

Резолютивная часть решения оглашена 21 июня 2011 года

В полном объеме решение изготовлено 4 июля 2011 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Хлевчук Вячеслав Тихонович – зам. руководителя управления, председатель Комиссии;

Тихомирова Татьяна Борисовна – начальник отдела контроля органов государственной власти, член Комиссии;

Докшин Максим Игоревич – старший государственный инспектор отдела антимонопольного и рекламного контроля, член Комиссии;

Кораблев Алексей Сергеевич – старший государственный инспектор отдела контроля органов государственной власти, член Комиссии;

Анпилов Денис Сергеевич – государственный инспектор отдела контроля органов государственной власти, член Комиссии;

Гасимова Виктория Имрановна – специалист 2 разряда отдела контроля органов государственной власти, член Комиссии;

рассмотрев дело № 37-15/11 по признакам нарушения Администрацией г. Вологды, расположенной по адресу: г. Вологда, Каменный мост, 4, части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Управлением ФАС по Вологодской области при рассмотрении дела № 70-15/10 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Администрации г. Вологды определением от 14.04.2011г. были выделены дела в отношении Администрации г. Вологды, расположенной по адресу: г. Вологда, Каменный мост, 4, по признакам нарушения Администрацией г. Вологды, части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в отдельное производство.

В рамках дела № 70-15/10 на основании приказа руководителя Управления ФАС по Вологодской области от 21 января 2011 года № 9 была проведена проверка в отношении Администрации г. Вологды. По итогам проверки выявлены факты заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции в отношении государственного, муниципального имущества без проведения торгов, а также выдачи разрешения на установку данных рекламных конструкций. По данным фактам возбуждено дело № 37-15/11 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Администрации г. Вологды.

Ответчик в своих объяснениях указывает, что на временные рекламные конструкции договоры можно заключать без проведения торгов, при этом к временным рекламным конструкциям относятся все рекламные конструкции срок договоров на установку и эксплуатацию которых составляет не более года. Ответчик также указывает, что Администрация г. Вологды уполномочена заключать договоры на размещение рекламных конструкций на муниципальных и государственных землях, право собственности на которые не разграничено. Кроме того, ответчик заключал дополнительные соглашения к договорам на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, предметом которых, являлась замена стороны (рекламораспространителя) по договору, на основании статей 450, 452 Гражданского кодекса РФ.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что Администрацией г. Вологды после 1 июля 2008 года заключались договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций без проведения торгов и выдавались разрешения на указанные рекламные конструкции.

Согласно части 5 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006г. № 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 на срок пять лет, за исключением договора на установку и эксплуатацию временной рекламной конструкции, который может быть заключен на срок не более чем двенадцать месяцев. По окончании срока действия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции обязательства сторон по договору прекращаются. Заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции осуществляется в соответствии с нормами указанного закона и гражданского законодательства.

В соответствии с частью 5.1 статьи 19 Федерального 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.

Решением Вологодской городской Думы от 28.09.2009г. № 123 определена форма торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Таким образом, заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции без проведения торгов является нарушением действующего законодательства.

Договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции не является договором аренды и порядок его заключения регулируется Федеральным законом «О рекламе», т.к. по данному договору у рекламораспространителя не возникает прав в отношении недвижимого имущества, к которому присоединяется рекламная конструкция. Следовательно, к порядку заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции не могут применяться правила статьи 53 Федерального закона «О защите конкуренции», предусматривающие возможность перезаключения договоров аренды недвижимого имущества, заключенных с субъектами малого или среднего предпринимательства до 1 июля 2008 года, на срок до 1 июля 2015 года.

Таким образом, перезаключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, заключенного с субъектами малого или среднего предпринимательства до 1 июля 2008 года, без проведения торгов является незаконным.

Согласно части 1 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» рекламными конструкциями являются щиты, стенды, строительные сетки, перетяжки, электронные табло, воздушные шары, аэростаты и иные технические средства стабильного территориального размещения, монтируемые и располагаемые на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта, которые используются для распространения наружной рекламы.

Согласно части 5.4 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» временными рекламными конструкциями признаются рекламные конструкции, срок размещения которых обусловлен их функциональным назначением и местом установки (строительные сетки, ограждения строительных площадок, мест торговли и иных подобных мест, другие аналогичные технические средства) и составляет не более чем двенадцать месяцев.

Таким образом, временные рекламные конструкции являются видом рекламных конструкций и на них в равной степени распространяются правила части 5.1 статьи 19 Федерального закона «О рекламе», и заключение договоров на их установку и эксплуатацию осуществляется на основе торгов. Также к временным рекламным конструкциям нельзя отнести ни двухсторонние стационарные арочные конструкции ООО «ПремиумСайт», установленные по Пошехонскому и Окружному шоссе, ни призматрон (трехсторонняя стационарная рекламная конструкция) ООО «СМУ «Вологдагражданстрой», ни рекламные щиты ООО «Рекламное агентство Ника Медиа», т.к. они не обладают признаками временной рекламной конструкции.

Необходимо отметить, что Администрация г. Вологды заключала договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций в отношении государственных земель (земельных участков, государственная собственность на которые не разграничена). При этом ответчик ссылался на соглашение между Администрацией г. Вологды и Департаментом земельных отношений Вологодской области о порядке взаимодействия при заключении и продлении срока действия договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории муниципального образования «Город Вологда» (далее – соглашение). В тоже время, данное соглашение не имеет одного из обязательных реквизитов – даты его заключения. В соглашении фигурирует только дата его подписания Главой г. Вологды – 22 августа 2007 года, следует отметить, что на данную дату не требовалось проведения торгов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, присоединяемых к государственному или муниципальному имуществу.

Согласно статье 1 закона Вологодской области от 20.11.2006г. № 1518-ОЗ «О распоряжении земельными участками, государственная собственность на которые не разграничена, на территории муниципального образования «Город Вологда» распоряжение земельными участками, государственная собственность на которые не разграничена, на территории муниципального образования «Город Вологда» осуществляет Правительство области и специально уполномоченный в сфере земельных отношений орган исполнительной государственной власти области. Указанным органом является Департамент земельных отношений области, согласно Положению о нем, утвержденному постановлением Правительства области от 23.10.2006г. № 1031. Каких-либо прав по передаче полномочий по распоряжению указанными земельными участками органам местного самоуправления Департаменту земельных отношений области не предоставлено. Таким образом, соглашение заключено за рамками компетенции Департамента земельных отношений области, оно противоречит действующему законодательству и, соответственно, является недействительным. Следовательно, у ответчика отсутствовали полномочия на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций в отношении земельных участков, государственная собственность на которые не разграничена, и заключение таких договоров ответчиком является неправомерным.

Комиссия считает необоснованной ссылку ответчика на статьи 450, 452 Гражданского кодекса, устанавливающие основания и порядок изменения и расторжения договора. Дополнительное соглашение к договору от 23 апреля 2008 года № 485р, дополнительное соглашение к договору от 31 марта 2008 года № 406р, дополнительное соглашение к договору от 31 марта 2008 года № 411р не изменяют содержание договора, а направлены на перемену лиц в обязательстве (замену стороны по договору), и фактически являются попыткой обойти требование закона о проведении торгов. Возможность заключения подобных дополнительных соглашений Федеральным законом «О рекламе» не предусмотрена. Кроме того, учитывая, что Администрация города Вологды не уполномочена на распоряжение земельными участками, государственная собственность на которые не разграничена, заключение подобных дополнительных соглашений без согласия Департамента земельных отношений Вологодской области неправомерно.

Неправомерной является также выдача разрешений на установку рекламной конструкции в отношении рекламных конструкций, договоры на установку и эксплуатацию которых на государственном или муниципальном недвижимом имуществе заключены без проведения торгов (часть 9.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе»). При этом согласно пункту 5 части 18 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» органом местного самоуправления принимается решение об аннулировании разрешения в случае, если разрешение выдано лицу, заключившему договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции с нарушением требований, установленных частью 5.1 статьи 19 данного закона. Однако, ответчиком решений об

аннулировании неправомерно выданных разрешений не принималось.

Таким образом, заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций №№ 768р, 769р, а также дополнительного соглашения к договору от 23 апреля 2008 года № 485р, дополнительного соглашения к договору от 31 марта 2008 года № 406р, дополнительного соглашения к договору от 31 марта 2008 года № 411р является незаконным.

Заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции без проведения торгов в нарушение действующего законодательства, в том числе в отношении государственного имущества, ведет к ограничению конкуренции на рынке услуг по распространению наружной рекламы в г. Вологде, т.к. ограничивает доступ остальных хозяйствующих субъектов к государственному и муниципальному имуществу, к которому присоединяется рекламная конструкция. Данные действия Администрации г. Вологды нарушают часть 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции», комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию г. Вологды нарушившей часть 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Выдать Администрации г. Вологды предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и совершения действий, направленных на обеспечение конкуренции, в том числе расторгнуть договоры на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, заключенные без проведения торгов (договоры №№ 768р, 769р), а также дополнительное соглашение к договору от 23 апреля 2008 года № 485р, дополнительное соглашение к договору от 31 марта 2008 года № 406р, дополнительное соглашение к договору от 31 марта 2008 года № 411р, аннулировать разрешения на установку данных рекламных конструкций (разрешения №№ 120, 121, 114, 104, 105).

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Вологодской области.

Председатель Комиссии

В.Т. Хлевчук

Члены
Комиссии:

Т.Б.
Тихомирова

отсутствует

М.И. Докшин

отсутствует

А.С.
Кораблев

Д.С. Анпилов

отсутствует

В.И.
Гасимова