

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 003/01/11-454/2021 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

13 мая 2021г.

г. Улан-Удэ

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия)

#### УСТАНОВИЛ:

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 вышеуказанных материалов следует, 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, находящимся 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 цены 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 6000 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 6000 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» заключает 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 (6000000 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 – 122001,47 руб.

Аналогичная схема реализована при участии в аукционе на право заключения договоров 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» и «Бурятский дорожный знак», индивидуальных предпринимателей Бальжирова Б.Е., Путилина В.В., Красовского А.Н., Рудаковой В.Г., Мадуева Д.В. По результатам рассмотрения аукционной комиссией все участники допущены к участию в аукционе.

Победителем аукциона 17.08.2020 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».

В последующем, 27.08.2021 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.

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.

Положения ч. 7 и ч. 8 ст. 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.

Под контролем в настоящей статье, в статьях 11.1 и 32 настоящего Федерального закона 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: распоряжение более чем пятьюдесятью процентами общего количества голосов, принадлежащих на голосующие акции (доли), составляющие уставный (складочный) капитал юридического лица; осуществление функций исполнительного органа юридического лица.

Указанный перечень действий, подпадающих под понятия контроля, при наличии которых хозяйствующим субъектам предоставлен иммунитет в отношении антиконкурентных соглашений, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

В части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции перечислен широкий спектр критериев, по которым хозяйствующие субъекты признаются группой лиц. Из системного анализа пунктов 9 и 17 статьи 4, статей 5, 27, 28 и 29 Закона о защите конкуренции следует, что перечисленные в части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции признаки, при наличии которых хозяйствующие субъекты относятся к группе лиц, обусловлены целью установления доминирующего положения хозяйствующих субъектов и наличия у них рыночной власти на том или ином товарном рынке, оценки возможности этими лицами проводить на рынке единую коммерческую политику и их влияния на состояние конкуренции, а также контроля за экономической концентрацией.

Установленные антимонопольным законодательством запреты на действия (бездействие) на товарном рынке хозяйствующего субъекта распространяются на действия (бездействие) группы лиц (часть 2 статьи 9 Закона о защите конкуренции).

В свою очередь частью 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции установлено только два критерия отнесения хозяйствующих субъектов к группе лиц применительно к статье 11 Закона, при соблюдении которых допускается заключение соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами. При этом один из критериев, указанных в части 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции, (пункт 1) корреспондируется с пунктом 1 части 1 статьи 9 Закона, а второй (пункт 2) - с нормой пункта 2 части 1 статьи 9 Закона.

Таким образом, исходя из буквального толкования нормы статьи 11 Закона о защите конкуренции, следует, что хозяйствующие субъекты, не отвечающие признакам группы лиц, установленным частью 8 данной статьи, не освобождены от соблюдения запретов, установленных частью 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Установлено, что 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.

Вместе с тем, 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 <...>.

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, имеющим 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, 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 договора.

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.

Таким образом, в действиях ООО «Рэд Бокс» и индивидуального предпринимателя Бальжирова Баира Евгеньевича содержатся признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся 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.

На основании изложенного издан приказ от 13.05.2021 № 73 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Рэд Бокс» и индивидуального предпринимателя Бальжирова Баира Евгеньевича пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", в части заключения 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, руководствуясь частью 6 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции",

#### ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 003/01/11-454/2021 к рассмотрению на **03 июня 2021 года в 14 час. 00 мин.** по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Ленина, д. 55, каб. 114.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 003/01/11-454/2021 в качестве ответчиков ООО «Рэд Бокс» (670000, г.Улан-Удэ, ул.Сухэ-Батора, д.7, офис 16; ИНН 0326542947, ОГРН 1150327015222) и индивидуального предпринимателя Бальжирова Баира Евгеньевича (<...>; ИНН 032302647580; ОГРНИП 318032700009180).
3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 003/01/11-454/2021 в качестве заявителей Управление Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Республике Бурятия и Прокуратуру Октябрьского района г.Улан-Удэ в качестве заявителей.

4. ООО «Рэд Бокс» и индивидуальному предпринимателю Бальжирову Баиру Евгеньевичу представить до заседания Комиссии подробные письменные пояснения по существу вменяемого правонарушения с приложением документов, подтверждающих ваши доводы.

Явка ответчика по делу или его представителя (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Председатель Комиссии

В.А. Грибко