

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 003/01/11-454/2021

11 августа 2021 г.

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Комиссия, Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

<...>;

Членов Комиссии:

<...>,

<...>,

рассмотрев 11.08.2021 посредством видео-конференц связи дело № 003/01/11-454/2021 по признакам нарушения ООО «Рэд Бокс» (670000, г.Улан-Удэ, ул.Сухэ-Батора, д.7, офис 16; ИНН 0326542947, ОГРН 1150327015222) и индивидуальным предпринимателем Бальжировым Баиром Евгеньевичем (<...>) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии:

заявителя Прокуратуры Октябрьского района г.Улан-Удэ, <...>, помощника прокурора, служебное удостоверение ТО № 289483,

ответчика ИП Бальжирова Б.Е. <...>, представителя по доверенности от 19.05.2021,

ответчика ООО «Рэд Бокс» <...>, представителя по доверенности от 02.06.2021,

заинтересованного лица МУ «Комитет по архитектуре и градостроительству Администрации г.Улан-Удэ» <...>, представителя по доверенности от 15.03.2021 № 49,

лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах МУ «Управление по муниципальным закупкам Администрации г.Улан-Удэ» <...> представителя по доверенности от 11.08.2021,

в отсутствие представителя заявителя Управления Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Республике Бурятия, извещен,

руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Бурятское УФАС России для проверки и принятия правового решения поступили материалы проверки Управления Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Республике Бурятия (вх. от 26.03.2021 №29 ДСП) и Прокуратуры Октябрьского района г.Улан-Удэ (вх. от 23.04.2021 №2720), указывающие на признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Рэд Бокс» и индивидуального предпринимателя Бальжирова Баира Евгеньевича, участвующих в аукционах на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции в г.Улан-Удэ.

Из материалов Управления Федеральной службы безопасности Российской Федерации по

Республике Бурятия и Прокуратуры Октябрьского района г.Улан-Удэ следовало, что ООО «Рэд Бокс» и индивидуальный предприниматель Бальжиров Баир Евгеньевич при участии в торгах на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции в г.Улан-Удэ совершили консолидированные (согласованные) действия по поддержанию начальной (максимальной) цены контракта с целью устранения других участников торгов и обеспечения победы ООО «Рэд Бокс».

13.05.2021 Бурятским УФАС России по результатам рассмотрения материалов проверки Управления Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Республике Бурятия и Прокуратуры Октябрьского района г.Улан-Удэ издан приказ № 73 о возбуждении дела № 003/01/11-454/2021 по признакам нарушения ООО «Рэд Бокс» и индивидуальным предпринимателем Бальжировым Баиром Евгеньевичем пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, вынесено определение о назначении дела к рассмотрению на 03.06.2021 в 14ч.00мин., Управления Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Республике Бурятия и Прокуратуры Октябрьского района г.Улан-Удэ привлечены к участию в рассмотрении дела в качестве заявителей.

На рассмотрении настоящего дела 03.06.2021 представитель ответчика индивидуального предпринимателя Бальжирова Б.Е. с вменяемым нарушением антимонопольного законодательства не согласился и пояснил, что Бальжиров Б.Е. в 2018 году зарегистрировался в качестве индивидуального предпринимателя для осуществления самостоятельной хозяйственной деятельности. Между Бальжировым Б.Е. и Бальжировым С.Е. было заключено устное соглашение, которым Бальжиров Б.Е. обязался не препятствовать никаким действиям второго учредителя, формально оставаясь в числе участников, данное соглашение касалось в том числе и принятия Бальжировым Б.Е. обязанности не препятствовать решением, принимаемым Бальжировым С.Е. как в качестве учредителя, так и в качестве исполнительно-распорядительного органа. Позднее данное соглашение было зафиксировано в письменном виде. Рассматриваемые случаи, не являются системными, никакой взаимосвязи с иными торгами не имеют и касаются только данного конкретного случая, это единственная тема, которая заинтересовала как ООО, так и ИП, в остальных десятках аукционов совместного участия ООО и ИП не имеется. Предложенная ИП Бальжировым Б.Е. цена договора по аукциону № 28-20-РА соответствовала его пониманию извлечения дохода от данной деятельности, при вложении 6 млн.руб., и общих примерных затрат на ее установку в размере 4,5 млн.руб, проект начал бы окупаться после 3-х лет действия договора, электронный экран позволяет разместить рекламу 10 рекламодателей ежемесячно, аналогичный подход применялся и по сходному аукциону №7-20-РА. Вместе с тем, результаты других аукционов по той же тематике свидетельствуют о наличии и в них аналогичной практики существенного повышения цены торгов, то есть предложение ИП Бальжирова Б.Е. не было чем-то особенным, например, аукционы № 12-20-РА, 8-20-РА, 9-20-РА, 11-20-РА, 13-20 РА, проведенные 17.08.2020. В ситуации с аукционом № 7-20РА от 17.08.2020 ИП Бальжиров Б.Е. не рассчитал свои материальные возможности, поскольку был выбран победителем в двух аукционах №0102200001620002758, 0102200001620002757, заключены контракты на суммы 6 237 398,29 руб. и 5 856 732,18 руб., в связи с отсутствием имеющихся свободных денежных средств, 27.08.2020 ИП Бальжиров Б.Е. был вынужден отказаться от заключения договора на установку и аренду рекламной конструкции. Перед проведением 30.12.2020 аукциона ИП Бальжиров Б.Е. достиг предварительной договоренности на предоставление ИП Бороевым О.О. займа для участия в торгах, однако, после того как ИП Бальжиров Б.Е. был признан победителем, по неизвестной причине в выдаче кредита ему данным ИП было отказано, 12.01.2021 ИП Бальжиров Б.Е. был вынужден пересмотреть свои планы в части заключения договора по аукциону от 30.12.2020. При этом, подтверждающие документы, свидетельствующие о договоренности между ИП Бальжировым Б.Е. и ИП Бороевым О.О., отсутствуют. ИП Бальжиров Б.Е. опыт выполнения аналогичных работ на рекламном рынке на текущую дату не имеет.

Представитель ответчика ООО «Рэд Бокс» представил договор об осуществлении прав участников ООО «Рэд Бокс» от 02.04.2021, заключенный между Бальжировым С.Е. и Бальжировым Б.Е. и изложил свою правовую позицию так, как она изложена в пояснениях от

03.06.2021 (вх. № 3587), приобщенном к материалам рассмотрения настоящего дела.

03.06.2020 Комиссией вынесено определение об отложении рассмотрения дела на 22.06.2021, МУ «Комитет по архитектуре и градостроительству Администрации г.Улан-Удэ» привлечено к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица, МУ «Управление по муниципальным закупкам Администрации г.Улан-Удэ» в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах.

Определением от 22.06.2021 рассмотрение настоящего дела отложено на 11.08.2021 в связи с отсутствием кворума для рассмотрения настоящего дела.

11.08.2021 Комиссия вынесла определение об отложении рассмотрения дела в связи с принятием настоящего заключения об обстоятельствах дела, срок рассмотрения настоящего дела продлен до 13.02.2022.

В соответствии с частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссия антимонопольного органа перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика (ответчиков) по делу нарушения антимонопольного законодательства принимает заключение об обстоятельствах дела.

Заключение об обстоятельствах дела оформляется в виде отдельного документа и должно содержать:

-фактические и иные обстоятельства дела, установленные комиссией, в том числе обстоятельства, установленные в ходе проведенного антимонопольным органом анализа состояния конкуренции, и обстоятельства, установленные в ходе проведения проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства;

-доказательства, на которых основаны выводы комиссии об обстоятельствах дела, мотивы, по которым комиссия отвергла те или иные доказательства, приняла или отклонила приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле.

Согласно части 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Комиссией из материалов дела № 003/01/11-454/2021 установлены следующие обстоятельства.

В соответствии с порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, проведен анализ состояния конкуренции, по итогам которого составлен аналитический отчет.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции анализ состояния конкуренции проведен в объеме, необходимом для рассмотрения дела № 003/01/11-454/2021.

Аналитическим отчетом установлено следующее:

- временной интервал исследования определен следующим образом: аукцион №28-20-РА с 27.11.2020 по 20.01.2021; аукцион №7-20-РА с 10.07.2020 по 15.09.2020.

- предмет торгов в целях исследования определен по аукциону № 28-20-РА как право заключения договоров на установку эксплуатацию рекламных конструкций, присоединяемых к имуществу, находящемуся в муниципальной собственности г.Улан-Удэ, по ул.Борсоева, вблизи д.54а/1, тип рекламной конструкции – электронный экран; по аукциону №7-20-РА как

право заключения договоров на установку эксплуатацию рекламных конструкций, присоединяемых к имуществу, находящемуся в муниципальной собственности г.Улан-Удэ, по ул.Ботаническая, вблизи здания 77а по ул.Лимонова, тип рекламной конструкции – электронный экран:

Установлено, что 27.11.2020 МУ «Управление по муниципальным закупкам Администрации г.Улан-Удэ» размещено извещение о проведении аукционов №27-20-РА, 28-20-РА, 29-20-РА, 30-20-РА, 31-20-РА на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, присоединяемых к имуществу, находящихся в муниципальной собственности. Заказчик аукциона - Комитет по архитектуре и градостроительству администрации г. Улан-Удэ (далее -Комитет).

Предметом аукциона №28-20-РА является право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по адресу: г.Улан-Удэ, ул.Борсоева, вблизи д.№54а/1, размер годовой стоимости за установку и эксплуатацию рекламных конструкций составляет 122 001, 47 руб., начальная цена предмета аукциона 122 001,47 руб., шаг аукциона 6100,07 руб., дата проведения аукциона 30.12.2020 в 09:15 ч. местного времени.

Из извещения следует, что аукцион проводится в следующем порядке:

1) аукционная комиссия непосредственно перед началом проведения аукциона регистрирует явившихся на аукцион участников аукциона (их представителей). При регистрации участникам аукциона (их представителям) выдаются пронумерованные карточки (далее - карточки);

1. перед началом проведения аукциона оглашается дата, время и место проведения аукциона, предмет аукциона, информация об участниках аукциона и правила проведения аукциона;
2. аукцион начинается с объявления аукционистом о начале проведения аукциона, начальной цене предмета аукциона и "шага аукциона";
3. далее путем поднятия карточек участники аукциона заявляют каждую последующую цену, превышающую предыдущую на "шаг аукциона", если они согласны заключить договор в соответствии с этой ценой. Участники могут заявлять свою цену, при этом шаг не должен быть меньше установленного "шага аукциона". После поднятия карточек аукционист объявляет цену, предложенную участником, и номер карточки участника, который первым поднял карточку;
4. аукцион считается оконченным, если после троекратного объявления аукционистом последней предложенной цены ни один из участников аукциона не поднял карточку. В этом случае аукционист объявляет об окончании проведения аукциона, последнее и предпоследнее предложения о цене предмета аукциона, наименование победителя аукциона и участника аукциона, сделавшего предпоследнее предложение о цене предмета аукциона.

Победителем аукциона признается лицо, предложившее наиболее высокую цену предмета аукциона.

Договор заключается по истечении десяти календарных дней, но не позднее тридцати календарных дней со дня размещения протокола о результатах проведения аукциона на официальном сайте.

Изменение, расторжение договора, отказ от исполнения договора возможны по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации.

Лицо, получившее по итогам торгов право на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, обязано заключить договор с Комитетом по

архитектуре и градостроительству.

При уклонении (отказе) победителя торгов либо единственного участника торгов от заключения договора (внесения оплаты) в установленный срок он утрачивает право на заключение данного договора.

Под уклонением (отказом) от заключения договора понимается неподписание договора (невнесение оплаты) победителем торгов либо единственным участником торгов не позднее 30 календарных дней со дня размещения информации о результатах торгов на официальном сайте. В таком случае задаток возврату не подлежит.

В случае если победитель аукциона уклонился от заключения договора, соответствующий договор подлежит заключению с участником аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене предмета аукциона.

Из протокола рассмотрения заявок от 28.12.2020 следует, что на участие в аукционе поданы и допущены 4 (четыре) заявки: ООО «Рэд Бокс» (30.11.2020 08:54), индивидуальный предприниматель Бальжиров Баир Евгеньевич (30.11.2021 08:56), ООО «Вертикаль-ДВ» (21.12.2021 09:40), Раднаев Андрей Николаевич (22.12.2021 15:15).

В соответствии с протоколом от 30.12.2020 победителем аукциона признан индивидуальный Бальжиров Баир Евгеньевич (участник с карточкой № 2), предложивший цену в размере 6 млн. рублей. Предпоследнее предложение о повышении цены предмета аукциона поступило от ООО «Рэд Бокс» (участник с карточкой № 1) с ценой 128 101,54 рублей.

Из представленной аудиозаписи аукциона следует, что после начала аукциона участник аукциона с карточкой № 1 (ООО «Рэд Бокс») предложил цену 128 101,54 руб., в последующем участник аукциона с карточкой № 2 (ИП Бальжиров Б.Е.) предложил 6 000 000,00 руб., от участников с карточками № 3 и № 4 предложений о повышении начальной цены аукциона не поступало. Аукцион окончен после трехкратного объявления заказчиком предложенной цены участником аукциона с карточкой № 2 в размере 6 000 000,00 руб.

12.01.2021 индивидуальный предприниматель Бальжиров Б.Е. сообщает письмом об отказе в заключении договора в связи с непредвиденными обстоятельствами.

20.01.2021 МУ «Комитет по архитектуре и градостроительству Администрации г. Улан-Удэ» заключило договор № 4/2021 со вторым участником ООО «Рэд Бокс» по цене 128 101,54 руб.

Из вышеизложенного следует, что участниками торгов – индивидуальным предпринимателем Бальжировым Б.Е. и ООО «Рэд Бокс» при участии в данном аукционе реализована схема поведения целью которой является предложение Бальжировым максимальной цены предмета аукциона (6 000 000,00 руб.), без намерения в последующем заключать договор по такой завышенной цене, для того чтобы право заключения перешло к участнику с предпоследним предложением о повышении цены предмета аукциона аффилированному лицу – ООО «Рэд Бокс» (128101,54 руб.), что на один шаг больше начальной цены аукциона – 122 001,47 руб.

Аналогичная схема реализована при участии в аукционе на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, присоединяемой к имуществу, находящемуся в муниципальной собственности по ул. Ботаническая, вблизи здания 77а по ул. Лимонова г. Улан-Удэ.

МУ «Управление по муниципальным закупкам» администрации г. Улан-Удэ (организатор аукциона) 10.07.2020 опубликовало извещение о проведении аукциона № 7-20-РА на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, присоединяемой к имуществу, находящемуся в муниципальной собственности ул. Ботаническая, вблизи здания 77а по ул. Лимонова г. Улан-Удэ. Начальная цена предмета аукциона - 61000,73 руб., шаг аукциона 3050,04 руб.

Для участия в аукционе подано семь заявок от обществ с ограниченной ответственностью «Рэд бокс» (участник с карточкой №2) и «Бурятский дорожный знак» (участник с карточкой №5), индивидуальных предпринимателей Бальжирова Б.Е. (участник с карточкой №7), Путилина В.В. (участник с карточкой №3), Красовского А.Н. (участник с карточкой №1), Рудаковой В.Г. (участник с карточкой №4), Мадуева Д.В. (участник с карточкой №6). По результатам рассмотрения аукционной комиссией все участники допущены к участию в аукционе.

17.08.2020 после начала аукциона участник аукциона с карточкой № 5 (ООО «Бурятский дорожный знак») предложил цену в размере 400 000 руб., участник аукциона с карточкой №2 (ООО «Рэд Бокс») 404 000 руб, далее участник с карточкой №7 (ИП Бальжиров Б.Е.) предлагает 1 500 000 руб., от других участников аукциона предложений о повышении начальной цены аукциона не поступало, победителем аукциона признан индивидуальный предприниматель Бальжиров Баир Евгеньевич с последним предложением о повышении цены предмета аукциона на сумму 1 500 000 рублей. Предпоследнее предложение о повышении цены предмета аукциона на сумму 404 000 руб. -ООО «Рэд бокс».

При этом добросовестные участники аукциона, введенные в заблуждение их поведением в ходе аукциона, вероятно, посчитав подачу ценовых предложений нецелесообразным в силу экономической невыгодности, отказались от конкурентной борьбы.

В последующем, 27.08.2020 индивидуальный предприниматель Бальжиров Б.Е. отказался от заключения договора «в связи с непредвиденными обстоятельствами». Соответственно право на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции предоставлено ООО «Рэд бокс», 15.09.2020 года указанный договор заключен.

Согласно пункту 18 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Статьей 11 Закона о защите конкуренции установлен запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, или между хозяйствующими субъектами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

Одним из основных доказательств наличия между ответчиками по делу запрещенного антимонопольным законодательством соглашения является их поведение на товарном рынке, которое не соответствует принципам и целям нормальной коммерческой деятельности, и результат такого поведения может быть обусловлен только заключенным между ответчиками соглашением.

В силу части 7 статьи 11 Закона о защите конкуренции положения статьи 11 Закона о защите конкуренции не распространяются на соглашения между хозяйствующими субъектами, входящими в одну группу лиц, если одним из таких хозяйствующих субъектов в отношении другого хозяйствующего субъекта установлен контроль либо если такие хозяйствующие субъекты находятся под контролем одного лица, за исключением соглашений между хозяйствующими субъектами, осуществляющими виды деятельности, одновременное выполнение которых одним хозяйствующим субъектом не допускается в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно части 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции под контролем в статье 11 Закона о

защите конкуренции, в статьях 11.1 и 32 Закона о защите конкуренции понимается возможность физического или юридического лица прямо или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) определять решения, принимаемые другим юридическим лицом, посредством одного или нескольких следующих действий:

1) распоряжение более чем пятьюдесятью процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставный (складочный) капитал юридического лица;

2) осуществление функций исполнительного органа юридического лица.

На момент участия в вышеуказанных аукционах по настоящее время генеральным директором ООО «Рэд Бокс» является Бальжиров Саян Евгеньевич, владеющий 50% долей в уставном капитале. Соучредителем указанного общества с 50% долей в уставном капитале является Бальжиров Баир Евгеньевич, одновременно являющийся индивидуальным предпринимателем.

Согласно части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, которые соответствуют требованиям определенным статьей 9. Закона о защите конкуренции.

В силу пункта 7 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц: физическое лицо, его супруг, родители (в том числе усыновители), дети (в том числе усыновленные), полнородные и неполнородные братья и сестры.

Установлено, что Бальжиров Саян Евгеньевич и Бальжиров Баир Евгеньевич входят в одну группу лиц на основании пункта 7 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, поскольку являются <...>, что подтверждается выпиской Управления ЗАГС Республики Бурятия.

В соответствии с разделом 9 Устава ООО «Рэд Бокс», утвержденного общим собранием участников ООО «Рэд Бокс» протоколом от 01.12.2015 №1, органом управления общества является участник общества, который принимает решение по любым вопросам деятельности общества единолично (либо общим собранием участников).

К компетенции участника общества относится, в том числе образование исполнительных органов обществ и досрочное прекращение их полномочий, а также принятие решений о передаче полномочий единоличного исполнительного органа общества управляющему, утверждение такого управляющего и условий договора с ним (п.9.2 Устава).

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц по состоянию на дату проведения данных аукционов лицом, имеющем право без доверенности действовать от имени юридического лица является генеральный директор Бальжиров Саян Евгеньевич.

Таким образом, ООО «Рэд Бокс» и индивидуальный предприниматель Бальжиров Баир Евгеньевич на момент участия в вышеобозначенных торговых процедурах не подпадали под исключение, а, следовательно, обязаны были соблюдать требования пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем совокупность данных документов является подтверждением наличия устойчивых связей между указанными хозяйствующими субъектами; их участие в аукционах в качестве формальных конкурентов, намеренное поведение каждого хозяйствующего субъекта на торгах с целью достижения определенной цели (поддержание максимально низкой цены на торгах), их заведомая осведомленность о будущих действиях друг друга свидетельствует о заключении ответчиками антиконкурентного соглашения.

Следовательно, вышеизложенная информация свидетельствует о скоординированных действиях группы лиц, в которую входят ООО «Рэд Бокс» и индивидуальный предприниматель

Бальжиров Б.Е., при участии в вышеуказанных аукционах, направленных на устранении конкуренции с целью заключения контракта по наиболее выгодной для группы лиц цене.

В рассматриваемом случае, участник аукциона индивидуальный предприниматель Бальжиров Б.Е. изначально повысив цену аукциона на существенную величину в короткий промежуток времени, тем самым ввел добросовестных участников аукциона в заблуждение такой стратегией поведения, чтобы в последующем участники отказались от конкурентной борьбы в ходе аукциона ввиду экономической нецелесообразности и невыгодности заключения контракта.

Данные действия явились результатом группового поведения по подаче ценовых предложений и искусственному повышению начальной (максимальной) цены контракта без намерения заключить договор, преследовав своей целью дать возможность ООО «Рэд Бокс» заключить контракт по наиболее низкой цене.

Комиссия критически относится к доводам Ответчиков о том, что Бальжиров Б.Е. фактически управления в обществе не осуществляет, в марте 2018 года начал самостоятельную предпринимательскую деятельность, и с того времени все полномочия по управлению обществом Бальжировым Б.Е. фактически были переданы второму участнику генеральному директору общества Бальжирову С.Е., что подтверждается представленным договором об осуществлении прав участников ООО «Рэд Бокс» от 02.04.2021, заключенный между Бальжировым С.Е. и Бальжировым Б.Е., который применяется к отношениям участников, имевшим место с 16.03.2018, поскольку как следует из материалов настоящего дела Бальжиров С.Е. и Бальжиров Б.Е. являются <...>. Кроме того, согласно представленным сведениям Федеральной службы по финансовому мониторингу от 05.07.2021 в период с 2018 по 2020 год между ИП Бальжировым Б.Е. и ООО «Рэд Бокс» имеются финансовые операции, связанные с предоставлением 4 (четырёх) беспроцентных займов на общую сумму около <...> руб.

Доводы представителя индивидуального предпринимателя Бальжирова Б.Е., что все участники торгов подавая свои заявки в отсутствии какой-либо информации о «потолке» возможностей иных участников торгов и, что результаты других аукционов по той же тематике свидетельствует о наличии в них аналогичной практики существенного повышения цены торгов, а именно: аукционы №№ 12-20-РА, 8-20-РА, 9-20-РА, 11-20-РА, 13-20 РА, Комиссией отклоняются, так как лица, принимая участие в торгах, должны действовать добросовестно и в собственных интересах, исходя из своих возможностей, в данном случае ответчики действовали в интересе друг друга, что является следствием заключенного между ними картельного соглашения, направленного на поддержание цен на торгах.

Целью предпринимательской деятельности является извлечение прибыли в короткий (минимальный) срок, соответственно Комиссия считает, что представленный расчет об окупаемости после 3-х лет действия договора является экономически невыгодным.

Также сомнительными являются доводы ответчика ИП Бальжирова Б.Е. о том, что он не рассчитал свои материальные возможности в связи с отсутствием денежных средств на все контракты, поскольку 24.08.2020 был выбран победителем в двух других аукционах на выполнение работ по капитальному ремонту и об отказе займа индивидуальным предпринимателем Бороевым О.О. Указанные доводы не могут являться случайным стечением обстоятельств, так как при подаче заявки на участие в аукционах хозяйствующие субъекты в сложившихся условиях, прежде чем направлять заявку на участие, устанавливают свои экономические возможности для надлежащего и добросовестного участия в торгах и заключения контракта, в данном случае поведение индивидуального предпринимателя Бальжирова Б.Е. говорит о том, что индивидуальный предприниматель, принимая участие в аукционах, изначально не намеревался заключать контракты, а создать преимущество для ООО «Рэд Бокс» в заключении контрактов по предложенной обществом цене, которая составила всего 2% и 4% от предложенной ИП Бальжировым Б.Е.

Установив вышеуказанные обстоятельства, Комиссия пришла к выводу, о нарушении ООО «Рэд Бокс» и индивидуальным предпринимателем Бальжировым Баиром Евгеньевичем требований пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившихся в заключении устного соглашения, реализованного при участии в аукционах №28-20-РА, № 7-20-РА на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции в г.Улан-Удэ, результатом которого стало поддержание цены на торгах.