**Доклад на Публичные обсуждения 21.11.2018 (Картель. Теория)**

*«Картельный сговор – своего рода раковая опухоль в российской экономике, способная распространяться с невероятной скоростью, если не бороться с ней» так коротко охарактеризовал понятие картельного сговора заместитель руководителя- статс-секретарь Федеральной антимонопольной службы России Андрей Юрьевич Цариковский.*

Статьей 11 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов.

Понятие соглашения дано в [п. 18 ст. 4](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323DDAA97E8BQFtDG) Закона о защите конкуренции. Под соглашением понимаются договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Картелем признается соглашение между хозяйствующими субъектами - конкурентами, т.е. либо между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, либо между покупателями товаров, приобретающими эти товары 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).

Законодатель, называет соглашение картелем не только тогда, когда оно привело к одному из указанных выше последствий. Если антимонопольный орган сможет доказать, что соглашение потенциально в будущем может привести к таким последствиям, то по мысли законодателя такое соглашение является картельным.

Законодатель избрал крайне строгую и формальную модель регулирования запретов в отношении картельных соглашений - антимонопольное правонарушение считается совершенным в момент достижения договоренности. Последующее неисполнение заключенного соглашения, а равно его расторжение не делают поведение сторон соглашения законным с антимонопольной точки зрения.

Картель - это соглашение между конкурентами. Иными словами, это соглашение между продавцами или между покупателями товаров, действующими на одном товарном рынке.

Сторонами картельного соглашения могут быть лишь лица, которые конкурируют между собой, т.е. осуществляют деятельность на одном и том же товарном рынке.

участниками картельного сговора могут быть только лица, которые до момента заключения картельного соглашения являлись конкурентами. Иными словами, картель - это сговор существующих участников рынка.

[Пункт 1 ч. 1 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDAQAtCG) Закона о защите конкуренции запрещает соглашения, если они приводят или могут привести к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок.

Рассматриваемый [пункт ч. 1 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDAQAtCG) Закона квалифицирует в качестве картельного соглашение, которое может влиять на цены любым из трех следующих способов.

Во-первых, такое соглашение может прямо устанавливать цену. Это происходит тогда, когда хозяйствующие субъекты договариваются между собой, что впредь будут продавать свои товары по определенной цене.

Во-вторых, соглашение может цену прямо не устанавливать, но участники могут договориться, что впредь они будут поддерживать ранее сложившийся уровень цен.

Полагаем, что в большинстве случаев четко разграничить понятия установления и поддержания цен крайне сложно, поскольку, договорившись об установлении цен, стороны тем самым договариваются и об их поддержании. И наоборот, договорившись о поддержании цен, стороны тем самым достигают договоренности и об установлении цен на будущее.

В-третьих, участники соглашения могут договориться об установлении не только цен самих по себе, но и размера или условий предоставления скидок или надбавок к цене.

Понятно, что последняя разновидность соглашения самая редкая на практике, поскольку если участники не договариваются о ценах самих по себе, то каждый участник соглашения с легкостью может обойти договоренности о предоставлении скидок или надбавок, просто повысив или понизив цену.

При этом ВАЖНО отметить, что для квалификации соглашения в качестве устанавливающего цены совсем не обязательно, чтобы участники этого соглашения договорились об установлении одинаковых цен. Если участники договорятся об установлении разных цен, то такое соглашение все равно будет подпадать под [п. 1 ч. 1 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDAQAtCG) Закона о защите конкуренции.

Более того, этот [пункт](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDAQAtCG) охватывает любые договоренности об условиях предоставления покупателям любых материальных преимуществ. Например, если две авиакомпании договорятся между собой об условиях начисления бонусных баллов за полеты и о стоимости премиальных билетов, то это будет примером картельного соглашения, хотя прямо ни о какой наценке, скидке, доплате и др. в таком соглашении речь может и не идти.

Участниками картельного сговора, запрещенного [п. 1 ч. 1 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDAQAtCG) Закона о защите конкуренции, могут быть как продавцы, так и покупатели.

[Пункт 2 ч. 1 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDAQAtFG) Закона о защите конкуренции признает картелем и запрещает соглашение, которое привело или могло привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах. По этому [пункту](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDAQAtFG) квалифицируются действия участников торгов, которые достигли соглашения с целью повлиять на цену товара, определяемую по итогам торгов. Эти соглашения могут быть самыми различными, начиная от соглашения не участвовать в торгах и заканчивая соглашением о повышении цены только до определенного уровня. Главным квалифицирующим признаком такого соглашения является его реальная или потенциальная возможность повлиять на цену на торгах.

Для квалификации соглашения по [п. 2 ч. 1 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDAQAtFG) Закона о защите конкуренции не важно, состоялись ли торги, а также были ли участники соглашения участниками состоявшихся торгов. Более того, не важно и то, были ли торги объявлены в принципе. Если участники соглашения из каких-либо источников узнали, что будут проводиться торги, заключили запрещенное [п. 2 ч. 1 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDAQAtFG) Закона о защите конкуренции соглашение, а торги так и не были объявлены, заключенное ими соглашение тем не менее будет картельным соглашением в силу рассматриваемых положений [Закона](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDAQAtFG).

Так, в одном из дел ВС РФ пришел к выводу, что лицо может быть признано участником картельного соглашения даже в том случае, если оно напрямую не участвовало в торгах, но финансировало деятельность участников торгов ([Определение](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B666ED6C63714B0416614AF97A3335FD63FA47D0Q8t7G) ВС РФ от 23 марта 2016 г. N 303-ЭС16-1300 по делу N А51-23833/2013.)

Доказывание соглашения данного типа подчинено тем же правилам, что и доказывание иных видов соглашений. Как правило, судебная практика обращает внимание на синхронность и необычность действий участников торгов.

[Пункт 3 ч. 1 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDAQAtEG) Закона о защите конкуренции запрещает соглашения, направленные на раздел товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков).

Раздел рынка по территориальному принципу означает добровольный отказ хозяйствующего субъекта от деятельности на определенной территории. В итоге та или иная территория закрепляется за одним или несколькими участниками рынка, а другие участники рынка отказываются от деятельности на данной территории.

Представляется, что такой отказ может иметь место как со стороны продавцов, так и со стороны покупателей. В первом случае цена может оказаться необоснованно высокой, а во втором - необоснованно низкой.

Очевидно, что только покупатели могут договориться между собой о разделе рынка по объему покупки товаров. Целью такой договоренности является, как правило, искусственное затоваривание товарного рынка, что выливается в снижение цен и искусственное понижение рыночной силы продавцов. Продавцы не могут быть участниками такого соглашения.

Однако по составу продавцов рынок может быть разделен как продавцами, так и покупателями.

Возвращаясь к вопросу о субъектах соглашения, направленного на раздел рынка по территориальному принципу, можно заключить, что такое соглашение могут заключить как продавцы, так и покупатели.

Соглашение о разделе рынка по объему продажи главным образом выражается в том, что продавцы договариваются между собой, какой объем продукции будет продавать каждый из них. При этом сокращение предлагаемой к продаже продукции не является обязательным признаком данного вида картельного соглашения. Продавцы, деля рынок по объему продаж, стремятся зафиксировать долю каждого на данном товарном рынке.

Аналогичным образом действует соглашение о разделе рынка по объему покупки товаров, только при этом покупатели договариваются между собой об объеме закупки каждым из них.

При разделе рынка по ассортименту реализуемых товаров продавцы договариваются между собой о том, какие разновидности взаимозаменяемых товаров будет продавать каждый из них. При квалификации соглашения как картельного нужно иметь в виду, что предметом раздела должны быть взаимозаменяемые товары. Если товары не являются взаимозаменяемыми, то соглашение может быть квалифицировано в качестве картельного только в том случае, если будет доказано, что продавец невзаимозаменяемого товара имеет реальную возможность выйти на рынок взаимозаменяемого товара, но сознательно воздерживается от выхода на этот рынок в обмен на аналогичное обязательство другой стороны запрещенного соглашения.

[Пункт 4 ч. 1 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDAQAt1G) Закона о защите конкуренции запрещает соглашения, которые приводят или могут привести к сокращению или прекращению производства товаров.

Данный вид соглашения выгоден продавцам товаров, поскольку, как правило, чем меньше товара находится в обороте, тем выше цена данного товара. В этой связи конечной целью данного вида соглашения является повышение цен на товар. Представляется, что покупатели товаров не могут быть стороной данного вида соглашения.

[Пункт 5 ч. 1 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDAQAt0G) Закона о защите конкуренции запрещает соглашения, которые приводят или могут привести к отказу от заключения договоров с определенными продавцами или покупателями (заказчиками). Такого рода соглашения обычно называются бойкотом. При этом в судебной практике встречается взгляд, согласно которому соглашение между участниками рынка признается антиконкурентным и в том случае, если они согласились бойкотировать не конкретного участника рынка, а всех участников рынка, отвечающих определенным критериям (к примеру, отказ страховщиков заключать договоры ОСАГО со всеми лицами, которые не будут пользоваться дополнительными услугами страховщиков)

[Часть 2 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAt9G) Закона о защите конкуренции запрещает две разновидности "вертикальных" соглашений. Все прочие "вертикальные" соглашения, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции, запрещены [ч. 4 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAtDG) Закона о защите конкуренции.

Представляется, что [ч. 2 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAt9G) Закона о защите конкуренции запрещает указанные в ней два вида "вертикальных" соглашений **per se**, без обязанности антимонопольного органа доказывать, что такие соглашения привели или могут привести к ограничению конкуренции.

[Пункт 1 ч. 2 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAt8G) Закона о защите конкуренции запрещает "вертикальные" соглашения, если они приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара, за исключением случая, если продавец устанавливает для покупателя максимальную цену перепродажи товара. Иными словами, [Закон](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAt8G) не допускает, чтобы продавец диктовал покупателю конкретную цену, по которой покупатель вправе перепродать приобретенный товар.

Недопустимо также устанавливать диапазон цен. Установление диапазона цен тоже является способом установления цены. Продавец может лишь установить для покупателя максимальную цену перепродажи. В этой связи полагаем, что если в соглашении устанавливается минимальная цена перепродажи, то такое соглашение запрещено [п. 1 ч. 2 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAt8G) Закона о защите конкуренции.

[Пункт 2 ч. 2 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAtBG) Закона о защите конкуренции запрещает "вертикальные" соглашения, если ими предусмотрено обязательство покупателя не продавать товар хозяйствующего субъекта, который является конкурентом продавца.

Эта норма направлена на развитие межбрендовой конкуренции - покупатель вправе продвигать на рынке взаимозаменяемые товары различных производителей, и продавец не вправе покупателю в этом препятствовать.

[Часть 3 статьи](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAtAG) 11 запрещает соглашения хозяйствующих субъектов, являющихся участниками оптового и (или) розничных рынков электрической энергии (мощности), организациями коммерческой инфраструктуры, организациями технологической инфраструктуры, сетевыми организациями, если такие соглашения приводят к манипулированию ценами на оптовом и (или) розничных рынках электрической энергии (мощности).

Понятие "манипулирование ценами" дано в [абз. 36](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B011A6049FA7B3335FD63FA47D087BB8FAE0C323DD9QAt0G) и [37 ст. 3](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B011A6049FA7B3335FD63FA47D087BB8FAE0C323DDEQAt9G) Закона об электроэнергетике.

Учитывая определение манипулирования ценами, [часть 3ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAtAG) Закона о защите конкуренции запрещает соглашения, в рамках которых совершаются экономически или технологически не обоснованные действия на рынке электрической энергии (мощности), которые приводят к существенному изменению цен на электрическую энергию (мощность).

[Часть 4 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAtDG) Закона запрещает иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со [ст. 12](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323DDAA9788BQFtDG) Закона о защите конкуренции), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции

[ч. 4](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAtDG) представляет собой общее правило, а [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323BDEQAtCG) - [3](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAtAG) - те или иные исключения из общего правила. [Часть 4](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAtDG) запрещает любое соглашение, если антимонопольный орган доказал, что такое соглашение привело или могло привести к ограничению конкуренции. Таково общее правило [Закона](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAtDG) о защите конкуренции.

[ч. 4 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAtDG) запрещает любые соглашения (как "вертикальные", так и "горизонтальные"), кроме тех, которые запрещены [ч. ч. 1](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323BDEQAtCG) - [3](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAtAG) либо которые следует считать допустимыми в силу [ст. 13](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323DDAA97F8DQFtBG) Закона.

Судебная практика содержит огромное количество примеров соглашений, запрещенных [ч. 4 статьи](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAtDG) 11. Приведем несколько разнородных примеров, чтобы продемонстрировать многообразие возможных антиконкурентных соглашений, запрещенных [частью 4 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAtDG) Закона.

Так, например, было признано нарушающим [ч. 4 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAtDG) Закона соглашение между исполнителем коммунальных услуг, энергоснабжающей организацией и третьим лицом об осуществлении последним обязанностей по сбору платежей за потребленную энергию от населения и их перечислению энергоснабжающей организации как препятствующее гражданам осуществлять расчеты за энергию непосредственно с ресурсоснабжающей организацией

Особое внимание судебная практика в последние годы уделяет соглашениям между банками и страховщиками, которые ограничивают договорную свободу граждан.

Так, агентский договор между банком и страховщиком был признан нарушающим антимонопольное законодательство, поскольку заемщик был обязан страховать риск утраты права собственности при отсутствии возможности заменить страховщика и изменить условия страхования без предварительного согласования с банком.

И напротив, было признано, что принятие банком заключения оценщиков, аккредитованных в этом банке, при отсутствии доказательств отказа банка в принятии заключений других оценщиков при заключении договоров кредита с заемщиками не свидетельствует о наличии соглашения, ограничивающего конкуренцию на рынке оценочных.

Соглашение между управляющими компаниями многоквартирных домов и рекламным агентством о передаче последнему исключительного права в отношении использования конструктивных элементов жилищного фонда для размещения рекламных конструкций признается соглашением, ограничивающим конкуренцию.

Соглашение между управляющей организацией многоквартирного жилого дома и платежными агентами (банками, ФГУП "Почта России") об осуществлении последними приема платежей за коммунальные услуги от населения по платежным документам установленной формы признается в судебной практике ограничивающим конкуренцию, если в платежных документах не указаны все банковские реквизиты поставщиков коммунальных услуг (содержат только наименование поставщика и номер его расчетного счета), что препятствует осуществлению населением оплаты в других кредитных организациях

Аналогичные выводы были сделаны применительно к соглашению между банком и поставщиком коммунальных услуг, предусматривающему расчет без открытия счета в банке.

Письма к газоснабжающей организации от организации, осуществляющей деятельность по установке газовых счетчиков, с просьбой об осуществлении приемки ведомостей на установку счетчиков только у этой организации и отказ газоснабжающей организации в принятии документов, подтверждающих установку приборов учета газа, другим хозяйствующим субъектам свидетельствуют о наличии между этими организациями соглашения, запрещенного антимонопольным законодательством

Другой пример. Изготовление платежных документов, оплату по которым можно произвести только в некоторых банках, является формой ограничения конкуренции.

Согласившись с возможностью применения в расчетах таких платежных документов, поставщик услуг и его платежные агенты заключили соглашение, которым затруднили другим банкам участие в оказании услуг по приему платежей от физических лиц

В целом ряде дел суды пришли к выводу, что навязывание потребителю дополнительных услуг при заключении кредитного договора свидетельствует о наличии устного соглашения между банком и другим лицом в целях достижения обеими сторонами своих интересов.

Единообразно суды подошли и к вопросу о том, что навязывание страховыми компаниями физическим лицам (страхователям ОСАГО) иных добровольных договоров страхования свидетельствует о наличии соглашения между страховыми компаниями, реализация которого приводит к коммерческой выгоде для каждой из страховых компаний.

Также навязывание дополнительных услуг прохождения техосмотра и контрольной диагностики при заключении договора ОСАГО свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения.

Включение в договоры аренды условия об обязательном имущественном страховании в определенной страховой компании свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения.

Соглашение между банком и хозяйствующим субъектом о том, что оформление кредитов может происходить только при содействии субъекта и при наличии его поручительства, является антиконкурентным и приводит к тому, что клиентам банка навязывается невыгодное условие об обязательном поручительстве.

Несмотря на то что [ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDAQAtAG) Закона озаглавлена как "Запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов", представляется, что действия по координации запрещены вне зависимости от того, совершены они в рамках соглашения или по другому основанию. Это объясняется следующим.

Во-первых, при толковании норм права заглавие статьи не имеет решающего значения.

Во-вторых, запрет [ч. 5 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAt0G) адресован лишь одному субъекту - координатору, о чем свидетельствует буквальное толкование данной [статьи](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAt0G). Запрещены сами действия по координации независимо от основания совершения таких действий.

Следовательно, нужно прийти к выводу, что [ч. 5 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAt0G) запрещает действия по координации экономической деятельности хозяйствующих субъектов вне зависимости от основания, в силу которого такие действия стали возможными.

Субъектом запрета, установленного [ч. 5 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAt0G), является лицо, осуществляющее координацию. На координируемый субъект запрет [ч. 5 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAt0G) не распространяется.

Иное соглашение, предусмотренное в [ч. 4 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAtDG) Закона, может быть заключено и без признаков координации, и если в действиях лица присутствуют признаки не только заключения ограничивающего конкуренцию соглашения, но и координации экономической деятельности, то такие действия подлежат квалификации по двум частям ст. 11 - по [ч. ч. 4](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAtDG) и [5](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAt0G). Следовательно, действия координатора, если они осуществляются в рамках заключенного соглашения, подлежат квалификации по [ч. ч. 4](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAtDG) и [5 ст. 11](consultantplus://offline/ref=FE02F1504CC8318936B66BFE7963714B02136745FB713335FD63FA47D087BB8FAE0C323FDBQAt0G) Закона.

Судебная практика содержит различные примеры запрещенной законом координации, в основном осуществляемой различными организациями в отношении своих членов.

Так, действия некоммерческой организации, членами которой являются производители одного товара, по подготовке и утверждению соглашения ее участников, признанного нарушающим антимонопольное законодательство, осуществлению контроля за исполнением этого соглашения признаются координацией экономической деятельности, ограничивающей

**Приведем еще ряд примеров** из судебной практики в отношении координации. Компания, осуществляющая управление жилыми домами, может осуществлять координацию деятельности операторов связи путем заключения договоров по поводу размещения средств и линий связи на общем имуществе в управляемых жилых домах <1>.

Обсуждение возможности заключения эксклюзивных договоров поставки на собраниях, проводимых профессиональной ассоциацией, не является доказательством того, что такие договоры действительно заключались, и, следовательно, не является доказательством координации антиконкурентной деятельности со стороны ассоциации.

Рассылка сообщений от общества в адрес своих подрядчиков с запретом приобретать продукцию у одного производителя и обязанием приобретать продукцию у другого производителя является способом координации антиконкурентных действий

1. Запрещаются согласованные действия хозяйствующих субъектов-конкурентов, если такие согласованные действия приводят 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), если такой отказ прямо не предусмотрен федеральными законами.

2. Запрещаются согласованные действия хозяйствующих субъектов, являющихся участниками оптового и (или) розничных рынков электрической энергии (мощности), организациями коммерческой инфраструктуры, организациями технологической инфраструктуры, сетевыми организациями, если такие согласованные действия приводят к манипулированию ценами на оптовом и (или) розничных рынках электрической энергии (мощности).

3. Запрещаются иные, не предусмотренные [частями 1](#P295) и [2](#P301) настоящей статьи, согласованные действия хозяйствующих субъектов-конкурентов, если установлено, что такие согласованные действия приводят к ограничению конкуренции. К таким согласованным действиям могут быть отнесены действия по:

1) навязыванию контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (необоснованные требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товаров, в которых контрагент не заинтересован, и другие требования);

2) экономически, технологически и иным образом не обоснованному установлению хозяйствующим субъектом различных цен (тарифов) на один и тот же товар;

3) созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

Отличие соглашения от согласованных действий в том, что в последних отсутствует признак согласованности воли. Если будет доказано, что лицо, совершая действие, рассчитывает на то, что другое лицо совершит аналогичное действие, а другое лицо совершает встречное действие в силу действия первого лица, то налицо соглашение, а не согласованные действия. Если же первое лицо совершает действие, не рассчитывая на то, что встречное действие будет совершено другим лицом, либо не знает, какое конкретно действие будет совершено другим лицом, то такие действия должны считаться согласованными действиями, а не соглашением.

4. Хозяйствующий субъект вправе представить доказательства того, что осуществленные им согласованные действия, предусмотренные [частями 1](#P295) - [3](#P302) настоящей статьи, могут быть признаны допустимыми в соответствии с [частью 1 статьи 13](#P321) настоящего Федерального закона.

5. Указанные в настоящей статье запреты не распространяются на согласованные действия хозяйствующих субъектов, совокупная доля которых на товарном рынке не превышает двадцать процентов и при этом доля каждого из которых на товарном рынке не превышает восемь процентов.

6. Положения настоящей статьи не распространяются на согласованные действия хозяйствующих субъектов, входящих в одну группу лиц, если одним из таких хозяйствующих субъектов в отношении другого хозяйствующего субъекта установлен контроль или если такие хозяйствующие субъекты находятся под контролем одного лица.

Статья 12. Допустимость соглашений

(в ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=48DAD01D5ED345A9711C943F5EAECD875A5C067EF2EFE1453FB59BB874FB6532F984CEAA526FB30BiAv1G) от 03.07.2016 N 264-ФЗ)

1. Допускаются "вертикальные" соглашения в письменной форме (за исключением "вертикальных" соглашений между финансовыми организациями), если эти соглашения являются договорами коммерческой концессии.

2. Допускаются "вертикальные" соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений между финансовыми организациями), доля каждого из которых на товарном рынке товара, являющегося предметом "вертикального" соглашения, не превышает двадцать процентов.

(в ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=48DAD01D5ED345A9711C943F5EAECD8759540072F8E9E1453FB59BB874FB6532F984CEAA526FB30EiAv8G) от 05.10.2015 N 275-ФЗ)

3. Допускаются соглашения, предусмотренные [частью 4 статьи 11](#P277) настоящего Федерального закона, между хозяйствующими субъектами, доминирующее положение которых не может быть признано в соответствии с [частями 2.1](#P107) и [2.2 статьи 5](#P114) настоящего Федерального закона, если суммарная выручка таких хозяйствующих субъектов от реализации товаров за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей.

(часть 3 введена Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=48DAD01D5ED345A9711C943F5EAECD875A5C067EF2EFE1453FB59BB874FB6532F984CEAA526FB308iAv9G) от 03.07.2016 N 264-ФЗ)

Статья 13. Допустимость действий (бездействия), соглашений, согласованных действий, сделок, иных действий

1. Действия (бездействие) хозяйствующих субъектов, предусмотренные частью 1 [статьи 10](#P213) настоящего Федерального закона (за исключением действий (бездействия), указанных в [пунктах 1](#P219) (за исключением случаев установления или поддержания цены товара, являющегося результатом инновационной деятельности), [2](#P220), [3](#P221), [5](#P223), [6](#P224), [7](#P225) и [10](#P230) части 1 статьи 10 настоящего Федерального закона), соглашения и согласованные действия, предусмотренные [частями 2](#P273) - [4 статьи 11](#P277), [статьей 11.1](#P292) настоящего Федерального закона, сделки, иные действия, предусмотренные [статьями 27](#P985) - [29](#P1035) настоящего Федерального закона, а также соглашения о совместной деятельности, заключенные между хозяйствующими субъектами-конкурентами, могут быть признаны допустимыми, если такими действиями (бездействием), соглашениями и согласованными действиями, сделками, иными действиями не создается возможность для отдельных лиц устранить конкуренцию на соответствующем товарном рынке, не налагаются на их участников или третьих лиц ограничения, не соответствующие достижению целей таких действий (бездействия), соглашений и согласованных действий, сделок, иных действий, а также если их результатом является или может являться:

(в ред. Федеральных законов от 17.07.2009 [N 164-ФЗ](consultantplus://offline/ref=48DAD01D5ED345A9711C943F5EAECD8759540072FDE4E1453FB59BB874FB6532F984CEAA526FB302iAvCG), от 06.12.2011 [N 401-ФЗ](consultantplus://offline/ref=48DAD01D5ED345A9711C943F5EAECD8759540072F2ECE1453FB59BB874FB6532F984CEAA526FB20BiAvDG), от 28.12.2013 [N 423-ФЗ](consultantplus://offline/ref=48DAD01D5ED345A9711C943F5EAECD875959007EF9EDE1453FB59BB874FB6532F984CEAA526FB30BiAv8G), от 05.10.2015 [N 275-ФЗ](consultantplus://offline/ref=48DAD01D5ED345A9711C943F5EAECD8759540072F8E9E1453FB59BB874FB6532F984CEAA526FB30EiAvAG))

1) совершенствование производства, реализации товаров или стимулирование технического, экономического прогресса либо повышение конкурентоспособности товаров российского производства на мировом товарном рынке;

2) получение покупателями преимуществ (выгод), соразмерных преимуществам (выгодам), полученным хозяйствующими субъектами в результате действий (бездействия), соглашений и согласованных действий, сделок.

1.1. Утратил силу. - Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=48DAD01D5ED345A9711C943F5EAECD8759540072F8E9E1453FB59BB874FB6532F984CEAA526FB30EiAvBG) от 05.10.2015 N 275-ФЗ.

2. Правительство Российской Федерации вправе определять случаи допустимости соглашений, соответствующих условиям, указанным в [пунктах 1](#P323) и [2](#P324) части 1 настоящей статьи (общие исключения). Общие исключения в отношении соглашений и согласованных действий, указанных в [частях 2](#P273) - [4 статьи 11](#P277) настоящего Федерального закона, определяются Правительством Российской Федерации по предложению федерального антимонопольного органа, вводятся на конкретный срок и предусматривают:

(в ред. Федеральных законов от 06.12.2011 [N 401-ФЗ](consultantplus://offline/ref=48DAD01D5ED345A9711C943F5EAECD8759540072F2ECE1453FB59BB874FB6532F984CEAA526FB208iAv9G), от 05.10.2015 [N 275-ФЗ](consultantplus://offline/ref=48DAD01D5ED345A9711C943F5EAECD8759540072F8E9E1453FB59BB874FB6532F984CEAA526FB30EiAvCG))

1) вид соглашения;

(в ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=48DAD01D5ED345A9711C943F5EAECD8759540072F2ECE1453FB59BB874FB6532F984CEAA526FB208iAvAG) от 06.12.2011 N 401-ФЗ)

2) условия, которые не могут рассматриваться как допустимые в отношении таких соглашений;

(в ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=48DAD01D5ED345A9711C943F5EAECD8759540072F2ECE1453FB59BB874FB6532F984CEAA526FB208iAvBG) от 06.12.2011 N 401-ФЗ)

3) обязательные условия для обеспечения конкуренции, которые должны содержаться в таких соглашениях;

4) утратил силу. - Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=48DAD01D5ED345A9711C943F5EAECD8759540072F2ECE1453FB59BB874FB6532F984CEAA526FB208iAvCG) от 06.12.2011 N 401-ФЗ.

3. Общими исключениями могут предусматриваться наряду с указанными в [части 2](#P326) настоящей статьи условиями иные условия, которым должны соответствовать соглашения.

(в ред. Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=48DAD01D5ED345A9711C943F5EAECD8759540072F2ECE1453FB59BB874FB6532F984CEAA526FB208iAvDG) от 06.12.2011 N 401-ФЗ)

Статья 16. Запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения или согласованные действия федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов органов или организаций, а также государственных внебюджетных фондов, Центрального банка Российской Федерации

Запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к:

1) повышению, снижению или поддержанию цен (тарифов), за исключением случаев, если такие соглашения предусмотрены федеральными законами или нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации;

2) экономически, технологически и иным образом не обоснованному установлению различных цен (тарифов) на один и тот же товар;

3) разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо по составу продавцов или покупателей (заказчиков);

4) ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.