

## Новое в регулировании



## Разъяснения Федеральной антимонопольной службы по борьбе с антиконкурентными соглашениями: уроки прошлого

17 февраля 2016 года Президиум Федеральной антимонопольной службы Российской Федерации утвердил Разъяснение № 3 «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах» (далее – «Разъяснение»).

Ниже представлен обзор наиболее существенных положений, поясняющих позицию регулятора в отношении инструментов и методов доказывания при анализе антиконкурентных соглашений и согласованных действий.

### **1. При доказывании наличия антиконкурентного соглашения и согласованных действий могут использоваться как прямые, так и косвенные доказательства.**

Как указывает ФАС России, **прямыми доказательствами** наличия антиконкурентного соглашения могут быть: договоры в письменной форме; протоколы совещаний и собраний, переписка участников соглашения, в том числе, в электронном виде.

Орган отмечает, что на практике к **косвенным доказательствам**, как правило, относятся:

- отсутствие экономического обоснования поведения одного из участников соглашения, создающего преимущества для другого участника соглашения, не соответствующего цели осуществления предпринимательской деятельности - получению прибыли;
- 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;

Настоящее Информационное сообщение (Legal Alert) содержит сведения о принятых изменениях в законодательстве РФ, имеющих отношение к Вашей компании, предоставляющих права или закрепляющих определенные обязанности, а также влияющих на осуществление деятельности компании.

Если у вас возникли вопросы в отношении этого сообщения, пожалуйста свяжитесь:

#### **Денис Качкин**

Управляющий партнер,  
руководитель практики по  
инфраструктуре и ГЧП  
**моб. тел.:** +7(921) 969-85-05  
**тел.:** +7(812) 602-02-25  
✉ [denis.kachkin@kachkin.ru](mailto:denis.kachkin@kachkin.ru)

#### **Радислав Репин**

Младший юрист практики по  
инфраструктуре и ГЧП  
**моб. тел.:** +7(911) 746-49-40  
**тел.:** +7(812) 602-02-25  
✉ [radislav.repkin@kachkin.ru](mailto:radislav.repkin@kachkin.ru)

- 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 наличии взаимной заинтересованности в результате реализации соглашения.

При этом **даже в отсутствии** хотя бы одного прямого доказательства, но при достаточном количестве доказательств косвенных антимонопольный орган может правомерно прийти к наличию антиконкурентного соглашения.

## **2. Анализ состояния конкуренции на товарных рынках является обязательным по всем делам об антиконкурентных соглашениях.**

Ранее практика ФАС России колебалась по вопросу о необходимости проведения анализа состояния конкуренции на товарных рынках по таким делам\*. Однако теперь антимонопольная служба указывает, что проведение такого анализа **необходимо\*\***.

## **3. Процедурные мероприятия, осуществляемые ФАС России при расследовании антимонопольных дел.**

Антимонопольная служба разъясняет, что проверяемое лицо уведомляется о проведении плановой проверки **не позднее чем за три рабочих дня** до начала ее проведения посредством направления копии приказа руководителя антимонопольного органа о проведении проверки заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении или иным доступным способом. Проверяемое лицо уведомляется о проведении внеплановой проверки **не менее чем за двадцать четыре часа** до начала ее проведения любым доступным способом.

Особенностью проверок на предмет соблюдения требований о запрете антиконкурентных соглашений является то, что **предварительное уведомление проверяемого лица о начале проведения внеплановой проверки не допускается**.

Проверки могут быть проведены не только в рамках возбужденного дела о нарушении антимонопольного законодательства, но и **до его возбуждения**, поскольку основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является, в том числе, результат проверки, при проведении которой выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства.

## **4. Осмотр территории, помещений (за исключением жилища проверяемого лица), документов и предметов проверяемого лица.**

ФАС России напоминает, что в рамках проведения проверки может проводиться осмотр территории,

---

\* В настоящее время анализ товарных рынков осуществляется на основании «Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (утв. Приказом ФАС России от 28 апреля 2010 года № 220).

\*\* Ранее данный подход был сформулирован Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ в постановлении от 30 июля 2013 года № 1162/13 по делу № А03-1338/2012.

помещений (за исключением жилища проверяемого лица), документов и предметов проверяемого лица. В осуществлении осмотра вправе участвовать проверяемое лицо, его представитель, а также иные привлекаемые антимонопольным органом к участию в проверке лица. Осмотр осуществляется в присутствии не менее чем двух понятых. В качестве понятых могут быть вызваны любые не заинтересованные в исходе дела физические лица. В необходимых случаях при осуществлении осмотра производятся фото- и киносъемка, видеозапись, снимаются копии с документов.

По результатам осуществления осмотра составляется протокол, который также является доказательством по делу о нарушении антимонопольного законодательства.

#### **5. Истребование документов и информации при проведении проверки.**

Также антимонопольная служба отмечает, что должностные лица антимонопольного органа, проводящие проверку, вправе истребовать у проверяемого лица необходимые для проведения проверки документы и информацию. Истребуемые документы представляются **в виде копий**, заверенных в установленном законодательством Российской Федерации порядке.

Отказ проверяемого лица от представления запрашиваемых при проведении проверки документов и информации или непредставление их в установленный срок является основанием для привлечения такого лица к административной ответственности.

Настоящее Информационное сообщение не является юридическим заключением, учитывающим особенности Вашей компании, а также охватывающим все возможные условия ведения предпринимательской деятельности, и не может заменять собой необходимость получения юридической консультации или заключения в конкретных практических ситуациях.