

**Решение и предписание комиссии Тверского УФАС России по делу № 06-6/28-2009
в отношении Собрания депутатов Калязинского района о нарушении частей 5.1, 17
и 5.7 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»**

22 апреля 2009 г. г. Тверь

Решение изготовлено в полном объеме 23 апреля 2009 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее - Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии - Фомин В.М., заместитель руководителя – начальник отдела контроля размещения государственного заказа;

члены Комиссии:

Воронина Г.А, начальник отдела рекламы;

Кочетунова Ю.В., специалист 1 разряда отдела рекламы;

в отсутствие представителей Собрания депутатов Калязинского района (ходатайство от 21.04.2009 вх. № 110ф),

рассмотрев дело № 06-6/28-2009 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту принятия Собранием депутатов Калязинского района решения от 25.09.2008 № 501 «О внесении изменений в приложение 1 к решению Собрания депутатов Калязинского района № 393 от 27.11.2007 «Об утверждении размера платы за предоставление рекламного места для установки рекламной конструкции на территории муниципального образования «Калязинский район», утверждении Единого Реестра рекламных мест и Порядка проведения торгов на право заключения договора на распространение наружной рекламы» (далее – Порядок),

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, дело рассматривалось в отсутствие представителей Собрания депутатов Калязинского района.

Порядком определено:

1. Основанием для проведения торгов является наличие нескольких претендентов на пользование одним рекламным местом или особая значимость, рекламная привлекательность рекламного места (пункт 1.3 Порядка).

В соответствии с пунктом 4.6 Порядка в случае, если причиной проведения торгов является наличие нескольких действующих заявок от разных лиц на одно рекламное место, то принятие решения о проведении торгов производится в течение двух дней со дня подачи второй заявки на такое рекламное место; обнародование информационного сообщения также должно быть произведено в указанный двухдневный срок.

Однако часть 5.1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) устанавливает иное – органы местного самоуправления (или уполномоченными ими организации) проводят торги в случае заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности, вне зависимости от иных условий.

Таким образом, пункты 1.3 и 4.6 Порядка противоречат части 5.1 статьи 19 Закона о рекламе.

2. Информационное сообщение о проведении торгов должно быть сделано (обнародовано) не позднее, чем за 10 (десять) дней до объявленной в нем даты проведения торгов (пункт 3.2 Порядка).

В соответствии с частью 5.1 статьи 19 Закона о рекламе заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном недвижимом имуществе осуществляется на основе торгов, проводимых в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно части 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения.

Таким образом, пункт 3.2 Порядка противоречит части 5.1 статьи 19 Закона о рекламе.

3. В пункте 3.4 Порядка содержится перечень сведений, которые необходимо указывать в информационном сообщении о проведении торгов, с отсутствием части обязательной информации.

Часть 2 статьи 448 ГК РФ содержит обязательный перечень сведений, которые необходимо указывать в извещении о проведении торгов во всяком случае.

Следовательно, пункт 3.4 Порядка не соответствует части 5.1 статьи 19 Закона, поскольку указывает не все сведения, которые должны содержаться в извещении о проведении торгов.

4. К заявлению на участие в торгах должна прикладываться «Заявка на размещение наружной рекламы»; заявление на участие в торгах принимается без приложения указанной заявки только в том случае, если претендентом ранее, до подачи заявления, была в установленном порядке оформлена и сдана в Отдел заявка на распространение наружной рекламы на выставленном на торги рекламном месте и срок ее действия не истек (пункт 4.2 Порядка).

В соответствии с пунктом 5 Единого реестра рекламных мест (Приложение 2 к Порядку) лицо, подавшее по установленной форме заявку на распространение наружной рекламы на потенциальном рекламном месте, в случае положительного решения (включение предложенного рекламного места в Реестр и получения Разрешения), имеет преимущественное право на заключение договора на распространение наружной рекламы на данном месте в течение 1 (одного) месяца со дня внесения рекламного места в Реестр.

Вместе с тем, согласно части 5.1 статьи 19 Закона о рекламе названные договоры с владельцами недвижимости, находящейся в муниципальной собственности, заключаются по результатам торгов без предоставления каких-либо иных преимуществ.

Пункт 5 Единого реестра рекламных мест также предполагает получение разрешения на установку рекламной конструкции до заключения договора.

Согласно части 17 статьи 19 Закона о рекламе разрешение выдается на срок действия соответствующего договора, то есть договор заключается до получения разрешения.

Пункт 5 Единого реестра рекламных мест противоречит частям 5.1 и 17 статьи 19 Закона о рекламе.

5. Пункты 4.3 и 4.4 Порядка устанавливают, что в случае:

- если в срок не позднее 7 (семи) дней с даты обнародования информационного сообщения о проведении торгов заявление на участие в таких торгах подано не будет, торги не проводятся, а выставленное на торги рекламное место

предоставляется в пользование в обычном порядке;

- если заявление на участие в таких торгах подаст лишь один претендент, торги не проводятся, а право пользования выставленным на торги рекламным местом предоставляется этому претенденту в обычном порядке.

Кроме того, в пункте 5.5.5 Порядка указано, что если после троекратного объявления стартовой цены ни один из участников аукциона не выразил намерения заключить договор по предложенной цене, аукцион признается несостоявшимся; в этом случае право пользования рекламным местом, выставленным на торги, предоставляется в обычном порядке.

Часть 5.1 статьи 19 Закона о рекламе содержит безусловное требование, что заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности, осуществляется на основе торгов.

Таким образом, пункты 4.3, 4.4 и 5.5.5 Порядка противоречат части 5.1 статьи 19 Закона о рекламе.

6. Торги, в которых принял участие только один участник, признаются несостоявшимися; в этом случае право пользования рекламным местом, которое было выставлено на торги, предоставляется этому участнику в обычном порядке (пункт 5.4 Порядка).

Часть 5.7 статьи 19 Закона о рекламе устанавливает, что в случае, если к участию в аукционе или конкурсе допущен один участник, аукцион или конкурс признается несостоявшимся; при соблюдении требований, установленных частями 5.2-5.5 статьи 19 Закона о рекламе, договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции заключается с лицом, которое являлось единственным участником аукциона или конкурса.

Согласно частям 5.2-5.5 статьи 19 Закона о рекламе:

- лицо, занимающее преимущественное положение в сфере распространения наружной рекламы (согласно приведенным в названной статье нормам), не может быть участником торгов;

- договор по результатам торгов не может быть заключен с лицом, если после заключения такого договора названное лицо приобретет преимущественное положение в сфере распространения наружной рекламы.

Следовательно, пункт 5.4 Порядка не соответствует требованиям части 5.7 статьи 19 Закона о рекламе, поскольку не содержит требования, при соблюдении которых заключается договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции с единственным участником аукциона или конкурса.

7. Отказ победителя торгов от подписания протокола считается отказом от заключения договора и влечет последствия в соответствии с пунктом 6.4 Порядка, согласно которому лицо, ранее принимавшее участие в торгах и неоднократно допускавшее нарушение требований Порядка, решением Комиссии может быть отстранено от дальнейшего участия в торгах (пункт 5.8 Порядка).

В соответствии с частью 5.1 статьи 19 Закона о рекламе заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном недвижимом имуществе осуществляется на основе торгов, проводимых в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Часть 2 статьи 1 ГК РФ устанавливает, что гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Из вышесказанного следует, что Порядком предусмотрена возможность

ограничения допуска к участию в торгах за отказ победителя торгов от подписания протокола в предыдущих торгах, что не соответствует нормам гражданского законодательства Российской Федерации.

Кроме того, пункт 5.5.4 Порядка устанавливает, что цена, предложенная участником, выигравшим торги, фиксируется в протоколе заседания Комиссии, подтверждается подписями всех участников торгов и подписями членов Комиссии. Согласно пункту 5.8 Порядка протокол заседания Комиссии, содержащий сведения об итогах торгов, подписывается присутствующими на заседании членами Комиссии, а также участниками торгов.

В соответствии с частью 5 статьи 448 ГК РФ лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора.

То есть ГК РФ не предусматривает подписание протокола всеми участниками торгов.

Таким образом, пункты 5.8 и 5.5.4 Положения не соответствуют части 5.1 статьи 19 Закона.

Собрание депутатов Калязинского района согласилось с предъявляемыми Управлением претензиями (письмо от 21.04.2009 № 24) и сообщило, что на ближайшей сессии Собрании депутатов Калязинского района в Порядок будут внесены необходимые изменения в соответствии с рекламным законодательством Российской Федерации.

Также Собранием депутатов Калязинского района был представлен проект решения «Об утверждении Порядка проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции и отмене пунктов 2, 3 решения Собрании депутатов от 25.09.2008» с ходатайством о прекращении производство по делу.

Однако наличие проекта решения не является основанием для прекращения производства по делу.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37- 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать решение Собрании депутатов Калязинского района от 25.09.2008 № 501 «О внесении изменений в приложение 1 к решению Собрании депутатов Калязинского района № 393 от 27.11.2007 «Об утверждении размера платы за предоставление рекламного места для установки рекламной конструкции на территории муниципального образования «Калязинский район», утверждении Единого Реестра рекламных мест и Порядка проведения торгов на право заключения договора на распространение наружной рекламы» не соответствующим законодательству Российской Федерации о рекламе, поскольку оно противоречит частям 5.1, 17 и 5.7 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать Собранию депутатов Калязинского района предписание об отмене (изменении) решения от 25.09.2008 № 501.

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

Российской Федерации.

Председатель Комиссии
В.М. Фомин

Члены Комиссии
Г.А. Воронина
Ю.В. Кочетунова

Предписание комиссии Тверского УФАС России по делу № 06-6/28-2009

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее - Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии - Фомин В.М., заместитель руководителя – начальник отдела контроля размещения государственного заказа;

члены Комиссии:

Воронина Г.А, начальник отдела рекламы;

Кочетунова Ю.В., специалист 1 разряда отдела рекламы;

на основании своего решения от 22 апреля 2009 г. по делу № 06-6/28-2009 о признании не соответствующим законодательству Российской Федерации о рекламе решения от 25.09.2008 № 501 «О внесении изменений в приложение 1 к решению Собрания депутатов Калязинского района № 393 от 27.11.2007 «Об утверждении размера платы за предоставление рекламного места для установки рекламной конструкции на территории муниципального образования «Калязинский район», утверждении Единого Реестра рекламных мест и Порядка проведения торгов на право заключения договора на распространение наружной рекламы», принятого Собранием депутатов Калязинского района, и в соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 33, частями 1, 6 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе", пунктами 44, 46 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Собранию депутатов Калязинского района (171573, Тверская область, г. Калязин, ул. Центральная, д. 1) в срок до 04.05.2009 привести в соответствие с требованиями законодательства Российской Федерации о рекламе решение от 25.09.2008 № 501 «О внесении изменений в приложение 1 к решению Собрания депутатов Калязинского района № 393 от 27.11.2007 «Об утверждении размера платы за предоставление рекламного места для установки рекламной конструкции на территории муниципального образования «Калязинский район», утверждении Единого Реестра рекламных мест и Порядка проведения торгов на право заключения договора на распространение наружной рекламы» (далее - Порядок), а именно, внести изменения в пункты 1.3, 4.6, 3.2 3.4, 4.3, 4.4, 5.5.5, 5.4, 5.8 и 5.5.4 Порядка и пункт 5 Приложения № 2 к Порядку или иным образом обеспечить соответствие названного решения требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Собранию депутатов Калязинского района (171573, Тверская область, г. Калязин, ул. Центральная, д. 1) представить в Управление письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 11.05.2009.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии
В.М. Фомин

Члены Комиссии
Г.А. Воронина
Ю.В. Кочетунова