

«12» ноября 2009 года город Воронеж

(дата оглашения резолютивной части решения)

Комиссия Воронежского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: *председатель Комиссии: <...>, члены Комиссии: <...>*; рассмотрев дело № 217-147р, возбужденное в отношении администрации городского поселения — город Острогожск Острогожского муниципального района Воронежской области (далее — администрация городского поселения), по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту издания администрацией городского поселения Постановления от 25.09.1997 № 289 «О мерах по размещению элементов рекламы в г. Острогожске» и утвержденного данным Постановлением «Положения об архитектурных нормах, требованиях и порядке размещения средств наружной рекламы и информации в г. Острогожске» (далее — Положение), содержащего признаки нарушения требований пункта 2 части 2 статьи 2; пунктов 1, 5, 6 статьи 3; части 1, 5, 5.1, 9, 12, 13, 17, 22 статьи 19; пункта 3 части 18 статьи 19, части 6 статьи 38 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе),

в присутствии представителей лица, в действия которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе — администрации городского поселения — город Острогожск Острогожского муниципального района Воронежской области (397855, Воронежская область, город Острогожск, ул. Ленина, 22) - <...>, представителя по доверенности от 11.11.2009 № 1197, <...>, представителя по доверенности от 11.11.2009 № 1196,

в присутствии представителей заинтересованного лица — администрации Острогожского муниципального района Воронежской области (397855, Воронежская область, город Острогожск, ул. Ленина, 22) - <...>, представителя по доверенности от 12.11.2009 № 2921, <...>, представителя по доверенности от 12.11.2008 № 2922, установила:

Воронежским УФАС России в ходе рассмотрения информации, поступившей 22.10.2009 от Главы администрации городского поселения — город Острогожск Острогожского муниципального района Воронежской области (далее — Глава администрации) установлено наличие в Постановлении администрации города Острогожска Острогожского района Воронежской области от 25.09.1997 № 289 «О мерах по размещению элементов рекламы в г. Острогожске» (далее — Постановление) и утвержденного данным Постановлением Положения «Об архитектурных нормах, требованиях и порядке размещения средств наружной рекламы и информации в г. Острогожске» (далее — Положение) признаков нарушения законодательства о рекламе.

Определением от 03.11.2009 № 217-147р было возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении администрации городского поселения — город Острогожск Острогожского муниципального района Воронежской области. Рассмотрение дела было назначено на 12.11.2009.

На заседании Комиссии 12.11.2009 представитель администрации городского поселения не отрицал нарушение требований законодательства о рекламе. Также представитель администрации городского поселения представил Комиссии письменные объяснения по признакам нарушения законодательства о рекламе и приложил к указанным объяснениям дополнительные материалы (копия Устава городского поселения — город Острогожск Острогожского муниципального района Воронежской области, копия нормативного акта (Постановления) от 25.09.1997 № 289 «О мерах по размещению элементов рекламы в г. Острогожске», копия письма администрации городского поселения от 23.06.2009 № 770 в адрес Главы администрации Острогожского муниципального района, содержащая предложение заключить соглашение между администрацией городского поселения и администрацией муниципального района о передаче администрации городского поселения полномочий на выдачу разрешений на размещение рекламы на территории городского поселения).

Представителем администрации муниципального района была представлена Комиссии письменная аргументированная позиция по признакам нарушения администрацией городского поселения законодательства о рекламе, согласно которой администрация Острогожского муниципального района считает действия администрации городского поселения — город Острогожск не обоснованными и не основанными на действующем законодательстве Российской Федерации о рекламе. Вместе с тем, представитель администрации муниципального района приложил к указанным объяснениям дополнительные материалы (копию Устава Острогожского муниципального района Воронежской области).

Кроме того, представитель администрации городского поселения сообщил Комиссии, что между администрацией городского поселения и администрацией муниципального района ранее было заключено устное соглашение о передаче администрации городского поселения полномочий на выдачу разрешений на размещение рекламы на территории городского поселения; 23.06.2009 № 770 администрацией городского поселения был направлен в адрес администрации муниципального района письменный запрос, содержащий предложение заключить соглашение по данному вопросу между администрацией городского поселения и администрацией муниципального района, но до настоящего момента данный вопрос не урегулирован. Претензий со стороны администрации района по данному поводу в письменной или устной формах не поступало.

Представитель администрации муниципального района сообщил Комиссии, что запрос от 23.06.2009 № 770 был получен администрацией муниципального района, но, по мнению представителя, по данному запросу администрация муниципального района правовой ответственности не несет.

Представителями администрации городского поселения и администрации муниципального района ходатайств заявлено не было.

Рассмотрев материалы дела, заслушав доводы сторон, Комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 7 Федерального закона от 6 октября 2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее — Закон об общих принципах организации местного самоуправления), по вопросам местного значения населением муниципальных образований непосредственно и (или) органами местного самоуправления и должностными лицами местного самоуправления принимаются муниципальные правовые акты.

Согласно части 4 статьи 7 Закона об общих принципах организации местного самоуправления, муниципальные правовые акты не должны противоречить Конституции Российской Федерации, федеральным конституционным законам, настоящему Федеральному закону, другим федеральным законам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации, а также конституциям (уставам), законам, иным нормативным правовым актам субъектов Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 15.1 части 1 статьи 15 Закона об общих принципах организации местного самоуправления, выдача разрешений на установку рекламных конструкций на территории муниципального района, аннулирование таких разрешений, выдача предписаний о демонтаже самовольно установленных вновь рекламных конструкций на территории муниципального района, осуществляются в соответствии с Федеральным законом от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 26.1 части 1 статьи 16 Закона об общих принципах организации местного самоуправления, выдача разрешений на установку рекламных конструкций на территории городского округа, аннулирование таких разрешений, выдача предписаний о демонтаже самовольно установленных вновь рекламных конструкций на территории городского округа, осуществляются в соответствии с Федеральным законом «О рекламе».

Положение «Об архитектурных нормах, требованиях и порядке размещения средств наружной рекламы в г. Острогожске» частично противоречит требованиям Закона о рекламе в следующих пунктах.

Пункт 1.1 Положения устанавливает: *рекламой считается любая форма публичного представления товаров, работ, услуг через средства распространения информации.*

Норма, установленная пунктом 1.1. Положения противоречит пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, согласно которому, реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Пункт 1.2 Положения устанавливает: *юридическое или физическое лицо, являющееся источником информации, именуется «Рекламодателем».*

Норма, установленная пунктом 1.2. Положения противоречит пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе, в соответствии с которым, рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Пункт 1.3 Положения устанавливает: *юридическое или физическое лицо, осуществляющее полное или частичное проведение рекламной информации в готовой для распространения форме, именуется «Рекламопроизводителем».*

Норма, установленная пунктом 1.3. Положения противоречит пункту 6 статьи 3 Закона о рекламе, согласно которому, рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Пункт 1.4 Положения устанавливает: *место, на котором размещается реклама, именуется «Рекламоносителем».*

Норма, установленная пунктом 1.4. Положения, противоречит части 1 статьи 19 Закона о рекламе, в соответствии с которой, 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. 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.

Пункт 1.6 Положения устанавливает: *реклама:*

а) коммерческая реклама размещается исключительно в коммерческих целях (не функциональных) или, если она размещена на объекте, который находится в собственности или в аренде юридического лица, размещающего рекламу;

б) некоммерческая реклама функционального, информативного или оформительно-декоративного характера.

Данные нормы противоречат пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, согласно которому, реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Пункт 3.3 Положения устанавливает: *к средствам некоммерческой рекламы относятся дорожные знаки — любые знаки, указанные Правилами уличного движения или иными актами соответствующих органов.*

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 2 Закона о рекламе, настоящий Федеральный закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с Федеральным законом.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 10.12.1995 № 196-ФЗ «О безопасности дорожного движения», законодательство Российской Федерации о безопасности дорожного движения состоит из настоящего Федерального закона и

других федеральных законов, принимаемых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации, законов и иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации.

Перечисленные в Правилах дорожного движения (утверждены постановлением Совета Министров - Правительства РФ от 23 октября 1993 г. № 1090) знаки, в соответствии со статьей 4 Федерального закона от 10.12.1995 № 196-ФЗ «О безопасности дорожного движения» и пунктом 2 части 2 статьи 2 Закона о рекламе не могут быть отнесены к рекламной информации.

Абзац 5 пункта 6.2 главы 6 Положения устанавливает: *щитовые отдельно стоящие установки не могут эксплуатироваться без рекламного изображения более одного месяца.* <...>

Норма, установленная указанным абзацем, противоречит пункту 3 части 18 статьи 19 Закона о рекламе, согласно которому, органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа решение об аннулировании разрешения принимается в случае, если в течение года со дня выдачи разрешения рекламная конструкция не установлена.

Абзац 1 пункта 6.7 главы 6 Положения устанавливает: *транспаранты — перетяжки через улицы, флаги фирм выполняются на мягкой основе (ткань, планка и т.д.) с рекламным освещением, являются кратковременным видом рекламы и вывешиваются на срок не более 10 дней.* <...>

Норма, установленная указанным абзацем, противоречит части 5 статьи 19 Закона о рекламе, согласно которой, договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции заключается на срок пять лет, за исключением договора на установку и эксплуатацию временной рекламной конструкции, который может быть заключен на срок не более чем двенадцать месяцев.

Соответственно, договор установку и эксплуатацию рекламной конструкции может быть заключен на срок до 5 лет.

Пункт 8.1 Положения устанавливает: *согласование должно быть получено до размещения рекламы. «Рекламодатель» подает заявку в МП «Городская архитектура». Заявка оформляется по образцу (форма 1). К заявке прилагается эскизный проект в составе необходимом для принятия заключения по архитектурно — технической части.* <...>

Норма, установленная Пунктом 8.1 Положения, противоречит части 13 статьи 19 Закона о рекламе, согласно которой, орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа самостоятельно осуществляет согласование с уполномоченными органами, необходимое для принятия решения о выдаче разрешения или об отказе в его выдаче. При этом заявитель **вправе** самостоятельно получить от уполномоченных органов такое согласование и представить его в орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа.

Пункт 8.2 Положения устанавливает: *в случае согласования рекламы МП «Городская архитектура» выдает «Рекламодателю» постановление администрации города Острогжска на размещение рекламы с привязкой к месту.*

Норма, установленная Пунктом 8.2 Положения, противоречит части 9 статьи 19 Закона о рекламе, согласно которой, установка рекламной конструкции допускается при наличии разрешения на установку рекламной конструкции, выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5 - 7 настоящей 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.

Пункт 8.4 Положения устанавливает: *регистрация действует на весь период эксплуатации рекламы.*

Норма, установленная пунктом 8.4 Положения, противоречит части 5 и части 17 статьи 19 Закона о рекламе.

Согласно части 5 статьи 19 Закона о рекламе, договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции заключается на срок пять лет, за исключением договора на установку и эксплуатацию временной рекламной конструкции, который может быть заключен на срок не более чем двенадцать месяцев. <...>

Соответственно, разрешение выдается органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа на каждую рекламную конструкцию на срок действия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. <...> (часть 17 статьи 19 Закона о рекламе).

Пункт 8.9 Положения устанавливает: *в случае размещения рекламы без соответствующего разрешения «Рекламодатель» привлекается к административной ответственности и с возмещением в судебном порядке материальных затрат по демонтажу рекламной продукции.*

Норма, установленная пунктом 8.9 Положения, противоречит части 6 статьи 38 Закона о рекламе, согласно которой, административная ответственность за нарушение рекламодателем требований, предъявляемых статьей 19 Закона о рекламе, не установлена.

Пункт 8.10 Положения устанавливает: *при размещении рекламы на отдельно стоящих стендах «Рекламодатель» платит арендную плату за землю.* <...>

Приложение № 3 к Постановлению от 25.09.1997 № 289, в части места установки рекламы устанавливает:

в пределах городской черты: стационарная реклама (за 1 кв. м) — 1 мин. з/плата, печатная и полиграфическая продукция (за ед) -

S мин. з/платы;

за пределами городской черты: стационарная реклама (за 1 кв. м) — 1 мин. з/плата, печатная и полиграфическая продукция (за ед) - S мин. з/платы.

Нормы, установленные пунктом 8.10 и Приложением № 3 в части определения платы за место установки рекламы, противоречат:

- части 5 статьи 19 Закона о рекламе, предоставляющей право собственнику либо лицу, управомоченному таким собственником недвижимого имущества, к которому присоединяется рекламная конструкция и владельцу рекламной конструкции определять плату по договору;
- части 5.1 статьи 19 Закона о рекламе, которая указывает, что заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности, устанавливается на торгах, проводимых в форме аукциона или конкурса органами государственной власти, органами местного самоуправления или уполномоченными ими организациями в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Пункт 10.3 Положения устанавливает: *администрация города осуществляет регистрацию средств реклам, производит оформление необходимой документации <...>*

Согласно части 9 статьи 19 Закона о рекламе, правом на выдачу разрешений на установку рекламной конструкции обладают **органы местного самоуправления муниципального района** или **органы местного самоуправления городского округа**, к которым администрация городского поселения не отнесена.

Пунктом 2 Постановления утверждена Форма заявки на согласование рекламы (приложение № 2) и Порядок определения стоимости услуг по содержанию «рекламоносителей» и оформлению уличной рекламы (приложение № 3) (далее — Порядок определения).

Пунктом 1 Порядка определения установлено: *услуги по содержанию «рекламоносителей» включают в себя часть затрат по содержанию мест размещения рекламы, текущие затраты по контролю за размещением рекламы, поддержания санитарного состояния в городе, демонтажу самовольной рекламы, оформлению документации и т.д.*

Норма, установленная Пунктом 1 Порядка определения противоречит:

- части 5 статьи 19 Закона о рекламе, предоставляющей право собственнику либо лицу, управомоченному таким собственником недвижимого имущества, к которому присоединяется рекламная конструкция и владельцу рекламной конструкции определять плату по договору на установку и эксплуатацию рекламной конструкции;
- части 5.1 статьи 19 Закона о рекламе, в соответствии с которой, плата по договору на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности, определяется на торгах, проводимых в форме аукциона или конкурса органами государственной власти, органами местного самоуправления или уполномоченными ими организациями в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Пунктом 2 Порядка определения установлено: *в связи с тем, что подсчет суммы данных услуг для каждого рекламного места проблематичен, на территории города устанавливаются единые усредненные размеры платы за услуги по оформлению и содержанию рекламных носителей.*

Норма, установленная пунктом 2 Порядка определения, противоречит части 12 статьи 19 Закона о рекламе, согласно которой, орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа не вправе взимать помимо государственной пошлины дополнительную плату за подготовку, оформление, выдачу разрешения и совершение иных связанных с выдачей разрешения действий.

Подпунктом 3.2 пункта 3 Порядка определения установлено: *оплата за рекламу осуществляется следующим образом: за контроль, демонтаж самовольной рекламы, поддержание санитарного состояния в городе.*

Норма, установленная подпунктом 3.2 пункта 3 Порядка определения, в части взимания платы за контроль рекламных конструкций противоречит части 12 статьи 19 Закона о рекламе, согласно которой, орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа не вправе взимать помимо государственной пошлины дополнительную плату за подготовку, оформление, выдачу разрешения и совершение иных связанных с выдачей разрешения действий.

Норма, установленная подпунктом 3.2 пункта 3 Порядка определения, в части определения платы за демонтаж самовольно установленной рекламной конструкции противоречит части 22 статьи 19 Закона о рекламе, согласно которой, по требованию собственника или иного законного владельца такого недвижимого имущества владелец рекламной конструкции обязан возместить ему разумные расходы, понесенные в связи с демонтажем, хранением или в необходимых случаях уничтожением рекламной конструкции.

Тем самым, администрация городского поселения не может установить общую разумную плату за демонтаж тех или иных конструкций, так как разумные расходы за демонтаж рекламных конструкций напрямую зависят от разумных расходов, понесенных собственником или иным законным владельцем недвижимого имущества, к которому присоединена рекламная конструкция за демонтаж конкретной рекламной конструкции.

Таким образом, Положение «об архитектурных нормах, требованиях и порядке размещения средств наружной рекламы и информации в г. Острогожске» и Порядок определения стоимости услуг по содержанию «рекламоносителей» и оформления уличной рекламы, утвержденные Постановлением администрации города Острогожска Острогожского района Воронежской области от 25.09.1997 № 289 «О мерах по размещению рекламы в г. Острогожске», частично не соответствуют требованиям законодательства о рекламе.

На основании того обстоятельства, что частично противоречащие законодательству о рекламе Положение «об архитектурных нормах, требованиях и порядке размещения средств наружной рекламы и информации в г. Острогожске» и Порядок определения стоимости услуг по содержанию «рекламоносителей» и оформления уличной рекламы, утвержденные Постановлением администрации города Острогожска Острогожского района Воронежской области от 25.09.1997 № 289 «О мерах по размещению рекламы в г. Острогожске» в настоящее время действуют, Комиссия находит основания для выдачи администрации городского поселения — город Острогожск Острогожского муниципального района Воронежской области предписания об изменении противоречащего законодательству Российской Федерации акта органа местного самоуправления.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37 – 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия решила:

1. Признать частично не соответствующими законодательству Российской Федерации о рекламе:

1.1 Положение «об архитектурных нормах, требованиях и порядке размещения средств наружной рекламы и информации в г. Острогожске», утвержденное Постановлением администрации города Острогожска Острогожского района Воронежской области от 25.09.1997 № 289 «О мерах по размещению рекламы в г. Острогожске», поскольку:

- Пункт 1.1 Положения противоречит пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе.
- Пункт 1.2 Положения противоречит пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе.
- Пункт 1.3 Положения противоречит пункту 6 статьи 3 Закона о рекламе.
- Пункт 1.4 Положения противоречит части 1 статьи 19 Закона о рекламе.
- Подпункты а), б) пункта 1.6 противоречат пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе.
- Пункт 3.3 Положения противоречит пункту 2 части 2 статьи 2 Закона о рекламе.
- Абзац 5 пункта 6.2 главы 6 Положения противоречит пункту 3 части 18 статьи 19 Закона о рекламе.
- Абзац 1 пункта 6.7 главы 6 Положения противоречит части 5 статьи 19 Закона о рекламе.
- Пункт 8.1 Положения противоречит части 13 статьи 19 Закона о рекламе.
- Пункт 8.2 Положения противоречит части 9 статьи 19 Закона о рекламе.
- Пункт 8.4 Положения противоречит частям 5, 17 статьи 19 Закона о рекламе.
- Пункт 8.9 Положения противоречит части 6 статьи 38 Закона о рекламе.
- Пункт 8.10 Положения и Приложение № 3 к Постановлению от 25.09.1997 № 289 в части определения платы за место установки рекламы противоречат частям 5, 5.1 статьи 19 закона о рекламе.
- Пункт 10.3 Положения противоречит части 9 статьи 19 Закона о рекламе.

1.2 Порядок определения стоимости услуг по содержанию «рекламоносителей» и оформления уличной рекламы, утвержденный Постановлением администрации города Острогожска Острогожского района Воронежской области от 25.09.1997 № 289 «О мерах по размещению рекламы в г. Острогожске», поскольку:

- Пункт 1 Порядка определения противоречит частям 5, 5.1 статьи 19 Закона о рекламе.
- Пункт 2 Порядка определения противоречит части 12 статьи 19 Закона о рекламе.
- Подпункт 3.2 пункта 3 Порядка определения, в части взимания платы за контроль рекламных конструкций противоречит части 12 статьи 19 Закона о рекламе, в части взимания платы за демонтаж самовольно установленной рекламы противоречит части 22 статьи 19 Закона о рекламе.

2. Выдать администрации городского поселения — город Острогожск Острогожского муниципального района Воронежской области Предписание об изменении противоречащего законодательству Российской Федерации акта органа местного самоуправления, путем исключения пунктов 1.1 — 1.4, 1.6, 3.3, абзаца 5 пункта 6.2 главы 6, абзаца 1 пункта 6.7 главы 6, пунктов 8.1, 8.2, 8.4, 8.9, 8.10, 10.3 Положения «Об архитектурных нормах, требованиях и порядке размещения средств наружной рекламы в г. Острогожске» (приложение № 1) и пунктов 1, 2, подпункта 3.2 пункта 3 Порядка определения стоимости услуг по содержанию «рекламоносителей» и оформлению уличной рекламы (приложение № 3), утвержденных Постановлением администрации города Острогожска Острогожского района Воронежской области от 25.09.1997 № 289 «О мерах по размещению элементов рекламы в г. Острогожске», в целях приведения данного нормативного акта в соответствие с требованиями статей 2, 3, 19, 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Решение изготовлено в полном объеме 24 ноября 2009 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

