

Государственная поддержка или характерная для рынка сделка: как отличить? 1/39/24



PwC Legal старший юрист
Sarmīte Zakovska

Что такое критерий участника рыночной экономики?

Критерий участника рыночной экономики (именуемый также принципом частного инвестора) – это аналитический инструмент, который используется Европейской комиссией для исключения преимуществ, полученных предприятием при вмешательстве государства в определенный рынок. Данный критерий требует сложного экономического анализа и юридического обоснования, позволяющих оценить, предпринял бы гипотетический частный инвестор на конкретном рынке сопоставимое вмешательство и на тех же условиях, что и государство. Если ответ утвердительный и сделка соответствует рыночным условиям, она, скорее всего, не будет считаться государственной поддержкой, поскольку второй стороне сделки (предприятию) не предоставлено экономическое преимущество, которого вторая сторона не получила бы в обычных рыночных условиях.

Как оценить возможность равноценной деятельности на рынке?

Комиссия (и государство, предоставляющее поддержку) должна занять позицию принимающего предприятия и оценить, могут ли полученное преимущество (например, предоставление гарантии по кредиту, вливание капитала или погашение задолженности) предложить и другие предприятия на данном рынке. Если ответ на этот вопрос утвердительный, применяется критерий участника рыночной экономики и проводится дальнейшая оценка.

Особенно важно учесть, считается ли сделка на момент заключения рациональной с экономической, коммерческой и финансовой точки зрения, принимая во внимание ее рентабельность в краткосрочной или долгосрочной перспективе и другие затронутые коммерческие или экономические интересы. Согласно практике Суда ЕС, экономических оценок ex post, ретроспективно доказывающих рентабельность инвестиции, будет недостаточно.¹

В свою очередь, издержки и выгоды государства как государственного учреждения, связанные, например, с уровнем трудовой занятости или ростом поступлений в бюджет, социальным или региональным развитием и другими политическими аргументами, не нужно учитывать, применяя данный критерий. Это обусловлено тем, что гипотетический участник рынка, используемый для сравнения, не принимал бы во внимание такие аргументы в момент размещения инвестиций.

Критерии, используемые для оценки конкретных случаев

В каждом отдельном случае должны использоваться разные критерии, цель которых – максимально подходящим и соответствующим образом сравнить государственную меру, о которой идет речь в конкретном случае, особенно с учетом ее характера, с мерой, которую мог бы осуществить частный участник рынка в максимально схожей ситуации и в обычных рыночных условиях.²

Из постоянной юриспруденции Суда ЕС можно вывести четыре критерия³ (см. рисунок):



Как определить, соответствует ли сделка рыночным условиям?

Согласно практике принятия решений Суда ЕС и Европейской комиссии, существуют несколько способов определить соответствие сделки обычным рыночным условиям, которые делятся на две основные категории.

Соответствие сделки рыночным условиям определяется напрямую с использованием информации рынка конкретной сделки:



Сделка *pari passu*:

- если в одной сделке на равных условиях с одинаково значимым вложением участвуют как субъекты публичного права, так и частные инвесторы;
- если покупка и продажа активов, товаров и услуг (или другая сопоставимая сделка) происходят в рамках обеспечивающей конкуренцию, прозрачной, недискриминирующей и безусловной конкурсной процедуры, соответствующей принципам публичной закупки.



Соответствие сделки рыночным условиям оценивается с использованием сравнительного анализа или других методов оценки:



Сравнительный анализ: означает, что применяется справочная сделка, заключенная сопоставимым частным предпринимателем в сопоставимой ситуации.



Другие методы оценки: выбираются в зависимости от конкретной ситуации, например рыночной ситуации, доступности данных или вида сделки. Обычно применяются несколько разных методов, например расчет внутренней нормы прибыли (IRR) и нынешней нетто-стоимости (NPV).

Заключение

Специалисты PwC обладают обширным опытом представительства как государственных органов, так и частных предприятий во всех аспектах применения условий государственной поддержки, включая применение принципа участника рыночной экономики. Если вам необходима помощь в решении данных вопросов, наши эксперты готовы предоставить профессиональную поддержку и консультации.

¹ Решение Суда от 5 июня 2012 года, Комиссия/EDF, C-124/10 P, ECLI:EU:C:2012:318, пункт 85.

² В этом значении см. решение от 6 марта 2018 года, Комиссия / FIH Holding и FIH Erhvervsbank, C-579/16 P, EU:C:2018:159, пункты 52 и 55.

³ Решение Суда от 17 ноября 2022 года по объединенным делам Volotea SA и easyJet Airline Co. Ltd / Европейская комиссия C-331/20 P и C-343/20 P, ECLI:EU:C:2022:886, пункт 110 и указанная в нем юдикатура.