



**МИНИСТЕРСТВО ЮСТИЦИИ США
ДЕПАРТАМЕНТ АНТИТРАСТА
ПРИНУДИТЕЛЬНОЕ ИСПОЛНЕНИЕ
АНТИКАРТЕЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

Уэнди Х. Васцмер

*Заместитель руководителя Нью-йоркского управления Департамента
антитраста Министерства юстиции США*

Москва, Российская Федерация

7-8 июля, 2011 г.

*Суждения и высказывания в данной презентации не являются
изложением официальной позиции Министерства юстиции США*

Обзор законодательства и правовых актов

Уголовное преследование
нарушений антитрестовского
законодательства по закону
Шермана



*Принудительное исполнение антитрестовского
законодательства:
закон Шермана*

Раздел 1 Закона Шермана (глава 15 Свода законов США, § 1) запрещает соглашения между конкурирующими лицами, которые необоснованно ограничивают конкуренцию.

В соответствии с законом: *“Любой договор, соглашение ... или сговор, которые ограничивают свободу торговли или коммерческих отношений в рамках нескольких штатов или с иностранными государствами, провозглашается незаконным”*



Непосредственные (*per se*) нарушения в соответствии с законом Шермана

- В соответствии с разделом 1 закона Шермана, наличие соглашения является основным составляющим нарушения антрестовского законодательства.
- Ценовой сговор, мошенничество при торгах и распределение позиций на рынке представляют собой *непосредственные* нарушения Раздела 1. Как правило, данные нарушения преследуются уголовным законодательством, поскольку установлено, что они однозначно наносят ущерб. Как показывает практика, данные *непосредственные* нарушения вводят потребителей в заблуждение и бесспорно приводят к повышению цен или ограничению продукции, не создавая при этом каких-либо соразмерных убедительных преимуществ для потребителей.
- Департамент антитраста Министерства юстиции США отвечает за принудительное исполнение закона Шермана в порядке уголовного судопроизводства



Сопутствующие нарушения в соответствии с уголовными законами США

- Помимо нарушений, предусмотренных Разделом 1 закона Шермана, Департамент антитраста также занимается уголовным преследованием иных преступлений, в результате которых нарушается конкуренция, происходит утрата средств налогоплательщиков, либо компрометируется добросовестность проведения наших расследований.
- Например, в рамках антитрестовых нарушений могут разоблачаться такие преступные действия, как мошенничество с использованием почты или электронных средств (глава 18 Свода законов США §§ 1341, 1343); преступный сговор в целях совершения преступления или введения в заблуждение Соединенных Штатов (глава 18 Свода законов США, § 371); преступный сговор с целью обмана правительства в отношении исковых требований (глава 18 Свода законов США § 286); заявление ложных, фиктивных или мошеннических требований (глава 18 Свода законов США § 287); предоставление ложных сведений в государственные органы (глава 18 Свода законов США § 1001); а также целый ряд иных нарушений, предусмотренных федеральными законами.



Составляющие нарушения по Разделу 1

- Для уголовного преследования по Разделу 1 закона Шермана необходимо наличие согласованных действий, ограничивающих торговлю – в частности, соглашение между конкурирующими лицами в целях мошеннического установления цен, мошенничества при торгах, либо распределения позиций на рынке. Такое соглашение должно быть между двумя или более независимыми юридическими или физическими лицами. *Не требуется доказывания умышленных действий.*
- Совершение преступления может быть установлено на основании непосредственных доказательств, предоставленных одним из участников, либо на основании косвенных доказательств (таких как предложения на торгах, показывающего, что определенный сегмент бизнеса поочередно распределяется среди конкурентов).
- Преступный сговор должен иметь место на уровне торговых отношений между штатами, либо внешней торговли (либо затрагивать таковые).



Доказательство наличия антистретовского сговора

- В большинстве дел, связанных с нарушением закона Шермана, прокуроры заявляют о наличии устной договоренности, а также действий, направленных на антистретовский сговор, и впоследствии доказывают наличие таких действий или договоренности.
- **Наличие устной договоренности:** Доказательством наличия договоренности обычно служат свидетельские показания участников сговора, которые сообщают сведения об условиях преступного сговора. Свидетелями, как правило, являются действующие или бывшие менеджеры среднего или руководящего звена. Важную роль при выявлении противозаконного соглашения также играют документы, подкрепляющие свидетельские показания основных свидетелей.
- **Действия:** Действия, направленные на преступный сговор могут включать конфиденциальные встречи представителей компаний, выдачу прайс-листов, предложения по установлению цен, звонки между представителями компаний для обмена номерами участников на аукционе или иной информацией о покупательском спросе, а также использование кодовых слов для сокрытия сговора. Доказательства могут быть получены из свидетельских показаний участников сговора, подкрепленных документами, такими как ценовые предложения, прайс-листы, ссылки на цены, сопроводительные письма, записи телефонных разговоров, книги записей деловых встреч, оценки стоимости работ, а также записи служебных расходов.



Картельный сговор:

*Преступное установление цен, мошенничество на торгах и
распределение позиций на рынке*

В сущности международные картели преследуют ту же цель, что и национальные преступные сообщества, участвующие в сговоре: увеличить свою прибыль за счет установления цен путем монопольного сговора, мошенничества на торгах, либо распределения позиции на рынке между собой.



Преступное установление цен

- Установление цен представляет собой соглашение между конкурентами, которое оказывает влияние на конечную цену или условия приобретения товара или услуги. Необязательно, однако, чтобы участники сговора договорились об установлении идентичной цены на определенный товар. Например, соглашение о повышении цен до определенного уровня, либо о торговле на определенной марже также представляют собой нарушения законодательства.
- Иные примеры установления цен включают соглашения об:
 - Установлении определенных скидок или одинаковой политики в отношении скидок;
 - Упразднении скидок;
 - Использовании стандартной формулы для расчета цен продаж;
 - Уведомлении друг друга до понижения цен;
 - Установлении условий кредитования; сохранении предопределенных ценовых различий;
 - Сохранении минимально допустимых цен.



Мошенничество при торгах

- Мошенничество при торгах (или сговор при участии в торгах), представляет собой способ, посредством которого представители бизнеса по договоренности фактически завышают цены, навязывая ставки в случаях приобретения федеральными, государственными или местными правительствами товаров или услуг. В случаях мошенничества при торгах конкуренты заранее договариваются о том, кто выиграет тендер по договору, который государственное или частное лицо хочет заключить на основании формального или неформального конкурса.
- Мошенничество при торгах может принимать различные формы, каждая из которых подрывает конкуренцию. Например, один из участников сговора, который в противном случае мог бы выиграть, либо который участвовал в конкурсе в прошлом, может согласиться не участвовать вообще или снять свою кандидатуру с тендера с тем, чтобы тендер выиграло заранее определенное лицо.
- В иных случаях один или несколько участников сговора могут договориться предложить такие ставки, которые заведомо будут выше ставок лица, которое должно выиграть. Такое поведение называется перекрестной ставкой (cover bidding).



Распределение позиций на рынке

- Схемы распределения рынка представляют собой соглашения между конкурентами в целях разделения между собой позиций на рынке. Например, в случае распределения позиций на потребительском рынке конкурирующие фирмы могут распределять между собой отдельных потребителей или категории потребителей таким образом, чтобы только один конкурент мог продавать или покупать товары / услуги у определенного клиента, либо участвовать в тендере по договорам определенного клиента. В свою очередь другой конкурент не будет приобретать или продавать товары / услуги определенному клиенту, либо участвовать в тендерах по договорам тех клиентов, которые по договоренности относятся к зоне влияния конкурента.
- Распределение рынка по территориальному принципу также является противозаконным. Результат такого распределения сопоставим с распределением позиций на потребительском рынке, однако в данном случае распределение осуществляется по географическим районам. Участники сговора таким образом отделяют себя от внешней конкурентной среды и могут повышать цены одновременно для всех потребителей.



Меры ответственности за картельный сговор

- Максимальные штрафы и иные меры ответственности, предусмотренные за картельный сговор:
 - Для юридических лиц: 100 миллионов долларов США;
 - Для физических лиц: 1 миллион долларов США и 10 лет лишения свободы (преступление по закону Шермана).
- Штрафы также могут исчисляться на основании иных законов, предусматривающих ответственность, глава 18 Свода законов США 3571(d):
 - Двойной размер прибыли (в денежном исчислении) или двойной размер убытков (в денежном исчислении), понесенных жертвами преступления, в зависимости от того, какая сумма является более крупной
- Приговоры за нарушение антитрестовского законодательства:
 - Прокуроры Министерства юстиции США рекомендуют, чтобы приговоры выносились на основании Руководства Соединенных Штатов по вынесению приговоров;
 - Руководство по вынесению приговоров является рекомендательным, а не обязательным документом. Однако суды должны принимать их во внимание. См. решение по делу США против Брукер (*United States v. Booker*), 543 U.S. 220 (2005).

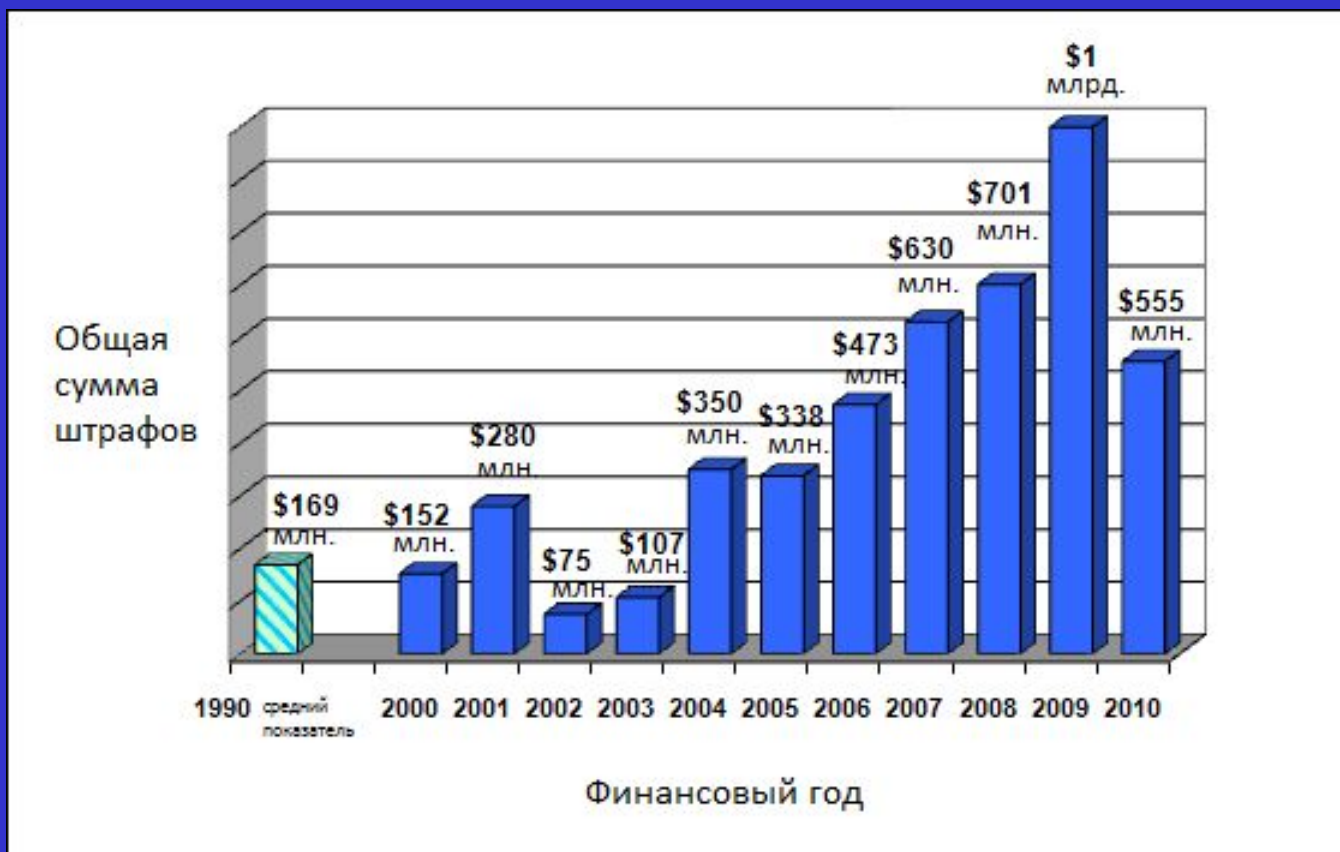


Цели назначения наказания

- Цели назначения наказания: наказание и устрашение; создание стимулов для соблюдения закона и поощрение системы самоконтроля.
- Размер штрафов компаний зависит от тяжести совершенного преступления и степени вины компании.



Наказания за картельный сговор по законодательству США



*Принудительное исполнение
законодательства: действия
Департаментом антитраста*

Программы учета смягчающих
вину обстоятельств Департамента
антитраста и иные следственные
инструменты



Обзор Программы учета смягчающих вину обстоятельств Департамента антитраста

- Программа учета смягчающих вину обстоятельств Департамента антитраста представляет собой самый важный следственный инструмент при выявлении картельных сговоров.
- Юридические и физические лица, которые первыми заявят об участии в сговоре и будут сотрудничать с Департаментом антитраста в ходе расследования заявленного сговора, могут избежать уголовной ответственности, применения штрафов и тюремного заключения, если они удовлетворяют требованиям данной программы.
- Департамент антитраста предоставляет освобождение от ответственности по данной программе только один раз в отношении определенного сговора. Ходатайствуя об участии в такой программе, компания зачастую конкурирует с такими же участниками сговора, а также, возможно, и со своими сотрудниками, которые могут хотеть лично подать заявление об участии в программе. В ряде случаев вторая компания, заявившая об участии в программе, сделала это всего на несколько часов позже, чем первый заявитель.



Программа учета смягчающих вину обстоятельств Департамента антитраста: присоединение к программе

- Чтобы присоединиться к программе, адвокат лица должен: (1) заявить, что он или она выявил/а определенную информацию или доказательства, указывающие на то, что его или её клиент участвует в преступном нарушении антитрестовского законодательства; (2) раскрыть общий характер выявленной деятельности; (3) определить затронутые отрасли деятельности, товары или услуги настолько четко, чтобы Департамент антитраста Министерства юстиции США смог определить, применима ли программа к лицу, и закрепить право участия за заявителем; и (4) идентифицировать клиента.
- Дополнительная информация о Программе учёта смягчающих вину обстоятельств, включая ответы на часто задаваемые вопросы, образцы заявлений о присоединении к программе и другие ресурсы доступны онлайн по адресу: [http:// www.justice.gov/atr/public/criminal/leniency.htm](http://www.justice.gov/atr/public/criminal/leniency.htm).



Иные источники для осуществления следственных действий

Материалы для расследования могут поступить в Департамент антитраста Министерства юстиции США от любого из целого ряда источников:

- лиц, ходатайствующих об амнистии;*
- правительственные чиновников, расследующих иную деятельность;*
- заявителей жалоб;*
- Департамента антитраста Министерства юстиции США при принятии превентивных мер,*
- или иного Правительственного учреждения.*



Сделка о признании подсудимым своей вины

- В соответствии с американским уголовным правом, Департамент антитраста Министерства юстиции США и виновные лица могут договориться о заключении соглашения о признании вины. Лица должны признаться в инкриминируемой деятельности и согласиться самым тесным образом сотрудничать со следствием Департамента антитраста Министерства юстиции США.
- Преимущества соглашений о признании вины для Департамента антитраста министерства юстиции США:
 - ✓ Сотрудничество по расследуемому делу;
 - ✓ Возможность ускорить и продвинуть вперед следствие;
 - ✓ Возможность завершить расследование картельной деятельности без длительной судебной тяжбы.
- Преимущества соглашений о признании вины для обвиняемого:
 - ✓ Определенную степень уверенности относительно степени строгости приговора;
 - ✓ Способность извлекать выгоду из заблаговременного сотрудничества;
 - ✓ Окончательное и определенное разрешение дела.



Жертвы картельной деятельности



Жертвы картельной деятельности

- **Жертвы.** Жертвами ценового сговора, мошенничества на торгах и распределения позиций на рынке могут быть частные лица или правительственные организации как на уровне штатов, так и на государственном и местном уровне. Департамент антитраста Министерства юстиции США в судебном порядке преследует эти нарушения независимо от того, кто является жертвой.
- **Гражданские средства правовой защиты и возмещение убытков в тройном размере.** Уголовное преследование, лишение свободы и штрафы в значительных размерах являются самыми эффективными, но не единственными факторами, сдерживающими антимонопольные преступления. Обвиняемые по уголовному делу могут также выплатить компенсацию за незаконно присвоенное имущество, если это предписывается приговором. В тех случаях, когда федеральное правительство или его учреждения стали жертвами нарушений антитрестовского законодательства, Министерство юстиции может получить возмещение убытков в тройном размере по закону Клэйтона (глава 15 Свода федеральных законов США § 15a) и наложить гражданско-правовые санкции до возмещения ущерба в тройном размере по Федеральному закону о фальсифицированных требованиях (глава 31 Свода федеральных законов США § 3729).

Жертвы картельной деятельности

- **Частные иски по делам о нарушении антитрестовского законодательства.** Частные лица (включая правительства штатов и местные органы власти) могут взыскать в тройном размере убытки, которые они понесли в результате нарушения антитрестовского законодательства, и они могут использовать результаты успешного федерального (уголовного) преследования сговора как доказательство в последующем иске против ответчика о взыскании убытков в тройном размере, которое будет достаточным при отсутствии опровержения.
- Гражданские иски часто подаются после возбуждения первых уголовных дел.
- Приостановление гражданского расследования, может быть уместным, целью такого приостановления является ненанесение вреда существующим уголовным расследованиям.

Вопросы?

