

ISSN: 2542-0259

© Российское конкурентное право
и экономика, 2018

Комментарий к статье «Изменение подходов антимонопольного органа к рассмотрению дел о картельных соглашениях на торгах»

Д. В. Артюшенко,
к.ю.н., заместитель начальника
Управления по борьбе
с картелями ФАС России,
г. Москва

Разъяснение ФАС России № 14 «О квалификации соглашений хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах», принятое 30 мая 2018 г., касается случаев квалификации действий двух участников торгов (как правило, двух участников), один из которых подает свою заявку только для того, чтобы конкурентная процедура была признана состоявшейся. В случае подачи единственной заявки такие торги признаются несостоявшимися и не влекут возникновения у заказчика обязанности заключить договор с единственным участником.

Пример таких торгов — открытый аукцион по продаже государственного имущества. Если аукцион признается несостоявшимся, то торги проводятся уже в форме продажи путем публичного предложения, которая также будет признана состоявшейся в случае участия одного участника.

Логика договоренности, направленной на обеспечение признания торгов состоявшимися, в таком случае ясна: компания-победитель обеспечивает последующее заключение контракта в условиях, когда другой участник торгов не планирует участвовать в борьбе за лот.

Разъяснение ФАС России «легализует» договоренности, направленные только на предотвращение признания торгов несостоявшимися, если последующее заключение контракта с единственным участником не предусмотрено законодательством. Это исключение в применении антикартельного регулирования, исходя из текста Разъяснения, не является абсолютным.

Картелем такая договоренность будет признана в том случае, если есть доказательства направленности действий ее участников на повышение, снижение или поддержание цен на торгах.

Таким образом, критерием разграничения законности и противоправности соглашений, о которых идет речь, является не наличие или отсутствие факта нарушения интересов заказчика, а наличие или отсутствие последствий в виде того или иного влияния на цену на торгах.

В заключение следует отметить, что антимонопольный орган выступает против любых расширительных толкований Разъяснения ФАС «О квалификации соглашений хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах», поскольку такие толкования прямо противоречат запрету, установленному п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона «О защите конкуренции». ■