФТА–ДР договоренности и обязательства предполагают изменение законодательства государств-участников в некоторых областях. Закон № 601 дает пример такого рода.

2. ЗАКОН № 601: МАТЕРИАЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ

2.1. Предыстория принятия закона № 601

В 1990-е годы Никарагуа вступила на путь юридической и институциональной модернизации в целях перехода к рыночной экономике. Эти усилия активизировались с 2001 года в контексте переговоров по КАФТА–ДР. Хотя соглашение не содержит раздела о конкуренции, эта тема затрагивается в его основных положениях, а принятие законодательства о конкуренции включено в число его дополнительных целей.

В этой связи в декабре 2006 года был принят закон № 601, который по своей структуре и содержанию аналогичен большинству законов о конкуренции других стран мира. Закон № 601 запрещает антиконкурентные действия, устанавливает режим контроля за слияниями и приобретениями и запрещает акты недобросовестной конкуренции между хозяйствующими субъектами.

Этим законом была учреждена Прокомпетенсия, официально приступившая к осуществлению своих функций в 2009 году и наделенная им полномочиями по расследованию антиконкурентных действий и концентраций, превентивному контролю в отношении определенных концентраций, выполнению важных функций по пропаганде конкуренции и рассмотрению заявлений о недобросовестной конкуренции.

2.2. Сфера применения и исключения

Закон № 601 применяется в отношении действий хозяйствующих субъектов любого сектора экономики в той мере, в которой указанные действия могут вызвать антиконкурентные последствия на внутреннем рынке (статья 2). Из сферы применения закона исключены действия, поддерживаемые государством в целях защиты здоровья и обеспечения продовольственной безопасности населения Никарагуа (статья 4).

2.3. Запрещенные действия

Закон № 601 запрещает антиконкурентные действия, осуществляемые конкурирующими хозяйствующими субъектами, а также затрагивающие субъектов хозяйствования, которые не конкурируют между собой.

Статьей 18 закона № 601 запрещены антиконкурентные соглашения между конкурирующими хозяйствующими субъектами и соглашения об установлении цен, разделе рынка, ограничении предложения товаров или услуг, сговоре на торгах, а также соглашения, направленные на ограничение доступа к рынку для других хозяйствующих субъектов.

В законе № 601 прямо не оговорено, что в этих случаях должно применяться «правило незаконности *per se*»³. Вместе с тем он не предусматривает необходимости установления каких-либо дополнительных элементов помимо самого факта действия, из чего Прокомпетенсия заключила, что действие должно истолковываться как запрещенное само по себе, и достаточно лишь установления факта его совершения.

³ «Правило *per se*» предусматривает, что данное действие является запрещенным при любых обстоятельствах и необходимости в доказывании ее последствий нет. Напротив, при применении «правила разумного подхода» необходимо анализировать конкретные обстоятельства данного действия, а также его последствия.

Статья 19 закона № 601 определяет «вертикальные» виды антиконкурентной практики, или практики в отношениях между неконкурирующими хозяйствующими субъектами, к которым также относятся односторонние действия, представляющие собой злоупотребление доминирующим положением на рынке. Запрещены, в частности, сбыт на правах исключительности, навязывание цен или условий перепродажи, продажа с принудительным ассортиментом, покупка или продажа при условии, что контрагент не будет использовать или приобретать товары или услуги, предлагаемые третьими сторонами, необоснованный отказ от ведения дел, применение неодинаковых условий в отношении равноценных товаров и услуг и продажа товаров или услуг по ценам ниже предельных издержек.

Для установления незаконности указанных видов практики статьей 20 закона № 601 определены в качестве дополнительных элементов доминирующее положение предполагаемого правонарушителя на соответствующем рынке; осуществление указанных видов практики в отношении товаров или услуг, относящихся к соответствующему рынку или связанных с ним; создание препятствий для доступа конкурентов к рынку, ограничение такого доступа для них или их вытеснение с рынка; а также, в любом случае, нанесение ущерба интересам потребителей. Кроме того, в статье 23 положения к закону № 601 предусмотрено, что компетентный орган мог бы сопоставлять выигрыш в эффективности с антиконкурентными последствиями данной практики и определять на этой основе ее итоговые последствия, что в определенной степени может считаться рассмотрением соответствующего поведения с позиций разумного подхода.

Законом № 601 предусмотрена «программа освобождения от наказания» (статья 48), когда любой хозяйствующий субъект, уведомивший компетентный орган о той или иной антиконкурентной практике, участником которой он является или являлся в прошлом, может рассчитывать на освобождение от соответствующей санкции. Этот механизм еще не применялся, и ожидается, что его использование может быть сопряжено с практическими трудностями, связанными с предпринимательской средой, опасениями ответных мер со стороны других хозяйствующих субъектов и в целом недоверием, которое может существовать в отношении этого механизма. С другой стороны, складывается впечатление, что программа освобождения от наказания применима и в отношении вертикальных видов практики, что представляется нецелесообразным.

Кроме того, Уголовный кодекс (статья 273) предусматривает уголовную ответственность за осуществление антиконкурентных видов практики, связанных с установлением цены перепродажи, введением ограничений

на производство, разделом рынка и устранением с него хозяйствующих субъектов в случае, если эти деяния ограничивают конкуренцию и ставят под угрозу экономическую стабильность страны или затрагивают товары первой необходимости. До настоящего времени уголовных дел об антиконкурентных действиях не возбуждалось. Целесообразно было бы предусмотреть, чтобы в таких случаях Прокомпетенсия могла выполнять конкретные функции, связанные с оказанием поддержки и технической помощи.

2.4. Концентрации

Статья 24 закона № 601 предусматривает, что концентрация имеет место в том случае, когда происходят изменения в управлении участвующих предприятий, независимо от характера этих изменений, и наделяет Прокомпетенсию полномочиями по проведению проверок в связи с концентрациями и определению их допустимости. Для того чтобы принять решение относительно допустимости концентрации, необходимо определить, приведет ли она к установлению или укреплению доминирующего положения, результатом которого может являться воспрепятствование или ограничение конкуренции.

В отношении операций концентрации требуется предварительное уведомление (статья 25), если затрагиваемая доля соответствующего рынка составляет не менее 25% или если суммарный валовой доход соответствующих хозяйствующих субъектов превышает 642 857 минимальных окладов (примерно 87 млн. долл. США). Такой критерий, как соответствующая рыночная доля является косвенным, а пороговое значение, соответствующее 642 857 минимальным окладам, представляется завышенным для Никарагуа с учетом того, что ее экономика относительно невелика.

Начальный этап процедуры уведомления – подача Прокомпетенсии ходатайства о даче согласия на предстоящую операцию концентрации и уплата соответствующей пошлины. Ходатайство рассматривается в сроки, установленные законом, и по результатам рассмотрения может быть принято решение об отказе в удовлетворении ходатайства, о полном или о частичном удовлетворении ходатайства или об удовлетворении ходатайства на определенных условиях.

2.5. Недобросовестная конкуренция

Недобросовестная конкуренция связана, как правило, с конфликтами частного характера между хозяйствующими субъектами, которые лишь в исключительных случаях влияют на общий процесс конкуренции. В законе № 601 признается, что недобросовестная конкуренция может затрагивать коллективные интересы, и в соответствии с ним Прокомпетенсия наделяется полномочиями по проведению соответствующих проверок. Статьей 23 запрещены обман, очернение, сравнительная реклама, злонамеренный сговор, введение в заблуждение, мошенничество, подстрекательство и подделка.

2.6. Защита прав потребителей

В Никарагуа обязанности по защите прав потребителей и конкуренции возложены на разные органы. Закон о защите прав потребителей (закон № 182) был принят в 1994 году и предусматривает, что органом, ответственным за его применение, является Управление по защите прав потребителей Министерства развития, промышленности и торговли.

3. ИНСТИТУЦИОНАЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ: ПРОКОМПЕТЕНСИЯ

Прокомпетенсия является публично-правовым учреждением со статусом юридического лица и самостоятельной сметой и балансом; она занимается специализированной деятельностью и имеет административную и бюджетную самостоятельность. На нее возложены функции, связанные как с проведением расследований, так и с вынесением решений по делам.

3.1. Организационная структура Прокомпетенсии

Высшим руководящим органом этого учреждения является Управляющий совет, который уполномочен «принимать политику обеспечения, поощрения, защиты и поддержания свободы конкуренции и осуществлять контроль за ее реализацией». В его состав входят Председатель, три директора и их заместители, кандидатуры которых выдвигаются Президентом Республики и утверждаются Национальной ассамблеей сроком на пять лет.

Председатель уполномочен «проводить политику поощрения, защиты и обеспечения свободы конкуренции в соответствии с Законом» и несет ответственность за оперативное и административное руководство Прокомпетенсией. Он осуществляет большую часть директивных полномочий этого учреждения.

Хотя планировалось, что Прокомпетенсия будет иметь более развитую организационную структуру, серьезные бюджетные ограничения, с которыми учреждение сталкивалось с самого начала своей деятельности, потребовали упростить ее, и таким образом, помимо Управляющего совета и канцелярии председателя, в его состав входят лишь административно-финансовый отдел, юридический отдел, отдел расследований и экономический отдел.

3.2. Людские и финансовые ресурсы

Источниками средств Прокомпетенсии главным образом являются ассигнования из национального бюджета, плата за услуги и ресурсы, получаемые в рамках международного сотрудничества. Вместе с тем с самого начала функционирования этого учреждения объем бюджетных ассигнований, утверждаемых для его финансирования, является весьма ограниченным (хотя он постепенно увеличивается, в 2012 году была выделена сумма лишь в 374 000 долл. США), что и составляет причину тех серьезных трудностей, которые Прокомпетенсия испытывает при выполнении своего мандата, включая даже оплату своих сотрудников.

Бюджет является настолько ограниченным, что в настоящее время выплата окладов нескольким из 13 должностных лиц этого учреждения (включая четырех членов Управляющего совета) зависит от международного сотрудничества. Фактически Прокомпетенсия смогла начать функционировать во многом благодаря международному сотрудничеству, в частности, благодаря Программе укрепления учреждений и потенциала в области защиты конкуренции и прав потребителей в Латинской Америке («КОМПАЛ»), финансирование которой обеспечивается правительством Швейцарии, а административное обслуживание – ЮНКТАД.

3.3. Независимость, транспарентность и подотчетность

Хотя институциональная структура Прокомпетенсии в принципе благоприятствует ее независимости, в действительности ее полномочия, а потому и независимость, оказываются ущемленными ввиду вышеупомянутых бюджетных ограничений.

Что касается вопросов прозрачности и подотчетности, то Прокомпетенсия должна представлять Национальной ассамблее и широкой общественности сведения о результатах своей деятельности (статья 14 закона № 601), и она выполняет эту обязанность с момента учреждения.

Кроме того, Прокомпетенсия имеет отдельный веб-сайт, на котором она публикует самую актуальную информацию о своей деятельности.

И наконец, решения Прокомпетенсии подлежат судебному контролю, хотя те, кому надлежит осуществлять такой контроль, до сих пор не обладают достаточными профессиональными знаниями в этой области, что подчеркивает важность проведения информационной работы среди судей.

3.4. Стратегическое планирование

Бюджетные ограничения сужают возможности Прокомпетенсии и в вопросах планирования, которое трудно вести, зная об обеспеченности ресурсами только в самой краткосрочной перспективе. Тем не менее Прокомпетенсия определила для себя ряд приоритетов, составив, в частности, перечень ключевых секторов для включения в анализ рассматриваемых дел и план информационно-пропагандистских мероприятий по вопросам конкуренции. Вместе с тем бюджетные ограничения вновь помешали выполнить намеченные мероприятия в полном объеме. Так, ни одно из проведенных Прокомпетенсией расследований не было начато ею по своей инициативе: все они были возбуждены на основании полученных ею заявлений.

3.5. Управление знаниями

В целях обеспечения надлежащего управления накапливаемыми знаниями и сохранения институциональной памяти Прокомпетенсия должна повысить эффективность управления своими базами данных и, в частности, вести реестр всех проводимых ею информационно-пропагандистских мероприятий в области защиты конкуренции и связанных с ними последующих мер.

4. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ

Законом № 601 предусмотрен ряд конкретных процедур по делам о конкуренции, дополняющих общие процессуальные нормы никарагуанского законодательства.

4.1. Процедура расследования дел о нарушениях

Как следует из статьи 48 положения к закону № 601 (предусматривающей, что расследование возбуждается компетентным органом по своей инициативе или на основании полученного им заявления) и статьи 31 закона № 601 (предусматривающей, что помимо организаций, учрежденных в соответствии с законом, подавать жалобы имеют право только хозяйствующие субъекты, имеющие законный интерес), не предусмотрена возможность подачи жалобы физическим лицом, которое обнаружило практику, отрицательно влияющую на свободу конкуренции, и намерено направить жалобу лишь для того, чтобы добиться соблюдения закона. Вместе с тем закон № 601 наделяет Прокомпетенцию полномочиями возбуждать дело по своей инициативе на основании анонимной жалобы физического лица.

После получения жалобы (следует отметить, что целесообразно пересмотреть требования в отношении содержания жалоб, которые не полностью совпадают в законе и положении к нему) председатель Прокомпетенции осуществляет свои исключительные полномочия, определяя, имеются ли основания для начала расследования, и, в случае их наличия, отдавая распоряжение о начале расследования (статья 51 положения).

Если дело было начато Прокомпетенцией по своей инициативе, бремя доказывания лежит на ней, в то время как в случае жалобы оно возлагается на заявителя. В принципе в последнем случае доказательная база ограничивается лишь доказательствами, запрашиваемыми заявителем и предоставляемыми предполагаемым нарушителем. Вместе с тем положение к закону № 601 предусматривает, что в течение трех рабочих дней после представления доказательств сторонами Прокомпетенция может распорядиться о представлении дополнительных доказательств, если она сочтет это целесообразным.

Эта оговорка является особенно важной с учетом значительного процессуального бремени, ограничивающего эффективность процедуры подачи жалоб, в том числе со стороны потребительских объединений, и ограниченности имеющихся у Прокомпетенции возможностей возбуждения расследования по своей инициативе.

Независимо от стадии процесса Управляющий совет принимает обеспечительные меры только на основании ходатайства одной из сторон.

Председатель Прокомпетенции принимает окончательное решение по делу, в котором указывается, имела ли место ограничительная практика. Следует отметить, что права и обязанности, вытекающие из практики,

признанной противоправной в соответствии с законом № 601, являются недействительными (статья 36).

Кроме того, без ущерба для возможности подачи гражданского иска против нарушителей, решение может содержать предписание относительно прекращения практики или распоряжение о полной или частичной децентрации хозяйствующих субъектов, определять условия или обязательства, направленные на восстановление положения, существовавшего до совершения противоправного деяния, и предусматривать меры наказания в соответствии с тяжестью правонарушения.

Опыт Прокомпетенсии в том, что касается применения санкций, по-прежнему ограничен, но следует отметить, что к настоящему времени размер назначаемых штрафов примерно соответствует нижнему пределу, установленному законом № 601. В любом случае, на данном этапе преждевременно делать прогнозы относительно того, будут ли штрафы в таких размерах иметь желаемый сдерживающий эффект.

Вынесенное решение является правомочным и имеет обязательную силу. Председатель Прокомпетенсии обеспечивает исполнение решения своими собственными средствами или при содействии других правоохранительных органов, если это необходимо.

4.2. Обжалование решений Прокомпетенсии

Решение Председателя Прокомпетенсии может быть обжаловано путем подачи ему же кассационной жалобы, причем основанием обжалования могут быть только процессуальные нарушения. Вынесенное Председателем решение по жалобе может быть в свою очередь обжаловано в порядке апелляционного производства в Управляющем совете. В соответствии с толкованием Прокомпетенсии основанием для апелляционного обжалования могут являться нарушения материальных норм, что позволяет обеспечить сторонам дела надлежащую защиту.

Кроме того, вынесенное Прокомпетенсией решение может быть подвергнуто последующему судебному надзору либо в рамках процедуры ампаро, либо путем обжалования в судебно-административном порядке. Ампаро представляет собой специальное средство правовой защиты конституционных прав от нарушения в результате актов органов власти. Решение об удовлетворении жалобы ампаро, направлено на восстановление нарушенных прав потерпевшего и положения, существовавшего до совершения правонарушения.

В судебно-административном порядке заявителем могут быть оспорены те действия, бездействие, нормативные акты и неправомерные административные акты, которые подлежат обжалованию в административном суде. Кроме того, заявитель может ходатайствовать о признании его особого правового положения и принятии мер по его полному восстановлению, включая взыскание материального и морального вреда.

4.3. Иски о возмещении вреда

Иски о возмещении вреда рассматриваются гражданским судом. Статья 38 закона № 601 устанавливает срок подачи таких исков в один год, что значительно меньше срока, предусмотренного Гражданским кодексом.

5. СПЕЦИАЛЬНЫЕ РЕЖИМЫ РЕГУЛИРОВАНИЯ

5.1. Применение норм антимонопольного законодательства органами отраслевого регулирования

Специфика Никарагуа состоит в том, что созданный в ней специализированный компетентный орган – Прокомпетенсия – не имеет юрисдикции в отношении регулируемых секторов. Причиной тому является лакуна в статье 15 закона № 601, в результате которой эти важные сектора экономики, непосредственно влияющие на благосостояние потребителей, к сожалению, оказываются вне сферы компетенции указанного учреждения.

Статья 15 гласит, что «[в] случае расследования видов практики, предусмотренных настоящим Законом и затрагивающих регулируемые отрасли экономики и рынки, Прокомпетенсия выносит решение по согласованию с соответствующими регулирующими органами». Исходя из этого Верховный суд дал толкование, в соответствии с которым в законе № 601 определены сектора, в которых применение антимонопольных норм относится к компетенции соответствующих отраслевых органов.

Между нормами закона и положения к нему существует несоответствие, поскольку в последнем признается юрисдикция Прокомпетенсии в отношении регулируемых секторов. Вместе с тем целесообразным было бы не столько устранение этого несоответствия путем внесения изменений в положение к закону № 601, сколько признание в законе юрисдикции Прокомпетенсии в отношении применения закона № 601 для всех секторов экономики, в том числе регулируемых.

5.2. Некоторые регулируемые сектора экономики Никарагуа

5.2.1. Финансовый сектор

Главное управление банков и других финансовых учреждений (СИБОИФ) было учреждено в соответствии с законом № 316 1999 года в качестве регулирующего органа финансового сектора с целью защиты интересов вкладчиков и поддержания доверия населения к этим учреждениям.

Цели СИБОИФ определены исходя из необходимости обеспечения стабильности и финансовой устойчивости этого сектора, и на первый взгляд защита конкуренции не входит в число его приоритетов. Деятельность этого регулирующего органа в вопросах защиты конкуренции ограничивается устранением препятствий для выхода на рынок (минимальный размер капитала и условия участия иностранных учреждений).

Поскольку никарагуанский финансовый сектор отличается высокой степенью концентрации, а его динамика оказывает весьма существенное влияние на положение населения страны, можно было бы ожидать, что государство принимает меры, направленные на развитие конкуренции в этом секторе. Как отмечается ниже, меры, которые Прокомпетенсия пыталась принять в связи с предполагаемым установлением единых цен финансовыми учреждениями, оказались безуспешными.

5.2.2. Энергетический сектор

Производство электроэнергии в Никарагуа осуществляется в условиях свободной конкуренции, в то время как ее передача и распределение регулируются государством. Законом предусмотрены ограничения в отношении вертикальной интеграции действующих на рынке хозяйствующих субъектов.

Никарагуанский институт энергетике (НИЭ) является независимым государственным учреждением, ответственным за планирование и разработку политики и регулирование энергетической отрасли; его основная задача состоит в поощрении конкуренции в интересах снижения стоимости и повышения качества обслуживания для потребителей при одновременном обеспечении достаточных доходов для участников рынка.

Информации о принятии этим регулирующим органом или Прокомпетенсией каких-либо мер в связи с антиконкурентной практикой в энергетическом секторе не имеется.

5.2.3. Сектор связи

В Никарагуа услуги связи отнесены к категории общего пользования, предоставляются на началах свободной конкуренции с учетом общих интересов и при контролирующей роли государства.

Закон № 200 1995 года призван поощрять и стимулировать развитие конкуренции в сфере услуг. Что касается вертикальных соглашений, то статья 25 закона запрещает телекоммуникационным операторам использовать занимаемое ими выгодное положение для введения видов практики, которые могут ограничивать свободу конкуренции или приводить к недобросовестной конкуренции.

Институт телекоммуникаций и почтовой связи Никарагуа (ТЕЛКОР) является регулирующим органом в сфере телекоммуникационных и почтовых услуг. Статус ТЕЛКОР в качестве контролирующего органа по борьбе с антиконкурентной практикой является весьма сложным. Так, статья 26 закона № 200, в соответствии с которой ему были прямо предоставлены указанные полномочия, была отменена законом № 601; вместе с тем статья 3 закона № 200 и толкование статьи 15 закона № 601 Верховным судом позволили сохранить за ТЕЛКОР компетенцию в отношении видов практики, ограничивающих конкуренцию в этом секторе.

6. КОНКРЕТНЫЙ АНАЛИЗ ОПЫТА ПРОКОМПЕТЕНСИИ В ОБЛАСТИ ПРИМЕНЕНИЯ ЗАКОНА

С момента учреждения Прокомпетенсия провела работу по 17 делам об антиконкурентной практике и подготовила аналитическое заключение по трем случаям экономической концентрации. Ниже приведена информация о наиболее актуальных делах.

6.1. Запрещенные виды практики

6.1.1. Кредитные карты⁴

Дело было возбуждено на основании жалобы Национальной сети по защите прав потребителей против семи частных банков и Ассоциации частных банков Никарагуа в связи с установлением единой процентной ставки на внутреннем рынке кредитных карт. При рассмотрении этого дела Прокомпетенсия руководствовалась «правилом per se» и установила наличие противоправного поведения.

⁴ Прокомпетенсия, дела № 002-2010, 003-2010, 004-2010, 005-2010, 006-2010, 007-2010, 008-2010, 009-2010 и 010-2010.

Прокомпетенсия наложила на один из банков штраф в размере трехсот минимальных окладов (40 000 долл. США), а на Ассоциацию частных банков – в размере 100 окладов (14 000 долл. США). Она также предписала банку прекратить противоправную практику и потребовала от Ассоциации воздерживаться от вынесения в адрес ее членов каких-либо рекомендаций, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства.

Тем не менее Конституционная палата Верховного суда, рассматривавшая дело по жалобе ампаро, постановила отменить решения Прокомпетенсии на основании того, что ее председатель не имеет полномочий для принятия к рассмотрению жалоб, проведения расследований и вынесения решений, касающихся этого регулируемого сектора⁵.

6.1.2. Сжиженный газ⁶

Дело было заведено на основании жалобы, поданной против двух поставщиков сжиженного газа, предположительно заключивших соглашения о единых ценах, ограничении доступа третьих лиц к рынку и распределении на правах исключительности, а также осуществлявших другие виды практики. Прокомпетенсия заключила, что заявитель не представил веских доказательств различных видов практики, вменяемых в вину поставщикам сжиженного газа, но наложил на предприятие «Тропигас де Никарагуа» штраф в размере 153 минимальных окладов (примерно 22 000 долл. США) за отказ от продажи.

Прокомпетенсия приняла во внимание ряд документов, свидетельствующих о том, что это предприятие фактически отказалось от продажи сжиженного нефтяного газа заявителю, не представив какого-либо объективного обоснования своего поведения.

Поданное компанией-ответчиком ходатайство об обжаловании вынесенного решения было отклонено.

6.1.3. Дело против ЛИДО и БИМБО⁷

Предприятия «Компания индустриаль Лидо Посуэло С.А.» (ЛИДО) и «Бимбо Никарагуа С.А.» (БИМБО) фигурировали в качестве ответчиков по жалобе на установление единых цен, направленное на вытеснение других предприятий

⁵ Конституционная палата Верховного Суда, решение № 864 от 31 мая 2012 года по делу № 911-11 и решение № 760 от 20 июля 2011 года по делам № 1049, 832, 925, 924-2010 и 628-2011.

⁶ Прокомпетенсия, дело № 0002-2011.

⁷ Прокомпетенсия, дело № 010-2010.

с рынка и ограничение производства, а также таких видов практики, как отказ от ведения дел и установление дискриминационных цен и условий продажи.

Что касается предполагаемого соглашения о ценах, то Прокомпетенсия определила, что заявитель не представил соответствующих доказательств; в отношении отказа в ведении дел было установлено, что компания-ответчик действительно прекратила поставки и перестала оказывать заявителю поддержку в стимулировании сбыта, однако в этом случае применялось исключение, предусмотренное пунктом е) статьи 19 закона № 601, поскольку имела место просрочка платежа. По этим же причинам были отклонены доводы об установлении дискриминационных цен и условий продажи, в результате чего жалоба была признана необоснованной.

Вместе с тем Прокомпетенсия предписала компании-ответчику возобновить продажу продукции заявителю и предоставление ему поддержки в рекламной деятельности, а также производить поставку любой продукции компании-ответчика любому хозяйствующему субъекту, который удовлетворяет установленным законом требованиям и добросовестно занимается хозяйственной деятельностью. Компания-ответчик обжаловала это решение, однако Прокомпетенсия подтвердила все доводы, положенные в его основу.

6.2. Контроль за концентрациями

6.2.1. Дело, связанное с птицеводческим рынком⁸

В ноябре 2010 года птицеводческие предприятия «Сан вэлли фудз оф Сентрал Америка лтд.» и «Рика фудз инк.» (последняя осуществляет хозяйственную деятельность в Коста-Рике и Никарагуа) обратились к Прокомпетенсии за разрешением на слияние.

Прокомпетенсия установила, что это слияние может иметь негативные последствия для конкуренции, ссылаясь главным образом на укрепление рыночной власти образованного в результате слияния предприятия, а также повышенную вероятность картелизации рынка. Вместе с тем Прокомпетенсия также признала, что концентрация позволит повысить эффективность хозяйственной деятельности, что может принести выгоду потребителю. Таким образом Прокомпетенсия определила, что в краткосрочной перспективе это слияние не приведет к неоправданному ограничению свободы экономической конкуренции и свободы конкуренции на никарагуанском рынке мяса птицы, и в этой связи выдала разрешение на слияние, предусмотрев некоторые условия.

⁸ Прокомпетенсия, дело № 001–2010.

Что касается оценки последствий слияния для свободы конкуренции, то анализ этой сделки был выполнен надлежащим образом. Однако этого нельзя сказать о некоторых установленных Прокомпетенсией условиях, поскольку их обоснованность и взаимосвязь с этой операцией не вполне ясны.

6.2.2. Дело, связанное с рынком углеводов⁹

В июне 2011 года предприятия «Инверсионес эн комбустиблес и лубрикантес де Никарагуа С.А.» и «ЭККЛСТОН Ко. лтд.» обратились за разрешением на слияние, в рамках которого первое предприятие возьмет на себя операции второго в Никарагуа. Оба предприятия занимаются оптовой реализацией углеводов.

В этом случае, проанализировав сделку, Прокомпетенсия заключила, что с учетом незначительного изменения степени рыночной концентрации сделка может быть одобрена. Вместе с тем разрешение сопровождалось рядом условий, некоторые из которых совпадают с рекомендациями регулирующего органа (НИЭ).

Четкой связи между последствиями концентрации и условиями, установленными компетентным органом, в этом деле также не прослеживается.

7. ПРОПАГАНДИСТСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ В ПОДДЕРЖКУ КОНКУРЕНЦИИ

7.1. Юридическая основа

В главе III закона № 601 определены задачи Прокомпетенсии в области пропаганды конкуренции. В частности, статья 16 предусматривает, что в задачи компетентного органа входит, среди прочего, внесение предложений об устранении правовых барьеров для выхода на рынки; разработка, представление и распространение предложений, направленных на либерализацию и дерегулирование экономических секторов и рынков; вынесение рекомендаций в адрес государственных структур о том, чтобы они не создавали бюрократических барьеров, ограничивающих свободу экономической деятельности и конкуренции; содействие упрощению административных процедур и осуществление мероприятий в поддержку конкуренции путем предоставления консультационных услуг по экономическим и коммерческим вопросам государственным органам, хозяйствующим субъектам, научным учреждениям и профессиональным объединениям.

⁹ Прокомпетенсия, дело № 003–2011.

Таким образом, возложенные на Прокомпетенсию задачи в сфере пропаганды конкуренции охватывают два типичных для этой деятельности направления работы: поддержка развития культуры конкуренции в стране и принятие последующих мер в связи с решениями регулирующих органов. Вместе с тем законом № 601 и постановлением к нему также предусмотрены обязанности, которые, как правило, возлагаются на структуры, ответственные за упрощение процедур или совершенствование регулирования, и которые в принципе не входят в сферу компетенции органа по вопросам конкуренции.

7.2. Пропагандистская деятельность в поддержку конкуренции, осуществляемая Прокомпетенсией

С момента своего создания Прокомпетенсия осуществляла усилия, направленные на содействие развитию культуры конкуренции в Никарагуа, и стремилась координировать свою деятельность с деятельностью других государственных структур, что в значительной мере достигалось благодаря международному сотрудничеству, в частности по линии программы КОМПАЛ.

Прокомпетенсия, в частности, проводит мероприятия по наращиванию потенциала, занимается рыночными исследованиями, готовит руководства по вопросам конкуренции для хозяйствующих субъектов, создает совместные программы с вузами и выносит заключения о законах и декретах.

В соответствии с докладом, представленным Национальной ассамблее в 2012 году¹⁰, Прокомпетенсия организовала подготовку по вопросам, касающимся сферы применения антимонопольного права, для более чем 500 человек, включая, в частности, работников судебной системы, представителей регулирующих органов и предприятий, адвокатов, ведущих дела в суде, и представителей потребительских объединений. К числу особенно важных мероприятий относятся первый Национальный форум по вопросам конкуренции, состоявшийся в Манагуа; учебные семинары по вопросам конкуренции, проведенные в Эстели, Леоне и Гранаде; первый Региональный форум по вопросам конкуренции и первое совещание местного уровня с участием руководителей организаций по защите прав потребителей.

Среди проведенных Прокомпетенсией исследований следует отметить первое исследование общего состояния конкуренции в Никарагуа, охватывающее 14 рынков страны, главным образом относящихся к секторам сельского хозяйства и коммунальных услуг¹¹.

¹⁰ Прокомпетенсия, Доклад Национальной ассамблее, Манагуа, май 2012 года.

¹¹ PROCOMPETENCIA, *La Competencia en el Mercado Nicaragüense. Condiciones Generales*, Managua, Imprenta Comercial La Prensa.

В целях обеспечения более глубокого понимания антимонопольного законодательства, а также задач и процедур Прокомпетенсии были подготовлены такие публикации, как «Справочник о конкуренции для предпринимательских объединений и профессиональных союзов», «Популярный справочник о конкуренции», «Руководство по подаче заявлений об антиконкурентной практике», «Основные сведения о поощрении конкуренции» и «Антимонопольный справочник по предотвращению и выявлению сговора при размещении заказа».

Прокомпетенсия также наладила тесное взаимодействие с вузами страны. В марте 2012 года в Институте государственного управления и политики Инженерного университета открылся курс подготовки дипломированных специалистов по вопросам конкуренции. Кроме того, в рамках программы «Управление предприятием» в Центральноамериканском университете были открыты курсы преддипломной и последипломной подготовки по специальности «Конкуренция». Кроме того, были подписаны соглашения с Американским университетом Никарагуа (АУН), Политехническим университетом Никарагуа (ПУН) и Университетом коммерческих наук (УКН).

И наконец, Прокомпетенсия выносила заключения в ответ на поступающие от частного сектора запросы о предоставлении консультаций; например, в 2012 году эти запросы касались сбыта медицинских препаратов и ценовой политики в супермаркетах. Она также выносила заключения по постановлениям, законам и международным договорам, в частности по проекту закона об упорядочении налогообложения и проекту поправок к закону о защите прав потребителей. Вместе с тем статистических данных по вынесенным Прокомпетенсией заключениям не имеется, и нет сведений о том, получили ли эти заключения какое-либо развитие.

Несмотря на предпринятые Прокомпетенсией масштабные усилия, степень осведомленности о сфере применения права о конкуренции остается достаточно низкой. Это, вероятно, объясняется относительной новизной закона № 601 и ограниченностью ресурсов, которыми располагает Прокомпетенсия для выполнения своих функций.

8. ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ НА МЕЖДУНАРОДНОМ УРОВНЕ

8.1. Международное сотрудничество

Антиконкурентная практика и концентрация, влияние которых носит трансграничный характер, неизбежно сказываются на положении таких стран с малой и относительно открытой экономикой, как Никарагуа. В этой

связи особенно важным представляется налаживание международного сотрудничества, с тем чтобы осуществлять судебное преследование в целях пресечения этих видов практики и устранять несоответствия между средствами судебной защиты, применяющимися в разных странах. Укрепление взаимопонимания между странами в вопросах применения антимонопольных норм также помогает предприятиям сократить расходы, связанные с соблюдением этих норм.

В этой связи были приняты Протокол к Общему договору об экономической интеграции Центральной Америки (Гватемальский протокол) и Рамочная конвенция о создании Центральноамериканского таможенного союза, содействующие согласованию антимонопольного законодательства стран этого региона. Кроме того, при поддержке Межамериканского банка развития Группа по разработке политики конкуренции в интересах Центральноамериканской интеграции осуществляет проект разработки нормативной и институциональной модели для региональной политики в области конкуренции в странах Центральной Америки и Панаме.

Международное сотрудничество в области конкуренции также является одной из общих тем соглашений о свободной торговле, подписанных Никарагуа. В частности, договоры, подписанные между Канадой и Центральноамериканской «четверкой» (ЦА4), между Никарагуа и Китайской Республикой (Тайванем), между Соединенными Штатами Америки, странами Центральной Америки и Доминиканской Республикой, а также между странами Центральной Америки и Панамой, и Соглашение об ассоциации между странами Центральной Америки и Европейским союзом содержат отдельные положения по этому вопросу.

На двустороннем уровне Прокомпетенсия заключила соглашения с некоторыми центральноамериканскими учреждениями по конкуренции, в частности с Главным управлением по конкуренции Сальвадора, Комиссией по развитию конкуренции Коста-Рики и Управлением по защите прав потребителей и конкуренции Панамы.

Кроме того, Прокомпетенсия принимает участие в работе различных сетевых объединений экспертов по вопросам конкуренции, которые разрабатывают руководящие принципы оптимальной практики, содействуют налаживанию неофициального сотрудничества и проводят семинары и учебные мероприятия по различным темам. К числу таких объединений относятся Международная сеть по конкуренции и Межамериканский союз по защите конкуренции.

8.2. Техническая помощь

Прокомпетенсия получает техническую помощь от различных международных организаций. Среди соответствующих программ по оказанию помощи следует отметить программу КОМПЛАЛ, в рамках которой Никарагуа почти в течение 10 лет получает поддержку в области защиты конкуренции.

Особого упоминания также заслуживает вклад в функционирование Прокомпетенсии, вносимый по линии различных механизмов международного сотрудничества. Внимание на себя обращает тот факт, что выплата окладов значительной части сотрудников Прокомпетенсии обеспечивается за счет такой программы сотрудничества, как КОМПЛАЛ; эту ситуацию необходимо урегулировать в ближайшем будущем.

9. ВЫВОДЫ И ВОЗМОЖНЫЕ ВАРИАНТЫ ПОЛИТИКИ

Выводы, сформулированные в документе «Добровольный экспертный обзор законодательства и политики Республики Никарагуа в области конкуренции», и опыт применения соответствующей нормативно-правовой базы, накопленный Прокомпетенсией за четыре года ее работы, высветили необходимость некоторой корректировки роли этого учреждения, в частности путем пересмотра закона № 601 и положения к нему.

- **Сфера применения закона**

- Пересмотреть статью 4 закона, поскольку содержащиеся в ней исключения в действительности не являются исключениями в отношении сферы применения закона.
- Расширить сферу применения закона, чтобы он распространялся на акты, совершаемые за рубежом, но сказывающиеся на состоянии внутреннего рынка.

- **Организационная структура Прокомпетенсии**

- Рассмотреть вопрос о целесообразности выдвижения кандидатов в члены Управляющего совета представителями заинтересованных секторов, поскольку это может создать конфликт интересов.
 - Разделить такие функции, как проведение расследований и принятие решений, с возможностью привлечения председателя исключительно для вынесения окончательных решений.
-

- Пересмотреть круг обязанностей председателя, поскольку в настоящее время на него возложено слишком много функций.
 - Внедрить систему управления знаниями и формирования институциональной памяти (knowledge management).
 - **Координация деятельности Прокомпетенсии с деятельностью других государственных структур в связи с применением закона № 601**
 - Разработать модель структуры по вопросам конкуренции, имеющей исключительные полномочия в том, что касается применения закона № 601 в отношении всех секторов экономики, без ущерба для постоянного сотрудничества с отраслевыми регулирующими органами.
 - Подтвердить, что Прокомпетенсия вправе обращаться в специализированные учреждения для получения технических заключений и взаимодействовать с ними не только по вопросам экономической концентрации, но и по всем направлениям деятельности этого органа.
 - **Пропагандистская деятельность в поддержку конкуренции**
 - Пересмотреть роль Прокомпетенсии в том, что касается содействия упрощению процедур и соблюдению принципов добросовестного хозяйствования.
 - Продолжать осуществлять пропагандистскую деятельность в поддержку конкуренции, ориентированную на определенные ключевые учреждения и частный сектор.
 - И далее наращивать информационную работу с судебной системой и Национальной ассамблеей.
 - Обеспечивать наращивание потенциала отраслевых регулирующих органов и координировать с ними свою деятельность.
 - Расширить применение опубликованных справочников.
 - Развивать взаимодействие с другими структурами, подобно тому, как было налажено сотрудничество с вузами и потребительскими объединениями.
 - **Антиконкурентная практика**
 - Прямо ссылаться на применение «правила per se» в соответствующих случаях (главным образом, в случаях картелизации).
-

-
- Удалить ссылку на правомочность соглашений между национальными производителями и иностранными покупателями, которые способствуют установлению более благоприятных условий для национальных производителей.
 - Пересмотреть формулировку статьи 20 положения к закону № 601, в которой смешаны критерии оценки и признаки, по которым осуществляется квалификация видов антиконкурентной практики.
 - Внести уточнения в статью 21 положения, поскольку помимо «критериев оценки» ссылка в одних случаях, судя по всему, делается на элементы ответственности, а в других – на возможные антиконкурентные последствия. Кроме того, эта статья противоречит закону № 601, поскольку при определении критериев хищнической практики в ней употребляются термины «средняя общая стоимость» и «средняя переменная стоимость».
 - Внести уточнения в статью 22 положения относительно того, считается ли нанесение ущерба интересам потребителей элементом состава противоправного деяния или обстоятельством, учитываемым при определении санкций.
 - Внести уточнения в статью 24 положения, поскольку в ней определены не столько критерии доминирующего положения на рынке, сколько признаки ограничения доступа к нему.
- **Недобросовестная конкуренция**
 - Четче изложить элементы состава недобросовестной конкурентной практики в статье 26 положения.
 - **Концентрации**
 - Обеспечить возможность оперативного реагирования на поступающие запросы.
 - Отказаться от использования пороговой величины рыночной доли в качестве критерия, на основе которого у хозяйствующего субъекта возникает юридическое обязательство уведомления об операции концентрации.
 - Пересмотреть в сторону понижения порог наступления обязательства уведомления об операции концентрации.
 - Внести уточнения в статью 32 положения для более четкого определения даты отсчета срока уведомления о концентрации.
-

- Предусмотреть, что переход ко второму этапу осуществляется при наличии сомнений относительно воздействия указанной операции на состояние рынка.
- Согласовать процедурные нормы проведения расследований в отношении операций концентрации, осуществляемых без предварительного уведомления, с общим порядком, используемым применительно к практике ограничения конкуренции.
- Снизить пороговый уровень дохода участников концентрации, поскольку в масштабах экономики Никарагуа он представляется завышенным.

• Процедура

- Провести комплексный пересмотр принципов, лежащих в основе соответствующих процедур, и установить единые принципы применения антимонопольных норм.
 - Пересмотреть формулировку статьи 48 положения к закону № 601, поскольку ее положения противоречат статье 31 закона в том, что касается случаев недобросовестной конкуренции.
 - Пересмотреть роль заявителя в рамках процедуры и расширить полномочия компетентного органа по проведению расследований и возбуждению дел.
 - Сократить число требований, которые должны быть соблюдены при подаче жалобы и которые предусмотрены статьей 49 положения к закону № 601. Минимальные требования должны соответствовать тем, которые определены законом.
 - Предусмотреть, чтобы Прокомпетенсия также обладала полномочиями принимать обеспечительные меры по своей инициативе.
 - Установить, кто заслушивает показания и объяснения сторон, и предписывать приостановление обеспечительных мер.
 - Изменить пункт b) статьи 43 закона № 601, поскольку он предусматривает, что одним из критериев условий принятия обеспечительной меры является «отсутствие возможности причинения невозмещимого ущерба заинтересованным сторонам», тогда как в действительности имеется в виду противоположное условие.
-

- Изменить содержание статьи 64 положения согласно статье 36 закона и с учетом тех вариантов осуществления производства по делу, которыми в настоящее время располагает председатель Прокомпетенсии.
- Включить в статью 47 закона пункт, в соответствии с которым тяжесть деяния входит в число обстоятельств, принимаемых во внимание при избрании санкции.
- Включать в будущие справочники или руководства по толкованию закона указания по поводу тяжести деяния.
- Более обстоятельно подходить к анализу рассматриваемых дел, особенно их экономических аспектов.

• **Программа освобождения от наказания**

- Установить конкретные правила, касающиеся порядка программы смягчения наказаний и конкретные условия ее применения, уточнив, что она распространяется только на действия конкурентов.
- Рассмотреть возможности прекращения разбирательств по делам, касающимся практики между неконкурирующими субъектами, по согласованию с компетентным органом путем достижения договоренности или расчета.
- Расширить полномочия компетентного органа в том, что касается проведения разбирательств, в дополнение к обязательствам сотрудничать, закрепленным в статье 53 закона.

• **Возмещение вреда**

- Потерпевшим должна быть понятна возможность взыскания вреда в результате действий, признанных антиконкурентными.
- Срок давности по антимонопольным делам должен соответствовать сроку давности по гражданским делам.

• **Обязательство сотрудничать и соглашения о сотрудничестве**

- Необходимо укрепить региональные и двусторонние механизмы в целях запрещения видов практики и концентраций, имеющих международные последствия.
 - Зависимость Прокомпетенсии от ресурсов, поступающих по линии международного сотрудничества, подрывает ее самостоятельность и делает ее крайне уязвимой в обстоятельствах вне ее контроля.
-

