

РЕШЕНИЕ

23 ноября 2010 года

г.Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Смирнов С.В.	-	председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
Михайлова Н.В.	-	член Комиссии, главный специалист-эксперт отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции,
Швецова О.Ю.	-	член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции.

рассмотрев дело № 894-ФАС52-Р-19-07/08-10, возбужденное в отношении администрации города Нижнего Новгорода (г.Н.Новгород, Кремль, корп.5) по признакам нарушения части 5.4 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», при участии:
- представителей администрации г.Н.Новгорода: Марышевой А.Р. по доверенности от 24.08.2010 № 01-264/Д, Волошиной О.А. по доверенности от 24.08.2010 № 01-263/Д;
- законного представителя ООО «Том Сойер» директора Вараксова М.Б.;

- представителя ООО «Чистое Небо» Багровой В.В. по доверенности от 18.10.2010 №08;

УСТАНОВИЛА:

В целях осуществления контроля за соблюдением требований Федерального закона «О рекламе» специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области на территории города Нижнего Новгорода выявлены рекламные конструкции в виде стритбордов.

Размещение рекламных конструкций на стритбордах осуществлено ООО «Том Сойер» на основании договора от 30 декабря 2009 года, заключенного с администрацией г.Н.Новгорода.

Пункт 6.7 договора от 30 декабря 2009 года предусматривает размещение временных рекламных конструкций - стритбордов, однако срок действия договора от 30 декабря 2009 года установлен в пять лет с момента его подписания, что содержит признаки нарушения части 5 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

В связи с вышеизложенным, Нижегородское УФАС России 11 августа 2010 года вынесло Определение о возбуждении дела по признакам нарушения части 5 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» в отношении администрации города Нижнего Новгорода.

Администрация города Нижнего Новгорода в отзыве от 01 сентября 2010 года, в дополнении к отзыву от 08 сентября 2010 года и в ходе рассмотрения дела пояснила, что между администрацией г.Н.Новгорода и ООО «Том Сойер» заключен договор на разработку и реализацию концепции размещения на территориях Советского и Нижегородского районов г.Н.Новгорода пешеходных ограждений безопасности от 30 декабря 2009 года, в соответствии с которым ООО «Том Сойер» предоставлялось право размещать на пешеходных ограждениях временные рекламные конструкции в соответствии с требованиями рекламного законодательства. ООО «Том Сойер» было нарушено рекламное законодательство, поскольку реклама была размещена без разрешения органа местного самоуправления, в связи с чем, администрация г.Н.Новгорода выдала предписания о демонтаже самовольно установленных рекламных конструкций. Администрацией города Нижнего Новгорода представлены в материалы дела предписания от 16 августа 2010 года о демонтаже самовольно установленных рекламных конструкций, выданные ООО «Том Сойер». Администрацией города Нижнего Новгорода также представлены акты осмотра рекламных мест от 19 октября 2010 года, согласно которым на момент осмотра стритбордов рекламные места не демонтированы и эксплуатируются.

Для полного и всестороннего рассмотрения дела комиссия Нижегородского УФАС России привлекла к участию в рассмотрении дела ООО «Том Сойер» и ООО «Чистое Небо» как заинтересованных лиц, на чьи права или обязанности может повлиять принятое антимонопольным органом решение по делу № 894-ФАС52-Р-19-07/08-10.

Представитель ООО «Том Сойер» пояснил комиссии, что конкурсная документация предполагала размещение рекламных материалов на ограждениях, что подтверждается представленной адресной программой установки рекламных конструкций на ограждениях безопасности и конкурсным предложением. ООО «Том Сойер» устанавливал ограждения за свой счет, финансовые взаимоотношения с Администрацией города Нижнего Новгорода отсутствуют. На момент вынесения решения получены 136 разрешений на установку рекламных конструкций за исключением 38 разрешений, заявки на выдачу которых поданы в администрацию города Нижнего Новгорода.

Рассмотрев материалы дела, обсудив доводы ответчика и заинтересованных лиц, исследовав имеющиеся в деле доказательства, комиссия приходит к следующим выводам.

Комиссией Нижегородского УФАС России установлено, что в июле 2010 года специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области на территории города Нижнего Новгорода выявлены рекламные конструкции в виде стритбордов.

На основании Постановления от 13.10.2009 года № 5459 администрацией города Нижнего Новгорода 24 ноября 2009 года проведен открытый конкурс на разработку и реализацию концепции размещения на территориях Советского и Нижегородского районов г.Н.Новгорода пешеходных ограждений безопасности. Участниками конкурса являлись ООО «Том Сойер» и ООО «Чистое Небо».

ООО «Том Сойер» как участник конкурса представил адресную программу – предложение мест размещения пешеходных ограждений безопасности в Нижегородском и Советском районах г.Н.Новгорода. Согласно конкурсному предложению ООО «Том Сойер» представил дизайн-проект пешеходного ограждения. Пешеходное ограждение предлагалось установить с внутренней подсветкой – двумя люминесцентными лампами в каждой секции ограждения, защитным кожухом и схемой подведения электричества. В качестве примера пешеходного ограждения прилагалась фотография стритборда с размещенной на нем рекламой в интерьере улицы г.Москвы. К адресной программе предлагалось дополнительное предложение об установке несветовых пешеходных ограждений количеством, не превышающим 15% от заявленной в адресной программе. Несветовые ограждения предлагалось изготавливать из профилированных труб, окрашенных акриловыми эмалями. Такое ограждение, согласно представленного дизайн-проекта, не предполагало размещения на нем рекламы.

Победителем конкурса в соответствии с Протоколом об итогах конкурса от 01.12.2009 года признано ООО «Том Сойер».

Таким образом, изначально участник конкурса ООО «Том Сойер» предлагал пешеходные ограждения в качестве

рекламных конструкций.

По итогам конкурса администрация города Нижнего Новгорода в лице директора департамента транспорта и связи заключила с ООО «Том Сойер» договор от 30 декабря 2009 года на разработку и реализацию концепции размещения на территориях Советского и Нижегородского районов г.Н.Новгорода пешеходных ограждений безопасности.

Руководствуясь правом размещения на пешеходных ограждениях безопасности рекламных конструкций, ООО «Том Сойер» передало ООО «Чистое Небо» право аренды рекламных конструкций, размещенных на пешеходных ограждениях, заключив договор аренды от 26 апреля 2010 года № ЧН-1.

01 октября 2010 года между ООО «Том Сойер» и ООО «Чистое Небо» заключен договор оказания услуг № 01/0110, согласно которому ООО «Том Сойер» оказывает услуги по обеспечению демонстрации рекламной информации, предоставляемой ООО «Чистое Небо» в виде плакатов на баннерной ткани, а также по обеспечению своевременного монтажа постеров. Права собственности или иные вещные (обязательственные) права на рекламные конструкции остаются у ООО «Том Сойер».

Для обеспечения размещения рекламы на стритбордах ООО «Чистое Небо» с 07 мая 2010 года заключает договоры с рекламодателями.

Согласно части 9 статьи 19 «Федерального закона «О рекламе» установка рекламной конструкции допускается при наличии разрешения на установку рекламной конструкции, выдаваемого на основании заявления собственника или иного законного владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территории которых предполагается осуществить установку рекламной конструкции.

ООО «Том Сойер» представлены разрешения на установку рекламных конструкций от 22 октября 2010 года №№ 629-641 на срок с 22 октября 2010 года по 21 октября 2011 года, от 29.10.2010 года №№ 650-772 на срок с 29.10.2010 года по 28.10.2011 года, выданные администрацией г.Н.Новгорода. Заявки на выдачу разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на оставшиеся 38 рекламных мест находятся на рассмотрении в МУ «Рекламная служба города Нижнего Новгорода».

Таким образом, ООО «Том Сойер» размещало рекламные конструкции на пешеходных ограждениях безопасности без разрешения на установку рекламных конструкций в период с мая 2010 года по 22 октября 2010 года.

Рассмотрев представленные материалы, Нижегородское УФАС России полагает, что целью установления пешеходных ограждений безопасности было размещение на них рекламных конструкций.

Адресная программа ООО «Том Сойер» содержала дизайн-проект пешеходного ограждения с внутренней подсветкой, и в качестве примера пешеходного ограждения прилагалась фотография стритборда с размещенной на нем рекламой в интерьере улицы г.Москвы.

Администрация города Нижнего Новгорода заключила с ООО «Том Сойер» договор от 30 декабря 2009 года, пункты 1.2 и 3.3.3 которого допускают размещение на пешеходных ограждениях безопасности рекламных конструкций в качестве временных:

- в пункте 1.2 договора указано: *«размещение рекламных конструкций допускается на пешеходных ограждениях безопасности, установленных на муниципальной собственности, в качестве временных, что обусловлено местом их установки, погодными условиями и спецификой содержания пешеходных ограждений безопасности»;*

- в пункте 3.3.3 указано: *ООО «Том Сойер» «вправе размещать рекламные конструкции на пешеходных ограждениях безопасности, установленных на муниципальной собственности, в качестве временных, что обусловлено местом их установки, погодными условиями и спецификой содержания пешеходных ограждений безопасности».*

Предметом договора согласно пункта 2.1 является осуществление изготовления, установки, эксплуатации и содержания пешеходных ограждений безопасности исполнителем – ООО «Том Сойер» за свой счет и своими силами. В связи с тем, что договором не предусмотрено вознаграждение хозяйствующему субъекту, единственным способом привлечь его для проведения работ по установке ограждений является предоставление права размещения рекламных конструкций как средства возмещения понесенных затрат.

Таким образом, Комиссия Нижегородского УФАС России считает, что администрация города Нижнего Новгорода понимала, что проводит конкурс на право установки рекламных конструкций, а ООО «Том Сойер» знал, что участвует в конкурсе на право размещения рекламных конструкций.

В соответствии с частью 5 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» 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, уполномоченным собственником такого имущества, в том числе с арендатором. Договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции заключается сроком **на пять лет, за исключением договора на установку и эксплуатацию временной рекламной конструкции, который может быть заключен на срок не более чем двенадцать месяцев.**

Договор от 30 декабря 2009 года заключен ООО «Том Сойер» с собственником земельных участков, на которых размещаются стритборды - администрацией г.Н.Новгорода, о чем говорится в пунктах 1.2 и 3.3.3 договора. Пункт 6.7 договора содержит срок действия договора: *«настоящий договор вступает в силу с момента его подписания сторонами и действует 5 лет».*

Таким образом, договор от 30 декабря 2009 года является договором на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, поскольку заключен с собственником земельных участков и допускает размещение рекламных конструкций на пешеходных ограждениях безопасности в качестве временных.

В связи с этим, данный договор должен заключаться в соответствии с требованиями части 5 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе»: на срок не более чем 12 месяцев, если устанавливаются временные рекламные конструкции или на срок 5 лет при установке рекламных конструкций стабильного территориального размещения.

Условия договора от 30 декабря 2009 года о размещении временных рекламных конструкций и о сроке его действия в пять лет, противоречат требованиям части 5 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

Комиссия Нижегородского УФАС России принимает решение о выдаче администрации города Нижнего Новгорода предписания о приведении договора от 30 декабря 2009 года в соответствии с требованиями рекламного законодательства. Комиссия Нижегородского УФАС России также полагает, что необходимо направить материалы дела в Прокуратуру Нижегородской области.

Руководствуясь статьей 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37 – 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 года № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать не соответствующим законодательству Российской Федерации о рекламе договор от 30 декабря 2009 года на разработку и реализацию концепции размещения на территории Советского и Нижегородского районов г.Н.Новгорода пешеходных ограждений безопасности, заключенный между администрацией города Нижнего Новгорода и ООО «Том Сойер», поскольку он противоречит части 5 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать администрации города Нижнего Новгорода предписание о внесении изменений в договор от 30 декабря 2009

года на разработку и реализацию концепции размещения на территории Советского и Нижегородского районов г.Н.Новгорода пешеходных ограждений безопасности, заключенный между администрацией города Нижнего Новгорода и ООО «Том Сойер».

3. Направить материалы дела в Прокуратуру Нижегородской области.

Решение изготовлено в полном объеме 25 ноября 2010 года.

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

ПРЕД П И С А Н И Е

№ 894-ФАС52-Р-19-07/08-10

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

<...>

1. Администрации города Нижнего Новгорода в срок до 24 декабря 2010 года привести в соответствии с требованиями рекламного законодательства договор от 30 декабря 2009 года на разработку и реализацию концепции размещения на территории Советского и Нижегородского районов г.Н.Новгорода пешеходных ограждений безопасности, заключенный между администрацией города Нижнего Новгорода и ООО «Том Сойер», а именно: внести изменения в договор от 30 декабря 2010 года в соответствии с требованиями части 5 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

2. Администрации города Нижнего Новгорода представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания 27 декабря 2010 года.

<...>