РЕШЕНИЕ

г. Благовещенск

Резолютивная часть решения оглашена **«03» февраля 2015 г.**

В полном объеме решение изготовлено **«16» февраля 2015 г.**

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <…>, <…>, <…>,

рассмотрев дело № А-15/55 2014 по признакам нарушения Комитетом по управлению имуществом муниципального образования города Благовещенска (далее – КУМИ г. Благовещенска), находящимся по адресу: 675000, Амурская область, г. Благовещенск, ул. Б. Хмельницкого 8/2, ИНН 2801010685, части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»), выражающегося в бездействии по демонтажу рекламных конструкций в соответствии с частями 21.2 и 21.3 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), установила:

УСТАНОВИЛА:

Амурским УФАС России в соответствии с письмом ФАС России от 20.08.2014 № АК/33600/14 «О порядке демонтажа рекламных конструкций» и в соответствии с поручением руководителя Амурского УФАС России в адрес администраций муниципальных образований Амурской области направлены запросы о предоставлении информации на предмет соблюдения органами местного самоуправления Амурской области предусмотренной законодательством о рекламе обязанности выдачи предписаний о демонтаже рекламных конструкций, установленных с нарушением требований действующего законодательства, а также о принятых органами местного самоуправления обязательных мерах в случаях неисполнения предписаний.

Согласно представленным пояснениям администрации города Благовещенска от 23.10.2014 № 02-29/6041 в 2014 году администрацией выдано 146 предписаний о демонтаже незаконно установленных рекламных конструкций, 84 из которых не исполнены. В связи с отсутствием средств в городском бюджете на демонтаж рекламный конструкций, необходимые меры в соответствии с законодательством о рекламе администрацией не предпринимаются.

Поскольку бездействие органа местного самоуправления по демонтажу рекламных конструкций в соответствии с частями 21.2 и 21.3 статьи 19 Закона «О

рекламе» содержит признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», в частности в связи с постановкой лица, осуществляющего эксплуатацию рекламной конструкции с нарушением требований законодательства «О рекламе», и не исполнившего предписание органа местного самоуправления о демонтаже рекламной конструкции, в преимущественное положение по отношению к лицу, осуществляющему эксплуатацию рекламной конструкции добросовестно с соблюдением требований законодательства «О рекламе», приказом Амурского УФАС России от 11.11.2014 № 246 в соответствии с частью 4 статьи 44 Закона «О защите конкуренции» в отношении администрации города Благовещенска возбуждено дело № А–15/55 2014 и создана Комиссия для рассмотрения дела по признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции». Определением от 13.11.2014 рассмотрение дела назначено на 11.12.2014 в 10 часов 00 минут.

11.12.2014 на заседание Комиссии явилась представитель ответчика – администрации города Благовещенска <…>.

Определением от 11.12.2014 рассмотрение дела № А-15/55 2014 в отношении администрации города Благовещенска прекращено, администрация привлечена к участию в деле в качестве заинтересованного лица, к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика привлечен КУМИ г. Благовещенска, рассмотрение дела отложено на 29.01.2015 в 10 часов 00 минут.

29.01.2015 на заседание Комиссии явилась представитель ответчика – КУМИ г. Благовещенска <…>, от заинтересованного лица представитель не явился.

Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие заинтересованного лица.

В заседании Комиссии от 29.01.2015 объявлен перерыв до 03.02.2015 в 11 часов 30 минут.

03.02.2015 на заседание Комиссии явилась представитель ответчика – администрации города Благовещенска <…>, от заинтересованного лица представитель не явился.

Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие заинтересованного лица.

Как следует из письменных пояснений администрации города Благовещенска по делу от 26.11.2014 № 5678/11, в соответствии с пунктом 26.1 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Закон «О местном самоуправлении»), пунктом 26.1 части 1 статьи 4 Устава муниципального образования города Благовещенска, утвержденного решением Думы города Благовещенска от 26.05.2005 № 62/89 (далее – Устав), утверждение схемы размещения рекламных конструкций, выдача разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории городского округа, аннулирование таких разрешений, выдача предписаний о демонтаже самовольно установленных рекламных конструкций на территории городского округа, осуществляемые в соответствии с Законом «О рекламе», относится к вопросам

местного значения, решение которых осуществляется населением городского округа непосредственно и (или) органами местного самоуправления городского округа.

Статья 19 Закона «О рекламе» в частях 21.1 - 21.3, устанавливает порядок демонтажа рекламной конструкции в случаях, если владелец рекламной конструкции не выполнил указанную в части 21 данной статьи обязанность по демонтажу рекламной конструкции в установленный срок или владелец рекламной конструкции неизвестен; если собственник или иной законный владелец недвижимого имущества, к которому была присоединена рекламная конструкция, не выполнил в установленный срок указанную в части 21 данной статьи обязанность по демонтажу рекламной конструкции либо собственник или иной законный владелец данного недвижимого имущества неизвестен. При этом, демонтаж рекламной конструкции осуществляет орган местного самоуправления за счет средств местного бюджета с последующим возмещением необходимых расходов, понесенных в связи с демонтажом, хранением или уничтожением рекламной конструкции по требованию данного органа местного самоуправления.

В силу положений пункта 26 части 1 статьи 33 Устава утверждение схемы размещения рекламных конструкций, выдача разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории городского округа, аннулирование таких разрешений, выдача предписаний о демонтаже самовольно установленных рекламных конструкций на территории городского округа, осуществляемые в соответствии с Законом «О рекламе», относится к полномочиям администрации города Благовещенска (исполнительно-распорядительный орган местного самоуправления).

Вместе с тем, согласно статье 32 Устава в структуру администрации города Благовещенска входят мэр города Благовещенска, заместители мэра города Благовещенска, отраслевые (функциональные) и территориальные органы администрации. Отраслевые (функциональные) и территориальные органы администрации города Благовещенска могут наделяться правами юридического лица.

В соответствии с Положением о Комитете по управлению имуществом муниципального образования города Благовещенска, КУМИ г. Благовещенска является отраслевым органом администрации города Благовещенска, реализующим полномочия в сфере управления и распоряжения имуществом муниципального образования города Благовещенска, размещения наружной рекламы на территории города Благовещенска, по вопросам, отнесенным к его полномочиям в соответствии с муниципальными правовыми актами города.

Так в соответствии с Положением о порядке размещения наружной рекламы на территории муниципального образования города Благовещенска, утвержденного постановлением мэра города Благовещенска от 30.10.2007 № 3277 (далее – Положение № 3277), КУМИ г. Благовещенска:

- выносит предписание о демонтаже рекламных конструкций и осуществляет демонтаж рекламных конструкций в порядке, предусмотренном указанным Положением, и контролирует его выполнение;

- обращается в суд или арбитражный суд с исками о принудительном

осуществлении демонтажа рекламных конструкций и признании недействительными разрешений на установку рекламных конструкций.

Демонтаж производится КУМИ г. Благовещенска либо уполномоченной им организацией в случае принятия судом, арбитражным судом решения о принудительном осуществлении демонтажа рекламной конструкции.

Владелец рекламной конструкции извещается о времени производства демонтажа. Демонтированная рекламная конструкция помещается на склад временного хранения, а в случае если представитель владельца рекламной конструкции присутствуют при демонтаже, передается ему.

О произведенном демонтаже КУМИ г. Благовещенска составляется акт, в котором указываются место, время демонтажа, место хранения рекламной конструкции. Акт подписывается представителями КУМИ г. Благовещенска, организацией, производящей демонтаж, и при необходимости другими присутствовавшими при демонтаже лицами.

Затраты на производство демонтажа, хранение рекламной конструкции, а также работы по восстановлению благоустройства территории возмещает владелец рекламной конструкции.

Таким образом, в муниципальном образовании город Благовещенск полномочиям органа, осуществляющего функции органа местного самоуправления по реализации положений Закона «О рекламе», наделен КУМИ г. Благовещенска, являющийся самостоятельным юридическим лицом, администратором доходов городского бюджета по государственной пошлине за выдачу разрешения на установку рекламной конструкции и главным распорядителем средств городского бюджета для реализации возложенных на него задач и полномочий.

За прошедший период 2014 года было выдано 166 предписаний о демонтаже незаконно установленных рекламных конструкций. Из них не исполнено - 93. По 9 предписаниям срок исполнения не истек.

Для демонтажа незаконно установленных рекламных конструкций за счет средств городского бюджета КУМИ г. Благовещенска обращался в 2014 году в финансовое управление администрации города Благовещенска с просьбой предусмотреть на 2014 года лимиты бюджетных обязательств по целевой статье 0000378 «Расходы на демонтаж, хранение и уничтожение рекламных конструкций» в размере 1 150 000 руб.

Однако, учитывая дефицит бюджета, в городском бюджете на 2014 год данные средства не были предусмотрены, в связи с чем, реализовать полномочия органов местного самоуправления, предусмотренные Законом «О рекламе» в 2014 году в части демонтажа незаконно установленных рекламных конструкций за счет средств местного бюджета не имелось возможности.

В заседании Комиссии 11.12.2014 представитель администрации г. Благовещенска поддержала позицию, изложенную в письменном отзыве администрации по делу от 26.11.2014 № 5678/11, указав в ответ на вопросы Комиссии, что администрация города Благовещенска является ненадлежащим ответчиком по делу, поскольку в соответствии с Положением о

КУМИ г. Благовещенска комитет является отраслевым органом администрации города Благовещенска, реализующим полномочия в сфере размещения наружной рекламы на территории города Благовещенска.

Как следует из пояснений КУМИ г. Благовещенска, представленных в письме от 23.12.2014 № 14278 в соответствии с пунктом 26.1 части 1 статьи 16 Закона «О местном самоуправлении», пунктом 26 части 1 статьи 33 Устава, утверждение схемы размещения рекламных конструкций, выдача разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории городского округа, аннулирование таких разрешений, выдача предписаний о демонтаже самовольно установленных рекламных конструкций на территории городского округа, осуществляемые в соответствии с Законом «О рекламе» относятся к полномочиям администрации города Благовещенска.

Пунктами 3, 26.1 части 1 статьи 4 Устава обязанности по решению вопросов владения, пользования и распоряжения имуществом, находящимся в муниципальной собственности городского округа, по утверждению схемы размещения рекламных конструкций, по выдаче разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории городского округа, аннулирование таких разрешений, выдаче предписаний о демонтаже самовольно установленных рекламных конструкций на территории городского округа, осуществляемые в соответствии с Законом «О рекламе» возложены на администрацию города Благовещенска.

Согласно пунктам 1.1., 2.2. Положения о Комитете по управлению имуществом муниципального образования г. Благовещенска, измененного постановлением мэра г. Благовещенска от 05.08.2011 № 3445, Комитет как отраслевой орган администрации города Благовещенска, реализующий полномочия в сфере управления и распоряжения имуществом муниципального образования города Благовещенска, реализовывает отдельные полномочия собственника на основании постановлений администрации города Благовещенска.

Пунктами 3.1.37., 3.1.38. положения о Комитете предусмотрено, что Комитет осуществляет функции продавца и организатора торгов по продаже права на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на здании или ином недвижимом имуществе, в том числе, земельном участке, находящемся в муниципальной собственности, а также, на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена; осуществляет организационно-юридические действия по оформлению разрешительных документов на размещение рекламных конструкций на территории городского округа.

Пунктом 5.1. Положения о порядке размещения рекламных конструкций на территории муниципального образования города Благовещенска, утвержденного постановлением администрации города Благовещенска от 29.08.2014 № 3697 (далее – Положение № 3697), предусмотрены полномочия Комитета при оформлении разрешительной документации и предоставлении мест для размещения рекламных конструкций, в том числе: проведение проверок по выявлению рекламных конструкций, установленных и эксплуатируемых без соответствующего разрешения; выдача разрешительных документов на установку и эксплуатацию рекламных конструкций либо отказ в выдаче; выдача соответствующего предупреждения либо принятие решения об аннулировании

разрешения на установку и эксплуатацию конструкции; выдача предписания о демонтаже рекламных конструкций; самостоятельный и с привлечением других компетентных организаций и структурных подразделений администрации города Благовещенска контроль за состоянием рекламных конструкций на территории муниципального образования города Благовещенска и их соответствие требованиям настоящего Положения и заключенным договорам; обращение в суд или арбитражный суд с исками о признании недействительными разрешений на установку и эксплуатацию конструкций.

Таким образом, действующим Положением о Комитете, Положением № 3697 о порядке размещения рекламных конструкций на территории муниципального образования города Благовещенска администрацией г. Благовещенска на Комитет не возложены функции демонтажа рекламных конструкций. Соответственно, данные полномочия сохранены за администрацией г. Благовещенска.

Из ранее действовавшего Положения № 3277, видно, что ранее администрацией г. Благовещенска Комитет наделялся полномочиями по осуществлению демонтажа рекламных конструкций (абзац 8 пункта 5.1.). Однако с 05.09.2014 указанное Положение признано утратившим силу.

В тоже время, в период действия Положения № 3277 данный нормативный акт не был обеспечен бюджетными обязательствами. Комитету в 2013, 2014 годах не было выделено денежных средств на демонтаж рекламных конструкций ввиду отсутствия лимитов бюджетных обязательств по коду бюджетной классификации, целевой статье «Расходы на демонтаж, хранение и уничтожение рекламных конструкций», что подтверждается решением Благовещенской городской Думы от 05.12.2013 № 68/149 «О городском бюджете на 2014 год и плановый период 2015 и 2016 годов» и обращениями Комитета в администрацию г. Благовещенска письмом от 11.04.2014 № 4104, в Финансовое управление администрации г. Благовещенска письмами от 11.04.2014 № 4102, от 19.08.2014 № 8896. Данные обращения администрацией г. Благовещенска не были рассмотрены.

Таким образом, существовавшие до 05.09.2014 у Комитета полномочия по осуществлению демонтажа рекламных конструкций не могли быть выполнены Комитетом без обеспечения бюджетными средствами, а в настоящее время этими полномочиями Комитет не наделен.

Закрепленный частью 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» запрет распространяется прежде всего на акты и действия органов власти в сфере публично-правовых отношений в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Признаки ограничения конкуренции нормативно закреплены в пункте 17 статьи 4 Закона «О защите конкуренции».

Из приведенных норм следует, что достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. Такое толкование указанной нормы права согласуется с позицией Высшего Арбитражного Суда Российской

Федерации, изложенной в постановлениях Президиума от 05.04.2011 № 14686/10, от 29.11.2011 № 8799/11.

Таким образом, для квалификации бездействия Комитета как предусмотренного статьей 15 Закона «О защите конкуренции» нарушения антимонопольного законодательства обязательно установление фактических обстоятельств, подтверждающих последствия в виде ограничения конкуренции, а также предоставление антимонопольным органом доказательств возможности наступления негативных последствий.

Комитетом проводится работа в соответствии с полномочиями в порядке, предусмотренном Законом «О рекламе» и Положением о порядке размещения рекламных конструкций на территории муниципального образования города Благовещенска администрацией г. Благовещенска. На 16.12.2014 из выданных 116 предписаний самостоятельно демонтированы 29 рекламных конструкций, приведены в соответствие 35, не исполнено 52 предписания.

По факту выдачи разрешений в 2014 на установку и эксплуатацию рекламной конструкции владельцам конструкций, получившим предписания – разрешения выданы ООО «Туристическое бюро «Дальневосточный Феникс», ИП <…>, <…>, соответственно, 08.07.2014, 08.07.2014, 06.11.2014 с номерами 016-14, 017-14, 020-14. Типы рекламной конструкции – настенное панно, место расположения - здания, находящиеся в собственности граждан и юридического лица. Данные действия согласуются с требованиями Закона «О рекламе» и судебной практикой (постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 24.12.2013 по делу № А45-8016/2013).

При подаче заявлений указанными лицами были представлены все необходимые документы. В делопроизводстве Комитета не имелось заявлений на выдачу разрешений на размещение рекламных конструкций от других рекламораспространителей.

В соответствии с частью 1 статьи 19 Закона «О рекламе» распространение наружной рекламы с использованием рекламных конструкций, монтируемых и располагаемых на внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений 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.

Часть 5 статьи 19 Закона «О рекламе» предусматривает, что 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, управомоченным собственником такого имущества, в том числе с арендатором. По окончании срока действия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции обязательства сторон по договору прекращаются. Субъекты Российской Федерации устанавливают предельные сроки, на которые могут заключаться договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, в зависимости от типов и видов рекламных конструкций и применяемых технологий демонстрации

рекламы, но не менее чем пять лет и не более чем на десять лет.

Установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5, 6, 7 статьи 19 Закона «О рекламе» законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции (часть 9 статьи 19 Закона «О рекламе»).

В силу части 11 статьи 19 Закона «О рекламе» к указанному в части 9 настоящей статьи заявлению прилагаются:

1) данные о заявителе – физическом лице. Данные о государственной регистрации юридического лица или о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя запрашиваются уполномоченным на выдачу разрешений органом в федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств;

2) подтверждение в письменной форме согласия собственника или иного указанного в частях 5, 6, 7 статьи 19 Закона «О рекламе», законного владельца соответствующего недвижимого имущества на присоединение к этому имуществу рекламной конструкции, если заявитель не является собственником или иным законным владельцем недвижимого имущества. В случае, если для установки и эксплуатации рекламной конструкции необходимо использование общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме, документом, подтверждающим согласие этих собственников, является протокол общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме. В случае, если соответствующее недвижимое имущество находится в государственной или муниципальной собственности, орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа запрашивает сведения о наличии такого согласия в уполномоченном органе, если заявитель не представил документ, подтверждающий получение такого согласия, по собственной инициативе.

Порядок рассмотрения заявления на выдачу разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, находящейся на зданиях и земельных участках, принадлежащих гражданам и организациям на праве собственности, был предусмотрен на основании части 5 статьи 19 Закона «О рекламе», пунктом 6.1. ранее действовавшего Положения № 3277, а также пунктом 6.1 Положения № 3697).

Все документы, поданные заявителями ООО «Туристическое бюро «Дальневосточный Феникс», ИП <…>, ИП <…>, соответственно,10.06.2014,26.06.2014,06.10.2014, являлись достаточными и были поданы в порядке и на условиях, установленных частью 11 статьи 19 Закона «О рекламе» и пунктами 6.1. вышеуказанных Положений.

По смыслу положений части 17 статьи 19 Закона «О рекламе» орган местного самоуправления в момент принятия решения о выдаче разрешения на установку рекламной конструкции должен обладать информацией о дате заключения договора на установку рекламной конструкции и сроке его действия. При таких условиях требование к наличию договора на установку рекламной конструкции предусмотрено Законом «О рекламе» и выдача разрешения органом местного самоуправления не может быть осуществлена в отсутствие договора.

Кроме этого, Законом «О рекламе» не предусмотрено в качестве оснований для отказа в выдаче разрешения на размещение рекламной конструкции наличие рекламной конструкции до получения разрешения, а также наличие ранее выданного предупреждения органа местного самоуправления.

В заседании Комиссии 29.01.2015 представитель КУМИ г. Благовещенска поддержала позицию, изложенную в письменном отзыве администрации города Благовещенска по делу от 23.12.2014 № 14278, указав в ответ на вопросы Комиссии, что в настоящее время Законом «О местном самоуправлении», Законом «О рекламе», а также Положением о порядке размещения рекламных конструкций на Комитет не возложены обязанности по демонтажу, и эти полномочия, обязанности сохраняются у администрации г. Благовещенска. До августа 2014 эти обязанности были возложены на Комитет. Пояснить какие предписания, выданные до августа 2014 года, не исполнены затруднилась. Всего не исполнено 52 предписания. Комитет смотрит за состоянием рекламных конструкций, за исполнением предписаний, осуществляет контроль расположения рекламных конструкций в соответствии с выданными Комитетом разрешениями. Полномочия Комитета – проведение проверок, выдача разрешений, выдача предписания, контроль за состоянием рекламных конструкций, а также обращение в суд. Акт демонтажа рекламной конструкции осуществляется организацией, которая осуществляет демонтаж. Согласно пункту 12.2.2 Положения демонтаж и доставка к месту хранения производится силами уполномоченной организации, с которой в установленном порядке заключен соответствующий договор. О произведенном демонтаже составляется акт по форме, утвержденной в приложении 4. Комитет уведомляет собственника конструкции о произведенном демонтаже. В настоящее время такая организация не определена. Ранее демонтаж в основном осуществлялся по решения суда и возлагался на лицо, которое было обязано произвести демонтаж. Комитет не осуществляет демонтаж и не осуществлял, поскольку не было бюджетных средств. После того, как Комитет выявил, что предписание не исполнено, уведомление об этом направляется в правовое управление администрации, имеются ли соответствующие письма в администрацию, пояснить затруднилась. Письма о выделении денежных средств на демонтаж направлялись 11.04.2014, 19.08.2014. До формирования бюджета на очередной год такие письма также направлялись с целью выделения бюджетных средств на осуществление полномочий. Письменные ответы не поступали.

В заседании Комиссии 03.02.2015 представитель КУМИ г. Благовещенска дополнительно пояснила, что в материалы дела представлены сведения об исполнении предписаний о демонтаже на 16.01.2015, осталось неисполненными 49 предписаний. До мая 2013 года иску в суд по демонтажу подавались, после внесения изменений в Закон «О рекламе» с 08.05.2013 такие иски не подаются.

Исследовав пояснения ответчика и имеющиеся в материалах дела документы,

Комиссия установила следующее.

Как установлено частью 5.8 статьи 19 Закона «О рекламе» органы местного самоуправления муниципальных районов или городских округов утверждают схемы размещения рекламных конструкций на земельных участках независимо от форм собственности, а также на зданиях или ином недвижимом имуществе, находящихся в собственности субъектов Российской Федерации или муниципальной собственности. Схема размещения рекламных конструкций является документом, определяющим места размещения рекламных конструкций, типы и виды рекламных конструкций, установка которых допускается на данных местах.

Установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5, 6, 7 статьи 19 Закона «О рекламе» законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции (часть 9 статьи 19 Закона «О рекламе»).

Согласно части 10 статьи 19 Закона «О рекламе» установка и эксплуатация рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, не допускаются. В случае установки и (или) эксплуатации рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, она подлежит демонтажу на основании предписания органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа, на территориях которых установлена рекламная конструкция.

Владелец рекламной конструкции обязан осуществить демонтаж рекламной конструкции в течение месяца со дня выдачи предписания органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа о демонтаже рекламной конструкции, установленной и (или) эксплуатируемой без разрешения, срок действия которого не истек, а также удалить информацию, размещенную на такой рекламной конструкции, в течение трех дней со дня выдачи указанного предписания (часть 21 статьи 19 Закона «О рекламе»).

Если в установленный срок владелец рекламной конструкции не выполнил указанную в части 21 статьи 19 Закона «О рекламе» обязанность по демонтажу рекламной конструкции или владелец рекламной конструкции неизвестен, орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа выдает предписание о демонтаже рекламной конструкции собственнику или иному законному владельцу недвижимого имущества, к которому присоединена рекламная конструкция, за исключением случая присоединения рекламной конструкции к объекту муниципального имущества или к общему имуществу собственников помещений в многоквартирном доме при отсутствии согласия таких собственников на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Собственник или иной законный владелец недвижимого имущества, к которому присоединена рекламная конструкция, обязан демонтировать рекламную конструкцию в течение месяца со дня выдачи

соответствующего предписания. Демонтаж, хранение или в необходимых случаях уничтожение рекламной конструкции осуществляется за счет собственника или иного законного владельца недвижимого имущества, к которому была присоединена рекламная конструкция. По требованию собственника или иного законного владельца данного недвижимого имущества владелец рекламной конструкции обязан возместить этому собственнику или этому законному владельцу необходимые расходы, понесенные в связи с демонтажом, хранением или в необходимых случаях уничтожением рекламной конструкции (часть 21.1 статьи 19 Закона «О рекламе»).

Если в установленный срок собственник или иной законный владелец недвижимого имущества, к которому была присоединена рекламная конструкция, не выполнил указанную в части 21 статьи 19 Закона «О рекламе» обязанность по демонтажу рекламной конструкции либо собственник или иной законный владелец данного недвижимого имущества неизвестен, демонтаж рекламной конструкции, ее хранение или в необходимых случаях уничтожение осуществляется за счет средств местного бюджета. По требованию органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа владелец рекламной конструкции либо собственник или иной законный владелец недвижимого имущества, к которому была присоединена рекламная конструкция, обязан возместить необходимые расходы, понесенные в связи с демонтажом, хранением или в необходимых случаях уничтожением рекламной конструкции (часть 21.2 статьи 19 Закона «О рекламе»).

Если рекламная конструкция присоединена к объекту муниципального имущества или к общему имуществу собственников помещений в многоквартирном доме при отсутствии согласия таких собственников на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, в случае, указанном в части 21.1 статьи 19 Закона «О рекламе», ее демонтаж, хранение или в необходимых случаях уничтожение осуществляется за счет средств местного бюджета. По требованию органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа владелец рекламной конструкции обязан возместить необходимые расходы, понесенные в связи с демонтажом, хранением или в необходимых случаях уничтожением рекламной конструкции (часть 21.3 статьи 19 Закона «О рекламе»).

Кроме того, в соответствии с пунктом 15.1 части 1 статьи 15, пунктом 26.1 части 1 статьи 16 Закона «О местном самоуправлении» к вопросам местного значения муниципальных районов и городских округов относятся: утверждение схемы размещения рекламных конструкций, выдача разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории соответствующего муниципального образования, аннулирование таких разрешений, выдача предписаний о демонтаже самовольно установленных рекламных конструкций на территории соответствующего муниципального образования, осуществляемые в соответствии с Законом «О рекламе».

Согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 20.08.2014 № АК/33600/14, выдача предписания о демонтаже рекламной конструкции, установленной и эксплуатируемой в отсутствие разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, срок действия которого не истек, а также демонтаж рекламной конструкции, в случае, установленном

Законом «О рекламе», являются обязанностью, а не правом органа местного самоуправления.

Согласно части 1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «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 числе создание дискриминационных условий.

Бездействие органа местного самоуправления по демонтажу рекламных конструкций в соответствии с частями 21.2 и 21.3 статьи 19 Закона «О рекламе» содержит признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», в частности в связи с постановкой лица, осуществляющего эксплуатацию рекламной конструкции с нарушением требований законодательства «О рекламе», и не исполнившего предписание органа местного самоуправления о демонтаже рекламной конструкции, в преимущественное положение по отношению к лицу, осуществляющему эксплуатацию рекламной конструкции добросовестно с соблюдением требований законодательства «О рекламе».

Преимущественное положение такого лица обусловлено тем, что, эксплуатируя рекламную конструкцию в отсутствие разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, срок действия которого не истек, в связи с бездействием органа местного самоуправления по демонтажу рекламной конструкции, хозяйствующий субъект обеспечивает приток потребителей своих товаров (работ, услуг), а вследствие этого доход от осуществления своей деятельности, независимо от законности распространения рекламы, в отличие от добросовестного хозяйствующего субъекта.

Как обоснованно указано ответчиком и заинтересованным лицом по делу в с пунктом 26 части 1 статьи 33 Устава утверждение схемы размещения рекламных конструкций, выдача разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории городского округа, аннулирование таких разрешений, выдача предписаний о демонтаже самовольно установленных рекламных конструкций на территории городского округа, осуществляемые в соответствии с Законом «О рекламе», относится к полномочиям администрации города Благовещенска.

Вместе с тем, согласно статье 32 Устава в структуру администрации города Благовещенска входят мэр города Благовещенска, заместители мэра города Благовещенска, отраслевые (функциональные) и территориальные органы администрации. Отраслевые (функциональные) и территориальные органы администрации города Благовещенска могут наделяться правами юридического лица.

В соответствии с Положением о Комитете по управлению имуществом

муниципального образования города Благовещенска, КУМИ г. Благовещенска является отраслевым органом администрации города Благовещенска, реализующим полномочия в сфере управления и распоряжения имуществом муниципального образования города Благовещенска, размещения наружной рекламы на территории города Благовещенска, по вопросам, отнесенным к его полномочиям в соответствии с муниципальными правовыми актами города (пункт 1.1 положения), в том числе полномочия по организации торгов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности, а также на земельном участке, государственная собственность на который не ограничена (пункт 3.1.37 положения), полномочия по осуществлению организационно-юридических действий по оформлению разрешительных документов на размещение рекламных конструкций на территории городского округа (пункт 3.1.38 положения), осуществляет иные полномочия.

В соответствии с пунктом 1.1 Положения № 3277, действовавшего до 05.09.2014, данное положение устанавливает и регулирует порядок и требования к проектированию рекламных конструкций, определению и согласованию мест их размещения, размещению (установка, монтаж, нанесение), эксплуатации и демонтажу рекламных конструкций, а также порядок контроля за соблюдением этих требований.

Как установлено пунктом 5.1. Положения № 3277 КУМИ г. Благовещенска осуществляет, в частности, следующие полномочия: в случаях выявления нарушений требований Положения № 3277 при распространении наружной рекламы, проектировании, установке и эксплуатации рекламных конструкций по заявлениям уполномоченных органов рекламного и (или) технического контроля либо по своей инициативе принимает меры к устранению нарушений, выносит предписание о демонтаже рекламных конструкций и осуществляет демонтаж рекламных конструкций в порядке, предусмотренном Положением № 3277, и контролирует его выполнение; выносит предписание о демонтаже рекламных конструкций и осуществляет демонтаж рекламных конструкций в порядке, предусмотренном Положением № 3277, и контролирует его выполнение; обращается в суд или арбитражный суд с исками о принудительном осуществлении демонтажа рекламных конструкций и признании недействительными разрешений на установку рекламных конструкций.

Согласно пункту 12.3 Положения № 3277 демонтаж производится КУМИ г. Благовещенска либо уполномоченной им организацией в случае принятия судом, арбитражным судом решения о принудительном осуществлении демонтажа рекламной конструкции.

Владелец рекламной конструкции извещается о времени производства демонтажа. Демонтированная рекламная конструкция помещается на склад временного хранения, а в случае если представитель владельца рекламной конструкции присутствуют при демонтаже, передается ему.

О произведенном демонтаже КУМИ г. Благовещенска составляется акт, в котором указываются место, время демонтажа, место хранения рекламной конструкции. Акт подписывается представителями КУМИ г. Благовещенска, организацией, производящей демонтаж, и при необходимости другими присутствовавшими при демонтаже лицами.

Положение № 3697, вступившее в силу 05.09.2014, устанавливает единые требования к размещению, эксплуатации рекламных конструкций, порядок выдачи разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, демонтаж рекламных конструкций, а также осуществления контроля за соблюдением этих требований (пункт 1.1 положения).

Пунктом 5.1. Положения № 3697 предусмотрены полномочия КУМИ г. Благовещенска при оформлении разрешительной документации и предоставлении мест для размещения рекламных конструкций, в том числе: проведение проверок по выявлению рекламных конструкций, установленных и эксплуатируемых без соответствующего разрешения; выдача соответствующего предупреждения либо принятие решения об аннулировании разрешения на установку и эксплуатацию конструкции; в случаях выявления нарушений требований Положения № 3697 при распространении наружной рекламы, проектировании, установке и эксплуатации рекламных конструкций по заявлениям уполномоченных органов рекламного и (или) технического контроля либо по своей инициативе принятие мер к устранению нарушений; выдача предписания о демонтаже рекламных конструкций; самостоятельный и с привлечением других компетентных организаций и структурных подразделений администрации города Благовещенска контроль за состоянием рекламных конструкций на территории муниципального образования города Благовещенска и их соответствие требованиям настоящего Положения и заключенным договорам; обращение в суд или арбитражный суд с исками о признании недействительными разрешений на установку и эксплуатацию конструкций.

Демонтаж, доставка к месту хранения и хранение демонтированных рекламных конструкций за счет средств местного бюджета производятся силами уполномоченной организации, с которой в установленном порядке заключен соответствующий договор (пункт 12.2.2. Положения № 3697).

О произведенном демонтаже составляется акт по форме, указанной в приложении № 4 к Положению № 3697, в котором указываются место, время, основание проведения демонтажа рекламной конструкции, место хранения, а также указывается организация, производящая демонтаж (пункт 12.2.3. Положения № 3697).

Не позднее трех рабочих дней после осуществления демонтажа незаконно установленной и эксплуатируемой рекламной конструкции Комитет вручает или направляет по почте заказным письмом с уведомлением собственнику рекламной конструкции уведомление о произведенном демонтаже по форме, указанной в приложении № 5 к настоящему Положению № 3697.

В случае если на рекламной конструкции отсутствует маркировка о собственнике рекламной конструкции, предусмотренная Положением № 3697, или собственник рекламной конструкции не установлен, уведомление о произведенном демонтаже опубликовывается в газете «Благовещенск» и размещается на официальном сайте администрации города в сети Интернет (пункт 12.6. Положения № 3697).

Исходя из вышеизложенного на территории муниципального образования города Благовещенска функции органа местного самоуправления по контролю за размещением и эксплуатацией рекламных конструкций, в том числе по выдаче предписаний о демонтаже рекламных конструкций и принятию мер по демонтажу

рекламных конструкций в связи с неисполнением таких предписаний администрацией г. Благовещенска делегированы КУМИ г. Благовещенска.

Доводы КУМИ г. Благовещенска об отсутствии у комитета полномочий по демонтажу рекламных конструкций в связи с неисполнением предписаний комитета с 05.09.2014 согласно Положению № 3697 Комиссией отклоняются, поскольку как указанно выше пунктом 5.1. Положения № 3697 КУМИ г. Благовещенска наделен полномочиями в случаях выявления нарушений требований Положения № 3697 при распространении наружной рекламы, проектировании, установке и эксплуатации рекламных конструкций по заявлениям уполномоченных органов рекламного и (или) технического контроля либо по своей инициативе принимать меры к устранению нарушений. Такой мерой согласно вышеуказанным нормам Закона «О рекламе», муниципальных актов г. Благовещенска является демонтаж рекламной конструкции, установленной или эксплуатируемой с нарушением требований действующего законодательства.

Выполнение непосредственно действий по демонтажу, доставке к месту хранения и хранению демонтированных рекламных конструкций силами организации, привлеченной к выполнению данных действий на договорной основе в соответствии с пунктом 12.2.2. Положения № 3697, не исключает наличие у КУМИ г. Благовещенска властных полномочий по применению мер для устранения нарушения путем демонтажа рекламной конструкции.

Согласно пояснениям администрации города Благовещенска от 23.10.2014 № 02-29/6041 в 2014 году администрацией выдано 146 предписаний о демонтаже незаконно установленных рекламных конструкций, 84 из которых не исполнены. В ходе рассмотрения дела администрация г. Благовещенска уточнила данные - за 2014 год выдано 166 предписаний о демонтаже незаконно установленных рекламных конструкций. Из них не исполнено - 93. По 9 предписаниям срок исполнения не истек.

Вместе с тем, как следует из пояснений КУМИ г. Благовещенска на 16.12.2014 из выданных 116 предписаний самостоятельно демонтированы 29 рекламных конструкций, приведены в соответствие 35, не исполнено 52 предписания. Перечень неисполненных предписаний представлен в материалы дела письмом КУМИ г. Благовещенска от 03.02.2015.

Согласно пояснениям как администрации г. Благовещенска, так и КУМИ г. Благовещенска в связи с отсутствием средств в городском бюджете на демонтаж рекламный конструкций, необходимые меры в соответствии с законодательством о рекламе не предпринимаются.

Доводы КУМИ г. Благовещенска и администрации г. Благовещенска о невозможности выполнения полномочий по демонтажу рекламных конструкций в связи с неисполнением выданных Комитетом предписаний, поскольку отсутствовали денежные средства, выделяемые из местного бюджета для этих целей, со ссылкой на решение Благовещенской городской Думы от 05.12.2013 № 68/149 «О городском бюджете на 2014 год и плановый период 2015 и 2016 годов», обращения Комитета в администрацию г. Благовещенска письмом от 11.04.2014 № 4104, в Финансовое управление администрации г. Благовещенска письмами от 11.04.2014 № 4102, от 19.08.2014 № 8896 Комиссией отклонены, поскольку в

материалы дела не представлены документы, подтверждающие отклонение заявок комитета. Вместе с тем КУМИ г. Благовещенска должен был и мог предусмотреть в заявке на выделение средств муниципального бюджета для выполнения возложенных на комитет функций в соответствии с Законом «О местном самоуправлении», Законом «О рекламе», Положением о комитете, Положением № 3277 на очередной финансовый год (2014 год) прогнозируемые расходы на осуществление полномочий по демонтажу рекламных конструкций, однако доказательства того, что КУМИ г. Благовещенска предпринял все необходимые для этого меры, а заявка комитета в указанной части была отклонена, в материалы дела не представлены.

Имеющихся в материалах дела документов достаточно для установления факта нарушения ответчиком части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что бездействие КУМИ г. Благовещенска по демонтажу рекламных конструкций в соответствии с частями 21.2 и 21.3 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» нарушает часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Оценивая представленные ответчиком пояснения по делу, а также документы, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи КУМИ г. Благовещенска предписания об устранении нарушения.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Амурского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать бездействие Комитета по управлению имуществом муниципального образования города Благовещенска по демонтажу рекламных конструкций в соответствии с частями 21.2 и 21.3 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» нарушающим часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Комитету по управлению имуществом муниципального образования города Благовещенска предписание о прекращении нарушения.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

<…>

<…>

<…>