РЕШЕНИЕ

«04» марта 2020г. г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя председателя Комиссии:	<…> -	заместителя руководителя управления;
Членов Комиссии:	<…> -	начальника отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;
	<…>-	специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 042/05/19-2295/2019, возбужденное в отношении <…> (далее – <…>, адрес: <…>) о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения части 9 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В рамках рассмотрения поступившего обращения Прокуратуры г. Междуреченска (вх. от 25.11.2019 № 7028), Кемеровским УФАС России установлено, что по адресу г. Междуреченск, пр. Шахтеров, в районе дома 9а, размещена рекламная конструкция без соответствующего разрешения органов местного самоуправления в период с 23.09.2019 по 04.03.2020.

23.12.2019 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/19-2295/2019 в отношении <…> и назначено к рассмотрению на 30.01.2020 в 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес <…> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

28.01.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения <…> (исх. б/н от 28.01.2020), из которых следует, что спорная рекламная конструкция была приобретена <…> в августе 2005, до принятия ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006 и до внесения в данный закон поправок от 07.05.2013, касающихся необходимости утверждения схемы размещения рекламных конструкций.

По договору купли – продажи № <…> от 14.08.2017 <…> приобрел у Комитета по управлению имуществом муниципального образования «Междуреченский городской округ» земельный участок под указанной рекламной конструкцией.

Очевидно, что предоставление земельного участка под установку рекламной

конструкции и последующая продажа этого участка без изменения его целевого назначения исключает наличие самовольной установки и эксплуатации рекламной конструкции, а значит и применение частей 9, 21 статьи 19 ФЗ «О рекламе». В действительности, к возникшим правоотношениям должен применяться пункт 3 части 20 статьи 19 ФЗ «О рекламе», так как согласно ответа первого заместителя главы Междуреченского городского округа на обращение № 01-15/884 от 25.09.2019, основанием для отказа в выдаче разрешения на эксплуатацию рекламной конструкции является постановление администрации Междуреченского городского округа № 1800-п от 14.08.2019 о внесении изменений в схему размещения рекламных конструкций на территории Междуреченского городского округа, в которую не вошло место размещения конструкции, принадлежащей <…>.

Вместе с тем, в соответствии пунктом 3 части 20 статьи 19 ФЗ «О рекламе», ранее выданное разрешение на установку рекламной конструкции может быть признано недействительным только в судебном порядке в случае несоответствия установки рекламной конструкции в данном месте схеме размещения рекламных конструкций – по иску органа местного самоуправления. То есть, при изменении схемы внесудебный порядок демонтажа рекламных конструкций не допускается, а выданное ранее разрешение на установку конструкции продолжает действовать. Орган местного самоуправления обязан обратиться в суд за признанием ранее выданного разрешения недействительным.

Также <…> заявил ходатайство о рассмотрении данного дела в его отсутствие.

30.01.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/19-2295/2019 в отсутствие <…>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 30.01.2020 рассмотрение дела № 042/05/19-2295/2019 было отложено на 04.03.2020 в 11 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес <…> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

17.02.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения Управления архитектуры и градостроительства Междуреченского городского округа (исх. от 12.02.2020 № 262/01-141), из которых следует, что спорная рекламная конструкция принадлежит на праве собственности <…>. Право собственности <…> на земельный участок, на котором установлена рекламная конструкция, зарегистрировано в 2017 году.

Договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, либо договор аренды с <…> не заключался, разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции не выдавалось.

На основании статьи 19 ФЗ «О рекламе» на фактически установленную и эксплуатируемую рекламную конструкцию по адресу г. Междуреченск, пр.

Шахтеров, 9а, <…> было выдано предписание о демонтаже данной конструкции, как установленной и эксплуатируемой без разрешения, срок действия которого не истек.

Также на основании части 5.8 статьи 19 ФЗ «О рекламе», в г. Междуреченске постановлением администрации от 30.12.2013 № 3090-п утверждена схема размещения рекламных конструкций. Постановлением администрации Междуреченского городского округа от 14.08.2019 № 1800-п в схему размещения рекламных конструкций внесены изменения. Место установки рекламной конструкции по адресу пр. Шахтеров, 9а, не вошло в указанную схему.

В связи с изложенным, Управлением архитектуры и градостроительства администрации Междуреченского городского округа было выдано предписание от 23.09.2019 № 2694 <…> о демонтаже рекламной конструкции по адресу г. Междуреченск, пр. Шахтеров, 9а, установленной и эксплуатируемой без разрешения.

04.03.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/19-2295/2019 в отсутствие <…>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

В рамках рассмотрения поступившего обращения Прокуратуры г. Междуреченска (вх. от 25.11.2019 № 7028), Кемеровским УФАС России установлено, что по адресу г. Междуреченск, пр. Шахтеров, в районе дома 9а, размещена рекламная конструкция без соответствующего разрешения органов местного самоуправления в период с 23.09.2019 по 04.03.2020.

В соответствии с частями 9, 10 статьи 19 ФЗ «О рекламе» установка рекламной конструкции допускается при наличии разрешения на ее установку, выданного органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществить установку рекламной конструкции. При отсутствии такого разрешения установка рекламной конструкции является самовольной.

Согласно частью 1 статьи 19 ФЗ «О рекламе» распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, проекционного и иного предназначенного для проекции рекламы на любые поверхности оборудования, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламные конструкции), 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.

Установка и эксплуатация рекламной конструкции без разрешения, срок

действия которого не истек, не допускаются согласно части 10 статьи 19 ФЗ «О рекламе».

При этом данная же норма определяет последствия выявления конструкции, установленной и эксплуатируемой без соответствующего разрешения - такая конструкция подлежит демонтажу на основании предписания органа местного самоуправления городского округа, на территории которого установлена рекламная конструкция.

Исходя из изложенного, установка рекламной конструкции допускается при наличии разрешения органа местного самоуправления городского округа на ее установку. При отсутствии такого разрешения установка рекламной конструкции является самовольной и подлежит демонтажу на основании предписания органа местного самоуправления городского округа. При этом выдача предписания о демонтаже рекламной конструкции, установленной и эксплуатируемой в отсутствие разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, является обязанностью, а не правом органа местного самоуправления.

Рекламная конструкция, расположенная по адресу: г. Междуреченск, пр. Шахтеров, 9а (около здания Сбербанка), размещена на земельном участке с кадастровым номером 42:28:0703012:35, принадлежащем <…> на праве собственности.

Согласно пояснениям администрации Междуреченского городского округа (вх. № 7339э от 11.12.2019) договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, договор аренды с <…> не заключался, разрешение на установку и эксплуатацию данной рекламной конструкции не выдавалось.

Постановлением администрации г. Междуреченска от 14.08.2019 № 1800-п «О внесении изменений в постановление администрации Междуреченского городского округа от 30.12.2013 № 3090-п «Об утверждении схемы размещения рекламных конструкций на территории Междуреченского городского округа» в схему размещения рекламных конструкций были внесены изменения. Место установки рекламной конструкции, расположенной по указанному выше адресу, не вошло в данную схему, в связи с тем, что рекламная конструкция не соответствует требованиям п. 12.35 Свода правил: Градостроительство. Планировка и застройка городских и сельских поселений СП 42.13330.2011 (далее - СП 42.13330.2011), а именно: в связи с несоответствием расстояния по горизонтали от ближайших подземных инженерных сетей до зданий и сооружений.

Администрацией Междуреченского городского округа в адрес <…> было направлено письмо (исх. № 01-15/884 от 25.09.2019), в котором было указано, что в связи с изменениями, внесенными в схему размещения рекламных конструкций, рекламная конструкция, расположенная по адресу: г. Междуреченск, пр. Шахтеров, 9а, не соответствует требованиям СП 42.13330.2011, в связи с чем, разрешение на эксплуатацию данной конструкции выдано быть не может и данная конструкция должна быть демонтирована.

Распоряжением администрации Междуреченского городского округа от 28.07.2014 № 553-к утверждено положение об Управлении архитектуры и градостроительства Междуреченского городского округа (далее – Положение).

Согласно п. 3.24-3.1 Положения Управление архитектуры и градостроительства Междуреченского городского округа является органом, уполномоченным на осуществление функций по согласованию размещения средств наружной рекламы, в том числе: на разработку схемы размещения рекламных конструкций, выдачу разрешений на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, аннулирование разрешений на установку рекламных конструкций, выдачу предписаний о демонтаже рекламных конструкций, организацию демонтажа рекламных конструкций.

С учетом того, что рекламная конструкция, расположенная по адресу: г. Междуреченск, пр. Шахтеров, 9а, не соответствует требованиям п. 12.35 СП 42.13330.2011, размещение данной рекламной конструкции схемой размещения рекламных конструкций на территории Междуреченского городского округа не предусмотрено, разрешение на ее установку не выдавалось, Управлением архитектуры и градостроительства Междуреченского городского округа с целью соблюдения требований части 10 статьи 19 ФЗ «О рекламе» было выдано предписание о демонтаже рекламной конструкции собственнику данной рекламной конструкции – <…>.

Таким образом, Управлением архитектуры и градостроительства Междуреченского городского округа в рамках предоставленных полномочий были осуществлены действия по выявлению незаконно установленной рекламной конструкции и выдаче предписания о ее демонтаже, что не противоречит требованиям части 10 статьи 19 ФЗ «О рекламе».

Относительно довода <…> о том, что органом местного самоуправления решение о демонтаже рекламной конструкции принято без обращения в суд за признанием ранее выданного разрешения недействительным, Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что согласно пункту 3 части 20 статьи 19 ФЗ «О рекламе» в случае несоответствия установки рекламной конструкции в данном месте схеме размещения рекламных конструкций (в случае, если место установки рекламной конструкции в соответствии с частью 5.8 настоящей статьи определяется схемой размещения рекламных конструкций) разрешение может быть признано недействительным в судебном порядке по иску органа местного самоуправления.

С учетом изложенного, положения пункта 3 части 20 статьи 19 ФЗ «О рекламе» применяются к правоотношениям, возникающим при признании ранее выданного разрешения недействительным в судебном порядке.

Таким образом, с учетом того, что разрешение на установку спорной рекламной конструкции не выдавалось, довод <…> о том, что органом местного самоуправления не осуществлен внесудебный порядок демонтажа рекламной конструкции не нашел своего подтверждения.

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе».

Рекламораспространителем в данном случае является <…>.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального

закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1.Признать <…> (адрес: <…>) нарушившим требования части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламной конструкции по адресу г. Междуреченск, пр. Шахтеров, 9а, без соответствующего разрешения органов местного самоуправления.

2. Предписание не выдавать в связи с ранее предписанием о демонтаже рекламной конструкции от 23.09.2019 № 2694, выданным Управлением архитектуры и градостроительства Мариинского городского округа.

3. Передать материалы дела № 042/05/19-2295/2019 для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статей 14.37 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в Отдел МВД России по Мариинскому району.

Решение изготовлено в полном объеме «05» марта 2020 года.

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