

Концепция противодействия сговорам на торгах

Начальник Управления по борьбе с картелями ФАС России

Тенишев А.П.

Москва 2016 г.

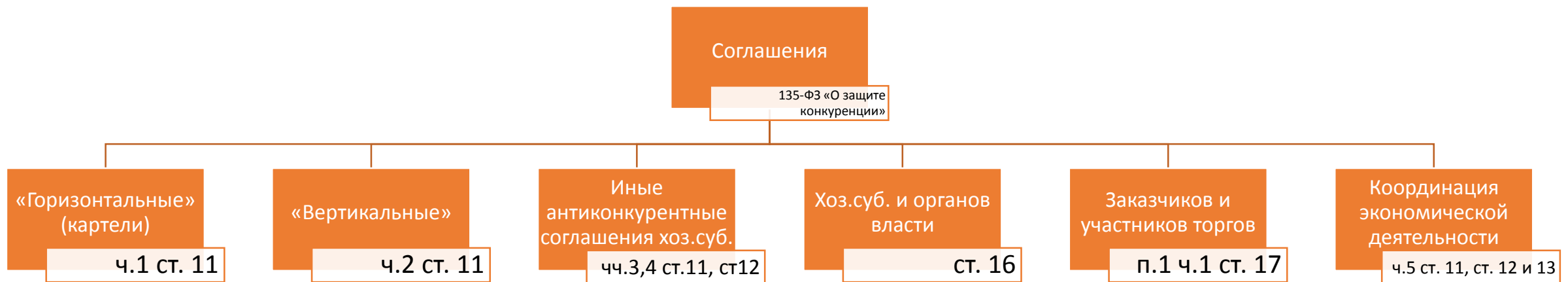
Правовая природа картелей и иных антиконкурентных соглашений

АНТИКОНКУРЕНТНОЕ СОГЛАШЕНИЕ – форма монополистического объединения хозяйствующих субъектов, результатом которого является их взаимовыгодное сотрудничество вместо ожидаемого потребителями соперничества между ними.

АНТИКОНКУРЕНТНОЕ СОГЛАШЕНИЕ = СГОВОР.

Пункт 18 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»:

Соглашение – договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.



Под контролем ФАС России государственные, муниципальные закупки и торги

Закупки

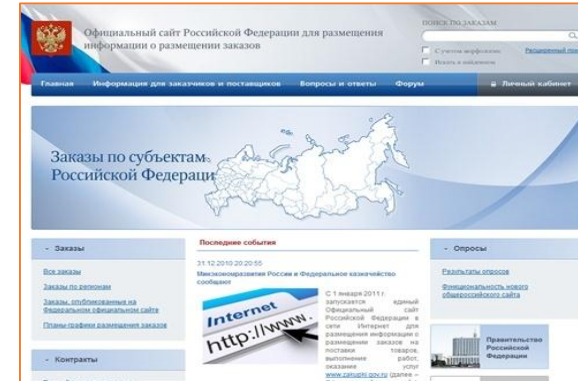
Органы власти

44-ФЗ

Госкомпании

223-ФЗ

zakupki.gov.ru



Торги

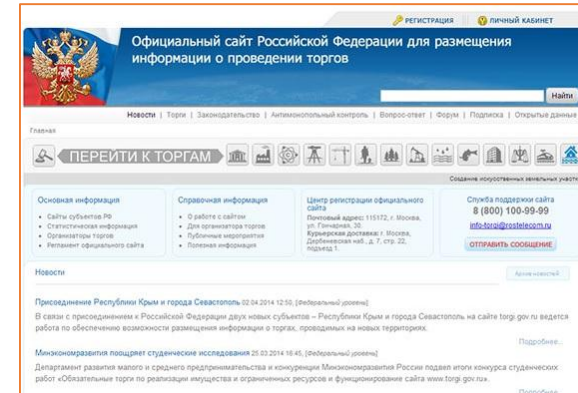
Органы власти

ФЗ о приватизации;
ФЗ о рыболовстве и
сохранении ВБР и т.д.

Госкомпании

не регулируется

torgi.gov.ru



ЗАКОН

Цель сделать максимально открытыми и прозрачными как закупки, так и продажи.

- Вывести все торги в электронный формат.
- Жесткие процедуры для госкомпаний.
 - Унификация процедур для продаж.
- Планируемый результат по всем торгам:
 - Трудно договориться.
 - Легко выявить и доказать.

НАКАЗАНИЕ ЗА СГОВОР НА ТОРГАХ

Административная ответственность

- Статья 14.32 КоАП (административная ответственность за сговоры на торгах для юридических лиц)
- Наказание – штраф 10-50% от начальной стоимости предмета торгов, но не более 4% годовой выручки предприятия. Применяется для всех, независимо получил ли виновный контракт.

Уголовная ответственность

- статья 178 УК РФ (уголовная ответственность за картели, в том числе и на торгах для физических и должностных лиц).
 - Наказание до 7 лет лишения свободы.
- Статья 285, 286 290 УК РФ (уголовная ответственность для должностных лиц за злоупотребление и превышение должностных полномочий, взятки).
 - Наказание до 15 лет лишения свободы.

Нужна уголовная и административная ответственность за манипулирование на торгах.

Уголовная ответственность за сговоры заказчика (организатора) и участника торгов.

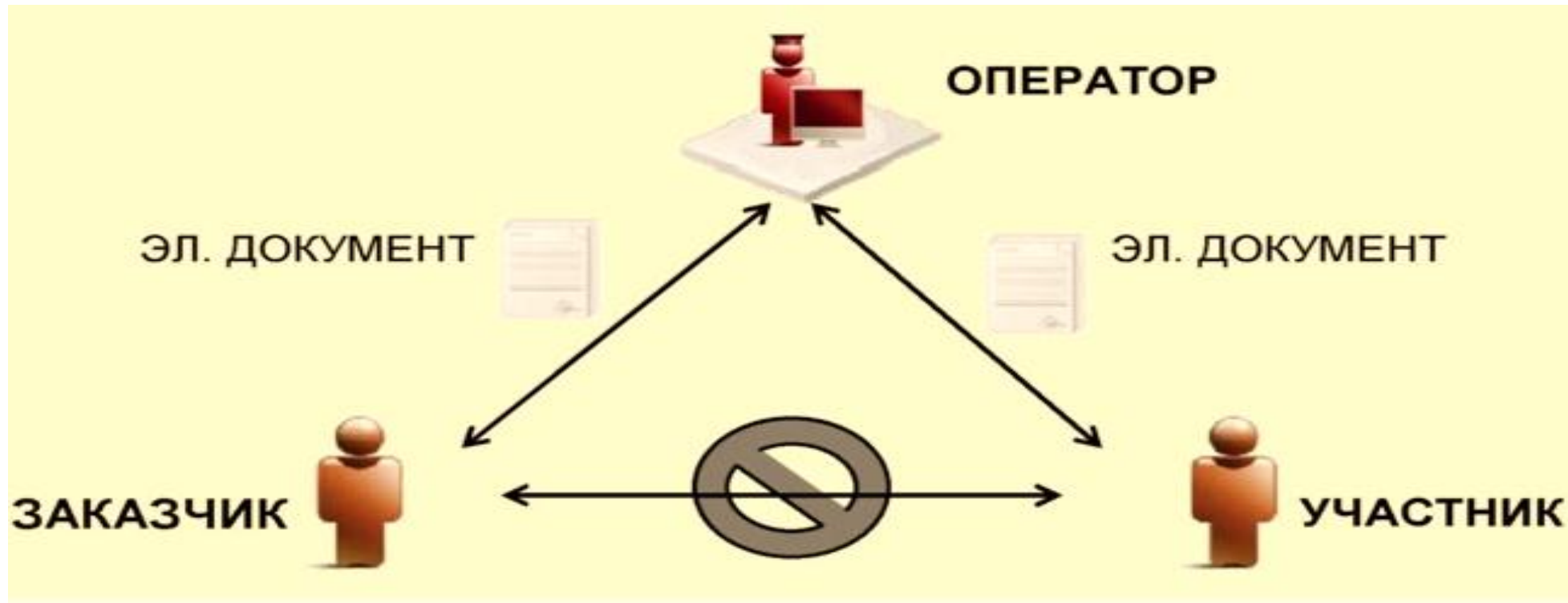
Технологии

Вывод торгов в электронную сферу

Единые сайты закупок и торгов как глобальная информационная система.

Закупки на электронных торговых площадках:

- Каждое действие заказчика и участника торгов фиксируется;
- Все следы сохраняются.



Технологии

Система электронных торгов обеспечивает оперативное получение достоверной информации.

Аукционная документация в электронном виде.

Использование ЭЦП.

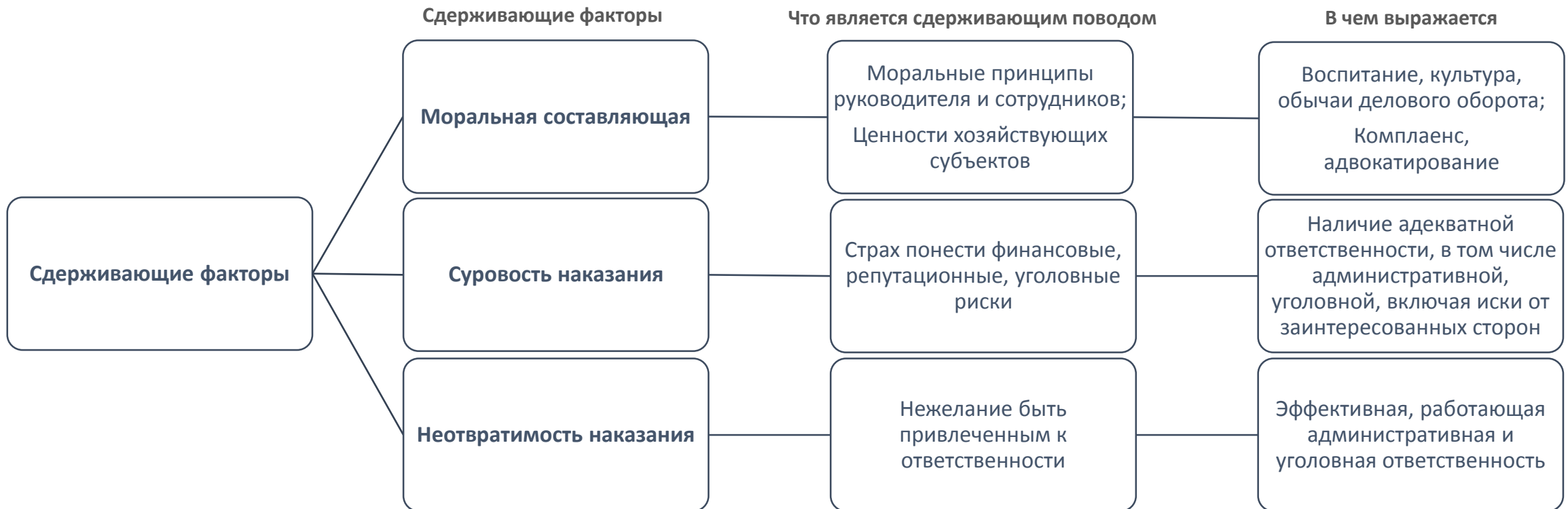
Идентификация пользователей.

Банковские платежи.



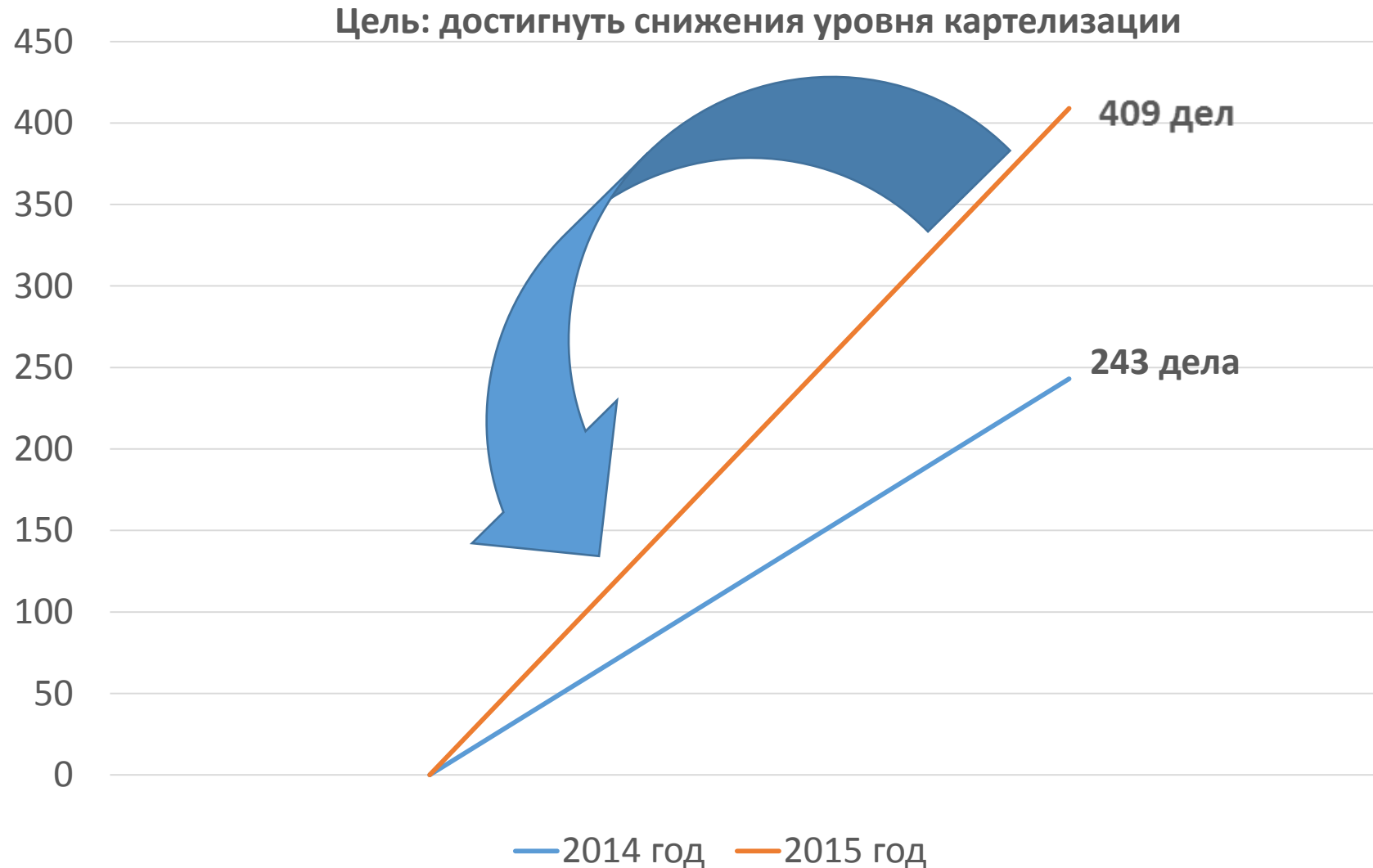
Система задерживающих факторов

Цель: необходимо развивать систему сдерживающих факторов участников картелей и иных антиконкурентных соглашений!



Необходимо снижение уровня картелизации

По итогам мониторинга статистики возбуждения дел по статье 11 Закона о защите конкуренции наблюдается прирост на 68% в 2015 году (409 дел) по отношению к 2014 году (243 дела). При этом более 80% дел по картелям (232 дела) – сговоры на торгах!



Поведенческая характеристика участников картелей и иных антиконкурентных соглашений

Что приводит к появлению картелей и иных антиконкурентных соглашений и что побуждает хоз. суб. к этому?



Участник сговора



Незнание запретов



Экономическое побуждение



Отсутствие рисков быть наказанным



В многих случаях представители компаний приводят аргументы о незнании наличия таких запретов



Рациональный подход руководителей компаний с финансовой точки зрения – способность получить сверх прибыль, несмотря на высокие риски быть пойманным и оштрафованным



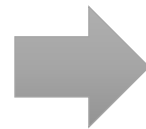
Уверенность в безнаказанности, отсутствие значимого количества уголовных дел

Пути решения: «незнание запретов»



Незнание запретов

В многих случаях представители компаний приводят аргументы о незнании наличия таких запретов



Основное: продвижение комплаенса и адвокатиования в регионах



Установить дополнительное требование для участников торгов.

При подаче конкурсной документации подавать наряду с основными документы – заявление, подписанное руководителем компании о знании наличия запретов в части картелей и мере ответственности за данное нарушение:

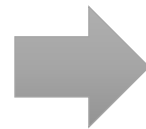
- при отсутствии данного документа компания не будет допущена к торгам;
- наличие данного документа позволяет повысить эффективность рассмотрения дел, снизить количество участников картелей

Пути решения: «экономическое побуждение»



Экономическое побуждение

Рациональный подход руководителей компаний с финансовой точки зрения – способность получить сверхприбыль, не смотря на высокие риски быть пойманным и оштрафованным



Сокращение сроков

- При вынесении решений, одновременно выпускать административные акты

Повысить уровень выплат штрафов и сократить риски обжалования в судах

- Предусмотреть возможность уплаты административных штрафов в течение 1 месяца со дня вынесения решения и административного акта в размере 50 % от общей суммы штрафа

Повышение финансовых рисков

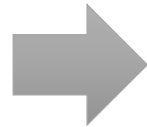
- Продвижение системы коллективных исков
- Формирование практики исков в защиту интересов государства от прокуроров

Пути решения: «отсутствие рисков быть наказанным»



Отсутствие рисков
быть наказанным

Уверенность в
безнаказанности,
отсутствие значимого
количества
уголовных дел



**Взаимодействие
с правоохрани-
тельными
органами**

- Изменение подследственности уголовных дел о картелях в Уголовно-процессуальном кодексе РФ в части расследований дел Следственным комитетом России вместо органов внутренних дел.
- Данная мера позволит повысить эффективность и целесообразность, а также наработать определенную уголовно-правовую практику, позволяющую повысить уровень рисков быть наказанным.

**Создание
дополнительных
барьеров**

- Выводить все торги на электронный формат, формируя тем самым технический барьер, позволяющий хранить и отслеживать весь процесс торгов
- Жесткие процедуры для госкомпаний
- Унификация процедур для продаж
- Планируемый эффект: трудно договориться; легче выявить и доказать, профилактика коррупции и сговоров на торгах

Как пресечь сговор на торгах

Поставить себя на место участника картеля. Создать модель поведения.

- О чем бы я договаривался? – По максимальной цене получить максимальное количество контрактов.
- Что нужно сделать? – проверить историю участия подозреваемых компаний во всех торгах. Выбрать торги с минимальным снижением цены.
- Как бы я договаривался? – по телефону? Личная встреча?
- Электронная переписка?



Как пресечь сговор на торгах

- Что я должен был сделать, чтобы реализовать договоренность?
- Поделить лоты?
- Поделить аукционы?
- Выплатить вознаграждение конкуренту?
- Подкупить заказчика или организатора торгов?
- Где и какие бы я оставил следы?
- На электронной торговой площадке?
- В банке?
- В электронной переписке?



Как пресечь сговор на торгах

«Развернуть шахматную доску»

Что бы я сделал, чтобы скрыть следы?

- Использовал динамический IP;
- Использовал подставные компании;
- Расчеты наличными и тд.

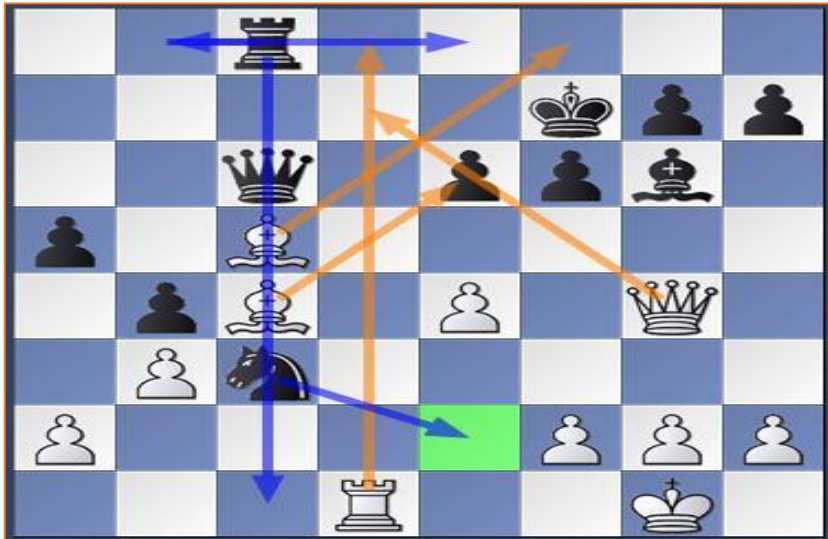
Что бы я сделал, чтобы уйти от ответственности?

- Создал бы «подконтрольную группу лиц»;
- Противодействие (физическое , техническое) проверкам;
- Предоставление недостоверных данных.



ЦЕЛЬ

Создать мысленную
реконструкцию событий;
Найти и зафиксировать
следы;
Доказать сговор;
Наказать виновных лиц.



Основная цель:
Частная и общая
превенция сговоров
на торгах.

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!
