

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 003/01/11-956/2021 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению
04 октября 2021 г. г. Улан-Удэ

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства-руководитель управления <...>,

УСТАНОВИЛ:

19.07.2021 в Бурятское УФАС России поступило заявление <...>, действующей от имени индивидуального предпринимателя Кузнецова Евгения Иннокентьевича (вх. № 4731), указывающее на неправомерные действия ООО «Селенгинский фанерный завод» и ООО «ПромТрейд», совершенные при участии в открытом аукционе № 30 на право заключения договоров купли-продажи лесных насаждений (лоты № 9,10,11,12).

ИП Кузнецов Е.И. обратился в Арбитражный суд Республики Бурятия с заявлением к Республиканскому агентству лесного хозяйства (ОГРН 1070326000513, ИНН 0326041154), ООО «Селенгинский фанерный завод» (ОГРН 1180327004813, ИНН 0309408204), ООО «ПромТрейд» (ОГРН 1187746056310, ИНН 7725416954) о признании аукциона № 30 от 19.11.2019 на право заключения договора купли-продажи лесных насаждений в отношении лотов № 9, 10, 11, 12 недействительным, к ООО «Селенгинский фанерный завод» о взыскании 4 392 156 руб. 99 коп, в том числе 3 610 975 руб. 16 коп - убытки в форме упущенной выгоды, 781 181 руб. 83 коп. - неосновательного обогащения, о взыскании 358 327 руб. 24 коп. - расходов на оплату услуг представителя.

Решением Арбитражного суда Республики Бурятия от 15.03.2021 по делу № А10-4231/2020 аукцион №30 (лоты № 9, 10, 11, 12) признан недействительным.

Постановлениями Четвертого арбитражного апелляционного суда от 24.05.2021 и Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 30.09.2021 аукцион № 30 также признан недействительным.

Республиканским агентством лесного хозяйства (далее - агентство) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение №221019/0961436/01 о проведении электронного аукциона на право заключения договоров купли-продажи лесных насаждений.

На торги были выставлены следующие лоты:

лот № 9: Республика Бурятия, Хоринский район, с. Верхние Тальцы, ул. Нагорная, Верхне-Талецкое лесничество, Санномыское участковое лесничество, квартал 90, выдел 12, 13, 14, 15, 18, 23, доля 5, объемом заготовок 1461 куб.м, начальная цена - 270 624,35 руб., шаг аукциона 5%. 2.

лот №10: Республика Бурятия, Хоринский район, с. Верхние Тальцы, ул. Нагорная, Верхне-Талецкое лесничество, Санномыское участковое лесничество, квартал 90, выдел 17, 18, 19, доля 11, объемом заготовок 5522 куб.м, начальная цена - 960 194,57 руб., шаг аукциона 5%. 3.

лот № 11: Республика Бурятия, Хоринский район, с. Верхние Тальцы, ул. Нагорная, Верхне-Талецкое лесничество, Санномыское участковое лесничество, квартал 90, выдел 19, 20, доля 10, объемом заготовок 3612 куб.м, начальная цена - 666 893,60 руб., шаг аукциона 5%. 4.

лот № 12: Республика Бурятия, Хоринский район, с. Верхние Тальцы, ул. Нагорная, Верхне-Талецкое лесничество, Санномыское участковое лесничество, 3 квартал 94, выдел 12, 13, 15, 15, 16, доля 7, объемом заготовок 4415 куб.м, начальная цена - 655 236,05 руб., шаг аукциона 5%.

На участие в торгах поступило 3 заявки от ИП Кузнецова Е.И., ООО «Селенгинский фанерный завод» и ООО «ПромТрейд».

Победителем во всех указанных лотах признано ООО «ПромТрейд», предложившее цену, превышающую начальную цену лотов на 1000 процентов, или в 10 раз в самом начале торгов на третьем шаге.

Впоследствии ООО «ПромТрейд» 18.12.2019 года отказался от заключения договоров купли-продажи лесных насаждений по всем четырем лотам.

ИП Кузнецов Е.И., обращаясь в суд с иском о признании торгов недействительными указал, что ООО

«Селенгинский фанерный завод» и ООО «ПромТрейд» действовали в сговоре с целью заставить добросовестного участника аукциона ИП Кузнецова Е.И., введенного в заблуждение резким и экономически необоснованным повышением цены лотов, отказаться от конкурентной борьбы и дать возможность одному из участников сговора заключить контракт по минимально возможной цене.

В качестве доказательств наличия сговора ИП Кузнецов Е.И. указал, что заявки на участие в аукционе поданы от ООО «Селенгинский фанерный завод» и ООО «ПромТрейд» с одного электронного адреса, с небольшим временным интервалом, неконкурентное предложение цены подавалось ООО «ПромТрейд» только после ООО «Селенгинский фанерный завод».

В действиях участников аукциона ООО «Селенгинский фанерный завод» и ООО «ПромТрейд» имели место согласованные действия, приведшие к нарушению конкурентной борьбы путем использования схемы поведения в торгах «таран», а именно, подачей неконкурентного предложения цены участником ООО «ПромТрейд», что привело к утрате заказчиком возможности реализовать предмет лотов по максимально выгодной для заказчика цене, т.к. указанные лоты были приобретены ответчиком ООО «Селенгинский фанерный завод» с повышением цены всего на 1 шаг, т.е. на 5%.

Согласно протоколу о результатах аукциона от 19.11.2019 № 30 по лотам № 9, 10, 11, 12 приняли участие ИП Кузнецов Е.И., ООО «Селенгинский фанерный завод» и ООО «ПромТрейд».

Согласно протоколу по лотам № 9, 10, 11, 12 победителем аукциона признано ООО «ПромТрейд», ООО «СФЗ» признан проигравшим участником аукциона, сделавшим предпоследнее предложение о цене предмета аукциона.

По лоту № 9 начальная цена торгов - 270 624,35 руб. ООО «ПромТрейд» предложил 2 733 305 руб 93 коп.

По лоту №10 начальная цена - 960 194,57 руб. ООО «ПромТрейд» предложил 9 697 965 руб 15 коп.

По лоту № 11 начальная цена - 666 893,60 руб. ООО «ПромТрейд» предложил 6 735 625 руб 36 коп.

По лоту № 12 начальная цена - 655 236,05 руб. ООО «ПромТрейд» предложил 6 617 884 руб 10 коп.

В последующем победитель аукциона ООО «ПромТрейд» отказался от заключения договоров купли-продажи. По итогам аукциона договоры купли-продажи заключены между Республиканским агентством лесного хозяйства и ООО «СФЗ» - лицом, сделавшим предпоследнее предложение о цене предмета аукциона.

ИП Кузнецов Е.И. считает, что ООО «СФЗ» и ООО «ПромТрейд» вступили в сговор для обеспечения победы участнику ООО «СФЗ».

ООО «ПромТрейд» предложил по всем оспариваемым лотам на третьем шаге цену, превышающую начальную цену лота на 1000 процентов или в 10 раз. Впоследствии, ООО «ПромТрейд» (победитель аукциона) отказался от заключения договоров купли-продажи по всем лотам, в целях того, чтобы заказчик заключил договоры купли-продажи лесных насаждений с ООО «СФЗ», как с лицом, сделавшим предпоследнее предложение о цене предмета аукциона, на основании пункта 9 статьи 79 Лесного кодекса Российской Федерации.

Арбитражный суд Республики Бурятия счел обоснованным довод ИП Кузнецова Е.И., что целью сговора ООО «СФЗ» и ООО «ПромТрейд» - являлось введение ИП Кузнецова Е.И. в заблуждение резким и экономически необоснованным повышением цены лотов, отказ от борьбы и обеспечение возможности одному из участников сговора заключить контракт по минимально возможной цене.

Из протокола № 30 от 19.11.2019 следует:

по лоту № 9 начальная цена - 270 624,35 руб. Первый шаг сделал ИП Кузнецов Е.И., предложив 284 155,35 руб (270 624,35 руб +5%). Второй шаг сделал ООО «СФЗ», предложив 297 686,35 руб. ООО «ПромТрейд» на третьем шаге предложил 2 733 305 руб 93 коп, то есть цену лота в 10 раз больше начальной цены.

по лоту №10 начальная цена - 960 194,57 руб. Первый шаг сделал ИП Кузнецов Е.И., предложив 1 008 204,57 руб (960 194,57 руб +5%). Второй шаг сделал ООО «СФЗ», увеличив цену на один шаг 1 056 214,57 руб. ООО «ПромТрейд» на третьем шаге предложил 9 697 965 руб 15 коп, то есть цену лота в 10 раз больше начальной цены.

по лоту № 11 начальная цена - 666 893,60 руб. После шага ООО «СФЗ», предложившего цену 733 583,60 руб, ООО «ПромТрейд» предложил 6 735 625 руб 36 коп, то есть цену лота в 10 раз больше начальной цены.

по лоту № 12 начальная цена - 655 236,05 руб. Первый шаг сделал ИП Кузнецов Е.И., предложив 687 998,05 руб (655 236,05 руб +5%). Второй шаг сделал ООО «СФЗ», предложив 720 760,05 руб. ООО «ПромТрейд» на третьем шаге предложил 6 617 884 руб 10 коп, то есть цену лота в 10 раз больше начальной цены. Таким образом, из

хода торгов следует, что истец делал первый шаг с увеличением цены лота на 5%. Затем шаг делал ООО «СФЗ» с увеличением цены лота еще на 5%. Третьим шагом ООО «ПромТрейд» предлагал цену лота, превышающую начальную цену лота на 1000% или в 10 раз.

Согласно пункту 8 аукционной документации, приложению №1 величина повышения начальной цены предмета аукциона («шаг аукциона») составляет 5%. С учетом того, что ООО «ПромТрейд» огласило цену лота на 1000% больше начальной цены лота, истцу, как участнику торгов, действующему осмотрительно и разумно, было невыгодно предлагать цену на 1005% больше.

В соответствии с пунктом 9 статьи 79 Лесного кодекса РФ в случае, если победитель аукциона уклонился от заключения договора аренды лесного участка либо договора купли-продажи лесных насаждений, соответствующий договор подлежит заключению с участником аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене предмета аукциона.

Предпоследнее предложение о цене предмета аукциона в ходе оспариваемых торгов сделал ООО «СФЗ».

Арбитражный суд пришел к выводу, что ООО «ПромТрейд» лишил шансов иных участников на предложение разумных цен лотов и не имел намерение заключить договоры купли-продажи.

Суд установил, что заявки на участие в аукционе по лотам № 9, 10, 11, 12 поданы от ООО «Селенгинский фанерный завод» и ООО «ПромТрейд» с одного электронного адреса buh.selenga@mail.ru, (п.10 заявок).

ООО «Промтрейд», подняв цену лота до экономически нецелесообразной ставки, тем самым создал преимущество для ООО «СФЗ» в заключении договора по предложенной им цене, и лишило ИП Кузнецова Е.И. возможности участия в торгах.

Суд пришел к выводу, что действия ООО «ПромТрейд» и ООО «СФЗ» по своему содержанию аналогичны схеме поведения «таран».

Таран - крайне агрессивная стратегия поведения участников торгов, в ходе которой, вначале одна компания делает минимальную ставку на повышение (снижение), а затем другая стремительно поднимает (снижает) цену, используя максимальный шаг, т.е. совершается резкий значительный скачок цены контракта. При этом повышением (снижением) занимается тот участник, заявка которой не соответствует требованиям аукционной документации закупки и/или требованиям, установленным законодательством. Цель данной схемы состоит в том, чтобы заставить добросовестных участников аукциона, введенных в заблуждение резким повышением (снижением) цены, отказаться от конкурентной борьбы и дать возможность одному из участников сговора заключить контракт по минимально возможной цене.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В силу пункта 18 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено соглашение-это договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения.

Антиконкурентное соглашение является моделью группового поведения хозяйствующих субъектов, состоящего из повторяющихся (аналогичных) действий, не обусловленных внешними условиями функционирования соответствующего товарного рынка.

Статьей 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов.

Пунктом 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к: повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

Квалификация поведения хозяйствующих субъектов как противоправных действий (противоправного соглашения) по пункту 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции предполагает установление антимонопольным органом намеренного поведения каждого хозяйствующего субъекта определенным образом для достижения заранее оговоренной участниками аукциона цели, причинно-следственной связи между действиями участников аукциона и поддержанием цены на торгах, соответствием результата действий

интересам каждого хозяйствующего субъекта и одновременно их заведомой осведомленностью о будущих действиях друг друга. При этом правовое значение придается также взаимной обусловленности действий участников аукциона при отсутствии внешних обстоятельств, спровоцировавших синхронное поведение участников рынка. Соглашение в устной или письменной форме предполагает наличие договоренности между участниками рынка, которая может переходить в конкретные согласованные действия.

04.10.2021 Бурятским УФАС России издан приказ о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Селенгинский фанерный завод» (ОГРН 1180327004813, ИНН 0309408204), ООО «ПромТрейд» (ОГРН 1187746056310, ИНН 7725416954) признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного и, руководствуясь частью 6 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 003/01/11-956/2021 к рассмотрению на **23 ноября 2021 в 14:00 часов** по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Ленина, 55, каб. 114.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков ООО «Селенгинский фанерный завод» и ООО «ПромТрейд».
3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя ИП Кузнецова Е.И.
4. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица Республиканское агентство лесного хозяйства.

В целях предотвращения распространения на территории Российской Федерации коронавирусной инфекции рассмотрение дела будет осуществлено в дистанционном режиме с помощью программного обеспечения, для чего в срок до **18.11.2021** сторонам надлежит направить информацию об адресе электронной почты и копии доверенностей в отношении лиц, которые будут принимать участие в рассмотрении дела.