

РЕШЕНИЕ

г. Благовещенск

Резолютивная часть решения оглашена «05» декабря 2018 года

В полном объеме решение изготовлено «12» декабря 2018 года

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>,

рассмотрев дело № А-17.1/39 2017 по признакам нарушения муниципальным учреждением «Информационное агентство «Город» (далее – МУ ИА «Город») части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), выразившегося в передаче рекламных конструкций ООО «Идея» по договору аренды рекламной конструкции от 01.07.2017 № 10 без проведения торгов (конкурса, аукциона) и по признакам нарушения комитетом по управлению имуществом города Благовещенска (далее – Комитет) части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», выразившегося в бездействии по проведению торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, размещенной по адресу: г. Благовещенск, ул. Театральная, д. 226, в присутствии представителей ответчиков МУ ИА «Город» – <...>, Комитета – <...>, в отсутствие представителей заявителя (ООО «Авто Центр Самарагд»), лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах (ООО «Каскад», ИП П.), заинтересованных лиц (администрации города Благовещенска (далее – Администрация), ООО «Идея»), уведомленных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Амурского УФАС России поступило заявление ООО «Авто Центр Самарагд» по факту размещения ИП П. рекламной конструкции на территории города Благовещенска без проведения конкурса или аукциона.

Приказом Амурского УФАС России от 24.10.2017 № 226 в отношении МУ ИА «Город» возбуждено дело № А-17.1/39 2017 и создана Комиссия для рассмотрения дела по признакам нарушения части 1 статьи 17.1 Закона «О

защите конкуренции».

Определением от 30.10.2017 рассмотрение дела назначено на 16.11.2017 в 10-00 часов. Определением от 16.11.2017 рассмотрение дела назначено на 14.12.2017 в 10-00 часов. 14.12.2017 Комиссией Амурского УФАС России объявлен перерыв до 21.12.2017 в 10-00 часов. Определением от 21.12.2017 к участию в деле в качестве ответчика привлечен Комитет в связи с установлением в действиях указанного лица признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», принято решение выдать Комитету предупреждение об устранении признаков нарушения антимонопольного законодательства, рассмотрение дела в связи с этим отложить на 15.02.2018 в 10-00 часов. Определением от 28.02.2018 рассмотрение дела приостановлено до рассмотрения Арбитражным судом Амурской области имеющего значение для рассмотрения указанного дела о нарушении антимонопольного законодательства дела по заявлению Комитета к Амурскому УФАС России об оспаривании предупреждения от 29.12.2017 № 02-5592. Определением от 12.11.2018 рассмотрение дела возобновлено, назначено дело к рассмотрению на 05.12.2018 в 10-00 часов.

На заседаниях Комиссии 16.11.2017, 21.12.2017 представитель заявителя поддержал доводы, изложенные в письменных пояснениях, считает, что заключение договора аренды рекламной конструкции между МУ «ИА «Город» и ООО «Идея» без торгов нарушает статью 17.1 Закона «О защите конкуренции», просит обязать демонтировать рекламную конструкцию, установленную по адресу: г. Благовещенск, ул. Театральная, 226.

На заседаниях Комиссии представитель ответчика – МУ ИА «Город» поддержал письменную позицию, считает, что в действиях учреждения отсутствуют признаки нарушения части 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции», так как указанные рекламные конструкции закреплены за учреждением на праве оперативного управления. По смыслу части 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции», проведение торгов для заключения договоров аренды рекламных конструкций не требуется. Спорное имущество являлось и является муниципальной собственностью и используется МУ ИА «Город» по его назначению. Информация о возможности его использования распространяется публично, с указанием контактных данных учреждения, в том числе на самой конструкции. На момент рассмотрения дела распространяется информация о предстоящих выборах. Размещение рекламы идет с обременением, в праздничные дни прекращаются отношения с пользователями для размещения социальной рекламы.

На заседаниях Комиссии представители ответчика – Комитета поддержали письменную позицию, изложенную по делу, считают, что в действиях МУ «ИА «Город» отсутствуют признаки нарушения части 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции», так как указанные рекламные конструкции закреплены за учреждением на праве оперативного управления, проведение торгов для

заключения договоров аренды рекламных конструкций не требуется. Не согласны с выданным Комитету предупреждением, так как на указанную в нем рекламную конструкцию имеется разрешение на эксплуатацию, оно не аннулировано, не обжаловано, поэтому оснований для демонтажа не имеется. Считают, что Комитет не может являться ответчиком по делу, так как нарушения в передаче рекламной конструкции МУ «ИА «Город» на праве оперативного управления отсутствуют, что подтверждено проверкой прокуратуры. На МУ «ИА «Город» не распространяются требования о заключении договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, так как имущество за ним закреплено на праве оперативного управления.

На заседании Комиссии 16.11.2017 представитель Администрации поддержала письменную позицию, считает, что в отношении имущества, переданного в оперативное управление муниципальному учреждению, для заключения договоров аренды проведение торгов не требуется. Считает, что в действиях МУ ИА «Город» отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Представитель ООО «Идея» на заседании Комиссии 16.11.2017 поддержала позиции Комитета и МУ «ИА «Город».

От лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах (ООО «Каскад», ИП П.) письменные позиции по рассматриваемому делу в Амурское УФАС России не поступили.

Заслушав в ходе рассмотрения дела пояснения лиц, участвующих в деле, исследовав имеющиеся в деле документы, Комиссия установила следующее.

На основании выданного Комитетом разрешения на установку рекламной конструкции от 17.06.2008 № 127-08 и от 17.06.2008 № 128-08 ООО «Каскад» произведена установка рекламных конструкций, расположенных по адресам:
г. Благовещенск, улица Театральная между улицей Почтовой – улицей Раздольной и улица Кольцевая между улицей 50 лет Октября – улицей Пионерской.

Постановлением Администрации от 01.06.2017 № 1689 администрация приняла безвозмездно в муниципальную собственность города Благовещенска от ООО «Каскад» рекламные конструкции общей балансовой стоимостью 232 000 рублей.

Договором дарения от 09.06.2017 ООО «Каскад» передало Комитету рекламные конструкции, расположенные по адресам: г. Благовещенск, улица Театральная между улицей Почтовой – улицей Раздольной и улица Кольцевая между улицей 50 лет Октября – улицей Пионерской.

Распоряжением Комитета от 26.06.2017 № 222 рекламная конструкция, расположенная по адресу: г. Благовещенск ул. Театральная, 226 закреплена за МУ «ИА «Город» на праве оперативного управления.

В соответствии с частью 2.2.2 устава МУ «ИА «Город» учреждение осуществляет рекламную деятельность, в том числе предоставление в аренду рекламных конструкций.

МУ «ИА «Город» заключило с ООО «Идея» (ИП П. является учредителем указанного юридического лица) договор аренды рекламной конструкции от 01.07.2017 № 10 в отношении рекламных конструкций, расположенных по адресам:

- улица Театральная между улицей Почтовой - улицей Раздольной;
- улица Кольцевая между улицей 50 лет Октября – улицей Пионерской.

Помимо вышеуказанных рекламных конструкций МУ «ИА «Город» передало по договору аренды рекламной конструкции от 01.07.2017 № 10 иные рекламные конструкции, расположенные между:

- улицей Октябрьская – улицей 50 лет Октября;
- улицей Театральной между улицей Октябрьской – пер. Техническим;
- улицей Горького между улицей Шевченко – улицей Пионерская;
- улицей Шимановского между улицей Зейской – улицей Ленина;
- улицей Мухина между улицей Красноармейская – улицей Октябрьская;
- улицей Чайковского между улицей Высокая – улицей Свободная;
- улицей Театральная – улицей Рабочая;
- улицей Горького между улицей Пионерская – улицей 50 лет Октября;
- улицей Чайковского – улицей Магистральная;
- улицей Чайковского между улицей Красноармейская – улицей Октябрьская;
- улицей Кольцевая между улицей Островского – улицей Шимановского.

Согласно части 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции» 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.

Частью 5.1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») установлено, что 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.

Исходя из вышеизложенного, передача МУ «ИА «Город» вышеуказанных рекламных конструкций ООО «Идея» по договору аренды рекламной конструкции от 01.07.2017 № 10 без проведения торгов (конкурса, аукциона) создала для данного хозяйствующего субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствовала доступу к муниципальному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могли иметь намерение приобрести право пользования в отношении муниципального имущества.

Однако, исследовав представленные в рамках рассмотрения дела сведения и документы, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях МУ «ИА «Город» нарушения антимонопольного законодательства и необходимости прекращения производства по делу в отношении МУ «ИА «Город» в связи со следующим.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона «О рекламе» реклама – 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 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.

Как следует из постановления Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 16.11.2010 № 8263/10 по делу № А33-13956/2009

исходя из характера, назначения, вида, способа монтажа и целей использования рекламные конструкции должны рассматриваться только как движимые вещи, заведомо устанавливаемые на определенный период времени и демонтируемые (перемещаемые) без несоразмерного ущерба их назначению как технических средств.

Согласно части 3 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции» в порядке, предусмотренном частью 1 указанной статьи, осуществляется заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении:

1) государственного или муниципального недвижимого имущества, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления государственным или муниципальным унитарным предприятиям;

2) государственного или муниципального недвижимого имущества, закрепленного на праве оперативного управления за государственными или муниципальными автономными учреждениями;

3) государственного или муниципального имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным и казенным учреждениям, государственным органам, органам местного самоуправления.

Учитывая, что рекламная конструкция, установленная по адресу: г. Благовещенск, ул. Театральная, 226, является движимым имуществом и закреплена за МУ «ИА «Город» на праве оперативного управления как движимое имущество (выписка из реестра муниципального имущества по состоянию на 03.11.2017), в соответствии с частью 3 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции» проведение конкурса и аукциона в отношении указанной рекламной конструкции не требуется.

Вместе с тем, между МУ «ИА «Город» и ООО «Идея» заключен договор аренды рекламной конструкции, на основании которого рекламная конструкция по адресу: г. Благовещенск ул. Театральная, 226 на момент рассмотрения дела № А-17.1/39 2017 находится в пользовании указанного общества.

По информации представленной заявителем, фактически в момент рассмотрения дела № А-17.1/39 2017 рекламной конструкцией пользуется ИП П. для размещения коммерческой рекламы; лицами, участвующими в рассмотрении дела, данные обстоятельства не опровергаются.

Комиссией установлено, что ИП П. разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, размещенной по адресу: г. Благовещенск, ул. Театральная, 226, Комитетом не выдавалось, что им и не оспаривается. Разрешение на эксплуатацию указанной рекламной конструкции выдано

Комитетом Администрации для размещения социальной рекламы.

Установка и эксплуатация рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, не допускаются. В случае установки и (или) эксплуатации рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, она подлежит демонтажу на основании предписания органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа, на территориях которых установлена рекламная конструкция (часть 10 статьи 19 Закона «О рекламе»).

Прокуратурой города Благовещенска по результатам рассмотрения обращения по факту незаконной установки рекламной конструкции перед въездом на территорию производственной базы ООО «Авто Центр Самарагд» установлено следующее. 15.06.2017 в Комитет обратился заместитель мэра города Благовещенска Косолапов О.А. с заявлением о получении разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по ул. Театральная между ул. Почтовой и ул. Раздольной, являющейся муниципальной собственностью. В заявлении указано, что на данной конструкции предполагается размещение социальной рекламы и информации о деятельности Администрации. 22.06.2017 Комитетом выдано разрешение Администрации № 037-17 на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Таким образом, фактически указанная рекламная конструкция установлена ранее полученного разрешения. Кроме того, в дальнейшем, Администрация передала в аренду данную рекламную конструкцию ИП П. В настоящее время на щите размещается не социальная реклама, а коммерческая реклама. В связи с выявленными нарушениями, прокурором города Благовещенска в адрес мэра города внесено представление об устранении выявленных нарушений и недопущении их в будущем.

В силу части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации 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).

Установка и эксплуатация рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, не допускается согласно части 10 статьи 19 Закона «О рекламе».

При этом данная же норма определяет последствия выявления конструкции, установленной и эксплуатируемой без соответствующего разрешения – такая конструкция подлежит демонтажу на основании предписания органа местного самоуправления городского округа, на территориях которых установлена рекламная конструкция. При этом выдача предписания о демонтаже рекламной конструкции, установленной и эксплуатируемой в отсутствие разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, срок действия которой не истек, а также демонтаж рекламной конструкции, в случае, установленном Законом «О рекламе», является обязательным, а не правом органа местного самоуправления.

В результате вышеуказанных последовательных действий Комитета и МУ «ИА «Город» в отношении рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Благовещенск, ул. Театральная, 226, указанная рекламная конструкция длительное время незаконно использовалась и в дальнейшем фактически перешла без проведения торгов в пользование ИП П.

Неисполнение обязанности органом местного самоуправления по выдаче предписания о демонтаже рекламной конструкции либо по проведению торгов на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции при наличии на разыгрываемых местах фактически установленных рекламных конструкций, в отношении которых отсутствует действующий договор и разрешение на установку и эксплуатацию данной рекламной конструкции, подпадает под признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

Следовательно, бездействие Комитета по демонтажу рекламной конструкции и проведению торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Благовещенск, ул. Театральная, 226, создало для ООО «Идея», осуществляющего эксплуатацию данной рекламной конструкции в коммерческих целях и в отсутствие выданного ему действующего разрешения, преимущественные условия при осуществлении коммерческой деятельности, в том числе, по отношению к ООО «Авто Центр Самарагд», имеющего намерение приобрести право пользования в отношении указанного муниципального имущества для размещения собственной рекламы.

Исходя из вышеизложенного, в действия Комитета установлены признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», выразившихся в бездействии по проведению торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Благовещенск, ул. Театральная, 226.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции», в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут

привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

Предупреждение выдается органу местного самоуправления в случае выявления признаков нарушения статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 3 Закона «О защите конкуренции» выдача предупреждения в период рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства осуществляется комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если при рассмотрении такого дела установлены признаки нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона, которые не были известны на момент возбуждения такого дела.

В связи с наличием в действиях Комитета признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», Комитету выдано предупреждение от 29.12.2017 № 02-5592 о прекращении действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства путем демонтажа рекламной конструкции, расположенной по адресу: г. Благовещенск ул. Театральная, 226, в случае необходимости размещения рекламной конструкции по указанному адресу – провести торги.

Решением Арбитражного суда Амурской области от 22.05.2018 по делу № А04-871/2018, оставленным в силе постановлением Шестого арбитражного апелляционного суда от 18.09.2018 по делу № 06АП-3741/2018 предупреждение от 29.12.2017 № 02-5592 признано законным.

25.10.2018 в Амурское УФАС России поступило уведомление Комитета о выполнении предупреждения от 29.12.2017 № 02-5592, из которого следует, что Комитетом демонтирована рекламная конструкция, размещенная по адресу: г. Благовещенск, ул. Театральная, д. 226.

01.11.2018 в адрес управления поступило письмо ООО «Авто Центр

Самарагд», в котором заявитель подтверждает факт демонтажа вышеуказанной рекламной конструкции.

Таким образом, предупреждение от 29.12.2017 № 02-5592 следует признать выполненным в связи с демонтажем рекламной конструкции, размещенной по адресу: г. Благовещенск, ул. Театральная, д. 226.

Следовательно, в связи с устранением Комитетом признаков нарушения антимонопольного законодательства в рамках выполнения предупреждения, производство по делу в отношении Комитета в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона «О защите конкуренции» подлежит прекращению.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции» Комиссия Амурского УФАС России

РЕШИЛА:

Прекратить производство по делу в связи с отсутствием в действиях муниципального учреждения «Информационное агентство «Город» и комитета по управлению имуществом города Благовещенска нарушения антимонопольного законодательства.

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

Председатель

Комиссии

<...>

Члены

Комиссии:

<...>