

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А08-14.9/17

03 марта 2017
года

г. Кызыл, ул. Комсомольская, 122А,
2 этаж, каб. 6

Резолютивная часть постановления оглашена 02.03.2017 года

Постановление в полном объеме изготовлено 03.03.2017 года

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) Ооржак А.О., руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 02.02.2017 года и иные материалы дела об административном правонарушении № А08-14.9/17 в отношении должностного лица – председателя Администрации муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» Е., по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А08-14.9/17 рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенного Е. (уведомление о вручении ФГУП «Почта России» по месту жительства 04.02.2017 года, по рабочему адресу от 06.02.2017 года).

Существо административного правонарушения: действия должностного лица органа местного самоуправления, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.9 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Данное нарушение антимонопольного законодательства установлено решением Комиссии Тывинского УФАС России от «26» декабря 2016 г. по делу № 05-13-01/16-15-16. Указанное решение Комиссии Тывинского УФАС России в судебном порядке не обжаловано и вступило в законную силу.

Рассмотрев материалы дела № А08-14.9/17 прихожу к следующему.

На основании приказа руководителя Тывинского УФАС России от 23.05.2016 года № 201 и плана проведения проверок Тывинского УФАС России на 2016 год, размещенного на официальном сайте Тывинского УФАС России в сети Интернет www.tuva.fas.gov.ru, инспекцией Тывинского УФАС России проведена плановая выездная проверка по соблюдению статей 15, 16, 17, 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и статьи 15 Федерального закона от 28.12.2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле) Администрацией муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» за период с 01.01.2014 года по 06.06.2016 года.

Проверка начата «06» июня 2016 года, окончена «24» июня 2016 года.

По результатам проведенной плановой выездной проверки составлен Акт проверки № 05-06/14-16 от 24.06.2016 года.

В результате проведения контрольного мероприятия в действиях Администрации муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» выявлены, в том числе, признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившегося в не утверждении схемы размещения рекламных конструкций на территории Кызылского района Республики Тыва в порядке, установленном частью 5.8 статьи Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

В связи с выявленными признаками нарушения пункта 2 части 1

статьи 15 Закона о защите конкуренции и на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции Администрации муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» выдано Предупреждение от 13.07.2016 года № 5-1959 о необходимости в течение 30 дней разработки и утверждения схемы размещения рекламных конструкций на территории Кызылского района Республики Тыва в порядке, установленном частью 5.8 статьи 19 Закона о рекламе.

О выполнении указанного Предупреждения необходимо было проинформировать Тывинское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения с приложением надлежащим образом заверенной копии постановления (распоряжения) Администрации муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» об утверждении схемы размещения рекламных конструкций на территории Кызылского района Республики Тыва, размещенной на официальном сайте органа местного самоуправления в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Указанное Предупреждение получено Администрацией муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» 18.07.2016 года, что подтверждается уведомлением о вручении ФГУП «Почта России».

Вместе с тем, в установленный срок документы, подтверждающие выполнение Предупреждения от 13.07.2016 года № 5-1959 в адрес Тывинского УФАС России не поступили, в связи с чем, в адрес Администрации муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» направлен запрос от 24.08.2016 года № 5-2360 о необходимости предоставления в течение трех рабочих дней документов, подтверждающих выполнение Предупреждения от 13.07.2016 года № 5-1959.

Указанный запрос получен Администрацией муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» 25.06.2016 года, что подтверждается входящим штампом Администрации муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва».

Вместе с тем, в установленный срок документы, подтверждающие выполнение Предупреждения от 13.07.2016 года № 5-1959 в адрес Тывинского УФАС России также не поступили.

Таким образом, Предупреждение от 13.07.2016 года № 5-1959

Администрацией муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» в установленные сроки не выполнено.

В связи с не выполнением Предупреждения от 13.07.2016 года № 5-1959, наличием признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции и на основании части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции приказом Тывинского УФАС России от 31.08.2016 года № 331 возбуждено дело № 05-13-01/16-15-16 о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции целью указанного Закона является предупреждение и пресечение 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, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

Соответственно, принимаемые органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными органами или организациями, осуществляющими функции указанных органов, решения, а также совершаемые действия (бездействие) прежде всего должны быть направлены на реализацию положений Закона о защите конкуренции.

В силу пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие),

которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещаются необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Установленный запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Для квалификации действий субъекта применительно к части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции необходимо установить запрещенные законом, не соответствующие нормативным положениям и совершенные им действия (бездействие), которые негативно влияют либо могут повлиять на определенную конкурентную среду – приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, то есть к соперничеству на значимом определенном товарном рынке в сфере обращения определенного товара (работ, услуг) либо взаимозаменяемых товаров (работ, услуг).

Согласно статье 19 Закона о рекламе под рекламной конструкцией понимается объект, где осуществляется размещение самой рекламной информации.

В соответствии с частью 1 статьи 19 Закона 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 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.

Утверждение схемы размещения рекламных конструкций, выдача разрешений на установку рекламных конструкций, выдача разрешений на установку рекламных конструкций на территории муниципального района/городского округа, аннулирование таких разрешений, выдача предписаний о демонтаже самовольно установленных вновь рекламных конструкций на территории муниципального района/городского округа, в соответствии с Законом о рекламе относится к вопросам местного значения городского округа (статья 6, пункт 15.1 части 1 статьи 15, пункт 26.1 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 года № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации»).

Полномочия по решению вопросов на установку рекламных конструкций на территории Кызылского района Республики Тыва также предусмотрены в Уставе муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва», утвержденного решением Хурала представителей муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» от 16.03.2011 г. № 9 (далее – Устав).

Структуру органов местного самоуправления составляют Хурал представителей муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва», Глава Кызылского кожууна, Администрация кожууна и Контрольный орган (контрольно-ревизионная комиссия) Кызылского кожууна (часть 1 статьи 17 Устава).

В силу части 1 статьи 24 Устава Администрация кожууна является исполнительно–распорядительным органом местного самоуправления кожууна.

Выдача разрешений на установку рекламных конструкций на территории Кызылского района, аннулирование таких разрешений, выдача предписаний о демонтаже самовольно установленных рекламных конструкций на территории Кызылского района является вопросами местного значения Кызылского кожууна (пункт 15 статьи 5 Устава).

Кроме того, в соответствии с пунктом 13 статьи 6 Устава к полномочиям органов местного самоуправления отнесены, в том числе, иные полномочия в соответствии с Федеральным законом от

06.10.2003 года № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

К заявлению о выдаче разрешения на установку рекламных конструкций прилагаются документы, предусмотренные частью 9 статьи 19 Закона о рекламе.

В части 15 статьи 19 Закона о рекламе содержится исчерпывающий перечень оснований, по которым орган местного самоуправления вправе отказать в выдаче разрешения. В частности, согласно пункту 2 указанной статьи в выдаче разрешения может быть отказано в случае несоответствия установки рекламной конструкции в заявленном месте схеме размещения рекламных конструкций (в случае, если место установки рекламной конструкции в соответствии частью 5.8 настоящей статьи определяется схемой размещения рекламных конструкций).

Федеральным законом от 07.05.2013 года № 98-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон "О рекламе" и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон № 98-ФЗ) в Закон о рекламе внесены изменения, вступившие в силу с 14.05.2013 года, которыми установлены новые правила размещения и эксплуатации рекламных конструкций.

В силу части 2 статьи 4 Закона № 98-ФЗ со дня вступления в силу указанного Федерального закона и до 1 января 2014 года органы местного самоуправления (органы государственной власти субъектов Российской Федерации - городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга) обязаны утвердить схемы размещения рекламных конструкций в порядке, установленном частью 5.8 статьи 19 Закона о рекламе.

Схема размещения рекламных конструкций является документом, определяющим места размещения рекламных конструкций, типы и виды рекламных конструкций, установка которых допускается на данных местах. Схема размещения рекламных конструкций должна соответствовать документам территориального планирования и обеспечивать соблюдение внешнего архитектурного облика сложившейся застройки, градостроительных норм и правил, требований безопасности и содержать карты размещения рекламных конструкций с указанием типов и видов рекламных конструкций, площади информационных полей и технических характеристик рекламных конструкций. Схема размещения рекламных конструкций и вносимые в нее изменения подлежат

предварительному согласованию с уполномоченным органом исполнительной власти соответствующего субъекта Российской Федерации в порядке, установленном высшим исполнительным органом государственной власти данного субъекта Российской Федерации. Схема размещения рекламных конструкций и вносимые в нее изменения подлежат опубликованию (обнародованию) в порядке, установленном для официального опубликования (обнародования) муниципальных правовых актов, и размещению на официальном сайте органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет". Для целей настоящей статьи под информационным полем рекламной конструкции понимается часть рекламной конструкции, предназначенная для распространения рекламы (часть 5.8 статьи 19 Закона о рекламе).

Этим же законом введено такое основание для отказа в выдаче разрешения на установку рекламной конструкции, как несоответствие установки рекламной конструкции в заявленном месте схеме.

Из приведенных норм следует, что Законом о рекламе предусмотрена необходимость разработки органами местного самоуправления специальных схем размещения, введены требования к ним и установлен запрет на выдачу разрешений на установку рекламных конструкций без согласования с такими схемами.

Таким образом, Законом о рекламе установлен документ, определяющий места размещения рекламных конструкций, типы и виды рекламных конструкций, установка которых допускается на данных местах. Данным документом является схема размещения рекламных конструкций, согласуемая в установленном законом порядке, с уполномоченным органом исполнительной власти соответствующего субъекта Российской Федерации.

Следовательно, исходя из объема полномочий органов местного самоуправления, установленных Законом о рекламе, они могут в рамках предоставленных им полномочий определять места размещения рекламных конструкций, типы и виды рекламных конструкций на территории городских округов и муниципальных районов только посредством 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.

В ходе проведения плановой выездной проверки в отношении Администрации муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва», а также в ходе рассмотрения дела № 05-13-01/16-15-16 Администрацией муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» в материалы дела не представлена утвержденная в установленном порядке схема размещения рекламных конструкций на территории Кызылского района Республики Тыва.

При этом, как указано в части 5 статьи 4 Закона № 98-ФЗ с 1 января 2014 года выдача разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельных участках независимо от формы собственности, а также на зданиях или ином недвижимом имуществе, находящихся в собственности субъектов Российской Федерации или муниципальной собственности, допускается только при наличии утвержденных в установленном порядке соответствующих схем размещения рекламных конструкций.

Согласно части 5.1 статьи 19 Закона о рекламе после утверждения схем размещения рекламных конструкций, торги на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, который находится в государственной собственности, муниципальной собственности или государственная собственность на который не разграничена, а также на здании или ином недвижимом имуществе, находящихся в собственности субъектов Российской Федерации или муниципальной собственности, проводятся органом государственной власти, органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа либо уполномоченной ими организацией только в отношении рекламных конструкций, указанных в данных схемах.

Таким образом, у Администрации муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» в период с момента внесения изменений в Закон о рекламе (07.05.2013 года) до 01.01.2014 года имелась возможность разработать и согласовать схемы размещения рекламных конструкций, наличие которых, начиная с 01.01.2014 года является обязательным условием для проведения торгов на право получения разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций.

Не выполнив предусмотренную частью 5.8 статьи 19 Закона о

рекламе обязанность по разработке и утверждению схемы размещения рекламных конструкций, Администрация муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» создала условия, при которых проведение торгов на право заключения договоров на размещение рекламных конструкций является невозможным, что ведет к ограничению конкуренции и сокращению числа хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке предоставления рекламных конструкций для размещения рекламы.

Согласно информации Администрации муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» за период 2015 года, за 3 квартала 2016 года разрешения на установку рекламных конструкций на территории Кызылского района Республики Тыва не выдавались.

При таких обстоятельствах, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что бездействие Администрации муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» по не утверждению схемы размещения рекламных конструкций на территории Кызылского района Республики Тыва может иметь своим последствием необоснованное препятствование в развитии и осуществлению хозяйствующими субъектами деятельности по распространению наружной рекламы на территории Кызылского района Республики Тыва, что прямо противоречит положениям пункта 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России от 26.12.2016 года по делу № 05-13-01/16-15-16 Администрация муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» признана нарушившей пункт 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ действия (бездействие) должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов, а также организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения

товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности, за исключением случаев, предусмотренных частью 3 статьи 14.32 КоАП РФ, влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ состоит в действии (бездействии) должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов, а также организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности.

Субъектами данного правонарушения являются должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов.

Решением Хурала представителей муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» № 15 от 14.12.2012 года Е. назначен на должность председателя Администрации муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва».

Таким образом, должностным лицом – председателем Администрации муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» Е. совершено административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Определяя степень виновности Е., следует отметить, что Е. являясь должностным лицом органа местного самоуправления не выполнил установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Местом совершения административного правонарушения является

место нахождения Администрации муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва», то есть Республика Тыва, Кызылский район, пгт. Каа-Хем, ул. Таежная, 20.

Обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность, в ходе рассмотрения дела не выявлены.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не установлены.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 2.9, 4.2, 4.5, 14.9, 23.48, 24.5, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – председателя Администрации муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» Е. виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

2. Наложить на должностное лицо – председателя Администрации муниципального района «Кызылский кожуун Республики Тыва» Е. административный штраф в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока

отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ - неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ - при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, установленного на уплату штрафа, должностным лицом, вынесшим постановление, соответствующие материалы будут направлены судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 г. N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве" - судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

Врио руководителя управления А.О. Ооржак