**Вопрос 2**

*Марьяна Игоревна Матяшевская*

*И. о. начальника Правового управления*

**«Административная ответственность за правонарушения, посягающие**

**на конкуренцию: анализ изменений»**

При подготовке проекта нового Кодекса Российской Федерации  
об административных правонарушениях (далее – проект нового КоАП) в целом применялся подход, согласно которому при наличии разногласий, сохраняется действующее правовое регулирование.

Так например, при наличии разногласий относительно санкций статей Особенной части проекта нового КоАП, сохраняются предусмотренные действующим КоАП размеры административных штрафов и иные виды административных наказаний.

При этом следует отметить, что с момента установления административных наказаний за нарушение антимонопольного законодательства в виде административных штрафов «в твердой сумме», не привязанных к «оборотам» хозяйствующих субъектов изменилась экономическая обстановка в целом, как по отношению к мировым товарным рынкам, так и к стоимости единицы товара. Такое изменение привело  
к фактическому снижению административных санкций.

Однако в проект нового КоАП включены и новеллы правового регулирования, необходимость которых обусловлена сложившейся правоприменительной практикой.

Рассмотрим ключевые нововведения, предлагаемые в рассматриваемом законопроекте.

1. ***Выделение индивидуальных предпринимателей в качестве самостоятельного субъекта административного правонарушения, предусмотренного статьей 27.2 проекта нового КоАП.***

Так, согласно статье 27.2 проекта нового КоАП индивидуальные предприниматели являются самостоятельными субъектами административных правонарушений, предусмотренных статьей 27.2 проекта нового КоАП. Стоит отметь, что за совершение индивидуальными предпринимателями административных правонарушений, предусмотренных статьей 27.2 проекта нового КоАП предусмотрены размеры административных штрафов «в твердой сумме».

При этом в отношении юридических лиц, сохраняются «оборотные» штрафы.

Необходимость установления административных санкций за нарушение антимонопольного законодательства для юридических лиц в размере определенной доли дохода правонарушителя обусловлена, с одной стороны, размером экономической выгоды, получаемой от монополистической деятельности, а с другой стороны, характером негативных последствий от таких нарушений для экономических отношений в целом.

Сохранение «оборотных штрафов» для юридических лиц  
за административные правонарушения, предусмотренные главой 27 проекта нового КоАП позволит сохранить реальные механизмы воздействия государства на нарушителей антимонопольного законодательства.

Таким образом, при подготовке проекта нового КоАП в полной мере реализованы принципы справедливости и соразмерности административного наказания.

Предлагаемые размеры административных штрафов «в твердой сумме» за нарушение антимонопольного законодательства для индивидуальных предпринимателей обусловлены необходимостью государственной поддержки предпринимательства и в полной мере отвечают поставленной задаче. При этом установление «оборотных» штрафов за нарушение антимонопольного законодательства для юридических лиц является для хозяйствующих субъектов одним из основных стимулов добросовестного рыночного поведения  
и соблюдения требований антимонопольного законодательства.

1. ***Возможность освобождения от административной ответственности в случае заключения с антимонопольным органом соглашения о сотрудничестве (пункт 1 примечания к статье 27.2 проекта нового КоАП).***

Согласно пункту 1 примечания к статье 27.2 проекта нового КоАП лицо (группа лиц, определяемая в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации), добровольно заявившее  
в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган  
о заключении этим лицом (группой лиц) недопустимого в соответствии  
с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения или об осуществлении недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий, освобождается от административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные частями 1 – 4 и 6 статьи 27.2 проекта нового КоАП, при выполнении в совокупности следующих условий:

на момент обращения лица (группы лиц) с заявлением указанный антимонопольный орган не располагал соответствующими сведениями  
и документами о совершенном административном правонарушении;

лицо (группа лиц) отказалось от участия или дальнейшего участия  
в антиконкурентном соглашении либо в согласованных действиях;

лицо (группа лиц) первым выполнило все условия, предусмотренные абзацами вторым, третьим, и пятым настоящего примечания, **либо в порядке, предусмотренном антимонопольным законодательством Российской Федерации, заключило с указанным антимонопольным органом соглашение о сотрудничестве в целях освобождения от административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частями 1 - 4 или частью 6 статьи 27.2 проекта нового КоАП, и исполнило все условия такого соглашения;**

представленные лицом (группой лиц) сведения и документы являются достаточными для установления события административного правонарушения.

В настоящее время ФАС России подготовлен [законопроект](consultantplus://offline/ref=F7D65E915553065406A10A51DE7521E86BB8A036AA4DABAA013983DAC1289A188370106651977927ACBE92CFC6c9C0M), которым планируется внести изменения в [Закон](consultantplus://offline/ref=F7D65E915553065406A11642C37521E869BFA232AA4FABAA013983DAC1289A188370106651977927ACBE92CFC6c9C0M) о защите конкуренции в части уточнения порядка раскрытия антиконкурентных соглашений и согласованных действий (ID проекта 02/04/10-17/00074495).

Планируется введение института соглашений о сотрудничестве  
с антимонопольным органом. Законопроектом устанавливаются требования  
к такому соглашению и порядок его заключения. На данный момент законопроект прошел оценку регулирующего воздействия и находится  
на рассмотрении в Правительстве Российской Федерации.

Таким образом, рассматриваемые законодательные инициативы предусматривают широкий спектр правовых инструментов, позволяющих хозяйствующим субъектам минимизировать негативные последствия от мер антимонопольного реагирования при установлении в их действиях факта нарушения антимонопольного законодательства. Вместе с тем указанный правовой институт должен обеспечивать соблюдение баланса частных  
и публичных интересов, принципов соразмерности и индивидуализации наказания, справедливости и неотвратимости ответственности.

1. ***Расширен перечень обстоятельств, смягчающих административную ответственность для индивидуальных предпринимателей и юридических лиц (пункт 2 примечания к статье 27.1 проекта нового КоАП).***

При назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 27.1, либо статьями 27.2, 27.4, 27.12 проекта нового КоАП, в отношении индивидуального предпринимателя и юридического лица учитывается в том числе следующее обстоятельство, смягчающее административную ответственность:

организация индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом, совершившим административное правонарушение, до момента совершения административного правонарушения (а при длящемся нарушении – до дня принятия комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации), **системы внутреннего обеспечения соответствия требованиям антимонопольного законодательства Российской Федерации** при соблюдении на момент возбуждения дела об административном правонарушении в совокупности следующих условий: если в связи реализацией мер системы внутреннего обеспечения соответствия требованиям антимонопольного законодательства Российской Федерации такого лица административное правонарушение, не являющееся длящимся, в связи реализацией мер системы внутреннего обеспечения соответствия требованиям антимонопольного законодательства Российской Федерации такого лица обнаружено, и лицом, совершившим административное правонарушение, устранены последствия нарушения антимонопольного законодательства (при наличии таких последствий); внесены изменения во внутренний акт (внутренние акты) об организации системы внутреннего обеспечения соответствия требованиям антимонопольного законодательства в целях предупреждения аналогичных нарушений антимонопольного законодательства в дальнейшем.

Таким образом, при наличии указанного обстоятельства, смягчающего административную ответственность фактически одновременно имеют место следующие обстоятельства, смягчающие административную:

1) добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение;

2) предотвращение лицом, совершившим административное правонарушение, вредных последствий административного правонарушения;

3) добровольное исполнение до вынесения постановления по делу  
об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, обязанности, за неисполнение либо ненадлежащее исполнение которой лицо привлекается к административной ответственности;

На основании изложенного, в случае установления рассматриваемого обстоятельства, смягчающего административную ответственность происходит фактическое снижение размера административного штрафа на четыре восьмых.

Таким образом, введение дополнительных обстоятельств, смягчающих административную ответственность будет стимулировать более активное внедрение введение хозяйствующими добросовестных практик поведения на рынке.

1. ***Расширен перечень, обстоятельств отягчающих административную ответственность для индивидуальных предпринимателей и юридических лиц (подпункт 3 пункта 4 примечания к статье 27.2 проекта нового КоАП).***

При назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 27.2 проекта нового КоАП, в отношении индивидуального предпринимателя  
или юридического лица учитываются обстоятельства, отягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 1 и 2 части 1 статьи 3.6, пунктами 1, 2 и 3 примечания 3 к статье 27.1 проекта нового КоАП, а также следующее обстоятельство, отягчающее административную ответственность:

использование лицом, совершившим административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частями 1 и 2 статьи 27.2 проекта нового КоАП, для заключения и (или) исполнения ограничивающего конкуренцию соглашения программ для электронно-вычислительных машин.

В настоящее время программы для электронно-вычислительных машин используются в том числе в качестве инструмента для заключения и (или) исполнения антиконкурентных соглашений, в частности соглашений, связанных с картелями на торгах и на товарных рынках.

Использование указанных программ позволяет увеличить размер доходов участников антиконкурентного соглашения и, как следствие, ведет к увеличению размера ущерба, причиняемого другим участникам оборота.

Рассматриваемые обстоятельства с учетом сложности выявления антиконкурентных соглашений, которые реализуются с использованием программ для электронно-вычислительных машин, повышают общественную опасность антимонопольных правонарушений. В связи с этим существует необходимость создания эффективных механизмов противодействия правонарушениям, совершаемым с использованием программ для электронно-вычислительных машин.

Указанный вывод подтверждается в том числе Докладом о результатах мониторинга правоприменения в Российской Федерации за 2020 год, подготовленным Правительством Российской Федерации по итогам реализации федеральными органами исполнительной власти и органами государственной власти субъектов Российской Федерации [Указа](consultantplus://offline/ref=0CC999DFB4180EAD7E3F3C3E7E20329396CF808950A0AC3579F073E4408C1EB6A3BB3857E9A515A5257544DF393B374C451257A9577D585Ep7X2M) Президента Российской Федерации от 20.05.2011 № 657 «О мониторинге правоприменения в Российской Федерации».

Таком образом, закрепление в подпункте 3 пункта 4 примечания  
к статье 27.2 проекта нового КоАП дополнительного обстоятельства отягчающего административную ответственность направлено на решение обозначенной проблемы.

Стоит отметить, что аналогичная норма предусматривается  
в разработанном ФАС России проекте федерального закона «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях».

1. ***Предлагается легальное определение организатора ограничивающего конкуренцию соглашения (пункт 7 примечания  
   к статье 27.2 проекта нового КоАП).***

Согласно пункту 7 примечания к статье 27.2 проекта нового КоАП  
под организатором ограничивающего конкуренцию соглашения понимается лицо, выступившее инициатором заключения ограничивающего конкуренцию соглашения, либо руководившее реализацией (исполнением) такого соглашения. Не является организатором ограничивающего конкуренцию соглашения лицо, осуществляющее координацию экономической деятельности.

Необходимость закрепления легального определения на нормотворческом уровне обусловлена следующим.

Согласно подпункту 1 пункта 4 в качестве одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность является организация лицом, совершившим административное правонарушение, ограничивающих конкуренцию соглашения или согласованных действий.

При этом в условиях отсутствия легального определения организатора ограничивающего конкуренцию соглашения, возможность применения указанного обстоятельства отягчающего административную ответственность остается исключительно на усмотрение должностного лица, рассматривающего дело об административном правонарушении.

Кроме того, стоит отметить, что следствием сложившейся ситуации может явиться противоречивая правоприменительная практика.

Таким образом, закрепление легального определения организатора ограничивающего конкуренцию соглашения в проекте нового КоАП направлено на обеспечение единообразия правоприменительной практики и в полной мере отвечает принципам справедливости и соразмерности административного наказания.