

На основании материалов дела №1608-ФАС52-07/14, переданных отделом контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции служебной запиской от 24.02.2015, отдел контроля органов государственной власти Нижегородского УФАС России провел анализ документов на предмет соблюдения требований Закона о защите конкуренции.

По результатам анализа представленных документов выявлено следующее.

25 декабря 2014 года Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области рассмотрела дело №1608-ФАС52-07/14 в отношении ООО «ТОМ СОЙЕР» по признакам нарушения части 2 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

По результатам рассмотрения данного дела владельцу рекламных конструкций - ООО «ТОМ СОЙЕР» выданы предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

В ходе рассмотрения дела №1608-ФАС52-07/14 установлено, что рекламные конструкции эксплуатируются без разрешений на их установку, выдаваемых уполномоченным органом местного самоуправления.

Торги на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций не проводились.

Земельные участки, на которых установлены рекламные конструкции ООО «ТОМ СОЙЕР» находятся в муниципальной собственности, следовательно принадлежат администрации г.Н.Новгорода.

Таким образом, в действиях администрации г.Н.Новгорода по передаче муниципального имущества (земельных участков) без проведения торгов содержатся признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

По признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции Нижегородским УФАС России 19 марта 2015 года в отношении администрации г.Н.Новгорода возбуждено дело №253-ФАС52-10/15.

Определением о назначении дела №253-ФАС52-10/15 от 20.03.2015г. рассмотрение дела назначено на 08 апреля 2015 года.

В письменных объяснениях по делу (исх.№396 от 08.04.15), представитель администрации сообщил, что во исполнение требований Федерального закона №38-ФЗ, согласно постановлению администрации г.Н.Новгорода от 13.10.2009 №5459 департаментом транспорта и связи администрации г.Н.Новгорода 24.11.2009 проведен открытый конкурс на разработку и реализацию концепции размещения на территории Советского и Нижегородского районов г.Н.Новгорода пешеходных ограждений безопасности. По итогам данного конкурса с победителем – ООО «ТОМ СОЙЕР» заключен договор на разработку и реализацию концепции размещения на территории Советского и Нижегородского районов г.Н.Новгорода пешеходных ограждений безопасности б/н от 30.12.2009. Таким образом, администрацией города соблюден порядок передачи муниципального

имущества (земельных участков), нарушения требований ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях администрации города отсутствуют. При этом предоставить сведения (документацию) о проведении данного конкурса не представляется возможным, поскольку в силу ч.15 ст.28 Федерального закона №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» срок хранения данных документов истек. В соответствии с постановлением администрации г.Н.Новгорода от 30.11.2006 №4163 МКУ «Городской центр градостроительства и архитектуры» уполномочено осуществлять организационное и техническое обеспечение деятельности администрации г.Н.Новгорода по рассмотрению заявлений о выдаче разрешений на размещение объектов наружной рекламы и информации. Кроме того, п.1 постановления администрации г.Н.Новгорода №338 от 05.02.2007 МУ «Рекламная служба города Нижнего Новгорода» предписано систематически проводить работу по выявлению, пресечению деятельности и ликвидации (демонтажу) незаконно размещенных (самовольно установленных) рекламных конструкций на территории г.Н.Новгорода в порядке, установленном действующим законодательством. Специалистами МКУ «Городской центр градостроительства и архитектуры» выявлены незаконные рекламные конструкции, установленные и эксплуатируемые без разрешений. Поскольку адреса установки незаконных рекламных конструкций соответствовали адресам, по которым ранее размещались конструкции ООО «ТОМ СОЙЕР» в рамках договора б/н от 30.12.2009, в адрес ООО «ТОМ СОЙЕР» 16.03.2015 направлено письмо №224 с требованием демонтировать незаконные конструкции, также были направлены и предписания.

26 мая 2015г. Определением об отложении рассмотрения дела №253-ФАС52-10/15 (исх.№СС-10/4769 от 27.05.2015) в качестве ответчика привлечено МКУ «Городской центр градостроительства и архитектуры».

Рассмотрение дела по существу состоялось 26 июня 2015 года.

Изучив материалы дела, заслушав выступления привлеченных по делу лиц, исследовав имеющиеся в деле доказательства, их взаимную связь, достаточность для принятия решения, комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации (далее - ГК РФ).

Частью 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации установлено, что в Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Конституционные принципы единого рынка и поддержки конкуренции как основы построения экономической системы Российской Федерации определяют наличие в антимонопольном законодательстве механизмов, устанавливающих пределы влияния органов исполнительной власти и органов местного самоуправления РФ на условия функционирования товарных рынков.

25 декабря 2014 года Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе рассмотрела дело №1608-ФАС52-07/14 в отношении ООО «ТОМ СОЙЕР» по признакам нарушения части 2 статьи 19 Закона о рекламе.

По результатам рассмотрения данного дела владельцу рекламных конструкций - ООО «ТОМ СОЙЕР» выданы предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

В ходе рассмотрения дела №1608-ФАС52-07/14 установлено, что рекламные конструкции эксплуатируются без разрешений на их установку, выдаваемых уполномоченным органом местного самоуправления.

В соответствии с частью 5 статьи 19 Закона 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. В случае если для установки и эксплуатации рекламной конструкции предполагается использовать общее имущество собственников помещений в многоквартирном доме, заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции возможно только при наличии согласия собственников помещений в многоквартирном доме, полученного в порядке, установленном Жилищным кодексом Российской Федерации. Заключение такого договора осуществляется лицом, уполномоченным на его заключение общим собранием собственников помещений в многоквартирном доме. По окончании срока действия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции обязательства сторон по договору прекращаются. Субъекты Российской Федерации устанавливают предельные сроки, на которые могут заключаться договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, в зависимости от типов и видов рекламных конструкций и применяемых технологий демонстрации рекламы, но не менее чем на пять лет и не более чем на десять лет. Конкретные сроки договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящихся в государственной или муниципальной собственности, либо на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена, устанавливаются соответственно органом исполнительной власти, органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа в зависимости от типа и вида рекламной конструкции, применяемых технологий демонстрации рекламы в границах соответствующих предельных сроков. Заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции осуществляется в соответствии с нормами настоящего Федерального закона и гражданского законодательства.

В соответствии с частью 5.1. статьи 19 Закона о рекламе заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется 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. Форма проведения торгов (аукцион или конкурс) устанавливается органами государственной власти или представительными органами муниципальных образований. 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, после утверждения в соответствии с частью 5.8 настоящей статьи схем размещения рекламных конструкций 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.

Земельные участки, на которых установлены рекламные конструкции ООО «ТОМ СОЙЕР» находятся в муниципальной собственности, следовательно принадлежат администрации г.Н.Новгорода.

Как установлено материалами дела, на основании постановления администрации г.Н.Новгорода от 13.10.2009 №5459 24.11.2009 проведен открытый конкурс на разработку и реализацию концепции размещения на территории Советского и Нижегородского районов г.Н.Новгорода пешеходных ограждений безопасности. По результатам конкурса победителем признано ООО «ТОМ СОЙЕР». 30.12.2009 с ООО «ТОМ СОЙЕР» заключен договор №б/н сроком на 5 лет, т.е. до 30.12.2014.

Однако разрешения на установку и эксплуатацию администрацией г.Н.Новгорода ООО «ТОМ СОЙЕР» не выдавались.

В соответствии с частью 9 и частью 10 статьи 19 Закона о защите конкуренции установка и эксплуатация рекламных конструкций допускается при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, выдаваемого органом местного самоуправления. Установка и эксплуатация рекламных конструкций без действующего разрешения не допускается. В случае установки и эксплуатации рекламной конструкции без действующего разрешения она подлежит демонтажу на основании предписания органа местного самоуправления.

Согласно частям 21 и 21.2 статьи 19 Закона о рекламе установлен порядок демонтажа рекламной конструкции, в соответствии с которым орган местного самоуправления выдает предписание о демонтаже рекламной конструкции собственнику рекламной конструкции, в случае если данное лицо не исполняет указанное предписание, предписание о демонтаже рекламной конструкции выдается собственнику или иному законному владельцу недвижимого имущества, к которому присоединена рекламная конструкция, в случае если данным лицом предписание также не исполняется, демонтаж рекламной конструкции осуществляет орган местного самоуправления за счет средств местного бюджета.

В соответствии с подпунктом 10 пункта 3 статьи 43 Устава г. Н.Новгорода к полномочиям администрации г.Н.Новгорода относится осуществление выдачи разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории

города, аннулирование таких разрешений, выдача предписаний о демонтаже самовольно установленных рекламных конструкций на территории города.

Однако, в нарушении норм действующего законодательства по истечении срока действия договора от 30.12.2009 №б/н администрация г.Н.Новгорода предписаний собственнику рекламных конструкций, установленных в соответствии с указанным договором, не выдала, тем самым создав преимущественное положение рекламораспространителю, который в течение длительного срока эксплуатировал рекламную конструкцию, при этом не неся дополнительных затрат, которые несут иные хозяйствующие субъекты при осуществлении рекламной деятельности, в соответствии с требованиями действующего законодательства, в том числе - получении разрешения на установку рекламной конструкции.

Предписания выданы ООО «ТОМ СОЙЕР» администрацией г.Н.Новгорода только 16.03.2015 года.

Из письма ФАС РФ от 20 августа 2014 г. № АК/33600/14 «О порядке демонтажа рекламных конструкций» следует, что выдача предписания о демонтаже рекламной конструкции, установленной и эксплуатируемой в отсутствие разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, срок действия которого не истек, а также демонтаж рекламной конструкции, в случае, установленном Федеральным законом «О рекламе», является обязанностью, а не правом органа местного самоуправления.

В связи с тем, что МКУ «Городской центр градостроительства и архитектуры» не наделено полномочиями по выдаче предписаний о демонтаже незаконно установленных рекламных конструкций, Комиссия не усматривает в действиях МКУ «Городской центр градостроительства и архитектуры» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Вместе с тем, согласно пункту 3.2.8 договора на разработку и реализацию концепции размещения на территории Советского и Нижегородского районов г.Н.Новгорода пешеходных ограждений безопасности от 30.12.2009, заключенного между администрацией г.Н.Новгорода и ООО «ТОМ СОЕИР» к обязанностям Исполнителя (т.е. ООО «ТОМ СОЙЕР») относится: «по окончании срока действия настоящего Договора передает в муниципальную собственность пешеходные ограждения безопасности в установленном законом порядке».

Однако на момент рассмотрения дела по существу установлено, что ООО «ТОМ СОЙЕР» продолжает использовать пешеходные ограждения безопасности по истечении срока действия договора, без правовых на то оснований.

Таким образом, действия администрации г.Н.Новгорода, выразившиеся в бездействии по изъятию муниципального имущества (пешеходные ограждения безопасности), используемого хозяйствующим субъектом по истечении срока действия договора являются нарушением части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 5 статьи 39 Закона о защите конкуренции, если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело

об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,
Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию г.Н.Новгорода нарушившей часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.
2. Выдать администрации г.Н.Новгорода предписания о совершении действий, направленные на обеспечение конкуренции.
3. Прекратить рассмотрение дела № 253-ФАС52-10/12 в отношении МКУ «ГЦГиА» в связи с отсутствием в рассматриваемых Комиссией действиях данного лица нарушения антимонопольного законодательства.
4. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

С.

Члены Комиссии:

К.

Л.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение

антимонопольного органа.

[\[1\]](#) Приказ от 06.04.2015 №52-к «О назначении на должность начальника отдела»