



Особенности доказывания картеля

LOYS

ATTORNEYS AT LAW

СОДЕРЖАНИЕ

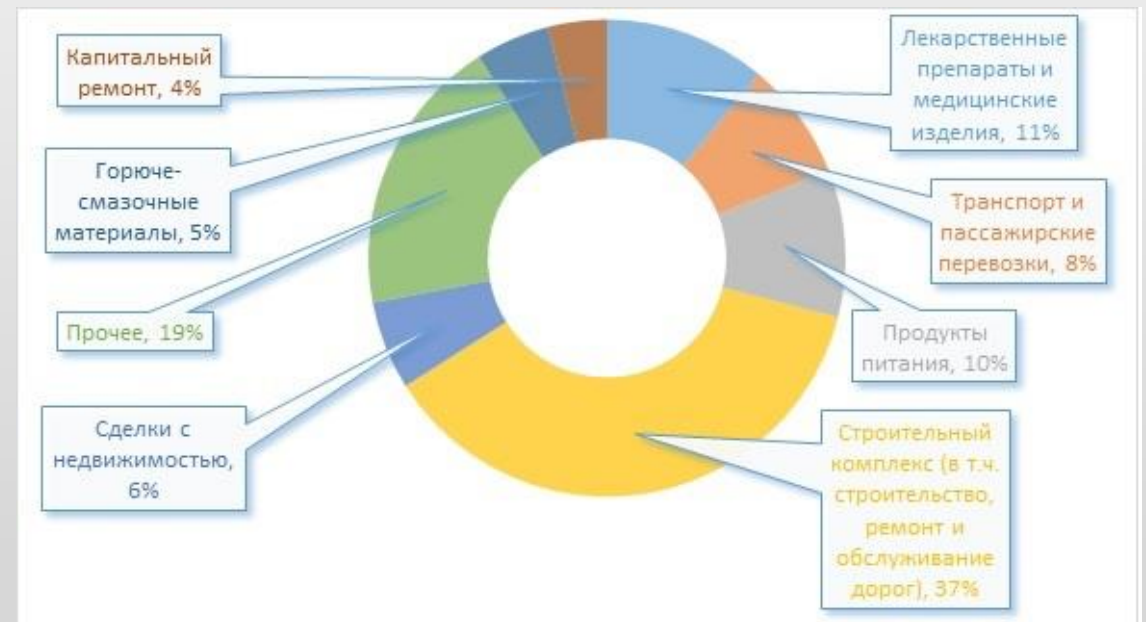
1. Чем так опасен сговор между хозяйственными субъектами
2. Картель
3. Картель на товарных рынках
4. Картель на торгах
5. Субъекты картеля
6. Доказывание картеля
7. Добросовестность при доказывании картеля
8. Ответственность

Чем так опасен сговор между хозяйственными субъектами

- наносят существенный вред государственному бюджету
- подрывают основы рыночной экономики, лишая в долгосрочной перспективе конкурентоспособности товары и услуги

Основные нарушения в сферах:

Более трети антиконкурентных соглашений связано с ограничением конкуренции в сфере ремонта и строительства, в том числе автомобильных дорог федерального, регионального и местного значения, включая их обслуживание и благоустройство прилегающих территорий (37%). Лекарственные препараты – 11%, продукты питания – 10%, транспортные перевозки – 8%; сделки с недвижимостью – 6%; ГСМ – 5%, капитальный ремонт – 4%.



Картель

В соответствии п. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 1355-ФЗ «О защите конкуренции»

Признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, или между хозяйствующими субъектами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к:

- 1) установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) 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) сокращению или прекращению производства товаров;
- 5) отказу от заключения договоров с определенными продавцами или покупателями (заказчиками).

Картель на товарных рынках

Ценовой картель

- Одинаковые или практически одинаковые цены;
 - синхронное изменение цен;
 - изменение цен на одинаковую величину;
 - отсутствие объективных экономических причин для такого поведения.
- (п.1 ч.1 ст. 11 Закона о защите конкуренции)

Картель по созданию дефицита

- Объективные экономические причины для недостатка товара на рынке отсутствуют;
- на «дефицитный» товар имеет место синхронный рост цен на одинаковую величину
(п.4 ч.1 ст. 11 Закона о защите конкуренции)

Картель по разделу товарного рынка

- Конкуренты делят клиентов, заказчиков по принципу «свой – чужой»;
 - конкуренты "работают" в определенных географических районах;
 - компании не проявляют интереса к определенным клиентам, территориям, подрядам;
 - компании не увеличивают предложение товаров, несмотря на наличие спроса;
- отсутствуют объективные экономические причины для такого поведения
(п.3 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции)

Картель на товарных рынках

Картель по созданию дефицита

- Объективные экономические причины для недостатка товара на рынке отсутствуют;
на «дефицитный» товар имеет место синхронный рост цен на одинаковую величину.
(п.4 ч.1 ст. 11 Закона о защите конкуренции)

Картель – бойкот

- Отказы от заключения договоров не обусловлены объективными экономическими причинами;
- трудности со сбытом испытывают только определенные продавцы, трудности с закупкой товара - только определенные покупатели (заказчики).
(п.5 ч.1 ст. 11 Закона о защите конкуренции)

Ценовой картель

- Одинаковые или практически одинаковые цены;
- синхронное изменение цен;
- изменение цен на одинаковую величину;
- отсутствие объективных экономических причин для такого поведения.
(п.1 ч.1 ст. 11 Закона о защите конкуренции)

Картель по разделу товарного рынка

- Конкуренты делят клиентов, заказчиков по принципу «свой – чужой»;
- конкуренты "работают" в определенных географических районах;
- компании не проявляют интереса к определенным клиентам, территориям, подрядам;
- компании не увеличивают предложение товаров, несмотря на наличие спроса;
отсутствуют объективные экономические причины для такого поведения.
(п.3 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции)

Картель на торгах

Схема «Подыгрыш»

Из нескольких компаний большинство торгов выигрывает одна и та же компания, компании не торгуются между собой.

(Одна или несколько компаний используются для «подыгрыша» - создания видимости конкурентной борьбы)

Минимальное число участников торгов на потенциально высоко конкурентных торгах

Свидетельствует о договоренности о неучастии других конкурентов в торгах/бойкоте торгов

Схема «Карусель»

Ряд компаний выигрывают торги по очереди. (Участники картеля распределяют между собой торги (кто в каких торгах участвует) в соответствии с договоренностями)

Расположение конкурентов по одному адресу, аффилированность сотрудников хозяйствующих субъектов, наличие исторических связей

Может говорить о совместной хозяйственной деятельности конкурентов (использовании одной материально-технической базы), что несвойственно конкурентным отношениям

Картель на торгах

Минимальное снижение/повышение начальной цены

Признак сговора на торгах, который свидетельствует об объективно неконкурентном поведении. Особое доказательственное значение приобретает при неоднократности (множественности) такого поведения

Минимальное число участников торгов на потенциально высоко конкурентных торгах

Свидетельствует о договоренности о неучастии других конкурентов в торгах/бойкоте торгов

Отказ от дачи ценовых предложений или неявка участников торгов на процедуру торгов при отсутствии объективных экономических причин

Необъяснимыми с экономической точки зрения становятся факты участия в торгах с последующим отказом от дачи ценовых предложений. Организации несут временные, финансовые и ресурсные затраты на участие в торгах - без малейшей попытки получения контракта. Пассивное поведение на торгах явно не соответствует целям добросовестных участников рынка, направленным на извлечение прибыли

Отличие цен на торгах от рыночной цены или на торгах в условиях конкуренции

Стоимость выполнения работ или стоимость поставки товаров может в разы завышаться участниками картеля, особенно если они сами представляют коммерческие предложения заказчику на этапе формирования начальных максимальных цен контракта

Картель на торгах

Использование аукционных роботов в торгах

Практически ничем не отличается от схем с минимальным снижением НМЦК со стороны участников сговора, но реализуется с помощью программируемых аукционных роботов

Схема «10 негрятят», «Третий лишний»

Используется на торгах с преференциями для отечественных производителей (например, фармацевтика). По сговору подаются не менее 10 заявок с товаром иностранного производителя с одинаковой ценой и одна с дисконтом, что блокирует предусмотренный законодательством механизм предоставления преференций отечественным производителям

Схема «Таран»

Хорошо известная многим участникам закупок схема антиконкурентного поведения заключается в необоснованном демпинге на торгах со стороны двух участников торгов с последующим отклонением их по вторым частям заявок. Победу в такой схеме празднует третий участник сговора, дожидаясь потери интереса со стороны добросовестных участников торгов и подающий на этапе доподачи ценовых предложений максимальное или близкое к нему предложение

Участники торгов хорошо осведомлены о конкурентах и их предложениях до официального раскрытия (опубликования) данной информации

Обмен между конкурентами значимой и существенной информацией до проведения торгов не свойствен честной конкуренции и может подтверждать наличие антиконкурентного соглашения

Доказывание картеля

Прямые доказательства

- Письменные доказательства
- Соглашения между хозяйственными субъектами
- Договоры в письменной форме
- Протоколы совещаний (собраний)
- Переписка участников соглашений, в том числе в электронном виде

Косвенные доказательства

- Отсутствие экономического обоснования поведения одного из участников соглашения, создающего преимущества для другого участника соглашения
- Заключение договора поставки (субподряда) победителем торгов с одним из участников торгов, отказавшимся от активных действий на самих торгах
- Использование участниками торгов одного и того же IP-адреса (учетной записи) при подаче заявок и участии в электронных торгах
- Фактическое расположение участников соглашения по одному и тому же адресу
- Оформление сертификатов электронных цифровых подписей на одно и то же физическое лицо
- Формирование документов для участия в торгах разных хозяйствующих субъектов одним и тем же лицом
- Наличие взаиморасчетов между участниками соглашения, свидетельствующее о взаимной заинтересованности в результате реализации соглашения

Доказывание картеля

При оформлении доказательств по делу о нарушении антимонопольного законодательства следует иметь в виду, что в качестве таковых не обязательно могут быть только оригиналы соответствующих документов.

Проверка может быть проведена не только в рамках возбужденного дела о нарушении антимонопольного законодательства, но и до его возбуждения (Определение Верховного суда Российской Федерации от 24.10.2014 № 305-КГ14-1951 по делу № А40-47885/2013)

Непредставление подлинных документов, подтверждающих совершение запрещенных действий, и (или) надлежащим образом заверенных копий не может быть само по себе основанием для вывода о недоказанности их совершения (Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 12.11.2013 № 18002/12).

Добросовестность при доказывании картеля

В силу ст. 10 ГК РФ Понятие недобросовестного использования хозяйствующим субъектом гражданских прав применяется антимонопольным органом при квалификации действий субъекта в случаях ограничения конкуренции или злоупотребления своим доминирующим положением на рынке

ч. 2 ст. 8 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" , что конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок, выполнения работ, оказания услуг

Субъекты картеля



Ответственность за картель

Иные последствия

Предусматривают дисквалификацию участников картельного соглашения от участия в заключении муниципальных контрактов

Меры гражданско-правовой

ответственности предусматривают возможность предъявления к участникам картелей гражданских исков о возмещении убытков, понесенных контрагентами виновного лица в результате его действий либо рядовыми потребителями его товаров.

Ответственность за картель

Уголовная (ст. 178 УК РФ)

нужно установить и доказать минимум четыре признака: 1) речь идет о заключении между конкурентами картельного соглашения, что запрещено ст. 11 ФЗ «О защите конкуренции»; 2) ограничение конкуренции имеет общественно опасное последствие – п. 17 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции»; 3) между деянием и последствием есть причинно-следственная связь; 4) гражданам, организациям или государству был причинен крупный ущерб. Либо речь идет о доходе в крупном размере.

Административная ответственность за нарушения антимонопольного законодательства установлена целым рядом статей Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ). КоАП РФ вводит ответственность за картельные соглашения для компаний в виде оборотных штрафов и для должностных лиц в виде штрафов или дисквалификации.

Юрист гражданско –
правового направления

Рыбалкина Юлия