

Ответчик:

Администрация города Великие Луки

пл. Ленина, д. 1, г. Великие Луки,
Псковская область, 182113

Заявитель:

ООО «Праздник Пива»

ул. Дальняя, д. 2, г. Великие Луки,
Псковская область, 182170

РЕШЕНИЕ

по делу 28/15/13 - АМ

27 декабря 2013 года

г. Псков

Резолютивная часть решения оглашена 17 декабря 2013 года.

В полном объеме решение изготовлено 27 декабря 2013 года.

Комиссия Псковского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии – Заместителя Руководителя Псковского УФАС России; членов комиссии: начальника отдела контроля органов власти, государственного заказа и рекламы Псковского УФАС России; главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, государственного заказа и рекламы Псковского УФАС России, рассмотрев дело № 28/15/13-АМ по признакам нарушения Администрацией города Великие Луки, (местонахождение: пл. Ленина, д. 1, г. Великие Луки, Псковская область, 182113) пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии:

Представителя ответчика – Администрации города Великие Луки,

В отсутствии представителей заявителя – ООО «Праздник Пива»,

УСТАНОВИЛА :

21 мая 2013 года от ООО «Праздник Пива» поступило заявление (вх. от 21.05.2013 года № 103/ОМ/З) по факту отказа Комитетом по строительству, архитектуре и градостроительству Администрации города Великие Луки в выдаче Разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории города Великие Луки, по договорам, заключенным с Комитетом по управлению муниципальным имуществом города Великие Луки 29.03.2012 года.

Из заявления ООО «Праздник Пива» следует, что по результатам аукциона, 29.03.2012 года с ним заключены договора №№ 6, 7 на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на местах установки под №№ 078, 025 согласно схем, утвержденных приложением 2 к Постановлению Администрации города Великие Луки от 29 декабря 2011 года № 2942 «О проведении аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций» (далее – Постановление Администрации).

24.12.2012 года, согласно заключенных договоров, ООО «Праздник Пива» подало заявления для получения разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций в Комитет по строительству, архитектуре и градостроительству Администрации города Великие Луки (далее – Комитет САГ) и получило решения об отказе в выдаче разрешения на их установку (исх. №№ 52, 53 от 16.01.2013 года) со ссылкой на несоответствие размещения средства наружной рекламы требованиям п. 6 ГОСТ Р 52044-2003.

По мнению ООО «Праздник Пива» отказ в выдаче разрешений незаконен.

Из объяснений Комитета по строительству, архитектуре и градостроительству Администрации города Великие Луки (исх. от 19.07.2013 года № 1151/1) следует, что, руководствуясь требованиями ГОСТ Р 52044-2003 «Наружная реклама на автомобильных дорогах и территориях городских и сельских поселений. Общие технические требования к средствам наружной рекламы. Правила размещения», Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 08.10.2012 года № 58, разделом 3 п. 7.1.7 Порядка распространения наружной рекламы на территории муниципального образования «Город Великие Луки» от 14.02.2011 года № 212, Комитетом САГ делались запросы в уполномоченные органы, необходимые для принятия Решения о выдаче разрешения или об отказе в его выдаче.

В результате полученных заключений ОГИБДД ОМВД России по г. Великие Луки, были подготовлены Решения об отказе в выдаче разрешений на установку рекламных конструкций по следующим адресам в г. Великие Луки: 1) примерно в 73 метрах напротив жилого дома № 20/3 по пр. Ленина; 2) ул. Гражданская, на обочине торгового центра «Апельсин» (ул. Вокзальная).

**Рассмотрев все представленные документы и письменные объяснения
Комиссия установила:**

1. 29 декабря 2011 года Администрация города Великие Луки приняло Постановление № 2942 «О проведении аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций» (далее – Постановление Администрации), в соответствии с пунктом 1 которого постановила:

1. Комитету по управлению муниципальным имуществом г. Великие Луки:

1.1. Организовать и провести аукцион на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, согласно приложениям № 1 и № 2 к настоящему постановлению.

Приложениями № 1 и № 2 определены места установки рекламных конструкций, а также схемы расположения земельных участков для эксплуатации отдельно стоящих рекламных конструкций.

16.02.2012 года состоялся аукцион по продаже права заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций по вышеуказанным местам.

Комитетом по управлению муниципальным имуществом г. Великие Луки с ООО «Праздник Пива» заключены договора №№ 6, 7 на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на местах установки под №№ 078, 025 согласно схем, утвержденных приложением 2 к Постановлению Администрации.

24.12.2012 года, согласно заключенных договоров, ООО «Праздник Пива» подало заявления для получения разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций в Комитет САГ.

16.01.2013 года (исх. №№ 52, 53 от 16.01.2013 года) Комитетом САГ приняты Решения об отказе в выдаче разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по заявлениям ООО «Праздник Пива», со ссылкой на несоответствие размещения средства наружной рекламы требованиям п. 6 ГОСТ Р52044-2003.

В ходе рассмотрения дела Комитетом САГ были представлены ответы ОГИБДД полиции ОМВД России по г. Великие Луки от 02.03.2012 года № 331, от 13.03.2012 года № 359 на несоответствие установленных ранее рекламных конструкций требованиям п. 6 ГОСТ Р 52044-2003 на местах установки, указанных в договорах, заключенных ООО «Праздник Пива» с КУМИ города Великие Луки и на основании этих писем Заявителю дан отказ.

В соответствии с пунктом 26.1 части 1 статьи 16 Федерального закона от 6 октября 2003 года № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения городского округа относится выдача разрешений на установку рекламных конструкций на территории городского округа, осуществляемая в соответствии с Федеральным [законом](#) "О рекламе".

В соответствии с пунктом 49 части 1 статьи 34 устава муниципального образования «Город Великие Луки», принятого Решением Великолуцкой городской Думой от 12.07.2005 года № 57 (в редакции Решения от 07.12.2012 N 181) к полномочиям Администрации города относится выдача разрешений на установку рекламных конструкций на территории города, аннулирование таких разрешений, выдача предписаний о демонтаже самовольно установленных вновь рекламных конструкций на территории города в соответствии с Федеральным [законом](#) "О рекламе".

Согласно [части 5 статьи 19](#) Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ "О рекламе" установка и эксплуатация рекламной конструкции осуществляются ее владельцем по договору с собственником земельного участка, здания или иного недвижимого имущества, к которому присоединяется рекламная конструкция,

либо с лицом, уполномоченным собственником такого имущества, в том числе с арендатором... 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.

При этом порядок заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности, закреплен в [части 5.1 статьи 19](#) Федерального закона "О рекламе" - заключение такого договора 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.

Согласно части 9 [статьи 19](#) Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ "О рекламе" установка рекламной конструкции допускается при наличии разрешения на установку рекламной конструкции (далее также - разрешение), 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.

На основании части 10 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» установка рекламной конструкции без разрешения (самовольная установка) [не допускается](#). В случае самовольной установки вновь рекламной конструкции она подлежит демонтажу на основании предписания органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа, на территориях которых установлена рекламная конструкция.

В соответствии с Решением Великолукской городской Думы от 16 декабря 2010 года № 127 «Об установлении формы проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на имуществе, находящемся в собственности города Великие Луки» установлено, что порядок распространения наружной рекламы в городе Великие Луки утверждается Администрацией города Великие Луки.

Постановлением Администрации города Великие Луки от 14.02.2011 года № 212 утвержден Порядок распространения наружной рекламы на территории муниципального образования «Город Великие Луки» (далее – Порядок).

В соответствии с пунктом 4.1 вышеуказанного Порядка Установка рекламной конструкции допускается только при наличии Разрешения Администрации города Великие Луки (далее - Администрация) на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Разрешение выдается на основании заявления (далее - Заявление) установленного образца, подаваемого в комитет по строительству, архитектуре и градостроительству Администрации города Великие Луки.

На основании данного Порядка Комитет САГ:

- Ведет учет заявлений на выдачу Разрешений, уведомлений о выдаче Разрешений, уведомлений об отказе выдачи Разрешений, предписаний о нарушениях настоящего Порядка, предписаний о демонтаже рекламных конструкций, учет демонтированных и переданных на хранение рекламных конструкций;

- Оформляет и выдает Разрешения. Ведет реестр рекламных конструкций на территории города;

- Осуществляет согласование с уполномоченными органами, необходимое для принятия решения о выдаче Разрешения или об отказе в его выдаче.

В соответствии с частью 13 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» 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.

На основании части 15 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» решение об отказе в выдаче разрешения должно быть мотивировано и принято органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа исключительно по следующим основаниям:

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

2) несоответствие установки рекламной конструкции в заявленном месте схеме территориального планирования или генеральному плану;

3) нарушение требований нормативных актов по безопасности движения транспорта;

4) нарушение внешнего архитектурного облика сложившейся застройки поселения или городского округа;

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](#) настоящей статьи.

(п. 6 введен Федеральным [законом](#) от 21.07.2007 N 193-ФЗ)

В соответствии с частью 4 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» рекламная конструкция и ее территориальное размещение [ДОЛЖНЫ](#) соответствовать требованиям технического регламента.

При этом, в связи с тем, что данный технический регламент не утвержден, в соответствии с Федеральным законом от 27.12.2002 года № 184-ФЗ «О техническом регулировании» при принятии решения об установке рекламной конструкции необходимо руководствоваться требованиями национального стандарта ГОСТ Р

52044-2003 «Наружная реклама на автомобильных дорогах и территориях городских и сельских поселений. Общие технические требования к средствам наружной рекламы. Правила размещения». Комитет САГ мотивировал свой отказ в выдаче разрешений со ссылкой на ответы ОГИБДД полиции ОМВД России по г. Великие Луки от 02.03.2012 года № 331, от 13.03.2012 года № 359.

Однако, указанные ответы ОГИБДД получены до обращений ООО «Праздник Пива» (декабрь 2012 года).

В ответах ОГИБДД от 02.03.2012 года № 331, от 13.03.2012 года № 359 указано, что отдельно стоящие рекламные конструкции, установленные в городе Великие Луки, не соответствуют требованиям пункта 6 ГОСТ Р 52044-2003.

Таким образом ссылка на письма ОГИБДД полиции ОМВД России по г. Великие Луки от 02.03.2012 года № 331, от 13.03.2012 года № 359 на несоответствие рекламных конструкций требованиям п. 6 ГОСТ Р 52044-2003 на местах установки, указанных в договорах, заключенных ООО «Праздник Пива» с КУМИ при отказе в выдаче Комитетом САГ разрешений не может являться мотивированным отказом по выдаче разрешений так, как рекламные конструкции ООО «Праздник Пива» еще не установлены и соответственно утверждать о том соответствуют они требованиям п. 6 ГОСТ Р 52044-2003 не представляется возможным.

Как следует из данных ответов, они даны относительно уже установленных конструкций. Кроме того, в них не конкретизировано какому подпункту пункта 6 и каким требованиям данного пункта не соответствует размещение рекламных конструкций.

В ответе ОГИБДД от 02.03.2012 года № 331 ссылки на конкретный пункт ГОСТ Р 52044-2003 вообще отсутствуют.

Таким образом, данные письма ОГИБДД не могут являться основанием для мотивированного отказа в выдаче разрешений, а следовательно Решения об отказах в выдаче разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций Комитетом САГ не мотивированы и приняты органами местного самоуправления не по основаниям, предусмотренным статьей 19 Федерального закона «О рекламе».

Данная позиция подтверждена Решением Арбитражного суда Псковской области от 10.12.2013 года, Дело № А52-1705/2013.

2. В силу [статьи 1](#) Закона о защите конкуренции закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями ([часть 1](#)); его целями являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков ([часть 2](#)).

Статья 15 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на

ограничивающие конкуренцию акты и действия органов государственной власти субъектов Российской Федерации, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия)

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке. На основании пункта 4 данной статьи товарный рынок - сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Потенциальные участники исследуемого рынка, а также иные хозяйствующие субъекты в целях распространения рекламы на соответствующем товарном рынке приобретают право на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории города Великие Луки. Данное обстоятельство порождает наличие между этими субъектами конкурентных отношений.

Продуктовые границы, на которых субъекты, претендующие на заключение договоров являются конкурентами, определены рынком услуг по производству и распространению рекламы (код ОКПД – 74.40.1 «Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности «ОК 034-2007 (КПЕС 2002)»).

В целях рассмотрения дела № 28/15/13 – АМ, географические границы товарного рынка услуг по производству и распространению рекламы, определены границами муниципального образования «Город Великие Луки» на территории Псковской области.

В состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке по производству и распространению рекламы, могут входить хозяйствующие субъекты (независимо от организационно-правовых форм) при выполнении требований правовых актов, регламентирующих порядок распространения рекламы.

Выдача разрешений на установку рекламных конструкций осуществляется в соответствии с федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

Как указано в [пункте 8](#) Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», при рассмотрении дел о признании недействующими или недействительными актов названных органов, о признании незаконными их действий (бездействия) учитывается следующее: если акты, действия (бездействие) приводят или могут привести к недопущению, ограничению,

устранению конкуренции, а соответствующим органом не указана конкретная норма федерального закона, разрешившая данному органу принять оспариваемый акт, осуществить действия (бездействие), заявленные требования подлежат удовлетворению.

Администрацией города Великие Луки не приведено соответствующей нормы права, позволяющей ей, в нарушении пункта 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции необоснованно препятствовать деятельности хозяйствующим субъектам путем отказа в выдаче разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций.

Федеральный закон от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не позволяет органам местного самоуправления, ограничивать на территории муниципального образования количество потенциальных участников, которые могли бы оказывать данные услуги и вмешиваться в конкурентную среду.

С учетом вышеизложенного следует, что Решения (исх. №№ 52,53 от 16.01.2013 года) об отказе в выдаче разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций выданные Комитетом по строительству, архитектуре и градостроительству Администрации города Великие Луки ООО «Праздник Пива» приняты необоснованно так, как Комитетом САГ не представлено заключение компетентного органа по данному вопросу и без оснований, предусмотренных статьей 19 Федерального закона «О рекламе», что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 15, 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Псковского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Администрации города Великие Луки, в лице структурного подразделения – Комитета по строительству, архитектуре и градостроительству нарушение пункта 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившееся в необоснованном препятствовании деятельности хозяйствующим субъектам при отказе в выдаче разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на местах установки под №№ 078, 025, согласно схем № 1 № 4 приложения № 2 к Постановлению Администрации города Великие Луки от 29.12.2011 года № 2942 «О проведении аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций».
2. В связи с расторжением 28.06.2013 года договоров №№ 6, 7 от 29.03.2012 года на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, предписание не выдавать.
3. Передать материалы дела № 28/15/13-АМ уполномоченному должностному лицу Псковского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении и проведения административного расследования в порядке, установленном законодательством РФ об административных правонарушениях

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течении трех месяцев со дня его принятия.