

РЕШЕНИЕ

г. Улан-Удэ

Дело № 003/01/11-829/2021

Резолютивная часть решения объявлена 14 октября 2021 года.

Полный текст решения изготовлен 21 октября 2021 года.

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

Председателя Комиссии:

<...>;

Членов Комиссии:

<...>,

<...>,

рассмотрев дело № 003/01/11-829/2021 по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем Москвитиным Олегом Тимофеевичем (<...>) и индивидуальным предпринимателем Путилиным Владимиром Валентиновичем (<...>) 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 от ответчика ИП Путилина В.В. (представителя по доверенности от 11.01.2021 <...>),

в отсутствие надлежаще извещенных представителей:

ответчика индивидуального предпринимателя Москвитина О.Т.,

заявителя Управления Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Республике Бурятия,

заинтересованного лица МУ «Комитет по архитектуре и градостроительству Администрации г.Улан-Удэ»,

лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах МУ «Управление по муниципальным закупкам Администрации г.Улан-Удэ»,

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 09.06.2021 №3777), указывающие на признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях индивидуальных предпринимателей Москвитина Олега Тимофеевича и Путилина Владимира Валентиновича, участвующих в аукционе 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 следует, что индивидуальные предприниматели Москвитин О.Т. и Путилин В.В. при участии в торгах №№256-18-РА, **274-18-РА**, **271-18-РА** на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции совершили консолидированные

(согласованные) действия по поддержанию начальной (максимальной) цены контракта с целью устранения других участников торгов и обеспечения победы Путилину В.В.

23.08.2021 Бурятским УФАС России по результатам рассмотрения материалов проверки Управления Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Республике Бурятия издан приказ № 112 о возбуждении дела № 003/01/11-829/2021 по признакам нарушения индивидуальными предпринимателями Москвитиным О.Т. и Путилиным В.В. пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, вынесено определение о назначении дела к рассмотрению на 09.09.2021 в 16ч.00мин., Управление Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Республике Бурятия привлечено к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя.

На рассмотрении настоящего дела 09.09.2021 представитель ИП Путилина В.В. с вменяемым нарушением антимонопольного законодательства не согласился и пояснил, что между индивидуальными предпринимателями каких-либо взаимоотношений и устных договоренностей не имелось, отсутствовала какая-либо схема специального поведения, на рынке рекламных конструкций являются конкурентами. Считает, что намерения ИП Москвитина О.Т. о приобретении права на рекламные конструкции путем предложения цены значительно превышающего участника, связаны с реальным желанием победы в аукционе, однако причины его отказа от дальнейшего заключения договора, ИП Путилина В.В. не известны.

09.09.2021 Комиссией вынесено определение об отложении рассмотрения дела на 05.10.2021, 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.

На заседании комиссии 05.10.2021 года объявлен перерыв в рассмотрении дела до 14.10.2021.

14.10.2021 на заседании Комиссии представитель ИП Путилина В.В. доводы, изложенные в письменных пояснениях (вх. от 09.09.2021 № 5963) поддержал полностью.

Комиссия, рассмотрев в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, обстоятельства и материалы дела № 003/01/11-829/2021, пришла к выводу об отсутствии в действиях ответчиков признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции на основании следующего.

Согласно части 1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) распространение наружной рекламы с использованием рекламных конструкций, монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламораспространителем, с соблюдением требований настоящей статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

Исходя из положений части 5.1 статьи 19 Закона о рекламе заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется на основе торгов (в форме аукциона или конкурса), проводимых органами государственной власти, органами местного самоуправления или уполномоченными ими организациями в соответствии с законодательством Российской Федерации. Форма проведения торгов (аукцион или конкурс) устанавливается органами государственной власти или представительными органами муниципальных образований. Торги на право

заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, который находится в государственной собственности, муниципальной собственности или государственная собственность на который не разграничена, а также на здании или ином недвижимом имуществе, находящихся в собственности субъектов Российской Федерации или муниципальной собственности, после утверждения в соответствии с частью 5.8 настоящей статьи схем размещения рекламных конструкций проводятся органом государственной власти, органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа либо уполномоченной ими организацией только в отношении рекламных конструкций, указанных в данных схемах.

Решением Улан-Удэнского городского Совета депутатов от 28.08.2008 № 897-89 утверждены формы проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, присоединяемой к имуществу, находящемуся в муниципальной собственности, или на земельном участке, находящемся в муниципальной собственности, либо государственная собственность на который не разграничена. Форма торгов (аукцион или конкурс) определяется по территориальному признаку.

Во исполнение положений части 5.1 статьи 19 Закона о рекламе постановлением администрации г. Улан-Удэ от 21.04.2016 № 104 утверждены положения о порядке проведения торгов в форме аукциона и конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящихся в муниципальной собственности, либо на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена.

Согласно части 1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) распространение наружной рекламы с использованием рекламных конструкций, монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламораспространителем, с соблюдением требований настоящей статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

Исходя из положений части 5.1 статьи 19 Закона о рекламе заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется на основе торгов (в форме аукциона или конкурса), проводимых органами государственной власти, органами местного самоуправления или уполномоченными ими организациями в соответствии с законодательством Российской Федерации. Форма проведения торгов (аукцион или конкурс) устанавливается органами государственной власти или представительными органами муниципальных образований. Торги на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, который находится в государственной собственности, муниципальной собственности или государственная собственность на который не разграничена, а также на здании или ином недвижимом имуществе, находящихся в собственности субъектов Российской Федерации или муниципальной собственности, после утверждения в соответствии с частью 5.8 настоящей статьи схем размещения рекламных конструкций проводятся органом государственной власти, органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа либо уполномоченной ими организацией только в отношении рекламных конструкций, указанных в данных схемах.

Решением Улан-Удэнского городского Совета депутатов от 28.08.2008 № 897-89 утверждены формы проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, присоединяемой к имуществу, находящемуся в муниципальной собственности, или на земельном участке, находящемся в муниципальной собственности,

либо государственная собственность на который не разграничена. Форма торгов (аукцион или конкурс) определяется по территориальному признаку.

Во исполнение положений части 5.1 статьи 19 Закона о рекламе постановлением администрации г. Улан-Удэ от 21.04.2016 № 104 утверждены положения о порядке проведения торгов в форме аукциона и конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящихся в муниципальной собственности, либо на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена.

26.10.2018 МУ «Управление по муниципальным закупкам Администрации г.Улан-Удэ» размещено извещение о проведении аукционов с №242-18-РА по №277-18-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 №256-18-РА является право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по адресу: г.Улан-Удэ, ул.Шумяцкого, вблизи пересечения с ул.Краснофлотская, тип рекламной конструкции: щит автоматической экспозиции, размер годовой стоимости за установку и эксплуатацию рекламных конструкций составляет 46267,20 руб., начальная цена предмета аукциона 46267,20 руб., шаг аукциона 2313,36 руб., дата проведения аукциона 28.11.2018 в 11:20 ч. местного времени.

Извещением установлен следующий порядок проведения аукциона:

Победителем аукциона признается участник аукциона, предложивший максимальный размер цены предмета аукциона.

Аукционной комиссией перед началом проведения аукциона оглашается решение о признании заявителей участниками аукциона или об отказе в допуске заявителей к участию в аукционе.

Аукцион ведет аукционист в присутствии аукционной комиссии.

Участникам аукциона выдаются пронумерованные карточки участника аукциона (далее - карточки), которые они поднимают после оглашения аукционистом начального размера цены предмета аукциона и каждой очередной цены в случае, если готовы заключить договор в соответствии с этим размером цены предмета аукциона.

Каждый последующий размер цены предмета аукциона аукционист назначает путем увеличения текущей величины на "шаг аукциона". После объявления очередной цены предмета аукциона аукционист называет номер карточки участника аукциона, который первым поднял карточку, и указывает на этого участника аукциона. Затем аукционист объявляет следующую цену в соответствии с "шагом аукциона".

При отсутствии участников аукциона, готовых заявить иную цену предмета аукциона, аукционист повторяет эту цену 3 раза.

Если после троекратного объявления очередной цены предмета аукциона ни один из участников аукциона не поднял карточку, аукцион завершается. Победителем аукциона признается тот участник аукциона, номер карточки которого был назван аукционистом последним.

По завершении аукциона аукционист объявляет номер карточки победителя аукциона и цену предмета аукциона, названную победителем.

Подведение итогов аукциона и объявление о принятом решении производится аукционной

комиссией в месте и в день проведения аукциона.

Заказчик аукциона направляет победителю проекты Договора в трех экземплярах в десятидневный срок со дня составления протокола о результатах аукциона. Не допускается заключение договора ранее, чем через десять дней со дня размещения информации о результатах аукциона на официальных сайтах. Договор подлежит подписанию в течение тридцати дней со дня направления проекта договора. До подписания Договора победитель аукциона предоставляет Заказчику копию платежного поручения, подтверждающего внесение платы за право заключения Договора.

Из протокола рассмотрения заявок от 23.11.2018 следует, что на участие в аукционе подано 5 (пять) заявок: индивидуальный предприниматель Москвитин Олег Тимофеевич (20.11.2018 15:50), индивидуальный предприниматель Путилин Владимир Валентинович (20.11.2018 16:50), Андреев Георгий Юрьевич (21.11.2018 13:15), индивидуальный предприниматель Борисов Сергей Борисович (21.11.2018 13:56), индивидуальный предприниматель Савельев Дмитрий Анатольевич (21.11.2018 16:42), не соответствуют требованиям аукционной документации 2 (две) заявки - Андреев Г.Ю., ИП Савельев Д.А.

В соответствии с протоколом о результатах аукциона от 28.11.2018 победителем аукциона признан индивидуальный предприниматель Москвитин О.Т. (участник с карточкой № 1), предложивший цену в размере 890 000 рублей. Предпоследнее предложение о повышении цены предмета аукциона поступило от индивидуального предпринимателя Путилина В.В. (участник с карточкой № 2) с ценой 120 000,00 рублей.

Из представленной аудиозаписи аукциона следует, что после начала аукциона участник аукциона с карточкой № 2 (ИП Путилин В.В.) предложил цену 120 000,00 руб., в последующем участник аукциона с карточкой № 1 (ИП Москвитин О.Т.) предложил 890 000,00 руб., от участника с карточкой № 3 (ИП Борисов С.Б.) предложений о повышении начальной цены аукциона не поступало. Аукцион окончен после трехкратного объявления заказчиком предложенной цены участником аукциона с карточкой № 1 в размере 890 000,00 руб.

04.12.2018 индивидуальный предприниматель Москвитин О.Т. сообщает письмом об отказе в заключении договора в связи с форс-мажорными обстоятельствами.

15.12.2018 МУ «Комитет по архитектуре и градостроительству Администрации г. Улан-Удэ» заключает договор № 131/2018-Р со вторым участником индивидуальным предпринимателем Путилиным В.В. по цене 120 000,00 руб.

Из вышеизложенного следует, что участниками торгов – индивидуальными предпринимателями Москвитиным О.Т. и Путилиным В.В. при участии в данном аукционе реализована схема поведения целью которой является предложение Москвитиным максимальной цены предмета аукциона (890 000 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 – ИП Путилину В.В. (120 000 руб.).

Аналогичная схема реализована при участии в аукционе № 274-18-РА на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, присоединяемой к имуществу, находящемуся в муниципальной собственности по следующим адресам: ул.Шумяцкого, вблизи здания Байкальского колледжа туризма и сервиса (№ 744); ул.Бабушкина, въезд на Удинский мост, напротив д.4 (№745); ул.Бабушкина, съезд с Удинского моста, напротив д.35 №746); ул.Борсоева, вблизи ул.Борсоева, д.2, ст.6 (№280), тип рекламной конструкции: щит со стационарной поверхностью с внешним подсветом, размер годовой стоимости за установку и эксплуатацию рекламных конструкций составляет 305363,52 руб., начальная цена предмета аукциона 305363,52 руб., шаг аукциона 15268,18 руб., дата проведения аукциона 29.11.2018 в 11:20 ч. местного времени.

Для участия в аукционе подано три заявки от индивидуальных предпринимателей Москвитина О.Т., Путилина В.В., Борисова С.Б. По результатам рассмотрения аукционной комиссией все участники допущены к участию в аукционе.

Победителем аукциона 29.11.2018 признан индивидуальный предприниматель Москвитин О.Т. с последним предложением о повышении цены предмета аукциона на сумму 1 890 000 рублей. Предпоследнее предложение о повышении цены предмета аукциона на сумму 335 899,88 руб. – ИП Путилин В.В.

В последующем, 04.12.2018 индивидуальный предприниматель Москвитин О.Т. отказался от заключения договоров в связи с наступлением форс-мажорных обстоятельств. Соответственно право на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций предоставлено индивидуальному предпринимателю Путилину В.В., 15.12.2018 года указанные договоры №115/2018-Р, 114/2018-Р, 113/2018-Р, 112/2018-Р заключены.

По такой же схеме индивидуальные предприниматели Москвитин О.Т. и Путилин В.В. действовали при участии в аукционе №271-18-РА на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, присоединяемой к имуществу, находящемуся в муниципальной собственности по ул.Терешковой, д.34А, начальная цена предмета аукциона составляла 23 133,60 руб.

Из данного аукциона следует, что в аукционе принимали участие три участника, после ценового предложения ИП Путилина В.В. в размере 98 318,79 руб. ИП Москвитин О.Т. предлагает цену в размере 890 000,00 руб. и признается победителем, в последующем отказывается от заключения контракта в связи с форс-мажорными обстоятельствами, право заключения контракта переходит ИП Москвитину О.Т.

В соответствии с пунктом 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.

Исходя из содержания данной нормы при установлении наличия картельного соглашения подлежит доказыванию факт того, что участники картеля являются конкурентами на товарном рынке и достигнутые между ними договоренности имеют предмет, определенный в пунктах 1 - 5 части 1 статьи 11 Закона. Наличие конкурентных отношений между участниками картеля подтверждается результатами проведенного анализа состояния конкуренции на товарном рынке.

Ограничение конкуренции картелем в случаях, упомянутых в пунктах 1 - 5 части 1 статьи 11 Закона, в силу закона предполагается.

В силу пункта 24 Постановления Пленума ВС РФ N 2 при возникновении спора о наличии соглашения, запрещенного пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона, судам следует давать оценку совокупности доказательств, свидетельствующих о наличии причинно-следственной связи между действиями участников торгов и повышением, снижением или поддержанием цен на торгах. В том числе необходимо принимать во внимание, является ли достигнутый уровень снижения (повышения) цены обычным для торгов, которые проводятся в отношении определенных видов товаров; имеются ли в поведении нескольких участников торгов признаки осуществления единой стратегии; способно ли применение этой стратегии повлечь извлечение выгоды из картеля его участниками.

Если действия организатора торгов привели или могли привести к ограничению возможности повышения (снижения) цены для потенциальных участников (например, начальная цена установлена в размере, не предполагающем ее значительного снижения или повышения в

ходе торгов), данное обстоятельство учитывается судом при оценке того, имелось ли в действиях участников торгов нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, в совокупности с иными обстоятельствами.

Управлением на основании части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции запрошены у электронных торговых площадок, налоговых органов, Федеральной службы по финансовому мониторингу документы и информация, необходимые для полного и всестороннего рассмотрения дела.

Документы и информация, поступившие в Управление в ответ на запросы приобщены к материалам настоящего дела.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что Ответчики не являются аффилированными по отношению друг другу лицами, не имеют каких-либо хозяйственных связей и обязательств.

По информации Росфинмониторинга между Ответчиками отсутствуют финансовые связи, то есть отсутствуют предоставление друг другу заемных средств, факты переводов денежных средств между собой путем осуществления транзитных платежей через сторонние организации.

Комиссия приходит к выводу, что само по себе поведение участника закупки ИП Москвитина О.Т. в форме повышения начальной (максимальной) цены контракта без намерения в последующем заключить договор при отсутствии иных доказательств не свидетельствует о наличии между индивидуальными предпринимателями Москвитиным О.Т. и Путилиным В.В. ограничивающего конкуренцию соглашения, результатом которого могло явиться поддержание цен на торгах.

В данном случае, указанные участники имели заинтересованность в спорном аукционе, цель участия в вышеуказанных торгах была направлена на последующее использование рекламных конструкций по адресам: г.Улан-Удэ, ул.Шумяцкого, вблизи пересечения с ул.Краснофлотская; ул.Шумяцкого, вблизи здания Байкальского колледжа туризма и сервиса (№ 744); ул.Бабушкина, въезд на Удинский мост, напротив д.4 (№745); ул.Бабушкина, съезд с Удинского моста, напротив д.35 №746); ул.Борсоева, вблизи ул.Борсоева, д.2, ст.6 (№280); ул.Терешковой, д.34А, в своих хозяйственных целях.

Обстоятельства, объективно свидетельствующие о состоявшемся сговоре указанных субъектов - участников аукционов, которые повлекли за собой поддержание цен на торгах, материалы настоящего дела не содержат.

Из вышеизложенного следует, что причинно-следственная связь между действиями участников торгов ИП Москвитиным О.Т., ИП Путилиным В.В. и поддержанием цен на торгах отсутствует.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что в действиях ИП Москвитина О.Т. и ИП Путилина В.В. отсутствует нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 закона о защите конкуренции.

На основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства при отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь, статьями 17, 23, 41, 45, 48, 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

прекратить рассмотрение дела № 003/01/11-829/2021 в связи с отсутствием в действиях индивидуального предпринимателя Москвитина Олега Тимофеевича (670042, г.Улан-Удэ,

проспект Строителей, д.76, кв.4; ИНН 032400173956) и индивидуального предпринимателя Путилина Владимира Валентиновича (670042, г.Улан-Удэ, проспект Строителей, д.46, кв.8; ИНН 032314902919) при участии в аукционах №№256-18-РА, 274-18-РА, 271-18-РА, на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций в г.Улан-Удэ нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...><...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.