

The Legal Alert

CHANGES IN UKRAINIAN ANTIMONOPOLY LEGISLATION

The Law of Ukraine "On the Protection of Economic Competition" (the "**Competition Law**") is the key legislative act governing competition in Ukraine. On 14 April 2009 the Draft Law on Amendments to the Law on the Protection of Economic Competition (the "**Draft Law**") was adopted as a basis in the Verkhovna Rada (Ukrainian Parliament).

The Draft Law envisages new increased thresholds, which trigger the need for companies participating in economic concentration to obtain mandatory antitrust clearance in Ukraine from the Antimonopoly Committee of Ukraine ("the **AMC**"). The draft law defines the following three thresholds:

1) the aggregate asset value or the aggregate sales volume of all of the participants in the transaction for the previous fiscal year exceeds the Hryvnia equivalent of EURO 50 million (calculated on a worldwide basis) at the exchange rate of the National Bank of Ukraine (the "**NBU**") as of the last day of the immediately preceding fiscal year (now this sum is equivalent to Euro 12 million) provided the aggregate asset value or the aggregate sales volume in Ukraine of at least two of the participants in the transaction exceeds the Hryvnia equivalent of EURO 4 million at the NBU exchange rate as of the last day of the immediately preceding fiscal year; or

2) the aggregate asset value or the aggregate sales volume of at least one participant in the transaction on the territory of Ukraine exceeds the Hryvnia equivalent of EURO 50 million at the NBU exchange rate as of the last day of the immediately preceding fiscal year (now this sum is equivalent to Euro 1 million) provided the aggregate asset value or the aggregate sales volume of at least one other participant in the transaction for the previous fiscal year exceeds the Hryvnia equivalent of EURO 50 million (calculated on a worldwide basis) at the exchange rate of the NBU as of the last day of the immediately preceding fiscal year; or

3) the market share of any participant in the transaction or the combined market shares of all the participants in the transaction, exceeds 35% in any commodity market in Ukraine and the transaction is implemented in this or in a neighboring market irrespective of the total participants' aggregate asset value or the aggregate sales volume (this threshold was left without changes).

The Draft Law, if adopted, would substantially relieve the burden from middle-sized companies to notify the AMC about transactions, which have little or no real impact on competition in Ukraine.

NON-COMPETE PROVISIONS ALERT

There are many types of non-compete arrangements used in worldwide market practice. Generally, such provisions are included in shareholder agreements, joint venture agreements, share purchase agreements, etc.

An analysis of the Ukrainian legislation suggests that such arrangements may constitute anti-competitive concerted actions under the Competition Law, and, thus, parties are required to obtain separate AMC approval for them, unless they fall under limited exemptions allowed by the Competition Law. Agreements containing non-compete arrangements do not need to be governed by Ukrainian law in order to be subject to the Competition Law. It is sufficient that they have or may have an effect on competition in Ukraine.

The AMC for a long time largely ignored non-compete arrangements in agreements, but lately it started developing its practice in this area. Most recently, the AMC has opened an investigation against the Ukrainian mobile operator "Kyivstar" and its shareholders on whether the non-compete arrangement in their shareholder agreement violates the Competition Law.

In case the provisions of this shareholder agreement are found to violate the Competition Law, the infringing parties may be fined in the amount of up to 10% of their global annual turnover. This is an important development in the AMC practice, which alerts companies operating in Ukraine to review their agreements and possibly amend them to remove non-compete arrangements, and to monitor this issue more closely in the future.

72, Velyka Vasylkivska St.,
Olimpiysky Center
Suite 14, 11th floor
Kiev, 03150, Ukraine

ТОВ Українська
Юридична Група
Бізнес-центр "Олімпійський"
вул. Велика Васильківська, 72
офіс 14, поверх 11
Київ, 03150 Україна

Phone: +380 44 207-1060
Fax: +380 44 230-2932
www.rulg.com
www.rulg.com/cisforum

Новости Законодательства

ИЗМЕНЕНИЯ В УКРАИНСКОМ АНТИМОНОПОЛЬНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ

Закон Украины "О защите экономической конкуренции" ("Закон о Конкуренции") это основной законодательный акт, регулирующий вопросы конкуренции в Украине. 14 апреля 2009 года в Верховной Раде (Парламенте Украины) был принят за основу Законопроект "О внесении изменений в Закон Украины "О защите экономической конкуренции".

Законопроектом предусматриваются новые увеличенные пороговые показатели, которые обязывают компании, участвующие в экономической концентрации, получить разрешение в Антимонопольном комитете Украины ("АМК"). Закон определяет следующие три порога:

- 1) совокупная стоимость активов или совокупный объем продаж всех участников сделки за предыдущий финансовый год, в том числе за рубежом, превышает сумму, эквивалентную 50 млн. евро по официальному курсу Национального банка Украины ("НБУ"), действовавшего в последний день предыдущего финансового года (на сегодняшний день эта сумма составляет 12 млн. евро), при этом совокупная стоимость активов или совокупный объем продаж в Украине, по крайней мере, двух участников сделки, должны превышать сумму, эквивалентную 4 млн. евро по официальному курсу НБУ, установленному в последний день предыдущего финансового года; или
- 2) совокупная стоимость активов или совокупный объем продаж хотя бы одного участника сделки на территории Украины превышает сумму, эквивалентную 50 млн. евро по официальному курсу НБУ, действовавшему в последний день предыдущего финансового года (на сегодняшний день эта сумма эквивалентна 1 млн. евро), при этом совокупная стоимость активов или совокупный объем продаж хотя бы одного другого участника сделки за предыдущий финансовый год, в том числе за рубежом, превышает сумму, эквивалентную 50 млн. евро по официальному курсу НБУ, действовавшего в последний день предыдущего финансового года; или
- 3) доля на определенном товарном рынке какого-либо участника сделки или совокупная доля участников сделки превышает 35%, и концентрация совершается на данном или смежном с ним рынке товаров независимо от общей стоимости активов или совокупного объема реализации товаров участников концентрации (данний порог остался без изменений).

В случае принятия Законопроект существенно облегчит бремя, возложенное на средние по величине компании в связи с уведомлением АМК о сделках, которые оказывают незначительное влияние или совсем не влияют на конкуренцию в Украине.

РИСКИ ВКЛЮЧЕНИЯ ПОЛОЖЕНИЙ О НЕКОНКУРЕНЦИИ В ДОГОВОРЫ

Существует множество видов договоренностей об ограничении конкуренции, которые являются частью мировой рыночной практики. Как правило, такие положения включаются в соглашения акционеров, договоры о совместной деятельности, договоры купли-продажи акций и т.п.

Анализ украинского законодательства показывает, что в соответствии с Законом о Конкуренции такие договоренности могут составлять антконкурентные согласованные действия, и, таким образом, стороны должны будут получить на них отдельное одобрение АМК, если только они не попадают в ограниченный перечень исключений, предусмотренный Законом о Конкуренции. Соглашения, содержащие договоренности о неконкуренции, не обязательно должны регулироваться украинским законодательством, чтобы подпадать под действие Закона о Конкуренции. Достаточно того, что они влияют или могут влиять на конкуренцию в Украине.

Долгое время АМК игнорировал подобные договоренности о неконкуренции, но в последнее время он начал развивать свою практику в этом отношении. Совсем недавно АМК начал расследование против украинского оператора мобильной связи "Киевстар" и его акционеров с целью выявления, не нарушает ли договоренность о недопущении конкуренции в их акционерных соглашениях требования Закона о Конкуренции.

В случае если положения данного соглашения акционеров будут признаны такими, что нарушают Закон о Конкуренции, стороны нарушители могут быть оштрафованы на сумму в размере до 10% их годового оборота. Это важное изменение в практике АМК, в связи с которым компаниям, работающим в Украине, следует пересмотреть свои соглашения и, возможно, внести в них поправки, удалив договоренности о недопущении конкуренции, а также более внимательно отслеживать этот вопрос в будущем.

72, Velyka Vasylkivska St.,
Olimpiysky Center
Suite 14, 11th floor
Kiev, 03150, Ukraine

ТОВ Українська
Юридична Група
Бізнес-центр "Олімпійський"
вул. Велика Васильківська, 72
офіс 14, поверх 11
Київ, 03150 Україна

Phone: +380 44 207-1060
Fax: +380 44 230-2932
www.rulg.com
www.rulg.com/cisforum