**РЕШЕНИЕ**

г. Улан-Удэ Дело № 003/01/11-825/2021

Резолютивная часть решения объявлена 14 октября 2021 года.

Полный текст решения изготовлен 19 октября 2021 года.

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

Председатель Комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

<...>,

<...>,

рассмотрев дело № 003/01/11-825/2021 по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем Красовским Александром Николаевичем (<...>) и Рудаковой Валентиной Геннадьевной (<...>) 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 ответчиков:

Рудаковой В.Г., предъявлен паспорт,

от ИП Красовского А.Н. (представитель по доверенности от 10.02.2020 №03АА1106387 <...>

в отсутствие надлежаще извещенных представителей:

заявителя - Управления Федеральной службы безопасности 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 по Республике Бурятия (вх. от 09.06.2021 № 3778), указывающие на признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях ИП Красовского А.Н. и Рудаковой В.Г., участвующих в аукционе на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции в г.Улан-Удэ.

Из материалов проверки следует, что ИП Красовский А.Н. и Рудакова В.Н. при участии в торгах на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по адресу: г.Улан-Удэ, 104-ый квартал, напротив перекрестка с ул.Домостроительная совершили консолидированные (согласованные) действия по поддержанию начальной (максимальной) цены контракта с целью устранения других участников торгов и обеспечения победы Рудаковой В.Г.

По результатам рассмотрения материалов проверки издан приказом Бурятского УФАС России от 23.08.2021 № 110 возбуждено дело № 003/01/11-825/2021 по признакам нарушения ИП Красовским А.Н. и Рудаковой В.Г. пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, создана комиссия по рассмотрению дела. Определением от 23.08.2021 дело назначено к рассмотрению на 09.09.2021 в 14ч.00мин.

В ходе рассмотрения 09.09.2021 Рудакова В.Г. с вменяемым нарушением антимонопольного законодательства не согласилась и пояснила, что не заключала никаких соглашений относительно участия в аукционе №9-20-РА ни в устном, ни в письменном виде, ни с индивидуальным предпринимателем Красовским А.Н., ни с иным субъектом. Предложение цены во время аукциона было сделано исходя исключительно из собственной экономической оценки лота.

Определением комиссии от 09.09.2021 рассмотрение дела отложено 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.

В ходе заседания комиссии 05.10.2021 представитель ИП Красовского А.Н. с вменяемым нарушением антимонопольного законодательства не согласился, поддержал доводы, изложенные в письменных пояснениях (вх. от 04.10.2021 № 6506), которые приобщены к материалам настоящего дела.

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

Комиссия, рассмотрев в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, обстоятельства и материалы дела № 003/01/11-825/2021, 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.

17.08.2020 МУ «Управление по муниципальным закупкам Администрации г.Улан-Удэ» размещено извещение о проведении аукциона №7-20-РА, 8-20-РА, 9-20-РА, 10-20-РА,11-20-РА, 12-20-РА, 13-20-РА, 14-20-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 №9-20-РА является право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по адресу: г.Улан-Удэ, 104-ый квартал, напротив перекрестка с ул.Домостроительная, размер годовой стоимости за установку и эксплуатацию рекламных конструкций составляет 38445,84 руб., начальная цена предмета аукциона 38445,84 руб., шаг аукциона 1922,29 руб., дата проведения аукциона 17.08.2020 в 09:30 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 13.08.2020 следует, что на участие в аукционе поданы 6 (шесть) заявок: индивидуальный предприниматель Красовский Александр Николаевич (06.08.2020 15:55), индивидуальный предприниматель Путилин Владимир Валентинович (07.08.2020 14:30), Рудакова Валентина Геннадьевна (10.08.2020 08:45), ООО «Бурятский дорожный знак» (10.08.2020 11:45), Мадуев Дмитрий Викторович (10.08.2021 15:50), индивидуальный предприниматель Манзарханова Татьяна Олеговна (10.08.2021 17.30), из которых допущено 5 (пять) заявок кроме ИП Манзархановой Т.О.

В соответствии с протоколом от 17.08.2020 победителем аукциона признан индивидуальный предприниматель Красовский Александр Николаевич (участник с карточкой № 1), предложивший цену в размере 5 млн. руб. Предпоследнее предложение о повышении цены предмета аукциона поступило от Рудаковой Валентины Геннадьевны (участник с карточкой № 3) с ценой 203 000,00 руб.

Из представленной аудиозаписи аукциона следует, что после начала аукциона участник аукциона с карточкой № 4 (ООО «Бурятский дорожный знак») предложил цену 200 000 руб., в последующем участник аукциона с карточкой № 3 (Рудакова В.Г.) предложил 203 000,00 руб., далее участник аукциона с карточкой № 1 (ИП Красовский А.Н.) предложил цену 5 000 000,00 руб., от участников с карточками № 2 (ИП Путилин В.В.) и № 5 (Мадуев Д.В.) предложений о повышении начальной цены аукциона не поступало. Аукцион окончен после троекратного объявления заказчиком предложенной цены участником аукциона с карточкой № 1 в размере 5000 000,00 руб.

ИП Красовский А.Н. сообщает Комитету письмом об отказе в заключении договора в связи с тяжелым материальным состоянием.

Комитет 15.09.2020 заключает договор № 46/2020-Р со вторым участником Рудаковой Валентиной Геннадьевной по цене 203 000,00 руб.

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 № 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 Красовского А.Н. в форме **повышения начальной (максимальной) цены контракта без намерения в последующем заключить договор** при отсутствии иных доказательств не свидетельствует о наличии между ИП Красовским А.Н. и Рудаковой В.Г. ограничивающего конкуренцию соглашения, результатом которого могло явиться поддержание цен на торгах.

В данном случае, указанные участники имели заинтересованность в спорном аукционе, цель участия в торгах была направлена на последующее использование рекламной конструкции

по адресу: г.Улан-Удэ, 104-ый квартал, напротив перекрестка с ул.Домостроительная в своих хозяйственных целях.

Исходя из общего срока использования вышеуказанной рекламной конструкции, составляющей 10 лет с момента заключения договора, Комиссия соглашается с экономическим обоснованием ИП Красовского А.Н. цены предложения, обеспечивающей окупаемость рекламной конструкции за десятилетний срок аренды.

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 индивидуальным предпринимателем Красовским А.Н., Рудаковой В.Г. и поддержанием цен на торгах отсутствует.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что в действиях индивидуального предпринимателя Красовского А.Н. и Рудаковой В.Г. 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 статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, 48, 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**РЕШИЛА:**

прекратить рассмотрение дела № 003/01/11-825/2021 в связи с отсутствием в действиях индивидуального предпринимателя Красовского Александра Николаевича (<...>) и Рудаковой Валентины Геннадьевны (<...>) при участии в аукционе № 9-20-РА на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции 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.