Решение по делу № К14/121

Резолютивная часть объявлена 30.09.2014.

Решение в полном объеме изготовлено 17.11.2014. г. Тюмень

Комиссия Тюменского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Поткина И.В - заместитель руководителя управления,

Члены комиссии: Москвичева О.Н. - начальник отдела,

Дрок О.В. - ведущий специалист-эксперт,

рассмотрев дело № К14/121, возбужденное в отношении МКУ «Комитет по рекламе» (625000, г. Тюмень, ул. Ленина, д. 57) по признакам нарушения ч. 1 ст. 15 Федерального закона РФ от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии:

1) представителя ответчика – МКУ «Комитет по рекламе» – Григорук Таисьи Владимировны (доверенность № 46 от 25.09.2014);

2) представителя заинтересованного лица Ланина М.В. – Черпановой Юлии Валерьевны (доверенность № 72 АА 0463652),

в отсутствии - заявителя ООО «Супер Сервис» и заинтересованного лица ООО «Медиа стрит», надлежащим образом информированных о дате и времени рассмотрения дела, -

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России поступила жалоба ООО «Супер Сервис» по вопросу незаконной эксплуатации в самовольном порядке рекламной конструкции – видеоэкран (электронный) 7х8, расположенной на пересечении улиц Республики – Мельникайте г. Тюмени (Технопарк) поз 1. (по ходу движения по ул. Республики от ул. Холодильная, справа от дороги), на земельном участке площадью 18 кв.м. (далее также - РК).

В соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 39 Закона о защите конкуренции одним из оснований для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является заявление юридического или физического лица, указывающее на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного, приказом Тюменского УФАС России от 07.07.2014 № 456 в отношении МКУ «Комитет по рекламе» (далее – Комитет по рекламе) было возбуждено дело по признакам нарушения ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

В заседании Комиссии по рассмотрению настоящего дела, состоявшемся 30.09.2014, представитель Ответчика по факту нарушения требований антимонопольного законодательства пояснил, что 25.06.2008 года Комитет по рекламе и ООО «Стрит Вижин» был заключен договор № 4571-Л-113 на установку и эксплуатацию РК, который на основании письменного уведомления ООО «Стрит Вижин» расторгнут 05.03.2011, решением департамента имущественных отношений администрации г. Тюмени от 24.03.2011 разрешение на установку РК от 22.05.2008 № 527 аннулировано.

Решением Арбитражного суда Тюменской области от 05.05.2011 ООО «Стрит Вижин» признано несостоятельным, конкурсным управляющим утвержден Жихарев Е.А.

Согласно ответу конкурсного управляющего, РК была передана ООО «Стрит Вижин» 21.05.2010 собственнику РК – ООО «ЛК «Нерехта-Лизинг». В адрес ООО «ЛК «Нерехта-Лизинг» Комитет по рекламе было выдано предписание от 08.08.2011 № 4399 о демонтаже незаконно установленной РК.

В связи с тем, что в Комитет по рекламе, поступила информация от ООО «Мадиа стрит» о том, что фактическим владельцем РК является гражданин Ланин М.В., в связи с чем, предписание о демонтаже РК в адрес ЗАО «Лизинговая компания «Медведь» не направлялась.

Таким образом, Комитетом по рекламе велась работа по выявлению собственника незаконно размещенной РК, а также были предприняты необходимые меры для выдачи предписания о ее демонтаже.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные сведения и документы, заслушав пояснения лиц, участвовавших в рассмотрении дела, пришла к следующему.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Устава г. Тюмени, город Тюмень как городское поселение является муниципальным образованием, наделенным статусом городского округа.

Согласно п. 26.1 ч.1 ст. 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения, составляющим компетенцию органа местного самоуправления городского округа относится 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 Федеральным законом от 13 марта 2006 года N 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

В период рассматриваемых действий ответчика, действовали следующие муниципальные правовые акты, принятые органами местного самоуправления г.

Тюмени в целях реализации указанных полномочий:

1) Положение о заключении и исполнении договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на объектах муниципальной собственности г. Тюмени, утв. постановлением администрации г. Тюмени № 34-пк от 28.12.2006, далее – Положение № 34-пк (документ утратил силу в связи с изданием Постановления №36-пк с 22.06.2011);

2) Положение о порядке установки и эксплуатации рекламных конструкций на территории г. Тюмени, утв. постановлением администрации г. Тюмени № 36-пк от 14.06.2011, далее – Положение № 36-пк (действующее с 22.06.2011);

3) Временный регламент работы администрации г. Тюмени по реализации федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе", утв. распоряжением администрации г. Тюмени от 29.12.2006 N 262-рг, далее – Временный регламент (документ утратил силу 18.07.2011).

Так, согласно п. 4.1.1 Положения № 36-пк, пп. 1.2, 3.1 Положения № 34-пк, **контроль** за надлежащим исполнением владельцами рекламных конструкций условий заключенных договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на объектах муниципального имущества, на земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена, а также на земельных участках, находящихся в собственности Тюменской области, при условии наделения органов местного самоуправления города Тюмени в установленном порядке соответствующими государственными полномочиями, **осуществляет Комитет по рекламе** в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и заключенными договорами.

В соответствии с п. 3.2 Положения № 34-пк (редакция от 11.09.2008 до 14.06.2011) при неисполнении владельцем рекламной конструкции обязанности по демонтажу рекламной конструкции Комитет по рекламе в соответствии с условиями заключенных договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на объектах муниципальной собственности осуществляет следующие действия:

1. организует работы по демонтажу рекламной конструкции в следующей последовательности:

1) составляет акт о неисполнении обязанности по демонтажу рекламной конструкции на объекте муниципальной собственности;

2) письменно предупреждает владельца рекламной конструкции о необходимости добровольного демонтажа рекламной конструкции **в срок не позднее 5 рабочих дней;**

3) при истечении срока, указанного в абзаце третьем настоящего подпункта, и при отсутствии добровольного демонтажа рекламной конструкции, издает приказ о принудительном сносе рекламной конструкции;

4) **осуществляет принудительный демонтаж рекламной конструкции**.

2. предъявляет соответствующие претензии и исковые заявления в суд о взыскании неосновательного обогащения за период эксплуатации рекламной конструкции на

объекте муниципальной собственности и расходов, причиненных осуществлением принудительного демонтажа рекламной конструкции.

Положение № 34-пк утратило силу в связи с принятием Положения № 36-пк, согласно которому, при неисполнении владельцем рекламной конструкции обязанности по демонтажу рекламной конструкции Комитет по рекламе осуществляет следующие действия (п. 4.1.3 Положения № 36-пк, в редакции от 14.06.2011):

1. организует работы по демонтажу рекламной конструкции в следующей последовательности:

1) составляет акт о выявлении рекламной конструкции, установленной и (или) эксплуатируемой без разрешения, срок действия которого не истек, согласно приложению 5 к настоящему Положению, в течение 3 рабочих дней с момента выявления факта неисполнения обязанности по демонтажу с приложением фотографий;

2) обеспечивает направление предписания владельцу рекламной конструкции в течение 2 рабочих дней с момента выдачи данного предписания Департаментом имущественных отношений;

3) **в течение 3 месяцев** со дня истечения срока, указанного в предписании, выданном Департаментом имущественных отношений, и при отсутствии добровольного демонтажа рекламной конструкции **осуществляет демонтаж рекламной конструкции**, с составлением Акта о демонтаже рекламной конструкции, установленной и (или) эксплуатируемой без разрешения, срок действия которого не истек, согласно приложению 6 к настоящему Положению, в котором указывается место, время, основание проведения демонтажа, состояние рекламной конструкции до начала и после окончания работ по демонтажу, место хранения рекламной конструкции, а также указывается организация, осуществляющая демонтаж рекламной конструкции.

2. предъявляет претензии во внесудебном порядке о применении мер ответственности, установленных договором, и о взыскании расходов.

3. направляет исковые заявления в суд в течение 3 месяцев с момента направления претензии, при неисполнении обязательств во внесудебном порядке.

В Тюменское УФАС России 11.03.2014 поступило заявление ООО «СуперСервис» по вопросу незаконной эксплуатации самовольно установленной РК, расположенной на пересечении улиц Республики – Мельникайте г. Тюмени.

Из имеющихся в материалах дела документов установлено следующее.

28.04.2007 заключен договор финансовой аренды № Н761/Л/0307 между ООО «ЛК «Нерехта Лизинг» (лизингодатель) и ООО «Стрит Вижин» (лизингополучатель). Предметом лизинга являлся светодиодный экран Модель ATV-30-8*8-RGB, в количестве 3 шт., год изготовления 2007 закупочной стоимостью 15 744 000,00 руб.

МУ «Комитет по рекламе» с ООО «Стрит Вижин» заключен договор № 4571-Л-113 на установку и эксплуатацию РК сроком с 22.05.2008 по 21.05.2013.

22.05.2008 на основании решения Координационного совета по рекламе и внешнему оформлению города ООО «Стрит Вижин» выдано разрешение на установку РК сроком до 21.05.2012.

25.07.2008 ООО «Стрит Вижин» заключил с департаментом земельных ресурсов администрации г. Тюмени договор аренды земельного участка № 140/27 под временную постройку – РК, на срок с 25.07.2008 по 24.06.2009.

В соответствии с п.6.2 договора лизинга № Н761/Л/0307 от 28.04.2007 ООО «ЛК «Нерехта Лизинг» было принято решение о расторжении договора в одностороннем порядке, о чем в адрес ООО «Стрит Вижин» было направлено соответствующее уведомление (получено 01.06.2009).

В соответствии с решением Арбитражного суда Костромской области от 19.11.2009 **по акту сдачи-приемки от 21.05.2010** ООО «Стрит Вижин» передал, а ООО «ЛК «Нерехта Лизинг» принял предмет лизинга – РК.

02.02.2011 в Комитет по рекламе поступило заявление от ООО «Стрит Вижин» (письмо № 124 от 02.02.2011) о том, что общество, не имея возможности исполнить решение суда самостоятельно по причине возбуждения дела о банкротстве в отношении ООО «Стрит Вижин», **просит** департамент земельных ресурсов администрации г. Тюмени **произвести демонтаж РК**.

05.03.2011 на основании указанного заявления ООО «Стрит Вижин» договор на установку и эксплуатацию РК, заключенный между ООО «Стрит Вижин» и Комитетом по рекламе, расторгнут. В соответствии с п. 1 ст. 19 ч. 18 Закона о рекламе, департаментом имущественных отношений администрации г. Тюмени принято **решение № 3 от 24.03.2011 об аннулировании разрешения** № 527 от 22.05.2008 на установку указанной РК.

Согласно данному решению, ООО «Стрит Вижин» должен осуществить демонтаж РК в течение месяца и удалить информацию, размещенную на РК в течении 3 дней.

Исходя из ответа конкурсного управляющего ООО «Стрит Вижин» Жихарева Е.А. на предписание департамента имущественных отношений от 28.07.2011 № 4159 о демонтаже незаконно установленной РК в срок до 02.08.2011, требование о демонтаже не было исполнено в связи с тем, что РК была передана ООО «Стрит Вижин» 21.05.2010 собственнику РК - ООО «ЛК «Нерехта Лизинг».

В связи с указанным, Комитет по рекламе письмом **от 10.08.2011** в адрес ООО «ЛК «Нерехта Лизинг» направил предписание департамента имущественных отношений г. Тюмени **от 08.08.2011** о демонтаже незаконно установленной РК **в срок до 23.08.2011**.

18.04.2013 в ответ на запрос Комитета по рекламе от 29.03.2013 ООО «ЛК «Нерехта Лизинг» сообщает, что РК была **продана 26.05.2010** по договору купли-продажи ЗАО «Лизинговая компания «Медведь».

Вместе с тем, согласно п. 4.1.3 Положения № 36-пк Комитет по рекламе должен **был в срок до 23.11.2011 года осуществить демонтаж** рекламной конструкции.

Отсюда следует, что Комитетом по рекламе **в период с 24.08.2011 по апрель 2013**

включительно **не принимались должные меры по демонтажу** незаконно эксплуатируемой РК.

После установления факта принадлежности РК Ланину М.В. (письмо ООО «Медиа стрит» № 51-06-796 от 24.04.2013), в его адрес Комитетом по рекламе было направлено предписание от 22.05.2013 № 14-08-3026 о демонтаже РК в течение месяца, а также удалении информации, размещаемой на РК в течение 3 дней со дня выдачи настоящего предписания.

В свою очередь, Ланин М.В. обратился в суд с исковым заявлением к администрации г. Тюмени об обязании заключить с ним договор аренды. Согласно определению суда от 29.07.2013 были приняты обеспечительные меры о наложении запрета администрации г. Тюмени совершать какие-либо действия в отношении РК.

В связи с объявлением Комитетом по рекламе аукциона № 21/2013 на право заключения договора на установку и эксплуатацию РК на объекте муниципальной собственности, в состав объектов которого также была включена данная РК, производство по делу 16.12.2013 было прекращено в связи с отказом Ланина М.В. от иска

По результатам аукциона № 21/2013 от 13.12.2013 с Ланиным М.В. был заключен договор на установку и эксплуатацию РК на объекте муниципальной собственности № 253А/13 от 19.12.2013 и выдано разрешение № 606 от 24.12.2013 на установку и эксплуатацию РК.

Таким образом, в период с 24.03.2011 по 19.12.2013, РК эксплуатировалась хозяйствующими субъектами незаконно, в то же время Комитетом по рекламе длительное время - **с 24.08.2011 по апрель 2013** включительно - не принимались меры по демонтажу РК.

Согласно Толковому словарю Ожегова С.И. демонтировать – разобрать, снять что-нибудь, что бы прекратить действие, работу.

В рассматриваемом случае рекламная конструкция представляет собой **электронный видеоэкран,** работа которого обеспечивается за счет электричества. В связи с указанным, работы по демонтажу такой рекламной конструкции начинаются с ее обесточивания, в результате чего размещение информации на РК является невозможным, следовательно, не может осуществляться и незаконная эксплуатация РК.

В свою очередь, Комитетом по рекламе не принимались надлежащие меры по демонтажу РК для исключения возможности эксплуатации хозяйствующими субъектами РК, в том числе по удалению размещаемой хозяйствующими субъектами рекламной информации путем прекращения подачи тока в РК от электрической сети.

Вместе с тем, согласно п. 3.2 Положения № 34-пк, а также п. 4.1.3 Положения № 36-пк при неисполнении владельцем РК обязанности по демонтажу, Комитет по рекламе осуществляет действия, *первым из которых является составление акта,* ***чего***

Комитетом по рекламе сделано не было.

Частью 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции установлен запрет органам местного самоуправления принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Так, установка и эксплуатация рекламной конструкции на объекте муниципальной собственности возможна только после заключения договора с собственником объекта муниципальной собственности **на основании торгов и получения разрешения** органа местного самоуправления (чч. 5.1, 9 ст. 19 Закона о рекламе).

Предоставление возможности хозяйствующему субъекту получать доход, незаконно эксплуатируя РК, установленную к тому же на объекте муниципальной собственности, является необоснованным предоставлением преимущества перед другими хозяйствующими субъектами, и может привести к ограничению конкуренции.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу:

- о нарушении Комитетом по рекламе ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, выразившемся в бездействии по демонтажу РК и предоставлении возможности ее эксплуатации без соответствующего разрешения и договора;

- об отсутствии оснований для выдачи предписания в связи с заключением по результатам аукциона № 21/2013 договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции № 253А/13 от 19.12.2013 и получения разрешения № 606 от 24.12.2013 на установку и эксплуатацию РК.

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

РЕШИЛА:

1. Признать нарушение МКУ «Комитет по рекламе» ч. 1 ст. 15 Федерального закона РФ от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в бездействии - непринятии должных мер по демонтажу незаконной эксплуатации рекламной конструкции – видеоэкран (электронный) 7х8, расположенной на пересечении улиц Республики – Мельникайте г. Тюмени (Технопарк) поз 1. (по ходу движения по ул. Республики от ул. Холодильная, справа от дороги), на земельном участке площадью 18 кв.м., и предоставления возможности эксплуатации данной РК без соответствующего разрешения и договора хозяйствующим субъектам.

2. Обязательное для исполнения предписание не выдавать в связи с отсутствием

основания для его выдачи.

Председатель Комиссии И.В. Поткина

Члены Комиссии: О.Н. Москвичева

О.В. Дрок

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия