

М. А. Егорова*

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ НЕКОММЕРЧЕСКИХ ОРГАНИЗАЦИЙ, ОБЪЕДИНЯЮЩИХ ХОЗЯЙСТВУЮЩИХ СУБЪЕКТОВ ТОВАРНЫХ РЫНКОВ

В зависимости от цели деятельности субъекты коммерческого права могут подразделяться на *коммерческие организации*, целью которых является систематическое извлечение прибыли от продажи товаров или оказания услуг, сопутствующих купле-продаже, и некоммерческие организации, целью которых не является систематическое извлечение прибыли от указанных действий, не распределяющие эту прибыль между их участниками (ст. 50 ГК РФ).

Юридическая категория «некоммерческая организация» является достаточно молодой и прогрессирующей для российского гражданского права. Впервые термин «некоммерческие» получил свое закрепление в Основах гражданского законодательства Союза ССР и республик¹ от 31 мая 1991 г. Дальнейшее формирование подинститута некоммерческих организаций и создание механизмов его правового регулирования закреплены в ст. 50 первой части Гражданского кодекса РФ. В. В. Залесский указывал, что «деление на коммерческие и некоммерческие организации дает возможность обеспечить четкое направление общественной, благотворительной и иной подобной деятельности через специальную правоспособность некоммерческих организаций. С другой стороны, общая правоспособность коммерческих организаций соответствует главной цели их существования — извлечению прибыли любыми непротивоправными методами».²

Коммерческие организации, представляющие интересы объединений хозяйствующих субъектов торговой деятельности, образуются в основном в форме *союзов* и *ассоциаций*. Статья 50 ГК РФ устанавливает исчерпывающий перечень видов (организационно-правовых форм) коммерческих организаций. Виды (организационно-правовые формы) некоммерческих организаций определены в ГК РФ, Федеральном законе от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»³ и иных федеральных законах.

Возможности участия коммерческих и некоммерческих организаций в торговом обороте, т. е. *их коммерческая правоспособность, является неодинаковой*. Б. И. Пугинский отмечает, что «некоммерческие организации участвуют в товарном обращении ограниченно. Такие организации могут приобретать необходимые материальные ресурсы, вправе продавать производимые ими изделия. Однако они вправе продавать

* Егорова Мария Александровна — кандидат юридических наук, доцент кафедры предпринимательского и корпоративного права юридического факультета им. М. М. Сперанского Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ, член Российской академии юридических наук.

© М. А. Егорова, 2012

E-mail: commlaw-raneps@yandex.ru

¹ Ведомости СНД и ВС СССР. 1991. № 26. Ст. 733.

² Залесский В. В. Создание и деятельность коммерческих организаций // Право и экономика. 1998. № 1. С. 47.

³ СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 145.

товары лишь в соответствии с уставными целями деятельности, а не вообще заниматься торговлей. Они не вправе заключать договоры поставки в качестве поставщиков и могут заключать при реализации товара лишь договоры купли-продажи. Существенные ограничения устанавливаются для таких организаций также при лицензировании для занятия специальными видами деятельности, получении экспортных лицензий и квот, заключении внешнеторговых контрактов и в других аспектах».⁴ Организационная функция некоммерческих организаций, представляющих интересы хозяйствующих субъектов торговой деятельности, является их основной задачей. Деятельность таких некоммерческих организаций направлена на оптимизацию торговой деятельности, участие в работе с государственными органами и органами местного самоуправления, ответственными за развитие торговли в регионах и на уровне субъектов Федерации, на повышение эффективности хозяйственной деятельности своих учредителей — коммерческих организаций, участников товарного оборота.

Пунктом 3 ст. 50 ГК РФ некоммерческим организациям предоставлено право осуществлять предпринимательскую деятельность постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствует этим целям. Каким-либо перечнем она не ограничивается. Однако п. 2 ст. 47 Закона Российской Федерации «Об образовании»⁵ в редакции Федерального закона от 13 января 1996 г. № 12-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации “Об образовании”»,⁶ ст. 47 Закона Российской Федерации от 9 октября 1992 г. № 3612-1 «Основы законодательства Российской Федерации о культуре»⁷ предусматривают возможность осуществления предпринимательской деятельности образовательными учреждениями, государственными и муниципальными организациями культуры наряду с оказанием посреднических услуг, долевым участием в деятельности других учреждений и организаций, приобретением акций, облигаций, иных ценных бумаг, другими видами деятельности, к которым отнесены реализация и сдача в аренду основных фондов и имущества, торговля покупными товарами и оборудованием.

ФЗ «О некоммерческих организациях» для некоммерческих организаций различных организационно-правовых форм устанавливает разные требования к возможной предпринимательской деятельности в соответствии с ее целями. При совершении некоммерческой организацией действий, противоречащих ее целям, ей может быть вынесено предупреждение в письменной форме органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц, или прокурором внесено представление об устранении нарушений (ст. 33 ФЗ «О некоммерческих организациях»). Кроме того, сделки, заключенные некоммерческой организацией при осуществлении не соответствующих целям ее создания видов предпринимательской деятельности, могут быть признаны недействительными. Поэтому при применении требования о соответствии предпринимательской деятельности некоммерческой организации целям ее создания должны использоваться индивидуальный подход и оценка значимости для организации того или иного вида предпринимательской деятельности. Требование о том, что прибыль от предпринимательской деятельности некоммерческих организаций должна служить

⁴ Пугинский Б. И. Коммерческое право России. М., 2005. С. 74–75.

⁵ Закон РФ от 10 июля 1992 г. № 3266-1 «Об образовании» // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 30. Ст. 1797.

⁶ СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 150.

⁷ Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 46. Ст. 2615.

только целям их создания, связано с тем, что законодатель имел в виду, что прибыль, получаемая в результате осуществления предпринимательской деятельности, должна направляться только на достижение этих целей.

В соответствии с этим ФЗ «О некоммерческих организациях» и рядом иных законов сформирован специальный *правовой режим участия некоммерческих организаций в торговом обороте*, который, как любой правовой режим правового регулирования гражданско-правовых отношений, состоит из дозволений, ограничений (обязываний) и запретов:

1. Как отмечалось выше, п. 3 ст. 50 ГК РФ диспозитивно устанавливает *возможность участия некоммерческих организаций в торговом обороте*, которая ограничивается только обязыванием направленности такой деятельности на цели, для достижения которых создается некоммерческая организация;

2. *Общие запреты на участие некоммерческих организаций в коммерческой деятельности*. Эти ограничения законодательство содержит не только для отдельных видов, но и для всех некоммерческих организаций в целом:

а) запрет осуществления любыми некоммерческими организациями того или иного вида предпринимательской деятельности реализуется посредством *указания в качестве участников такой деятельности только коммерческих организаций*. Так, согласно ст. 825 ГК РФ некоммерческие организации не вправе выступать в качестве финансового агента в договорах финансирования под уступку денежного требования. Поскольку в первую очередь финансовыми агентами являются банки и другие кредитные организации, такой запрет корреспондирует с *запретом создания банков и иных кредитных организаций в форме некоммерческих организаций* (ст. 1 Федерального закона «О банках и банковской деятельности» в редакции изменений и дополнений в Закон РСФСР «О банках и банковской деятельности в РСФСР»⁸);

б) в соответствии со ст. 1015 ГК РФ *доверительным управляющим* может быть только индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, за исключением унитарного предприятия. Однако *по основаниям, предусмотренным законом, доверительным управляющим может быть некоммерческая организация*, за исключением учреждения.

в) некоммерческие организации *не могут быть сторонами договора простого товарищества*, заключаемого для осуществления предпринимательской деятельности (п. 2 ст. 1041 ГК РФ). Установление такого запрета связано тем, что неограниченная ответственность товарищей в соответствии со ст. 1046 ГК РФ способна поставить под угрозу достижение тех общественно полезных целей, для достижения которых создавалась некоммерческая организация.

3. *Частные ограничения* возможности осуществления некоммерческими организациями предпринимательской деятельности связаны со спецификой отдельных их организационно-правовых форм или сфер деятельности:

а) *ассоциации (союзы) коммерческих организаций лишены права непосредственно вести предпринимательскую деятельность*. Если по решению участников на такую ассоциацию (союз) возлагается ведение предпринимательской деятельности, она должна быть преобразована в хозяйственное общество или товарищество в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом (п. 1 ст. 121 ГК РФ), либо может создать для осуществления предпринимательской деятельности хозяйственное общество или участвовать в нем (п. 1 ст. 11 ФЗ «О некоммерческих организациях»).

⁸ СЗ РФ. 1996. № 6. Ст. 492.

Часть 1 ст. 7 Закона «Об основах государственного регулирования торговой деятельности»⁹ (Закон о государственном регулировании торговли) регламентирует условия привлечения некоммерческих организаций к участию в формировании и реализации государственной политики в области торговой деятельности и устанавливает несколько *императивных требований* к возможности участия некоммерческих организаций в этом процессе.

В данном случае имеются в виду только те виды некоммерческих организаций, которые являются объединениями хозяйствующих субъектов товарных рынков. Законодатель предполагает, что интересы хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, и хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки товаров, не совпадают. В связи с этим с целью обеспечения корпоративных интересов хозяйствующие субъекты — поставщики и хозяйствующие субъекты — продавцы товаров могут объединяться в различные формы некоммерческих организаций для удовлетворения своих совпадающих интересов. Согласно п. 3 ст. 50, п. 1, 2 ст. 121 ГК РФ юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), учреждений, благотворительных и иных фондов, ассоциаций и союзов, а также в других формах, предусмотренных законом. Пункт 3 ст. 2 Федерального закона от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» предполагает существование иных видов некоммерческих организаций — казачьих обществ, некоммерческих партнерств, учреждений, автономных некоммерческих организаций, социальных, а также некоммерческих организаций в других формах, предусмотренных федеральными законами.

Из нормы ч. 1 ст. 7 Закона о государственном регулировании торговли следует, что некоммерческие организации, которые не являются объединениями коммерческих юридических лиц, не могут принимать участие в формировании и реализации государственной политики в области торговой деятельности на основании данного Закона и в предусмотренном им порядке. Отсюда очевидно, что положения об участии в формировании и реализации государственной политики в сфере торговой деятельности *не распространяются, например, на товарные биржи*, которые являются некоммерческими организациями, организуя товарный оборот. С другой стороны, Торгово-промышленная палата, являющаяся негосударственной некоммерческой организацией, объединяющей российские предприятия и российских предпринимателей,¹⁰ подпадает под действие данной нормы. Систематическое толкование ч. 1 ст. 7 и ч. 1 ст. 12 Закона о торговле позволяет заключить, что под некоммерческими организациями, деятельность которых подлежит регулированию настоящим Законом, законодатель понимает прежде всего *ассоциации и союзы, объединяющие хозяйствующих субъектов*, осуществляющие торговую деятельность. Это, однако, не исключает возможность существования некоммерческих организаций, удовлетворяющих требованиям нормы ч. 1 ст. 7 Закона о государственном регулировании торговли, в иных формах, например, в виде фондов, гильдий, профессиональных союзов,¹¹ финансируемых собственниками учреждений,

⁹ Федеральный закон от 28 декабря 2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» // Там же. 2010. № 1. Ст. 2.

¹⁰ Пункт 1 ст. 1 Закона РФ от 7 июля 1993 г. № 5340-1 «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации» // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 33. Ст. 1309.

¹¹ Пункт 7 ст. 24 Федерального закона от 12 января 1996 г. № 10-ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» // СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 148 (с посл. изм.).

благотворительных организаций,¹² саморегулируемых организаций,¹³ обществ взаимного страхования и др.

Главным признаком всех некоммерческих организаций, деятельность которых подлежит правовому регулированию при помощи ч. 1 ст. 7 Закона о государственном регулировании торговли, является то, что они должны иметь характер *некоммерческих объединений хозяйствующих субъектов торговой деятельности*. Объединения юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, не имеющих отношения к торговой деятельности, не подпадают под действие норм настоящей статьи.

Привлечение указанных некоммерческих организаций к процессу формирования и реализации государственной политики в области торговой деятельности возможно только при условии, что они привлекаются к этой деятельности федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере внутренней торговли, т. е. *Минпромторгом России*. Поэтому данные некоммерческие организации не могут осуществлять такую деятельность как самостоятельно, так и по поручению иных государственных органов, кроме Минпромторга России.

Привлечение некоммерческих организаций к формированию и реализации государственной политики в области торговой деятельности возможно только в целях согласования общественно значимых интересов хозяйствующих субъектов, являющихся их учредителями. *Целевой признак* деятельности некоммерческих организаций необходим. Некоммерческие организации в виде союзов, ассоциаций и иных видов объединений в силу своей правовой природы призваны удовлетворять интересы своих учредителей, поэтому такой признак должен учитываться при осуществлении ими деятельности по реализации государственной политики в сфере торговли. Подобный прием государственного регулирования использования некоммерческих организаций применяется законодателем не впервые: ч. 1 ст. 16 Федерального закона от 29 декабря 2006 г. № 264-ФЗ «О развитии сельского хозяйства»¹⁴ содержит норму, в соответствии с которой федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере агропромышленного комплекса и рыболовства, в целях согласования общественно значимых интересов сельскохозяйственных товаропроизводителей, производящих сельскохозяйственную продукцию, осуществляющих ее переработку и оказывающих соответствующие услуги, граждан, ведущих личное подсобное хозяйство, крестьянских (фермерских) хозяйств, сельскохозяйственных потребительских кооперативов привлекает на добровольной основе союзы (ассоциации) сельскохозяйственных товаропроизводителей к участию в формировании и реализации государственной аграрной политики.

Важным условием привлечения некоммерческих организаций к формированию и реализации государственной политики в области торговой деятельности является *добровольный характер* их участия в этом процессе, отражающий гражданско-

¹² Пункт 4 ст. 12 Федерального закона от 11 августа 1995 г. № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях» // Там же. 1995. № 33. Ст. 3340 (с посл. изм.).

¹³ Например, о саморегулируемых организациях оценщиков см. ст. 22 Федерального закона от 29 июля 1998 г. № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» (Там же. 1998. № 31. Ст. 3813 (с посл. изм.)).

¹⁴ СЗ РФ. 2007. № 1. Ч. I. Ст. 27 (с посл. изм.).

правовую направленность данной правовой нормы, базирующейся на принципе диспозитивности.

Часть 2 ст. 7 Закона о государственном регулировании торговли определяет содержание деятельности некоммерческих организаций, которая имеет три основных направления: *законодательное, аналитическое и информационное.*

Участие некоммерческих объединений хозяйствующих субъектов торговой деятельности в *законодательном процессе* в этой сфере может выражаться в следующих формах: привлечение их к разработке проектов нормативных правовых актов Российской Федерации в области торговой деятельности с учетом богатого опыта их учредителей в процессе коммерции (п. 1 ч. 2 ст. 7 Закона о государственном регулировании торговли); привлечение их к разработке проектов региональных и муниципальных программ развития торговли с целью использования их знаний и опыта торговли с учетом местных специфических условий товарных рынков (п. 1 ч. 2 ст. 7 Закона о государственном регулировании торговли); привлечение их к подготовке предложений о совершенствовании торговой деятельности для органов государственной власти и органов местного самоуправления (п. 5 ч. 2 ст. 7 Закона о государственном регулировании торговли).

Участие некоммерческих объединений хозяйствующих субъектов торговой деятельности в *анализе торговой деятельности* в региональном или местном секторе товарного рынка осуществляется путем: использования некоммерческих объединений в анализе финансовых, экономических, социальных и иных показателей развития торговли на территориях субъектов РФ, муниципальных образований; привлечения их к оценке эффективности применения мер по поддержке торговли в регионе или в пределах муниципального образования; составления ими прогноза развития торговли на территориях субъектов РФ, муниципальных образований (п. 5 ч. 2 ст. 7 Закона о государственном регулировании торговли).

Информационное участие некоммерческих объединений в формировании и реализации государственной политики в области торговой деятельности заключается в распространении российского и иностранного опыта в области торговой деятельности (п. 3 ч. 2 ст. 7 Закона о государственном регулировании торговли) и предоставлении ими необходимой информации для формирования и реализации государственной политики в области торговой деятельности (п. 4 ч. 2 ст. 7 указанного Закона).

Соглашения (договоры) некоммерческих организаций, объединяющих хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, и некоммерческих организаций, объединяющих хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки товаров, которые принимают участие в формировании и реализации государственной политики и нормативно-правовом регулировании в сфере внутренней торговли в целях согласования общественно значимых интересов этих хозяйствующих субъектов являются предметом правового регулирования ст. 12 Закона о государственном регулировании торговли. В соответствии с этим подобные соглашения некоммерческих организаций, объединяющих хозяйствующих субъектов торговой деятельности, с федеральными государственными органами, государственными органами субъектов РФ, а также с органами местного самоуправления, правовой целью которых является достижение социально полезных эффектов развития конкретной территории, не могут быть предметом соглашений, подлежащих регулированию данной правовой нормой.

Целью подобных соглашений является *защита интересов учредителей соответствующих некоммерческих организаций.* Такая защита направлена не только на

обеспечение исполнения заключаемых хозяйствующими субъектами торговой деятельности договоров поставки товаров. Эти соглашения также рассматриваются их сторонами как основа для переговоров по заключению коллективных договоров в организациях для обеспечения соблюдения требований трудового законодательства. Обязательства и гарантии, включенные в эти соглашения, должны быть минимальными и не снижать уровень социальной и экономической защищенности работников коммерческих организаций, являющихся их учредителями.¹⁵

Подобные соглашения, прежде всего, имеют характер *горизонтальных соглашений*, под которыми принято понимать соглашения между конкурентами, работающими на рынке одного и того же товара либо взаимозаменяемых товаров. Сторонами этих соглашений являются не государственные или муниципальные органы, исполняющие функции государственного регулирования в сфере торговли, и не хозяйствующие субъекты торговой деятельности, интересы которых представляют некоммерческие организации. Обеими сторонами таких соглашений являются сами некоммерческие организации, представляющие интересы хозяйствующих субъектов торговли. Целями таких соглашений в соответствии с ч. 1 ст. 12 Закона о государственном регулировании торговли являются формирование принципа добросовестности при заключении между ними договоров (поставки) и исполнение ими этих договоров. Такого рода условия могут включаться в текст договоров поставки между конкретными хозяйствующими субъектами. Основной *смысл соглашений*, заключаемых некоммерческими организациями, заключается в возможности установления равных для всех поставщиков и покупателей товаров условий в пределах всего рынка товаров. Масштаб охвата такого рынка зависит от состава учредителей некоммерческих организаций, заключающих такие соглашения, поэтому действие этих соглашений может распространяться как на отдельное муниципальное образование, район или на территорию субъекта РФ, так и на всю территорию Российской Федерации и даже на межгосударственные отношения (например, между некоммерческими организациями, представляющими интересы хозяйствующих субъектов различных государств СНГ).

Однако в условиях современного рынка происходит существенное слияние стадий производства товаров, их переработки, транспортировки, хранения и перепродажи. Специализация субъектов оптовых рынков диктует необходимость создания специальных субъектов коммерческой деятельности, которые призваны координировать действия различных хозяйствующих субъектов для достижения максимальной эффективности торговли и снижения транзакционных издержек. Поэтому на рынке возникают *интеграторы товарного оборота*, часто, с организационной точки зрения, представляющие собой некоммерческие организации, которые берут на себя контроль над всем процессом как производства, так и продвижения товара от производителя к потребителям. Такой контроль может осуществляться в различных формах, но фактически является одной из форм *вертикальной интеграции* субъектов товарных рынков.

¹⁵ См., напр.: *Отраслевое* трехстороннее соглашение на 2005–2006 годы между правительством г. Москвы, региональной общественной организацией «Профсоюз работников торговли, общественного питания и потребкооперации города Москвы» и некоммерческим партнерством «Лига предпринимателей торговли» совместно с Советом объединения руководителей-оптовиков // Торговая газета. 2005. 5 марта; *Отраслевое* соглашение по Российской академии наук на 2003–2005 годы // Поиск. 2003. № 41 (751); *Отраслевое* тарифное соглашение по горно-металлургическому комплексу Свердловской области на 2005–2006 годы // <http://gmpur.ur.ru>.

Вертикальная интеграция видов экономической деятельности возникает в том случае, если различные стадии производства осуществляются одной и той же организацией последовательно и если выпускаемая на одной стадии продукция служит фактором производства на следующей стадии, например, валка деревьев, комбинированная с работой лесопильного завода и дальнейшего изготовления паркета, предназначенного для розничной продажи; добыча глины, комбинированная с производством фаянсовых изделий; производство пластмассы, комбинированное с производством пластиковой тары, предназначенной для разлива и дальнейшей продажи питьевой воды.

Наряду с положительными последствиями своего применения вертикальная интеграция в сфере торговли признается неблагоприятным фактором, ограничивающим развитие конкуренции.¹⁶ Вертикальная интеграция имеет ряд *недостатков*, которые сводятся к получению в конкурентных, нерегулируемых сегментах рынка монопольной прибыли, которая не может быть получена в условиях государственного ценового регулирования; возможности в полной мере использовать эффект асимметрии информации; минимизации транзакционных издержек и, как следствие, использованию трансфертных цен, скрывающих реальные затраты на оказание услуг в конкурентных сегментах рынка; ограничению доступа новых субъектов в конкурентный сегмент рынка.¹⁷

С другой стороны, вертикальная интеграция имеет ряд *положительных моментов*. Уже сегодня процессы вертикальной интеграции в сфере торговли обеспечивают товарные рынки товарами, пользующимися повышенным спросом, способствуют повышению качества товаров и снижению цен; более полное удовлетворение внутреннего спроса в соответствии с требованиями обеспечения продовольственной безопасности Российской Федерации. Наибольшее распространение вертикальная интеграция получила на рынке сельскохозяйственной контрактации, что обусловлено спецификой сельскохозяйственного производства, особенностями свойств сельскохозяйственной продукции и рынка сельскохозяйственных товаров. Вертикальная интеграция обычно существует в двух формах — производственной контрактации и *интеграции собственности*, которая заключается в контрактном объединении под эгидой той же некоммерческой организации-интегратора нескольких стадий производства, переработки и сбыта продукции на праве собственности. Практически речь идет о контрактном объединении, действующем на основе различных видов *договоров, направленных на создание коллективных образований*, например, ассоциаций, союзов, гильдий и других видов объединенных корпораций под координирующим управлением некоммерческой организации.

Интеграция собственности, иногда называемая также *корпоративной интеграцией*, состоит в расширении прав распоряжения некоммерческой организации-интегратора на две и более стадий производства и сбыта товара. Может быть предусмотрен и более глубокий вариант интеграции, при которой интегратор получает в собственность часть активов интегрируемых агентов. Идея интеграции собственности состоит в сосредоточении в руках одного собственника всех процессов производства, переработки и реализации производимых им товаров. Сегодня подобные формы управления получают все большее распространение в агропромышленном комплексе.

¹⁶ Распоряжение Правительства РФ от 19 мая 2009 г. № 691-р // СЗ РФ. 2009. № 22. Ст. 2736.

¹⁷ Концепция правовой политики ТПП РФ на период до 2008 г.

Корпоративная интеграция позволяет интегратору контролировать достаточно обширные сектора рынка товаров, что значительно ухудшает конкурентную среду на рынке вследствие возможности навязывания рынку контрактным объединением своей ценовой политики. Необходимость корпоративной интеграции диктуется складывающимися условиями рыночной среды. К *внешним факторам*, стимулирующим развитие интеграционных процессов в торговле, относятся рыночная непредсказуемость; обстоятельства, влияющие на уменьшение спроса; проблемы реализации товаров; объективные препятствия для продвижения товаров к потребителю, вызванные неразвитостью инфраструктуры торговой деятельности. Основным *внутренним фактором* интеграции в торговле, несомненно, является усиление конкуренции на товарных рынках, особенно в связи с проведением государственной антимонопольной политики. Современное развитие торговой системы предполагает, что интеграционные процессы в торговле будут проходить на фоне возникновения таких видов объединений, как цепные торговые организации, кооперативные объединения торговых структур, добровольные оптово-розничные сети и др.

Основным условием *соглашений некоммерческих организаций о вертикальной интеграции* может являться определение информационной модели управления коллективным образованием, которые в торговле бывают четырех типов: 1) *инвестиционная*, при которой функции центра сведены к минимуму, а управляемые элементы фактически автономны. Такая форма объединения характерна для субъектов торговой деятельности, объединенных общей торговой маркой или инвестором; 2) *холдинговая*, в которой центр осуществляет стратегическое руководство, а сетевые магазины обладают широкой автономностью принятия оперативных решений. Основное преимущество — централизация закупочной политики. Основной недостаток такой схемы — значительное разрастание как аппарата управления, так и персонала, обслуживающего сетевую инфраструктуру; 3) *централизованная*, при которой все основные функции управления объектами торговли сконцентрированы в едином информационном центре. В отличие от холдинга синхронизация данных зависимых элементов объединения и центра происходит в реальном времени при помощи высокоскоростных выделенных линий. Такая форма интеграции на сегодняшний день является самой прогрессивной; 4) *лоточная*, предполагающая абсолютное авторитарное управление центра зависимыми элементами, которые исполняют только функции, связанные с торговой деятельностью. Чаще всего по такой схеме корпоративной интеграции работают современные распределительные центры.

Главной особенностью соглашений между ассоциациями, союзами, иными некоммерческими организациями, объединяющими хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, и ассоциациями, союзами, иными некоммерческими организациями, объединяющими хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки товаров, является их ярко выраженная близость к запрещенным антимонопольным законодательством *картельным соглашениям*, которые имеют целью адаптировать загрузку производственных мощностей к спросу, стабилизировать цены, распределить сферы влияния на рынке, сбыт, фиксировать цены и устанавливать квоты производства для поддержания стабильного потока капиталовложений в новые отрасли промышленности, не защищенные от иностранной конкуренции и возможного демпинга со стороны зарубежных фирм.¹⁸ Подобное

¹⁸ Приказ Роспатента от 31 марта 2004 г. № 43 «Рекомендации по вопросам экспертизы заявок на изобретения и полезные модели» (в ред. от 30 ноября 2009 г.) // Патенты и лицензии. 2004. № 7.

положение допускает возможность заключения соглашения между ассоциациями и союзами продавцов (перепродавцов) товаров, с одной стороны, и ассоциациями и союзами производителей (поставщиков) — с другой. Подобная практика может вступить в противоречие с требованиями антимонопольного законодательства, поскольку такие соглашения могут иметь признаки картельных. Поэтому существуют мнения, согласно которым «с высокой степенью вероятности можно предположить, что до выхода дополнительных разъяснений данная норма применяться не будет».¹⁹ Однако именно с этим обстоятельством связано введение ч. 2 ст. 12 Закона о государственном регулировании торговли положения о необходимости заключения таких соглашений в соответствии с требованиями антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В отличие от картельных соглашений деятельность некоммерческих организаций, представляющих интересы хозяйствующих субъектов торговой деятельности, может осуществляться посредством *согласованных действий*. Следует принимать во внимание, что согласно п. 2 ст. 8 Закона о защите конкуренции²⁰ совершение хозяйствующими субъектами действий по соглашению не относится к согласованным действиям. **Согласованные действия** — это способ координации конкурирующими на рынке субъектами своей деятельности без заключения соглашения о создании картеля.

Для дифференцирования *согласованных действий* выделяется совокупность условий, при наличии которой действия хозяйствующих субъектов могут быть признаны согласованными (п. 1 ст. 8 Федерального закона «О защите конкуренции»): 1) *результат таких действий соответствует интересам каждого из хозяйствующих субъектов*. Каждый из субъектов в результате получает определенную выгоду; 2) *действия хозяйствующих субъектов заранее известны каждому из них*. Необходима взаимная осведомленность о действиях друг друга; 3) *действия каждого из хозяйствующих субъектов вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов*. В данном случае должна быть взаимообусловленность действий, т. е. если нет (не было) действия одного хозяйствующего субъекта, то действия другого хозяйствующего субъекта потеряют смысл; 4) *действия каждого из хозяйствующих субъектов не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке*. Такими обстоятельствами, в частности, могут быть изменение регулируемых тарифов, цен на сырье, используемое для производства товара, цен на товар на мировых товарных рынках, существенное изменение спроса на товар в течение не менее 1 года или в течение срока существования соответствующего товарного рынка, если такой срок составляет менее 1 года.²¹

При квалификации согласованных действий также учитываются поведение на рынке до повышения цены; одномоментность поведения по повышению цены; поведение хозяйствующих субъектов по повышению и удержанию цены на определенном уровне; одномоментное снижение цены.²² Этим согласованные действия субъектов рынка отличаются от соглашений, направленных на ограничение конкуренции, например, так называемых картельных соглашений, или картельных сговоров.

¹⁹ Захарьин В. Р. Торговля. Бухгалтерский учет и налогообложение. М., 2010.

²⁰ Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» // СЗ РФ. 2006. № 31 (ч. 1). Ст. 3434.

²¹ Кайль А. Н. Комментарий к Федеральному закону от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» // СПС «КонсультантПлюс».

²² Гурин Н. В. Соглашения и согласованные действия в соответствии с антимонопольным законодательством // Туризм: право и экономика. 2007. № 5. С. 31.

Пунктом 1 ст. 6 Закона о защите конкуренции закреплен исчерпывающий перечень запрещенных горизонтальных соглашений (картелей), которые ни при каких условиях не могут быть признаны правомерными. Эти картельные соглашения являются наиболее пагубными для потребителей и общества, в силу чего они признаются незаконными независимо от их целей, намерений участников, результатов (последствий) в социально-экономической сфере и занимаемой их участниками доли рынка определенного товара.

В соответствии с ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения или согласованные действия между хозяйствующими субъектами на товарном рынке, если такие соглашения или согласованные действия приводят (могут привести) к: 1) установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок; 2) повышению, снижению или поддержанию цен на торгах; 3) разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков); 4) экономически или технологически не обоснованному отказу от заключения договоров с определенными продавцами либо покупателями (заказчиками), если такой отказ прямо не предусмотрен федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента РФ, Правительства РФ; 5) навязыванию контрагенту условий договора, не выгодных для него или не относящихся к предмету договора (необоснованные требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товаров, в которых контрагент не заинтересован, и другие требования); 6) экономически, технологически и иным образом не обоснованному установлению различных цен (тарифов) на один и тот же товар; 7) сокращению или прекращению производства товаров, на которые имеется спрос либо на поставки которых размещены заказы при наличии возможности их рентабельного производства; 8) созданию препятствий для доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам; 9) установлению условий членства (участия) в профессиональных и иных объединениях, если такие условия приводят (могут привести) к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а также к установлению необоснованных критериев членства, являющихся препятствиями для участия в платежных или иных системах, без участия в которых конкурирующие между собой финансовые организации не смогут оказать необходимые финансовые услуги.

Данный перечень имеет открытый характер, поэтому в соответствии с п. 2 ст. 11 Закона о защите конкуренции некоммерческим организациям также запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением вертикальных соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со ст. 12 Закона о конкуренции) или иные согласованные действия хозяйствующих субъектов, если такие соглашения или согласованные действия приводят или могут привести к ограничению конкуренции. Пункт 3 ст. 11 Закона о защите конкуренции прямо направлен против возможности заключения картельных соглашений, устанавливая запрет координации экономической деятельности хозяйствующих субъектов, если такая координация приводит (может привести) к последствиям, указанным в приведенном выше перечне запрещенных действий.

Для предупреждения картельных соглашений и недобросовестных соглашений, заключенных объединениями хозяйствующих субъектов торговой деятельности в соответствии со ст. 35 Закона о защите конкуренции, предусмотрена *система*

государственного контроля за ограничивающими конкуренцию соглашениями хозяйствующих субъектов.

Согласно ч. 1 ст. 35 Закона о защите конкуренции субъекты торговых рынков, имеющие намерение достичь соглашения, которое может быть признано допустимым в соответствии с Законом о защите конкуренции, вправе обратиться в антимонопольный орган с заявлением о проверке соответствия проекта соглашения в письменной форме требованиям антимонопольного законодательства, предоставив в антимонопольный орган документы и сведения в соответствии с перечнем, утвержденным федеральным антимонопольным органом.²³ В течение 30 дней с даты поступления всех необходимых для рассмотрения заявления документов и сведений антимонопольный орган принимает решение о соответствии (несоответствии) проекта соглашения в письменной форме требованиям антимонопольного законодательства.

Антимонопольный орган может отказать заявителю в утверждении такого соглашения в предусмотренных законом о защите конкуренции случаях, если: 1) такие соглашения запрещены законом о защите конкуренции (п. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции); 2) физическим лицам, коммерческим и некоммерческим организациям, предоставившим проект соглашения, запрещается координация экономической деятельности хозяйствующих субъектов (п. 3 ст. 11 Закона о защите конкуренции); 3) сведения, предоставленные заявителями, недостоверны; 4) представлены не все документы, предписанные Перечнем, утвержденным федеральным антимонопольным органом (ч. 3 п. 4 ст. 35 Закона о защите конкуренции).²⁴

Выявление и предупреждение незаконной деятельности субъектов рынка в стремлении занять доминирующее положение сегодня осуществляется на основании приказа ФАС России от 25 апреля 2006 г. № 108 «Об утверждении Порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке».²⁵ Кроме того, Закон о защите конкуренции содержит сложную систему исключений из запретов на антиконкурентные соглашения и согласованные действия, которая позволяет учесть **особенности многих товарных рынков** и контрактных отношений:

1) Правительство РФ наделено полномочиями определять общие случаи допустимости (общие исключения) соглашений и согласованных действий, соответствующих критериям, сформулированным в ч. 1 ст. 13 Закона о защите конкуренции. Введение общих исключений позволяет точно определить границы и временные рамки, в пределах которых конкретное соглашение не будет вести к ограничению конкуренции, тогда как за их пределами ограничение конкуренции возможно, а иногда даже неизбежно;

2) в соответствии со ст. 12 Закона о защите конкуренции запрет на иные соглашения, ограничивающие конкуренцию, не распространяется на вертикальное соглашение, если оно является договором коммерческой концессии либо достигнуто хозяйствующими субъектами, доля каждого из которых на любом товарном рынке не превышает 20 %. Согласно п. 19 ст. 4 Закона вертикальное соглашение — это соглашение между хозяйствующими субъектами, которые не конкурируют между собой, один из которых приобретает товар или является его потенциальным приобретателем, а другой предоставляет товар или является его потенциальным продавцом;

²³ Приказ ФАС России от 18 июня 2007 г. № 168 «Об утверждении Перечня документов и сведений, представляемых в антимонопольный орган при представлении заявления хозяйствующими субъектами, имеющими намерение заключить соглашение» // БНА. 2007. № 31.

²⁴ Там же.

²⁵ БНА. 2006. № 32.

3) в соответствии с ч. 1 ст. 13 Закона о защите конкуренции соглашения и согласованные действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке признаются допустимыми, если они не налагают на участников соглашения или согласованных действий избыточных ограничений и имеют результатом прогрессивные изменения в производстве и продвижении товаров на рынок, а также гарантированно предоставляют потребителям выгоды, соразмерные преимуществам, которые получают стороны такого соглашения или участники согласованных действий. Подобное исключение носит название «правила разумности» заключаемых соглашений. Это правило применяется лишь в случае, если последствием достижения соглашения или осуществления согласованных действий является (может явиться) ограничение конкуренции.

Подводя итог проведенного исследования, можно отметить, что правовое регулирование деятельности некоммерческих организаций в сфере торговли может и должно обеспечить максимальную экономическую эффективность торговой деятельности за счет оптимизации процессов горизонтальной и вертикальной интеграции субъектов товарных рынков, развития и совершенствования конкурентной среды, формирования в отношениях субъектов торговой деятельности принципов добросовестности и юридического равенства и участия в выработке государственной политики в сфере регулирования торговой деятельности на территории Российской Федерации.