

Решение и предписание Комиссии Тверского УФАС России по делу № 06-6-18-2009 в отношении Собрания депутатов Спировского района о нарушении частей 5.7, 5.1, 9.3, 12, 18 и 5.6 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

«25» марта 2009 г. г. Тверь

Решение изготовлено в полном объеме «26» марта 2009 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее - Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии - Демина И.С., руководитель управления;

члены Комиссии:

Посохова Л.В., заместитель руководителя управления;

Воронина Г.А, начальник отдела рекламы;

Кочетунова Ю.В., специалист 1 разряда отдела рекламы;

в отсутствие представителей Собрания депутатов Спировского района, рассмотрев дело № 06-6/18-2009 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту принятия Собранием депутатов Спировского района решения от 18.12.2008 № 108 «Об утверждении Положения о порядке проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции» (далее – Положение),

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, дело рассматривалось в отсутствие представителей Собрания депутатов Спировского района.

Согласно Положению:

1. В случае если поступила заявка от одного претендента и этот претендент допущен к участию в торгах, договор заключается с данным претендентом; в случае, если поступило две и более заявки, а к участию в торгах допущен только один претендент, договор заключается с претендентом, допущенным к участию в торгах (пункт 5.5 Положения).

В соответствии с частью 5.7 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон) при соблюдении требований, установленных частями 5.2-5.5 настоящей статьи, договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции заключается с лицом, которое являлось единственным участником аукциона или конкурса.

Согласно частям 5.2-5.5 статьи 19 Закона:

- лицо, занимающее преимущественное положение в сфере распространения наружной рекламы (согласно приведенным в названной статье нормам), не может быть участником торгов;

- договор по результатам торгов не может быть заключен с лицом, если после заключения такого договора названное лицо приобретет преимущественное положение в сфере распространения наружной рекламы.

Таким образом, пункт 5.5 Положения не соответствует требованиям части 5.7 статьи 19 Закона, поскольку не содержит требования, при соблюдении которых заключается договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции с

единственным участником аукциона или конкурса.

2. Цена, предложенная участником, выигравшим торги, фиксируется в протоколе заседания Комиссии, подтверждается подписями всех участников торгов и подписями членов Комиссии (пункт 5.5.4 Положения).

Пункт 5.7 Положения устанавливает, что протокол заседания Комиссии, содержащий сведения об итогах торгов, подписывается присутствующими на заседании членами Комиссии, а также участниками торгов.

Согласно части 5.1 статьи 19 Закона заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности, осуществляется на основе торгов, проводимых в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 5 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора.

То есть ГК РФ не предусматривает подписание протокола всеми участниками торгов.

Следовательно, пункты 5.5.4 и 5.7 Положения не соответствуют части 5.1 статьи 19 Закона.

3. Лицо, ранее принимавшее участие в торгах и неоднократно допускаявшее нарушение требований настоящего Положения, решением Комиссии может быть отстранено от дальнейшего участия в торгах (пункт 6.4 Положения).

Часть 5.1 статьи 19 Закона устанавливает, что заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности, осуществляется на основе торгов (в форме аукциона или конкурса), проводимых органами местного самоуправления или уполномоченными ими организациями в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 2 статьи 1 ГК РФ гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Таким образом, пункт 6.4 Положения противоречит части 5.1 статьи 19 Закона.

4. В соответствии с таблицей 1 Приложения 1 к Положению («Методика начисления платы за право на размещение наружной рекламы») к рекламным конструкциям в том числе относятся суперграфика, росписи на стенах зданий, сооружений (строка 6); вывески, временные выносные щиты (строка 13); объявления (строка 14). Согласно части 2 статьи 2 Закона вывески, не содержащие сведений рекламного характера, и объявления физических и юридических лиц, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности, не являются рекламой.

Часть 1 статьи 19 Закона устанавливает, что рекламная конструкция – это распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения.

В соответствии с частью 5.1 статьи 19 Закона заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности, осуществляется на основе торгов.

Следовательно, вывески, объявления, временные выносные щиты, а также суперграфика и росписи на стенах зданий и сооружений не являются рекламными

конструкциями и требования Положения в части заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на основе торгов на них не распространяются.

Таким образом, нормы, названные в таблице 1 Приложения 1, противоречат части 5.1 статьи 19 Закона.

5. Пункт 1.3 образца договора возмездного предоставления рекламного места (далее - Договор) (Приложение № 2 к Положению) устанавливает, что рекламодатель вправе передать права по настоящему договору третьему лицу только с письменного согласия администрации.

Однако согласно части 9.3 статьи 19 Закона лицо, которому выдано разрешение на установку рекламной конструкции, обязано уведомлять орган местного самоуправления, выдавший такое разрешение, обо всех фактах возникновения у третьих лиц прав в отношении этой рекламной конструкции.

Следовательно, пункт 1.3. Договора нарушает часть 9.3 статьи 19 Закона.

6. Рекламодатель обязан получить разрешение в отделе по управлению имуществом администрации Спировского района (далее - Отдел), по согласованию с органами рекламного контроля, о внесении изменений в информационное содержание, вид рекламы в случае необходимости (подпункт 3.2.6 Договора).

В соответствии частью 12 статьи 19 Закона орган местного самоуправления не вправе требовать от заявителя представления документов и сведений, не относящихся к территориальному размещению, внешнему виду и техническим параметрам рекламной конструкции.

Таким образом, подпункт 3.2.6 Договора противоречит части 12 статьи 19 Закона.

7. Рекламодатель обязан произвести установку средств наружной рекламы и информации в течение 30 дней со дня начала действия настоящего договора; по письменному мотивированному заявлению Рекламодателя указанный срок может быть продлен, но не более чем на 30 дней; при пропуске указанного срока Отдел вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения настоящего договора (подпункт 3.2.8 Договора). Согласно части 18 статьи 19 Закона органом местного самоуправления решение об аннулировании принимается в случае, если в течение года со дня выдачи разрешения рекламная конструкция не установлена.

В соответствии с частью 5 статьи 19 Закона договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции заключается на срок пять лет; заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции осуществляется в соответствии с нормами настоящего Федерального закона и гражданского законодательства. Согласно статье 310 ГК РФ односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Таким образом, подпункт 3.2.8 Договора противоречит пункту 3 части 18 статьи 19 Закона, который устанавливает, что рекламная конструкция может быть установлена в течение года со дня выдачи разрешения, а также части 5 статьи 19 Закона.

8. Рекламодатель обязан уведомить Отдел о желании заключить договор возмездного предоставления муниципального рекламного места на размещение средств наружной рекламы и информации на новый срок не позднее, чем за 2 месяца до окончания срока действия настоящего договора (пункт 6.2 Договора).

Однако часть 5.6 статьи 19 Закона устанавливает, что аукцион или конкурс на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на

земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, которое находится в муниципальной собственности и на котором на основании договора между органом местного самоуправления и владельцем рекламной конструкции установлена рекламная конструкция, проводится по истечении срока действия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Следовательно, пункт 6.2 Договора противоречит части 5.6 статьи 19 Закона.

Из пояснений Собрания депутатов Спировского района от 20.02.2009 вх. № 56ф, представленных на рассмотрение дела № 06-6-4-2009 по факту принятия решения от 24.05.2007 № 225 «Об утверждении Положения о порядке выдачи разрешения на установку рекламной конструкции и заключения договоров на размещения наружной рекламы на территории Спировского района Тверской области», следует, что Собранием депутатов Спировского района готовится проект решения о внесении изменений как в решение от 24.05.2007 № 225, так и в решение от 18.12.2008 № 108.

Представитель Собрания депутатов Спировского района, присутствовавший на рассмотрении дела № 06-6-4-2009, согласился с предъявляемыми претензиями и сообщил, что на ближайшем заседании Собрание депутатов Спировского района в Положение будут внесены необходимые изменения в соответствии с рекламным законодательством.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37- 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать решение от 18.12.2008 № 108 «Об утверждении Положения о порядке проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции не соответствующим законодательству Российской Федерации о рекламе, поскольку оно противоречит частям 5.7, 5.1, 9.3, 12, 18 и 5.6 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать Собранию депутатов Спировского района предписание об отмене (изменении) решения от 18.12.2008 № 108.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии
И.С. Демина

Члены Комиссии
Л.В. Посохова
Г.А. Воронина
Ю.В. Кочетунова

ПРЕДПИСАНИЕ:

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее - Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии - Демина И.С., руководитель управления;

члены Комиссии:

Посохова Л.В., заместитель руководителя управления;

Воронина Г.А., начальник отдела рекламы;

Кочетунова Ю.В, специалист 1 разряда отдела рекламы,

на основании своего решения от «25» марта 2009 г. по делу № 06-6/18-2009 о признании не соответствующим законодательству Российской Федерации о рекламе решения от 18.12.2008 № 108 «Об утверждении Положения о порядке проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции», принятого Собранием депутатов Спировского района, и в соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 33, частями 1, 6 статьи 36 Федерального закона "О рекламе", пунктами 44, 46 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Собранию депутатов Спировского района (171170, Тверская область, п. Спирово, площадь Советская, д. 5) в течение месяца со дня получения настоящего предписания привести в соответствие с требованиями законодательства Российской Федерации о рекламе решение от 18.12.2008 № 108 «Об утверждении Положения о порядке проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции», а именно, внести изменения в пункты 5.5, 5.5.4, 5.7 и 6.4 Положения, строки 5, 13 и 14 таблицы 1 Приложения № 1, пункты 1.3, 6.2 и подпункты 3.2.6, 3.2.8 Договора или иным образом обеспечить соответствие названного решения требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Собранию депутатов Спировского района (171170, Тверская область, п. Спирово, площадь Советская, д. 5) представить в Управление письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 01.05.2009. .

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии
И.С. Демина

Члены Комиссии
Л.В. Посохова
Г.А. Воронина
Ю.В. Кочетунова