

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 29 марта 2012г.

Решение изготовлено в полном объеме 2 апреля 2012г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Ельчанинов А.А. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Камнева Н.П. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Крюкова О.В. – ведущий специалист – эксперт отдела контроля органов власти, член комиссии,

при рассмотрении дела № 15, возбужденного 07.03.2012г. по заявлению ООО «Модный континент» в отношении Департамента промышленности, инноваций и предпринимательства мэрии г. Новосибирска по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии представителя ОАО «Модный континент» по доверенности № 542 от 30.05.2011г. «...» и представителя Департамента промышленности, инноваций и предпринимательства по доверенности № «...»

### УСТАНОВИЛА:

01.02.2012г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступило заявление ОАО «Модный континент» (ИНН 7708663960, 129010. г. Москва, ул. Б. Спасская, д. 27) о необоснованном отказе Управления рекламы мэрии г. Новосибирска в выдаче разрешения на размещение рекламной конструкции.

06.09.2011г. ОАО «Модный континент» обратилось в Управление рекламы мэрии города Новосибирска (далее – Управление рекламы) с заявлением на получение разрешения на установку наружной рекламы магазина «INCITY», расположенного по адресу: г. Новосибирск, Красный проспект, 17.

Заявление было подано в соответствии с требованиями, установленными п. 11 ст. 19 ФЗ «О рекламе» и Правилами распространения наружной рекламы в г. Новосибирске.

23 сентября 2011г. Управление рекламы вынесло решение об отказе в выдаче Заявителю разрешения на установку рекламной конструкции, в связи с тем, что предложенный эскиз конструкции нарушает внешний облик сложившейся застройки.

При этом, ОАО «Модный континент» самостоятельно подал эскиз размещения

рекламной конструкции в управление дизайна городской среды Департамента строительства и архитектуры Мэрии г. Новосибирска на согласование Начальнику управления – главному художнику города.

03.11.2011г. главный художник «...» согласовал эскиз рекламной конструкции магазина «INCITY», не усмотрев в размещаемой конструкции нарушений внешнего архитектурного облика сложившейся застройки.

07.03.2012г. согласно приказа Новосибирского УФАС России № 40 в отношении Департамента промышленности, инноваций и предпринимательства мэрии г. Новосибирска возбуждено дело № 15 по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции».

При рассмотрении настоящего дела представитель ОАО «Модный континент» указала, что 06.09.2011г. общество обратилось в Управление рекламы мэрии г. Новосибирска с заявлением на получение разрешения на установку наружной рекламы магазина «INCITY», расположенного по адресу: г. Новосибирск, Красный проспект, 17. 23.09.2011г. Управление рекламы вынесло решение об отказе в выдаче ООО «Модный континент» разрешения на установку рекламной конструкции в связи с тем, что предложенный эскиз конструкции нарушает внешний облик сложившейся застройки. При этом указанный отказ не содержит пояснений о том, каким именно образом реклама магазина «INCITY» нарушает облик застройки.

Представитель заявителя поддержала требования, указанные в заявлении, просила признать Управление рекламы нарушившим антимонопольное законодательство и выдать предписание об устранении нарушения.

При рассмотрении настоящего дела представитель ответчика пояснила, что 06.09.2011г. (вход № 2101) ОАО «Модный континент» обратилось в управление рекламы мэрии г. Новосибирска с заявлением о рассмотрении возможности размещения рекламной конструкции размером: 13,68 X 1,9 метров по адресу: г. Новосибирск, ул. Красный проспект, 17.

В соответствии с п. 5.7 Правил распространения наружной рекламы и информации в городе Новосибирске, принятых решением городского Совета от 25.10.2006г. № 372, заявления на установку рекламных конструкций размером 3х6 м. и более метров выносятся на рассмотрение комиссии по наружной рекламе г. Новосибирска, которая принимает решение о возможности или невозможности размещения.

На заседании комиссии по наружной рекламе 14.09.2011г. было принято решение об отказе в размещении указанной рекламной конструкции ОАО «Модный континент» в связи с нарушением внешнего архитектурного облика сложившейся застройки города.

23.09.2011г. (исх. № 04-8/1903) управлением рекламы города Новосибирска направлено в адрес ОАО «Модный континент» уведомление о решении комиссии по наружной рекламе (копия прилагается).

Таким образом, по мнению ответчика, письмо от 23.09.2011г. № 04-8/1903 является не отказом в выдаче разрешения на установку рекламной конструкции, а

уведомлением, которое было направлено с целью извещения ОАО «Модный континент» о решении комиссии по наружной рекламе.

По поводу согласованного 03.11.2011г главным художником города эскиза рекламной конструкции магазина «INCITY», представитель ответчика пояснила, что на указанное согласование был передан отличный от представленного в Управление рекламы эскиз. Подтверждающих данное обстоятельство документов не предоставила.

Представитель ответчика не смогла дать объяснения тому, каким образом реклама магазина «INCITY» нарушает внешний архитектурный облик сложившейся застройки г. Новосибирска.

Рассмотрев материалы дела и выслушав доводы представителей заявителя и ответчика, комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

В силу п. 1 ст. 19 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" (далее - Закон N 38-ФЗ) распространение наружной рекламы с использованием щитов, стенов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - 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 рекламодателем, с соблюдением требований настоящей статьи.

В соответствии с п. 9 ст. 19 Закона N 38-ФЗ установка рекламной конструкции допускается при наличии разрешения на установку рекламной конструкции, выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5 - 7 данной статьи законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществить установку рекламной конструкции.

Из указанной нормы следует, что выдача разрешения на установку рекламной конструкции относится к вопросам местного значения.

Согласно п. 1.5 «Правил распространения наружной рекламы и информации в г. Новосибирске», утвержденных Решением Городского совета Новосибирска от 25.10.2006г. № 372 (далее Правил), установка и (или) эксплуатация рекламных конструкций допускается при наличии разрешения на установку рекламной конструкции (далее по тексту - разрешение), выдаваемого в установленном Правилами порядке документа, при наличии которого допускается установка рекламной конструкции. Разрешение выдается управлением рекламы мэрии г. Новосибирска, действующим на основании постановления мэрии г. Новосибирска, в порядке, установленном Правилами.

Согласно п. 5.7. указанных Правил заявки на установку рекламных конструкций размером 3 м x 6 м и более метров и рекламных конструкций нестандартных форм по решению управления выносятся на рассмотрение комиссии по наружной рекламе, действующей на основании Положения о комиссии по наружной

рекламе г. Новосибирска, которая принимает решение о возможности или невозможности выдачи разрешения.

В соответствии с п.5.8. Правил решение в письменной форме о выдаче разрешения или об отказе в его выдаче направляется заявителю в течение двух месяцев со дня приема от него необходимых документов.

Пункт 5.11. Правил распространения наружной рекламы и информации в г. Новосибирске устанавливает, что в выдаче разрешения может быть отказано исключительно по следующим основаниям:

1) несоответствие проекта рекламной конструкции и ее территориального размещения требованиям технического регламента;

2) несоответствие установки рекламной конструкции в заявленном месте Генеральному плану города Новосибирска;

(в ред. решения Совета депутатов г. Новосибирска от 26.03.2008 N 937)

3) нарушение требований нормативных актов по безопасности движения транспорта;

4) нарушение внешнего архитектурного облика сложившейся застройки города Новосибирска;

5) нарушение требований законодательства Российской Федерации об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации, их охране и использовании;

6) нарушение требований, установленных частями 5.1 - 5.7 и 9.1 статьи 19 Федерального закона "О рекламе".

В письме от 23.09.2011 г. N 04-8/1903 управление рекламы сообщило, что заявка ОАО «Модный континент» была рассмотрена 14.09.2011 г. на заседании комиссии по наружной рекламе г. Новосибирска. В связи с тем, что предложенный эскиз конструкции нарушает внешний облик сложившейся застройки, комиссия приняла решение отказать в размещении рекламной конструкции.

Из п. 14 ст. 19 Закона N 38-ФЗ следует, что решение об отказе в выдаче разрешения должно быть мотивировано и принято органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа исключительно по основаниям, указанным в пункте 15 статьи 19 Закона о рекламе, где одним из оснований указано нарушение внешнего архитектурного облика сложившейся застройки поселения или городского округа (п.п. 4).

Понятие "нарушение внешнего архитектурного облика сложившейся застройки поселения или городского округа" носит оценочный характер, поскольку вопрос о соответствии рекламной конструкции внешнему архитектурному облику застройки, исходя из смысла п.п. 4 п. 15 ст. 19 Закона N 38-ФЗ, решается с учетом архитектурных и градостроительных особенностей конкретных зданий, территорий в испрашиваемом месте установления рекламной конструкции, с учетом установления зон повышенного рекламного контроля, ограничений, касающихся размещения наружной рекламы относительно объектов культурного и

исторического значения, архитектурных стиливых ансамблей.

В оспариваемом отказе не указано, что включает в себя понятие "внешний облик сложившейся застройки" и каким образом размещение рекламной конструкции по указанному адресу будет нарушать облик сложившейся застройки, а также в чем именно заключается нарушение облика.

Каких-либо документов (исследований, опросов, оценок и заключений специалистов), свидетельствующих о нарушении архитектурного облика именно спорными рекламными конструкциями, управление не представило.

Данная позиция подтверждается Постановлениями Федерального Арбитражного суда Северо-западного округа от 06.09.2010г. по делу № А 56-83945/2009, от 16.08.2010г. по делу № А 56-83943/2009.

Иных оснований для отказа в согласовании рекламных конструкций указанное письмо Управления № 04-8/1903 от 23.09.2011г. не содержит.

Согласно п. 4.3 Правил рекламные конструкции и места их размещения согласовываются с Главным управлением архитектуры и градостроительства мэрии г. Новосибирска – главным художником города.

Руководствуясь вышеуказанным пунктом, ОАО «Модный континент» после получения отказа самостоятельно обратилось в Управление дизайна городской среды Департамента строительства и архитектуры мэрии г. Новосибирска для согласования эскиза рекламной конструкции.

03.11.11г. ОАО «Модный континент» получило согласование эскиза рекламной конструкции магазина «INCITY» главным художником города, как соответствующего нормам ФЗ «О рекламе» и требованиям п 4.2. Правил.

Согласно п. 5.4 Правил Управление проводит проверку сведений, указанных в заявке, исследует рекламное место (место на котором предполагается установить или установлена и эксплуатируется рекламная конструкция, в т.ч. внешние стены, крыши, иные конструктивные элементы зданий, строений, сооружений, а также остановочные пункты движения общественного транспорта, участок улично-дорожной сети или садово-паркового хозяйства и т.п.), определяет площадь рекламного места исходя из площади рекламной поверхности, осуществляет согласование с уполномоченными органами.

Таким образом, полученное согласование от 03.11.2011г. подтверждает, что в нарушение п. 5.4 Правил, согласование с Управлением дизайна городской среды Департамента строительства и архитектуры мэрии г. Новосибирска (главным художником города) при рассмотрении заявки ОАО «Модный континент» Управлением рекламы мэрии г. Новосибирска не производилось.

Соответственно, решение о том, что предложенный ОАО «Модный континент» эскиз конструкции нарушает внешний облик сложившейся застройки было принято без предусмотренных Правилами исследований и согласований.

Согласно части 2 пункта 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» Федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным

осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия) в частности запрещаются необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством РФ требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством РФ требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Часть 17 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» устанавливает, что признаками ограничения конкуренции являются сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Таким образом, безосновательно отказав ОАО «Модный континент» в выдаче разрешения на размещение рекламной конструкции магазина модной женской одежды «INCITY» по адресу: г. Новосибирск, Красный проспект, 17, Управление рекламы мэрии г. Новосибирска нарушило пункт 2 части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» которой запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем предъявления к ним не предусмотренных законодательством РФ требований.

Довод ответчика о том, что письмо от 23.09.2011 г. № 04-8/1903 является не отказом в выдаче разрешения, а уведомлением, направленным с целью извещения ООО «Модный континент» о решении комиссии по наружной рекламе, Комиссией Новосибирского УФАС России как доказательство правомерности действий ответчика принят быть не может, так как согласно п. 5.1 Правил распространения наружной рекламы и информации в г. Новосибирске, утвержденных Решением Городского совета Новосибирска № 372 т 25.10.2006 г. прием заявок, принятие решений о выдаче разрешения или об отказе в его выдаче, а также выдачу разрешений осуществляет управление.

Согласно п. 1.1. Положения об Управлении рекламы мэрии г. Новосибирска(в ред. постановлений мэрии г. Новосибирска от 07.07.2010 N 211 (ред. 19.08.2010),от 10.12.2010 N 5525, от 16.05.2011 N 4068) Управление рекламы мэрии города Новосибирска является структурным подразделением департамента промышленности, инноваций и предпринимательства мэрии города Новосибирска

Учитывая изложенные обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Новосибирского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать Департамент промышленности, инноваций и предпринимательства мэрии г. Новосибирска нарушившим пункт 2 части 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции». Нарушение выразилось в необоснованном препятствовании осуществлению ООО «Модный континент» деятельности по реализации товаров в торговой точке, путем безосновательного отказа в выдаче разрешения на размещение рекламной конструкции магазина модной женской одежды «INCITY» по адресу: г. Новосибирск, Красный проспект, 17 ;

2. Признать имеющиеся материалы достаточными для выдачи Департаменту промышленности, инноваций и предпринимательства мэрии г. Новосибирска предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства;

3. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и(или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Решение Комиссии может быть обжаловано а арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель комиссии

А.А. Ельчанинов

Члены комиссии

Н.П. Камнева

О.В. Крюкова

## ПРЕДПИСАНИЕ № 17

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

2 апреля 2012г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Ельчанинов А.А. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Камнева Н.П. - начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Крюкова О.В. – ведущий специалист – эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

руководствуясь частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 30 марта 2012г. по делу № 15, возбужденному 07.03.2012г. в отношении Департамента промышленности, инноваций и предпринимательства мэрии г. Новосибирска ( 630099, г. Новосибирск-99, Красный проспект, 34) по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Департаменту промышленности, инноваций и предпринимательства мэрии г. Новосибирска (630099, г. Новосибирск-99, Красный проспект, 34) прекратить нарушение пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. С целью исполнения предписания Департаменту промышленности, инноваций и предпринимательства мэрии г. Новосибирска в срок до 27 апреля 2012г. повторно рассмотреть заявку ОАО «Модный континент» от 06.09.2011г. вход № 2101 о возможности размещения рекламной конструкции магазина модной одежды «INCITY» размером 13,68 x 1,9 метров по адресу: г. Новосибирск, ул. Красный проспект, 17 в соответствии с требованиями Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и «Правил распространения наружной рекламы и информации в г. Новосибирске», утвержденных Решением городского совета Новосибирска № 372 от 25.10.2006г.
3. Об исполнении настоящего предписания письменно сообщить в Новосибирское УФАС России, с приложением подтверждающих документов в срок до 2 мая 2012г.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель комиссии

А.А. Ельчанинов

Члены комиссии

Н.П. Камнева

О.В. Крюкова