

РЕШЕНИЕ

«4» февраля 2010 года
Новосибирск

г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Лопаткина Т. В. - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы,

председатель Комиссии;

Виногорова Ю. В. – главный специалист-эксперт отдела рекламы, член Комиссии;

Носкова И. Р.– ведущий специалист-эксперт отдела рекламы, член Комиссии;

Скоп Е. А.– специалист-эксперт отдела рекламы, член Комиссии

рассмотрев дело №2 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе по факту выдачи Администрацией р. п. Кольцово разрешений на установку рекламной конструкции №19 от 08.07.2008г., №24 от 09.10.2008г., №25 от 21.10.2008г., №27 от 01.12.2008г., №28 от 01.12.2008г., №29 от 01.12.2008г., №30 от 01.12.2008г., №31 от 20.05.2009г., №32 от 23.07.2009г, с нарушением ч. 5.1 ст.19 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «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,

в присутствии представителей лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения Закона «О рекламе» - Администрации р.п. Кольцово <...>

УСТАНОВИЛА

В соответствии с Приказом ФАС России №455 от 16.07.2009г. «О представлении территориальными органами ФАС России информации по вопросу наличия преимущественного положения в сфере наружной рекламы» Новосибирским УФАС России была проведена проверка муниципальных районов и городских округов Новосибирской области. В результате проверки лиц, имеющих преимущественное положение в сфере наружной рекламы, не установлено.

При этом дополнительно была проведена проверка на предмет соблюдения органами государственной власти, органами местного самоуправления ч. 5.1 ст.19

Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (с учетом письма Заместителя руководителя ФАС России П. Т. Субботина от 08.07.2009г. №ПС/22015). Согласно указанной норме 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.

В результате проверки установлено следующее.

Администрацией рабочего поселка Кольцово в лице <...>, действующего на основании Устава, в 2008г. заключались договоры с хозяйствующими субъектами на установку и эксплуатацию рекламных конструкций:

- 1). с индивидуальным предпринимателем <...>. Договор №14-03/17 на использование имущества, находящегося в муниципальной собственности для установки и эксплуатации рекламной конструкции. Срок действия договора с 08.07.2008г. по 07.07.2013г.;
- 2). с НУДО «Автолицей». Договор №14-03/18 на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Срок действия договора с 09.10.2008г. по 08.10.2013г.;
- 3). с индивидуальным предпринимателем <...>. Договор №14-09/19 на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Срок действия договора с 21.10.2008г. по 20.10.2009г.;
- 4). с ООО «Архитектурная студия: Золотое сечение». Договор №14-09/20 на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Срок действия договора с 01.12.2008г. по 30.11.2013г.;
- 5). с ООО «Креатифъ». Договор №14-09/21 на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Срок действия договора с 01.12.2008г. по 30.11.2013г.;
- 6) с ООО «Креатифъ». Договор №14-09/22 на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Срок действия договора с 01.12.2008г. по 30.11.2013г.;
- 7) с ООО «Креатифъ». Договор №14-09/23 на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Срок действия договора с 01.12.2008г. по 30.11.2013г.;
- 8) с индивидуальным предпринимателем<...>. Договор №14-09/24 на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Срок действия договора с 20.05.2009г. по 19.05.2014г.;
- 9) с ОАО Акционерный коммерческий Сберегательный банк РФ. Договор №14-09/25 на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Срок действия договора с 23.07.2009г. по 22.07.2010г.

Предметом вышеуказанных договоров является предоставление Администрацией Рекламораспространителю места для установки и эксплуатации рекламной

конструкции.

Из пояснений <...> следует, что данные договоры заключены в соответствии с Правилами распространения наружной рекламы и информации в рабочем поселке Кольцово, утвержденными Решением тридцать шестой сессии Совета депутатов р.п. Кольцово от 13.08.2008 №48: владелец рекламной конструкции после ознакомления с положительным заключением комиссии о возможности размещения рекламной конструкции на объекте, находящемся в муниципальной собственности, подписывает договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

При этом <...> ссылается на п.14 ч.2 ст.55 Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», согласно которому размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком в случае, если осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд на сумму, не превышающую установленного Центральным банком Российской Федерации предельного размера расчетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке; при этом заказы на поставки одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг заказчик вправе размещать в течение квартала в соответствии с настоящим пунктом на сумму, не превышающую указанного предельного размера расчетов наличными деньгами. По итогам размещения таких заказов могут быть заключены государственные или муниципальные контракты, а также иные гражданско-правовые договоры в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

Из чего делается вывод о возможности заключения муниципальных контрактов, а также иных гражданско-правовых договоров в соответствии с ГК РФ на сумму, не превышающую 100 тыс. руб., без проведения торгов.

Новосибирским УФАС России данный довод не принят по следующим основаниям.

В соответствии с ч.1 ст.1 Федерального закона №94-ФЗ «О размещении заказов для государственных и муниципальных нужд», данный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд (далее также - размещение заказа), в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

В процессе заключения и исполнения договора, предусмотренного ч.5.1 ст.19 Закона «О рекламе», поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных (муниципальных) нужд не происходит. В связи с изложенным,

нормы Федерального закона №94-ФЗ «О размещении заказов для государственных и муниципальных нужд» не применяются к отношениям сторон при заключении договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности.

Кроме того, способ выбора лица, с которым заключается договор, предусмотренный ч.5.1 ст.19 Закона «О рекламе», определен вышеуказанной нормой – торги. В соответствии с главой 28 ГК РФ «Заключение договора на торгах», торги проводятся в форме аукциона или конкурса (ч.4 ст.447 ГК РФ). Других форм проведения торгов законодательством РФ не предусмотрено.

Ст. 55 Федерального закона №94-ФЗ «О размещении заказов для государственных и муниципальных нужд» устанавливает правила размещения заказа у единственного поставщика, т.е. без проведения торгов. Следовательно, данная статья неприменима к отношениям по договору, предусмотренному ч.5.1 ст.19 Закона «О рекламе» и по данному основанию.

Также 01.02.2010г. Администрацией р.п. Кольцово был представлен Отзыв на определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе от 14.01.2010г., в котором сообщается следующее.

Ст. 4 Закона «О рекламе» установлено, что отношения, возникающие в процессе производства, размещения и распространения рекламы могут регулироваться также принятыми в соответствии с настоящим Федеральным законом, иными федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента РФ, нормативными правовыми актами Правительства РФ.

В выводах Конституционного Суда РФ от 04.03.1997 «По делу о проверке конституционности ст.3 Федерального закона от 18.07.1995г. «О рекламе» указано, что рекламная деятельность является объектом комплексного нормативного правового регулирования. Если те или иные вопросы рекламы выходят за рамки гражданско-правовых отношений, не относятся к основам единого рынка, т.е. не являются предметом ведения РФ, субъекты РФ могут осуществлять их законодательное регулирование в рамках, определенных Конституцией РФ, в.т.ч. 72, 73, 73 (ч.2, 4, 5 и 6). В силу положений статей 130, 132 и 133 Конституции РФ органы местного самоуправления вправе самостоятельно решать вопросы местного значения, связанные с особенностями распространения наружной рекламы, поскольку они затрагивают правомочия пользования, владения и распоряжения муниципальной собственностью.

В связи с чем решением 36 сессии Совета депутатов рабочего поселка Кольцово третьего созыва 13.08.2008 были утверждены «Правила распространения наружной рекламы и информации в р.п. Кольцово», в соответствии с которым (п.5.4 ст.5) проведение торгов предусмотрено в случае подачи двух заявок и более на установку рекламных конструкций на объектах, находящихся в муниципальной собственности, в соответствии с которыми и действовала администрация р.п. Кольцово. Решением 51 сессии Совета депутатов р.п. Кольцово от 24.12.2009 выше указанные правила отменены. При этом рассматриваемые акты (разрешения на установку рекламных конструкций) отменены (аннулированы) не были.

Комиссия Новосибирского УФАС России поясняет следующее.

В силу ст.4 Закона «О рекламе», законодательство РФ о рекламе состоит из настоящего Федерального закона. Отношения, возникающие в процессе производства, размещения и распространения рекламы могут регулироваться также принятыми в соответствии с Законом о рекламе иными федеральными законами, нормативными актами Президента РФ, нормативными правовыми актами Правительства РФ.

В силу ст. 19 Закона «О рекламе» все отношения, связанные с получением разрешений на установку объектов наружной рекламы, связанные с вопросами эксплуатации и иными вопросами, связанными с производством, размещением и распространением рекламы, включая вопросы, связанные с порядком выдачи разрешений на установку объекта наружной рекламы находятся в ведении федерального законодательства.

В соответствии с Постановлением Конституционного суда РФ от 04.03.1997г. №4-П «По делу о проверке конституционности ст.3 Федерального закона от 18.07.1995г. «О рекламе», отношения в сфере регулирования законодательства о рекламе (по производству, размещению и распространению рекламы) по своей природе являются гражданско-правовыми, поскольку они возникают при осуществлении предпринимательской деятельности, в данном случае предпринимательской деятельности по производству, размещению и распространению рекламы, и в соответствии со ст.2 ГК РФ должны регулироваться гражданским законодательством.

Гражданское законодательство относится к ведению Российской Федерации (статья 71, пункт «о» Конституции РФ), а по предметам ведения Российской Федерации принимаются федеральные конституционные законы и федеральные законы, имеющие прямое действие на всей территории РФ.

Таким образом, законодательство о рекламе, регулирующее гражданско-правовые отношения в сфере рекламной деятельности, не может находиться ни в совместном ведении РФ и ее субъектов, ни в ведении субъектов РФ, и они не вправе осуществлять собственное правовое регулирование в этой сфере.

Кроме того, приобретение земельного участка из земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности, или права на заключение договора аренды такого земельного участка на торгах (конкурсах, аукционах) регламентированы ст.38 гл. V Земельного кодекса РФ от 25.10.2001г. №136-ФЗ.

В соответствии со статьей 38 Земельного кодекса РФ и ГК РФ Правительством РФ принято Постановление от 11.11.2002г. №808 «Об организации и проведении торгов по продаже находящихся в государственной или муниципальной собственности земельных участков или права на заключение договоров аренды таких земельных участков». Данным Постановлением утверждены Правила организации и проведения торгов по продаже находящихся в государственной или муниципальной собственности земельных участков или права на заключение договоров аренды таких земельных участков.

Таким образом, порядок организации и проведения торгов по продаже находящихся в государственной или муниципальной собственности земельных участков или права на заключение договоров аренды таких земельных участков определены законодательством РФ. Другого порядка не предусмотрено.

Следовательно, в действиях Администрации рабочего поселка Кольцово <...> содержатся признаки нарушения ч.5.1 ст.19 Закона «О рекламе».

В соответствии с ч.1 ст.33 Закона «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе:

- 1) предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе;
- 2) возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с п.2, п.9 ч.2 ст.33 Закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать федеральным органам исполнительной власти, органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления обязательные для исполнения предписания об отмене или изменении актов, изданных ими и противоречащих законодательству Российской Федерации о рекламе, выдавать органам местного самоуправления муниципального района или органам местного самоуправления городского округа обязательные для исполнения предписания об аннулировании разрешения на установку рекламной конструкции.

Согласно ч.9.2 ст.19 Закона «О рекламе», разрешения, выданные органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа с нарушением требований частей 5.1, 5.2, 5.5 - 5.7 и 9.1 настоящей статьи, подлежат аннулированию на основании предписания антимонопольного органа.

Органом местного самоуправления в р.п. Кольцово является Администрация р.п. Кольцово (согласно Уставу р.п. Кольцово).

Руководствуясь ч.2 п.1 ст.33, ч.1 ст.36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п.37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА

1. Признать не соответствующими законодательству РФ о рекламе разрешения на установку рекламной конструкции №19 от 08.07.2008г., №24 от 09.10.2008г., №25 от 21.10.2008г., №27 от 01.12.2008г., №28 от 01.12.2008г., №29 от 01.12.2008г., №30 от 01.12.2008г., №31 от 20.05.2009г., №32 от 23.07.2009г, принятых и выданных Администрацией р.п. Кольцово, поскольку данные акты противоречат ч.5.1 ст.19 Закона «О рекламе».

2. Выдать Администрации р.п. Кольцово предписание об отмене противоречащих законодательству Российской Федерации о рекламе актов – разрешений на установку рекламной конструкции №19 от 08.07.2008г., №24 от 09.10.2008г., №25 от 21.10.2008г., №27 от 01.12.2008г., №28 от 01.12.2008г., №29 от 01.12.2008г., №30 от 01.12.2008г., №31 от 20.05.2009г., №32 от 23.07.2009г., выданных Администрацией р.п. Кольцово.

Решение изготовлено в полном объеме 12 февраля 2010г.

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

Председатель Комиссии

Т. В. Лопаткина

Члены Комиссии

Ю. В. Виногорова

И. Р. Носкова

Е. А. Скоп

ПРЕДПИСАНИЕ

об отмене противоречащего законодательству РФ о рекламе
акта органа местного самоуправления

«4» февраля 2010года

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела №44 по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Лопаткина Т. В. - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы,

председатель Комиссии;

Виногорова Ю. В. – главный специалист-эксперт отдела рекламы, член Комиссии;

Носкова И. Р.– ведущий специалист-эксперт отдела рекламы, член Комиссии;

Скоп Е. А.– специалист-эксперт отдела рекламы, член Комиссии

на основании своего решения от 04 февраля 2010г. по делу №2 о признании не соответствующими законодательству Российской Федерации о рекламе разрешений на установку рекламной конструкции №19 от 08.07.2008г., №24 от 09.10.2008г., №25 от 21.10.2008г., №27 от 01.12.2008г., №28 от 01.12.2008г., №29 от 01.12.2008г., №30 от 01.12.2008г., №31 от 20.05.2009г., №32 от 23.07.2009г, принятых Администрацией р.п. Кольцово,

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,

ПРЕДПИСЫВАЕТ

1. Администрации р.п. Кольцово в течение 2 (двух) календарных месяцев со дня получения настоящего предписания привести в соответствие с требованиями законодательства РФ о рекламе разрешения на установку рекламной конструкции №19 от 08.07.2008г., №24 от 09.10.2008г., №25 от 21.10.2008г., №27 от 01.12.2008г., №28 от 01.12.2008г., №29 от 01.12.2008г., №30 от 01.12.2008г., №31 от 20.05.2009г., №32 от 23.07.2009г., а именно отменить вышеуказанные акты, выданные с нарушением ч.5.1 ст. 19 Закона «О рекламе».

2. Администрации р.п. Кольцово представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 26.04.2010г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания антимонопольного органа ФАС России (территориальный орган ФАС России) вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от пятидесяти до ста минимальных размеров оплаты труда; на юридических лиц – от двух тысяч до пяти тысяч минимальных размеров оплаты труда.

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

Председатель Комиссии

Т. В. Лопаткина

Члены Комиссии

Ю. В. Виногорова

И. Р. Носкова

Е. А. Скоп