<…>

392000, г. Тамбов, ул. Коммунальная, д. 6-б

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № АП2-276/14 об административном правонарушении

«30» декабря 2014 года г. Тамбов

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее - Тамбовское УФАС России) Гречишникова Елена Анатольевна,

рассмотрев протокол №АП2-276/14 об административном правонарушении от 22.12.2014, составленный в отношении должностного лица органа местного самоуправления <…> по части 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), и другие материалы дела №АП2-276/14 об административном правонарушении,

в присутствии <…>, которой разъяснены права, предусмотренные частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛА:

Комиссия Тамбовского УФАС России в результате рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства от 31.03.2014 № А2-2/14 решением от 21.10.2014 года признала администрацию города Тамбова нарушившей часть 1 статьи 15, пункт 2 части 1 статьи 15 и часть 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Нарушение установлено в принятии постановления от 06.12.2013 № 10488 «Об утверждении Положения о порядке заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности городского округа - город Тамбов (за исключением транспортных средств)» в части:

- установления в названном Положении порядка заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности городского округа - город Тамбов (за исключением транспортных средств) без проведения торгов (пункт 1.3 Положения);

- неурегулирования в названном Положении существенных обстоятельств заключения вышеуказанных договоров, которые создают необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами - претендентами на их заключение.

Статьей 22 «Органы местного самоуправления города Тамбова» Устава города Тамбова, принятого решением Тамбовской городской Думы от 4 мая 2005 года № 704, зарегистрированного постановлением Тамбовской областной Думы от 20 мая 2005 года № 1161, установлена структура органов местного самоуправления города Тамбова, которую составляют представительный орган - Тамбовская городская Дума, глава муниципального образования - Глава города Тамбова, исполнительно-распорядительный орган города Тамбова - администрация города Тамбова, контрольно-счётный орган города Тамбова - Контрольно-счётная палата города Тамбова, обладающие собственными полномочиями.

Таким образом, администрация города Тамбова является органом местного самоуправления, следовательно, на её акты и действия распространяются запреты и требования антимонопольного законодательства, в том числе, установленные статьями 15 и 17.1 Закона о защите конкуренции.

Частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления 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 том числе запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам

(пункт 2 части 1 статьи 15).

Частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции установлено, что заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество на основании поименованных в части указанной статьи случаев.

Согласно статье 8 Конституции РФ в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы (статья 15 Конституции РФ).

Администрация города Тамбова приняла постановление от 06.12.2013 года № 10488 «Об утверждении Положения о порядке заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности городского округа - город Тамбов (за исключением транспортных средств)» (далее - Положение), который является нормативным правовым актом.

Согласно пункту 1.1 Положение о порядке заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности городского округа - город Тамбов (за исключением транспортных средств), регламентирует процедуру заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности.

Пунктом 1.2 Положения установлено, что основными целями данного Положения являются:

1.2.1. Пополнение бюджета городского округа - город Тамбов за счет установки и эксплуатации объектов наружной рекламы.

1.2.2. Оптимизация установки и эксплуатации объектов наружной рекламы и информации, повышение уровня дизайнерских и конструктивных решений, степени надежности рекламных конструкций.

Пунктом 1.4 Положения введены применяемые термины и определения:

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;

договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном

движимом имуществе (за исключением транспортных средств) - заключенное в письменной форме соглашение между владельцем рекламной конструкции и собственником имущества, не отнесенного в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации к недвижимому имуществу, к которому присоединяется рекламная конструкция, дающее право (при наличии разрешения на установку рекламной конструкции, выданного администрацией города Тамбова в лице комитета по информационной политике администрации города Тамбова) устанавливать (размещать) и эксплуатировать рекламную конструкцию.

разрешение на установку рекламной конструкции - документ, на основании которого допускается установка и эксплуатация рекламной конструкции на согласованном месте установки рекламной конструкции, выдаваемый администрацией города Тамбова в лице комитета по информационной политике администрации города Тамбова при условии выполнения требований законодательства Российской Федерации о рекламе и муниципальных правовых актов в сфере наружной рекламы, в том числе заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Разделом 2 Положения установлена компетенция органов администрации города Тамбова при заключении договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на движимом имуществе.

В соответствии с пунктом 2.1 Положения комитет по информационной политике администрации города Тамбова выдает разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на срок действия договора.

В соответствии с пунктом 2.2 комитет по управлению муниципальным имуществом города администрации города Тамбова:

- готовит проект постановления администрации города Тамбова о заключении договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе (за исключением транспортных средств);

- заключает договоры на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе (за исключением транспортных средств).

Положение о порядке заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности городского округа - город Тамбов (за исключением транспортных средств), утвержденное постановлением администрации города Тамбова от 06.12.2013 года № 10488 противоречит требованиям антимонопольного законодательства.

1. Пунктом 1.3 Положения установлено, что «заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на движимом имуществе (за исключением транспортных средств) осуществляется без проведения торгов».

Приведённый пункт 1.3 Положения нарушает порядок заключения договоров в отношении муниципального имущества - исключительно по результатам торгов, установленный частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, в результате чего нарушены требования части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции и условия конкуренции на товарном рынке услуг по распространению рекламы в

городе Тамбове в силу следующего.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее также Федеральный закон «О рекламе», Закон о рекламе) реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Частью 1 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» установлено, что распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, проекционного и иного предназначенного для проекции рекламы на любые поверхности оборудования, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламные конструкции), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламораспространителем, с соблюдением требований настоящей статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

Частью 5 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» установлено, 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. Заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции осуществляется в соответствии с нормами настоящего Федерального закона и гражданского законодательства.

Таким образом, Федеральный закон «О рекламе» определяет, что размещение рекламной конструкции осуществляется по договору на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Частью 5.1 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» предусмотрено заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности, 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, то есть установлено специальное правовое регулирование порядка заключения договоров на размещение рекламы на недвижимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности.

При этом, в отличие от недвижимого государственного или муниципального имущества, Федеральный закон «О рекламе» не устанавливает специальный порядок заключения договора на размещение рекламы на движимом

муниципальном или государственном имуществе, как в рассматриваемом случае. В названном законе отсутствует указание либо требование о проведении либо непроведении торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на движимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности.

Следовательно, подлежит применению общий порядок заключения договоров, установленный частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции и предусматривающий переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, только по результатам проведения торгов, за исключением случаев, прямо поименованных в названной статье.

Однако, администрация города Тамбова нарушила установленное антимонопольным законодательством требование об обязательности проведения торгов в отношении рассматриваемого муниципального имущества.

Довод администрации города Тамбова о том, что при размещении рекламных конструкций не переходит право владения в отношении имущества и в пользование конкретных лиц имущество не предоставляется, поэтому требования статьи 17.1 Закона о защите конкуренции на договоры на установку и эксплуатацию рекламной конструкции не распространяются, не основан на законе.

Порядок заключения администрацией города Тамбова договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе, установленный Положением, подпадает под действие части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, поскольку:

1) имущество является муниципальным, находящимся в муниципальной собственности городского округа - город Тамбов;

2) имущество не было закреплено на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, правообладателем является казна как на время принятия постановления администрации города Тамбова от 06.12.2013 года № 10488, так и в течение 2014 года.

Согласно письму администрации города Тамбова (исх. от 24.09.2014 № 2-30-1830/14-5, вх. от 24.09.2014 № 8965) в Реестре муниципального имущества города Тамбова и составе муниципальной казны города Тамбова числятся контактные сети, включающие металлические и железобетонные опоры, на которых и размещены рекламные конструкции в виде транспарант-перетяжек. Указанное муниципальное имущество администрация города Тамбова относит к движимому;

3) исключительные случаи, когда допускается заключение договоров в отношении государственного или муниципального имущества без проведения торгов, поименованы в статье 17.1 Закона о защите конкуренции, в число которых не входят рассматриваемые договоры на установку и эксплуатацию рекламной конструкции;

4) несомненным является, что владелец рекламной конструкции при

предоставлении ему муниципального движимого имущества (за исключением транспортных средств) для установки и эксплуатации рекламной конструкции приобретает право его использования.

О последнем свидетельствуют следующие условия и обстоятельства:

а) часть 1 статьи 19 Закона о рекламе, определяющая владельцем рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) собственника рекламной конструкции либо иного лица, обладающего вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

Исходя из смысла и содержания указанной нормы, юридическое или физическое лицо вправе установить рекламную конструкцию на каком-либо имуществе лишь при условии правообладания этим имуществом - на праве собственности, вещном праве, а также праве владения или пользования, предоставленным собственником. В противном случае использование чужого имущества будет являться незаконным;

б) аналогичное содержание включено в понятие владельца рекламной конструкции, введённое пунктом 1.4 Положения;

в) Положением предусмотрена плата за установку и эксплуатацию рекламной конструкции, которая устанавливается в соответствии с Методиками расчета, утвержденными решениями Тамбовской городской Думы (пункт 3.7 Положения), и перечисляется владельцем рекламной конструкции ежемесячно в сроки, определенные договором, согласно расчету, являющемуся приложением к договору (пункт 3.7 Положения), то есть плата за пользование предоставляемым под указанные цели муниципальным движимым имуществом;

г) в предмете договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности городского округа - город Тамбов (за исключением транспортных средств), заключенных комитетом по управлению муниципальным имуществом города администрации города Тамбова (Комитет) на основании Положения прямо указано на приобретаемое владельцами рекламной конструкции право пользования предоставляемым имуществом: «Комитет предоставляет Владельцу СНРИ за плату право на присоединение рекламной конструкции к движимому имуществу, находящемуся в муниципальной собственности города Тамбова, по адресу:…, на условиях, установленных настоящим Договором и Положением о порядке заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности городского округа – город Тамбов (за исключением транспортных средств), утвержденном постановлением администрации города Тамбова от 06.12.2013 года № 10488, а Владелец СНРИ осуществляет ее установку и эксплуатацию в целях распространения наружной рекламы и информации в соответствии с условиями настоящего Договора и действующим законодательством».

Итак, заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на движимом имуществе (за исключением транспортных средств) должно быть осуществлено только по результатам торгов.

Заключение указанного договора на основе торгов направлено на совершение действий, не приводящих к ограничению конкуренции.

Форма и порядок проведения таких торгов устанавливаются организаторами торгов исходя из общих положений о торгах, содержащихся в Гражданском кодексе Российской Федерации.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса, аукциона в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

В данном случае, договоры на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на движимом имуществе (за исключением транспортных средств) могут быть заключены исключительно с хозяйствующими субъектами, поскольку приобретение прав пользования муниципальным имуществом с названным назначением необходимо для осуществления услуг по распространению рекламы, но администрация города Тамбова пунктом 1.3 Положения ограничила конкуренцию в городе Тамбове в части доступа на указанный товарный рынок.

Нарушены обязательные принципы публичности, прозрачности и равнодоступности к данному муниципальному ресурсу, являющемуся к тому же ограниченным, и создано необоснованное препятствование для всех желающих на равных правах получить в законное пользование указанное муниципальное имущество.

Названные принципы не соблюдены также тем, что помимо непроведения публичных торгов, потенциальным претендентам к тому же неизвестны перечень и месторасположение объектов муниципального движимого имущества (за исключением транспортных средств), которые могут быть предоставлены администрацией города Тамбова для установки и эксплуатации рекламной конструкции.

Администрацией города Тамбова создана ситуация, когда неправомерные и неконкурентные преимущества предоставлены тем лицам, которые первыми обратятся за заключением договора и в результате станут выгодоприобретателями: они по собственному усмотрению и без каких-либо ограничений определяют желаемое количество мест для установки и эксплуатации рекламной конструкции и места их дислокации.

Невозможность проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе (за исключением транспортных средств) в ходе рассмотрения дела не установлена.

Таким образом, нормативный правовой акт администрации города Тамбова - постановление от 06.12.2013 года № 10488 «Об утверждении Положения о порядке заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности городского округа - город Тамбов (за исключением транспортных

средств)», предусматривающий заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на движимом муниципальном имуществе (за исключением транспортных средств) без проведения торгов, приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке распространения наружной рекламы города Тамбова.

2. Практика исполнения Положения, утвержденного постановлением администрации города Тамбова от 06.12.2013 года № 10488, подтверждает его негативное влияние на конкуренцию на товарном рынке распространения наружной рекламы в городе Тамбова.

На основании Положения администрацией города Тамбова приняты следующие решения о заключении договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности городского округа - город Тамбов (за исключением транспортных средств):

1) постановление от 24.12.2013 № 11061 «О заключении договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе (за исключением транспортных средств) с обществом с ограниченной ответственностью «Наружка сервис» по обращениям ООО «Наружка сервис».

Постановлением предписано Комитету по управлению муниципальным имуществом города администрации города Тамбова заключить с ООО «Наружка сервис» договоры на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе (за исключением транспортных средств) в виде транспарант-перетяжек, размером 12,0 м на 0,8 м, сроком на 7 лет, по списку, который включает 109 мест расположения наружной рекламы.

Указанные договоры 24.12.2013 заключены с ООО «Наружка сервис» в общем количестве 109 (№№ 202-310);

2) постановление от 25.12.2013 № 11165 «О заключении договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе (за исключением транспортных средств) с обществом с ограниченной ответственностью «Гэллэри Сервис» по обращениям ООО «Гэллэри Сервис».

Постановлением предписано Комитету по управлению муниципальным имуществом города администрации города Тамбова заключить с ООО «Гэллэри Сервис» договоры на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе (за исключением транспортных средств) в виде транспарант-перетяжек, размером 12,0 м на 0,8 м, сроком на 7 лет, по списку, который включает 6 мест расположения наружной рекламы.

Указанные договоры 25.12.2013 заключены с ООО «Гэллэри Сервис» в общем количестве 6 (№№ 399 - 404);

3) постановление от 30.12.2013 № 11322 «О заключении договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе (за исключением транспортных средств) с обществом с ограниченной ответственностью «Городской формат» по обращениям ООО «Городской формат».

Постановлением предписано Комитету по управлению муниципальным

имуществом города администрации города Тамбова заключить с ООО «Городской формат» договоры на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе (за исключением транспортных средств) в виде двусторонних панель-кронштейнов размером 2,5 м на 1,0 м, сроком на 7 лет, по списку, который включает 64 места расположения наружной рекламы.

Указанные договоры 31.12.2013 заключены с ООО «Городской формат» в общем количестве 64 (№№ 488 - 551);

4) постановление от 31.01.2014 № 596 «О заключении договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе (за исключением транспортных средств) с обществом с ограниченной ответственностью «АТ Масс-Медиа» по обращениям ООО «АТ Масс-Медиа».

Постановлением предписано Комитету по управлению муниципальным имуществом города администрации города Тамбова заключить с ООО «АТ Масс-Медиа» договоры на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе (за исключением транспортных средств) в виде транспарант-перетяжек, размером 12,0 м на 0,8 м, сроком на 7 лет, по списку, который включает 7 мест расположения наружной рекламы.

Указанные договоры 03.02.2014 заключены с ООО «АТ Масс-Медиа» в общем количестве 7 (№№ 594 - 600).

Изложенные обстоятельства свидетельствуют, что доступ к размещению наружной рекламы на муниципальном движимом имуществе (за исключением транспортных средств) города Тамбова и (или) возможности осуществления услуг по распространению рекламы в городе Тамбове (предоставлению рекламных мест) получило ограниченное число лиц – всего 4 хозяйствующих субъекта (ООО «Наружка сервис», ООО «Гэллэри Сервис», ООО «Городской формат», ООО «АТ Масс-Медиа»).

Следует отметить, что оплата по договорам на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности городского округа – город Тамбов (за исключением транспортных средств), заключенных в декабре 2013 года – феврале 2014 года составляет примерно 1 000 – 1 500 рублей в месяц (в зависимости от месторасположения рекламной конструкции) для транспарант-перетяжки общей площадью 19, 2 кв. м и 600 рублей в месяц для панель-кронштейна общей площадью 5,0 кв. м.

В то же время, стоимость услуг по размещению рекламных материалов на улицах города Тамбова на рекламных конструкциях в виде транспарант-перетяжек в августе 2013 года составляла 15 000 - 27 000 рублей за один месяц размещения.

Сравнительный анализ оплаты по договору на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе и стоимости услуг по размещению рекламных материалов на указанных рекламных конструкциях показывает прибыльность рассматриваемого вида деятельности и свидетельствует о значительных преимуществах для первых обратившихся за заключением договора лиц, которые по своему желанию и усмотрению

определяли испрашиваемое количество рекламных мест (договоров) и их местоположение. Причём, плата по договору является для них фиксированной и прогнозируемой - в соответствии с Методиками расчета, утвержденными решениями Тамбовской городской Думы, как определяет Положение.

3. Кроме того, выявлено, что в рассматриваемом Положении отсутствует правовое регулирование по существенным обстоятельствам порядка заключения (незаключения) договоров, которое создает или может создавать необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами - претендентами, подавшими соответствующие заявления о заключении указанных договоров, что запрещено пунктом 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Так, пунктом 2.2 Положения на Комитет по управлению муниципальным имуществом города администрации города Тамбова возложены функции по подготовке проекта постановления администрации города Тамбова о заключении договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе (за исключением транспортных средств) и заключениям договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе (за исключением транспортных средств).

Пунктом 3.6 Положения установлено, что договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на движимом имуществе (за исключением транспортных средств) должен быть подписан сторонами не позднее 10 календарных дней со дня принятия постановления.

При этом, в какие сроки Комитет по управлению муниципальным имуществом города администрации города Тамбова обязан по заявлению обратившихся лиц подготовить постановление администрации города Тамбова о заключении договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе (за исключением транспортных средств), а администрация города Тамбова -принять указанное постановление, Положение не определяет.

В Положении должны быть урегулированы сроки подготовки и принятия постановления администрации города Тамбова о заключении договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе (за исключением транспортных средств), то есть содержаться полная определенность в указанной части, во избежание создания необоснованного препятствования и дискриминационных условий одним заявителям, либо, напротив, благоприятствующих условий деятельности другим заявителям, что может приводить к нарушению условий конкуренции.

Администрация города Тамбова по этому поводу указала (исх. от 20.08.2014 № 2-30-1830/14-3, вх. от 20.08.2014 № 6937) следующее. В соответствии с Регламентом администрации города Тамбова, утвержденным постановлением главы администрации города Тамбова от 24 ноября 2008 года № 8847 «Об утверждении Регламента администрации города Тамбова», установлен общий срок подготовки, согласования проекта правового акта, который не должен превышать 30 календарных дней от даты обращения. Срок, в течение которого принимается постановление о заключении договоров, в связи с тем, что данный срок установлен в названном Регламенте администрации города Тамбова.

Однако, в Положении нет ссылок на указанные документы, требования, сроки, что затрудняет понимание Положения из-за указанной выше неопределенности и неоднозначности.

Также в Положении отсутствует указание на случаи и основания отказа в заключении договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе (за исключением транспортных средств) по обращениям заинтересованных лиц, уполномоченный на дачу отказов орган или структурное подразделение администрации города Тамбова, и сроки, в течение которых должен быть изготовлен и направлен отказ.

Положение определяет порядок заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на муниципальном движимом имуществе (за исключением транспортных средств), включающий последовательность действий лиц, его заключающих - владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) и комитет по управлению муниципальным имуществом города администрации города Тамбова.

Указанный порядок подразумевает только положительное разрешение - заключение договора, что не может соответствовать действительности, так как испрашиваемое место не может быть предоставлено, например, по причине его занятости другим лицом, либо по иным объективным обстоятельствам.

Во избежание нарушения прав и законных интересов заявителей на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на муниципальном движимом имуществе (за исключением транспортных средств) и создания им необоснованного препятствования указанные вопросы должны быть урегулированы.

Таким образом, исходя из вышеизложенного установлено, что акт администрации города Тамбова - постановление от 06.12.2013 года № 10488 «Об утверждении Положения о порядке заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности городского округа - город Тамбов (за исключением транспортных средств)» противоречит антимонопольному законодательству, так как он приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке распространения наружной рекламы города Тамбова, а именно нарушает требования части 1 статьи 15, пункта 2 части 1 статьи 15, части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Статьей 37 Закона о защите конкуренции установлено, что за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Статьёй 14.9 КоАП РФ установлена административная ответственность за

ограничение конкуренции органами власти, органами местного самоуправления.

Частью 1 статьи 14.9 установлено следующее: «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, 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 настоящего Кодекса, - влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей».

Согласно представленным администрацией города Тамбова сведениям и документам (исх. от 21.11.2014 № 2-30-1830/14-6, вх. от 21.11.2014 № 11411) ответственным должностным лицом за подготовку и принятие вышеуказанного акта является Андреева И.П., которая на время совершения правонарушения являлась председателем комитета по управлению муниципальным имуществом города администрации города Тамбова.

В качестве доказательства представлена должностная инструкция председателя комитета по управлению муниципальным имуществом города администрации города Тамбова, утвержденная постановлением администрации горда Тамбова от 14.04.2099 № 2704 (со всеми изменениями и дополнениями), а также справка к проекту вышеуказанного постановления администрации города Тамбова.

В должностной инструкции указано, что председатель комитета:

- организовывает подготовку проектов нормативных и ненормативных правовых актов органов местного самоуправления по вопросам управления муниципальным имуществом городского округа-город Тамбова;

- обеспечивает эффективное управления и распоряжение муниципальным имуществом городского округа - город Тамбов.

В соответствии с разделом 5.1 должностной инструкции председатель комитета несет ответственность за неисполнение (ненадлежащее исполнение) должностных обязанностей.

Кроме того, согласно справке к проекту постановления администрации города Тамбова, проект данного постановления был внесен на согласование председателем комитета по управлению муниципальным имуществом города администрации города Тамбова Андреевой И.П.

Таким образом, должностное лицо органа местного самоуправления <…> совершила административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ и осуществила действия, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а именно: она как ответственное должностное лицо не обеспечила выполнение

установленных Законом о защите конкуренции требований и не предприняла всех зависящих от нее мер по их соблюдению со стороны администрации города Тамбова как органа местного самоуправления.

Местом совершения административного правонарушения является месторасположение комитета по управлению муниципальным имуществом города администрации города Тамбова - г. Тамбова, ул. К.Маркса,146/11;

Временем совершения административного правонарушения является период внесения проекта постановления «Об утверждении Положения о порядке заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности городского округа - город Тамбов (за исключением транспортных средств)» на согласование - ноябрь 2013 года (8 ноября 2013 года и 12 ноября 2013 года).

Датой вступления в силу решения антимонопольного органа для целей ч. 6 статьи 4.5, ч. 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ является дата изготовления решений Комиссии Тамбовского УФАС России в полном объеме (21.10.2014).

22 декабря 2014 года в присутствии <…> составлен протокол № АП2-276/14 об административном правонарушении по части 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

На рассмотрение настоящего дела 30 декабря 2014 года <…> явилась лично. Нарушение <…> не признает, считает, что при размещении рекламных конструкций не переходит право владения в отношении имущества и в пользование конкретному хозяйствующему субъекту имущество не предоставляется, поэтому требование части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции на договоры на установку и эксплуатацию рекламной конструкции не распространяется.

Считаю, что указанный довод не основан на законе, поскольку, заключив договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на движимом имуществе (за исключением транспортных средств), владелец рекламной конструкции приобретает право его пользования, что прямо оговорено рассмотренным Положением.

В силу требования части 1 статьи 17.1. Закона о защите конкуренции право пользования на данное муниципальное имуществом должно приобретаться только по результатам проведенных торгов, поскольку при публичном объявлении торгов в установленном законом порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Данное имущество является ограниченным муниципальным ресурсом, поэтому при предоставлении данного имущества в пользование должны быть соблюдены принципы публичности, прозрачности и равнодоступности, что не было соблюдено администрацией города Тамбова при принятии постановления от 06.12.2013 № 10488 «Об утверждении Положения о порядке заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном движимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности городского округа - город Тамбов

(за исключением транспортных средств).

Дело об административном правонарушении № АП2-276/14 рассматривалось в соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ с учетом характера совершенного должностным лицом органа местного самоуправления <…> административного правонарушения, личности виновного, его имущественного положения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Вина <…> доказана, подтверждена материалами настоящего дела об административном правонарушении и состоит в том, что как ответственное должностное лицо она не обеспечила выполнение установленных Законом о защите конкуренции требований и не предприняла всех зависящих от нее мер по их соблюдению со стороны администрации города Тамбова как органа местного самоуправления.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Доказательства малозначительности совершенного правонарушения <…> при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, не установлены.

Обстоятельства, исключающие производство по делу, не установлены.

Руководствуясь статьёй 23.48, частью 1 статьи 29.9, статьёй 29.10, статьёй 29.11 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Привлечь должностное лицо органа местного самоуправления <…> **к административной ответственности по части 1 статьи 14.9 КоАП РФ (**совершение действий, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции) и **подвергнуть наказанию в виде наложения административного штрафа в размере 15 000 (пятнадцати тысяч) рублей.**

В соответствии со статьей 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу. Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в банк или в иную кредитную организацию. Предлагаю <…> представить копию документа, свидетельствующего об оплате административного штрафа в Тамбовское УФАС России.

Согласно части 5 вышеназванной статьи при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Копия протокола об административном правонарушении направляется судье в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Реквизиты счета для перечисления штрафа:

УФК по Тамбовской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области)

ИНН 6831001163 КПП 682901001

Банк получателя: Отделение Тамбов

БИК: 046850001

Счет: 40101810000000010005

ОКТМО: 68701000001

Код бюджетной классификации:

161 1 16 02010 01 6000 140

УИН (0)

Назначение платежа - денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках.

Согласно части 3 статьи 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий

орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления (часть 1 статьи 30.3 КоАП РФ).

Руководитель управления Е.А. Гречишникова

Исп. Пономарева И.А.

т. 72-73-44