

ЗАЩИТА ЭКОНОМИЧЕСКОЙ КОНКУРЕНТНОСТИ

Правила проведения

Проведение антимонопольного due diligence позволит не только обнаружить «болевы» точки, но и избежать возможных штрафов либо уменьшить их размеры

Анна ГРИЩЕНКО • Специально для «Юридической практики»



В большинстве случаев due diligence (юридический аудит) является неотъемлемой частью сделок слияния и поглощения (М&А), когда потенциальный покупатель проводит проверку бизнеса,

обычно при помощи своих юридических советников. Данный инструмент также используется иногда и продавцом — как часть подготовки бизнеса к продаже. Как правило, стандартный due diligence включает в себя блок антимонопольных вопросов. Однако такие вопросы в большинстве случаев ограничиваются проверкой необходимости получения разрешения Антимонопольного комитета Украины (АМКУ или Комитет) на концентрацию в рамках запланированной сделки либо же историй отношений с АМКУ за последние пять лет. При этом риски, связанные с возможными нарушениями законодательства о защите экономической конкуренции, гораздо разнообразнее, а размер штрафов весьма значителен и может достигать 10 % годового дохода (выручки) всей группы компаний нарушителя. Вторая особенность состоит в том, что в зоне риска может находиться, по сути, любой бизнес вне зависимости от рода его деятельности.

Антимонопольный due diligence как раз может стать тем инструментом, который позволит избежать штрафов, а в случае дальнейшей продажи бизнеса — увеличить шансы продавца на более высокую цену и гарантировать новому собственнику отсутствие рисков в части соблюдения законодательства о защите экономической конкуренции.

Антимонопольный due diligence

Такой аудит может охватывать несколько направлений.

Корпоративная история. Это направление включает в себя проверку всех компаний и активов группы в контексте соблюдения законодательства о защите экономической конкуренции. Задача проверяющего в этом блоке состоит в (а) проверке необходимости (постфактум) получения разрешений на концентрацию при создании/покупке компаний/активов либо назначении некоторых должностных лиц и (б) создании алгоритма проверки необходимости получения разрешения на концентрацию при последующих приобретениях (компаний либо активов) или назначениях топ-менеджмента.

Текущая деятельность. В этом блоке необходимо сфокусироваться на трех направлениях:

— проверка и возможное согласование рекламных материалов, упаковки товара на предмет наличия корректной и достоверной информации. Следует отметить, что за 2019 год нарушения в виде распространения информации, вводящей в заблуждение, составили свыше 80 % от общего количества нарушений в сфере недобросовестной конкуренции (согласно годовому отчету АМКУ);

— проверка договорной базы. Данное направление предполагает проверку договоров компании/группы компаний. В первую очередь речь идет о дистрибьюторских договорах, которые могут содержать положения, которые будут расцениваться как нарушение антимонопольного законодательства. Это могут быть положения в отношении

Что дальше?

После проведения проверки и определения проблемных моментов необходимо разработать варианты и стратегии минимизации возможных рисков. В некоторых случаях минимизация рисков будет несложной и потребует внесения изменений в какие-то документы, в других это может потребовать значительных денежных и временных затрат. В любом случае необходим индивидуальный подход с учетом характера нарушения. Например, если речь идет о нарушениях в разделе корпоративной истории, то здесь решение обнаруженной проблемы будет зависеть от давности нарушения, т.к. срок привлечения к ответственности за концентрацию без разрешения Комитета составляет пять лет.



Если речь идет о дистрибьюторских договорах, то здесь в первую очередь необходимо согласовать внесение изменений в соответствующие документы

установления цены перепродажи, скидок, информационного обмена и т.д.;

— проверка внутренних документов — устава, положений о директоре, набсовете и т.д. На первый взгляд кажется, что устав предприятия вообще не имеет отношения к соблюдению антимонопольного законодательства, однако в случае каких-либо спорных вопросов, связанных с определением отношений контроля, именно устав будет одним из основных документов, которые могут усилить вашу позицию в АМКУ или, наоборот, ослабить ее.

Государственная помощь. Это касается тех компаний, которые получают какую-либо поддержку за счет государства или местных ресурсов. Такая поддержка включает в себя, помимо прочего, предоставление налоговых льгот, рассрочку либо отсрочку по уплате налогов, а также выдачу кредитов на льготных условиях. Хотя обязательство по уведомлению АМКУ лежит на субъекте, который предоставляет государственную помощь, возвращать деньги придется именно ее получателю. Поэтому на этапе планирования получения государственной поддержки желательно убедиться в том, что такая поддержка не подпадает под определение государственной помощи, а если подпадает, то скоординировать свои дальнейшие действия с органом власти/местного самоуправления, который предоставляет помощь, и подготовить необходимую информацию для ее дальнейшей подачи в АМКУ.

НОВОСТИ

ЗАКОНОТВОРЧЕСТВА



Национальному банку Украины будет предоставлена возможность осуществлять проверки и инспекции «Укрпочты»

Профильный комитет рекомендует парламенту принять во втором чтении законопроект о финуслугах в сфере почтовой связи

Комитет Верховной Рады Украины по вопросам финансов, налоговой и таможенной политики на своем заседании рассмотрел перед вторым чтением проект Закона Украины «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно финансовых услуг в области почтовой связи» (рег. № 2788-д). Этим законопроектом, в частности, предлагается внедрить систему почтовых счетов и определить перечень финансовых услуг, которые сможет предоставлять национальный оператор почтовой связи АО «Укрпочта», среди которых: открытие и ведение почтовых счетов, проведение расчетных банковских операций, выпуск и обслуживание платежных карт, привлечение средств физических и юридических лиц. При доработке законопроекта ко второму чтению были предусмотрены все необходимые меры предосторожности путем усиления управления регулятором рисками «Укрпочты», в частности, Национальному банку Украины будет предоставлена возможность осуществлять проверки и инспекции с целью отслеживания ее деятельности.

Условия ведения бизнеса в посткарантинный период предлагают смягчить

В парламенте зарегистрирован законопроект «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно смягчения условий ведения бизнеса в посткарантинный период» (рег. № 3753). Им предлагается обеспечить во время действия карантина и после его окончания возможность получения государственной поддержки (в частности кредитов по льготным процентным ставкам) субъектами малого и среднего предпринимательства сферы общественного питания; продлить до 31 декабря 2020 года (на период окончания действия ограничительных мероприятий по предотвращению распространения коронавирусной болезни (COVID-19) действие моратория на проведение плановых мероприятий государственного надзора (контроля) в сфере хозяйственной деятельности; не применять во время карантина и после его окончания норму о приостановлении действия и аннулировании лицензии на розничную торговлю алкогольными напитками в случае несвоевременной уплаты лицензиатами очередного платежа за лицензию; а также сократить перечень документов, необходимых для получения лицензии на право производства и торговли горячим.

Vox Populi

На сайте «ЮП» проходит опрос: «Откуда вы преимущественно узнаете юридически значимые новости?»
Дать свой ответ можно по адресу: www.pravo.ua

ГРИЩЕНКО Анна — руководитель практики антимонопольного права Pavlenko Legal Group, г. Киев