

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 29 апреля 2010г.
Новосибирск

г.

Решение в полном объеме изготовлено 14 мая 2010г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

| | |
|-----------------|---|
| Ельчанинов А.А. | - заместитель руководитель управления, председатель Комиссии; |
| Камнева Н.П. | - начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии; |
| Лаптева Н.П. | - специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии, |

рассмотрев дело № 38 от 16.04.2010 года по признакам нарушения МУ «Городской центр наружной рекламы» части 1 статьи 15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 года «О защите конкуренции», в присутствии: представителя МУ «Городской центр наружной рекламы» «...» по доверенности; представителя ООО «Сибколор» «...» по доверенности от 22.04.2010 года № 02,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России из прокуратуры города Новосибирска поступило заявление ООО «Сибколор» с жалобой на действия МУ «Городской центр наружной рекламы», выразившиеся в направлении уведомления от 29.04.2009 года № 01-0263 о необходимости принятия участия в конкурсе на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по адресу: ул. Авиастроителей, 1/6, г. Новосибирск.

Заявитель сообщил, что МУ «Городской центр наружной рекламы» направило в адрес ООО «Сибколор» уведомление от 29.04.2009 года № 01-0263 о необходимости принятия участия в конкурсе на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, хотя между ООО «Сибколор» и ООО «МАО» заключен договор аренды от 01.02.2008 года № 123/08, согласно которому по ул. Авиастроителей у рынка «Восточный» размещен щит (рекламный щит) размером 2х3м. Договор заключен на неопределенный срок.

По мнению заявителя, требование МУ «Городской центр наружной рекламы» об участии в конкурсе на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, которая расположена не на муниципальной собственности, неправомерно (пункты 5, 6 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 года № 138-ФЗ «О рекламе»).

На запрос Новосибирского УФАС России (от 24.02.2010 года № 06-854) об основаниях объявления и результатах конкурса, указанного в уведомлении от 29.04.2009 года № 01-0263, МУ «Городской центр наружной рекламы» предоставил (письмо от 01.03.2010 года № 01-0173):

- договор аренды земельного участка для размещения временного объекта от 17.10.2007 года № 70639а, заключенный между мэрией города Новосибирска, в лице департамента земельных и имущественных отношений города Новосибирска (арендодатель) и ООО «МАО» (арендатор), согласно которому арендодатель передает, а арендатор принимает в аренду земельный участок из земель населенных пунктов с кадастровым номером 54:35:012621:0098, расположенный в пределах Дзержинского района города Новосибирска, площадью 2095 кв.м.;

- договор аренды земельного участка для размещения временного объекта от 02.09.2008 года № 86166а, заключенный между мэрией города Новосибирска, в лице комитета по земельным ресурсам и землеустройству города Новосибирска (арендодатель) и ООО «МАО» (арендатор), согласно которому арендодатель передает, а арендатор принимает в аренду земельный участок из земель населенных пунктов с кадастровым номером 54:35:012621:0098, расположенный в пределах Дзержинского района города Новосибирска, площадью 2095 кв.м.;

- заявку ООО «Сибколор» от 23.12.2007 года № 15 о размещении наружной рекламы по адресу ул. Авиастроителей, 1/6, рынок «Восточный», Дзержинский район, ограда рынка «Восточный».

МУ «Городской центр наружной рекламы» сообщил, что правовыми основаниями для заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции от 17.01.2008 года № 125 явились часть 5 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», пункт 10 статьи 3 Федерального закона от 25.10.2001 года № 137-ФЗ «О введении в действие земельного кодекса Российской Федерации», подпункты 6.1. и 6.2. Правил распространения наружной рекламы и информации в городе Новосибирске, принятых решением городского Совета от 25.10.2006 года № 372, а также подпункты 7.4 и 7.8 договора аренды земельного участка от 17.10.2007 года № 70639а.

Указанный договор был заключен на срок 12 месяцев на основании части 5 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», пункта 6.3 Правил распространения наружной рекламы и информации в городе Новосибирске, принятых решением городского Совета от 25.10.2006 года № 372. Конструкция ООО «Сибколор» признана временной рекламной конструкцией, исходя из ее функционального назначения и места расположения (согласно указанной заявке ООО «Сибколор» данная конструкция размещена на ограждении рынка; в соответствии с пунктом 1.3.1 Порядка размещения временных объектов на территории города Новосибирска, принятых решениям городского Совета от 09.04.2003 года № 236, рынок является временным объектом).

Основанием объявления конкурса, указанного в уведомлении от 29.04.2009 года № 01-0263, являются части 5.1, 5.2 Федерального закона «О рекламе», а также факт размещения рекламной конструкции ООО «Сибколор» с использованием недвижимого имущества (земельного участка), находящегося в муниципальной собственности города Новосибирска. Принадлежность земельного участка, используемого для установки рекламной конструкции ООО «Сибколор», следует из

пункта 10 статьи 3 Федерального закона «О введении в действие земельного кодекса Российской Федерации» и подтверждена договором аренды от 02.09.2008 года № 86166а. Иное недвижимое имущество для установки данной рекламной конструкции не используется.

Конкурс на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по адресу ул. Авиастроителей, 1/6, г. Новосибирск (лот № 97) признан несостоявшимся по причине участия в нем менее двух участников, договор заключен с единственным участником конкурса – ООО «Сибколор».

В ходе проверки, проведенной Новосибирским УФАС России (акт проверки размещения информации Новосибирского УФАС России от 15.02.2010 года), было установлено, что напротив дома по адресу ул. Авиастроителей, 1/6, на пересечении ул. Трикотажная, /ул. Авиастроителей, по месту расположения универсального розничного рынка «Восточный» (Управляющая компания ООО «МАО», ул. Европейская, 1а), размещена рекламная информация следующего содержания:

«Мастер колор. Подбор автоэмалей. Материалы для кузовного ремонта. Автомасла. 100 м. ул. Трикотажная, 61, т. 265-95-66. www.sibcolor.ru e-mail: color@online.sinor.ru».

Вышеуказанная информация размещена на банерной ткани, закрепленной на стене здания крытого рынка (павильон), облицованного профлистом.

На запрос Новосибирского УФАС России (от 12.02.2010 года № 06-734) ООО «МАО» предоставило (письмо от 01.03.2010 года) следующие документы:

- разрешение на право организации розничного рынка от 28.08.2009 года № 01-40-3311,

- договор аренды от 01.02.2008 года № 123/08, заключенный между ООО «МАО» и ООО «Сибколор», согласно которому в аренду предоставляется щит (рекламный щит) размером 2х3м. для размещения рекламы, расположенный по ул. Авиастроителей у рынка «Восточный».

- договор аренды земельного участка для размещения временного объекта от 29.07.2009 года № 93491а, заключенный между начальником департамента земельных и имущественных отношений мэрии города Новосибирска (арендодатель) и ООО «МАО» (арендатор), согласно которому арендатор принимает в аренду земельный участок из земель населенных пунктов с кадастровым номером 54:35:012621:98, расположенный в пределах Дзержинского района города Новосибирска.

- акт приемки в эксплуатацию временного объекта от 17.10.2003 года.

ООО «МАО» пояснило (письмо от 01.03.2010 года), что является Управляющей компанией Универсального рынка «Восточный», расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Авиастроителей, д. 1.

01.02.2008 года между ООО «МАО» и ООО «Сибколор» заключен договор аренды щита (рекламного щита) за № 123/08. В соответствии с предметом данного договора предоставлен щит размером 2х3 м для размещения на нем рекламы.

Под рекламным щитом в данном договоре понимается часть внешней ограждающей конструкции павильона, расположенного на территории рынка «Восточный».

Комитет по земельным ресурсам и землеустройству мэрии города Новосибирска сообщил (письмо от 09.03.2010 года № 31-3737), что земельный участок по ул. Авиастроителей, 1/6, используется для размещения и эксплуатации рынка. В соответствии с решением Совета депутатов города Новосибирска от 20.05.2009 года № 1226 «О порядке размещения временных объектов на территории города Новосибирска» между мэрией города Новосибирска и ООО «МАО» заключен договор аренды от 29.07.2009 года № 93491а земельного участка с кадастровым номером: 54:35:012621:98, местоположением: г. Новосибирск, ул. Авиастроителей, 1 для размещения и эксплуатации рынка.

Определением о назначении дела № 38 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 16.04.2010 года Новосибирское УФАС России запросило у МУ «Городской центр наружной рекламы» документы о проведении конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на здании по адресу: ул. Авиастроителей, 1/6, г. Новосибирск.

МУ «Городской центр наружной рекламы» предоставил (письмо от 26.04.2010 года № 01-0391) следующие документы:

- решение комиссии по наружной рекламе от 08.04.2009 года,
- извещение о проведении конкурса на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности города Новосибирска,
- извещение о внесении изменений в извещение о проведении конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции,
- протокол заседания комиссии по наружной рекламе от 13.05.2009 года № 8.

Новосибирским УФАС России при рассмотрении представленной информации установлено, что 13.05.2009 года МУ «Городской центр наружной рекламы» проведен открытый конкурс на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности города Новосибирска, по адресу: ул. Авиастроителей, 1/6, г. Новосибирск, (лот № 97).

Согласно протоколу заседания комиссии по наружной рекламе от 13.05.2009 года № 8 конкурс признан несостоявшимся в связи с подачей менее двух заявок на участие в конкурсе. Решением конкурсной комиссии договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции предложено заключить с единственным участником конкурса, ООО «Сибколор».

МУ «Городской центр наружной рекламы» предоставлены дополнительные пояснения (письмо от 28.04.2010 года № 01), согласно которым рынок, расположенный по адресу: ул. Авиастроителей, 1/6, является временным объектом, не обладающим признаком капитальности, что подтверждается письмом ООО «МАО» от 01.03.2010 года, договором аренды земельного участка от

02.09.2009 года № 86166а.

В соответствии с пунктом 1.2. Порядка размещения временных объектов на территории города Новосибирска, утвержденного решением Совета депутатов города Новосибирска от 20.05.2009 года № 1226, временный объект – некапитальный объект, не относящийся к недвижимому имуществу, эксплуатация которого носит временный характер, возведенный (оборудованный) на срок, определенный в договоре аренды земельного участка или ином документе, и право собственности на который не подлежит государственной регистрации в установленном законом порядке.

Указанная рекламная конструкция ООО «Сибколор» размещалась на ограждении рынка, что отражено в заявках на выдачу разрешения на участие в конкурсе. В соответствии с частью 5.4 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 года № 138-ФЗ «О рекламе» ограждение мест торговли является исключительно техническим средством, а не недвижимым имуществом.

В соответствии с пунктом 1 статьи 130 Гражданского кодекса Российской Федерации к недвижимому имуществу относятся земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе здания, сооружения, объекты незавершенного строительства.

Таким образом, в качестве недвижимого имущества, используемого для установки и эксплуатации рекламной конструкции ООО «Сибколор» позиционирован земельный участок, находящийся в муниципальной собственности города Новосибирска, иного недвижимого имущества для установки данной конструкции не использовалось.

Согласно части 5 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 года № 138-ФЗ «О рекламе» заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности, осуществляется на основании торгов (в форме аукциона или конкурса).

Кроме этого, арендатор соответствующего земельного участка (ООО «МАО») согласно условиям договора аренды, а также исходя из вида разрешенного использования участка (для размещения и эксплуатации рынка) не наделен правом заключать договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций с использованием данного земельного участка. Согласно пункту 7.7 договора аренды от 02.09.2008 года № 86166а, действующим на момент объявления конкурса, изменение разрешенного использования оформляется в виде дополнительного соглашения.

На заседании Комиссии представители ООО «Сибколор» и МУ «Городской центр наружной рекламы» подтвердили свои позиции.

Изучив материалы дела, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

МУ «Городской центр наружной рекламы» направило уведомление (исх. от 29.04.2009 года № 01-0263) о проведении конкурса на право заключения договора

на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по адресу: ул. Авиастроителей, 1/6, г. Новосибирск, ссылаясь на часть 5.1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 года № 138-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 5.1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 года № 138-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 соответствии с пунктом 6.4. Правил распространения наружной рекламы в городе Новосибирске, принятых решением городского Совета города Новосибирска от 25.10.2006 года № 372, МУ «Городской центр наружной рекламы» наделяется от имени мэрии города Новосибирска правом заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности города Новосибирска, если иное не предусмотрено действующим законодательством, муниципальными правовыми актами города Новосибирска.

Однако, как было установлено материалами проверки, недвижимое имущество (ограждение рынка «Восточный» по адресу ул. Авиастроителей, 1/6), к которому присоединяется рекламная конструкция, принадлежит ООО «МАО». Согласно акту проверки от 15.02.2010 года, фактически реклама размещена на баннерной ткани, закрепленной на стену здания крытого рынка (павильон), облицованного профлистом.

В соответствии с частью 1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 года № 138-ФЗ «О рекламе» распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламных конструкций), 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 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 года № 138-ФЗ «О рекламе». 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.

Место под баннер на ограждении рынка «Восточный» по адресу: по ул. Авиастроителей, 1/6, г. Новосибирск, выделено собственником недвижимого имущества и оформлено договором аренды от 01.02.2008 года № 123/08, заключенным между ООО «Сибколор» и ООО «МАО». Договор заключен на неопределенный срок.

Таким образом, МУ «Городской центр наружной рекламы» направило в адрес ООО «Сибколор» непредусмотренное законодательством Российской Федерации требование, а именно уведомление от 29.04.2009 года № 01-0263 об объявлении конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (адрес размещения: ул. Авиастроителей, 1/6, г. Новосибирск), с использованием имущества не являющегося муниципальной собственностью города Новосибирска, и о необходимости принятия участия в данном конкурсе. Данное требование МУ «Городской центр наружной рекламы» препятствует ООО «Сибколор» размещению рекламы своих товаров (осуществлению деятельности) и может привести к ограничению конкуренции.

В соответствии с абзацем 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, 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), в частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Таким образом, в действиях МУ «Городской центр наружной рекламы» установлено нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Учитывая изложенные обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьи 50 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать МУ «Городской центр наружной рекламы» нарушившим часть 1 статьи 15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 года «О защите конкуренции» путем необоснованного препятствия ООО «Сибколор» осуществлению деятельности (размещению рекламы по адресу: ул. Авиастроителей, 1/6, г. Новосибирск), выразившегося в направлении не предусмотренного законодательством Российской Федерации требования, а именно уведомления от 29.04.2009 года № 01-0263 об объявлении конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (адрес размещения: ул. Авиастроителей, 1/6, г. Новосибирск), с использованием имущества, не являющегося муниципальной собственностью города Новосибирска, и о необходимости принятия участия в данном конкурсе, что может привести к ограничению конкуренции.

2. Признать имеющиеся материалы достаточными для выдачи МУ «Городской центр наружной рекламы» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

С целью устранения нарушения МУ «Городской центр наружной рекламы» осуществить действия, направленные на обеспечение конкуренции: впредь не препятствовать осуществлению деятельности хозяйствующим субъектам путем проведения торгов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций с использованием имущества, не находящегося в муниципальной собственности города Новосибирска, и не направлять требования (уведомления) об участии в данных торгах.

3. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 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.

А.А. Ельчанинов

Председатель Комиссии

Н.П. Камнева

Члены Комиссии

Н.П. Лаптева

ПРЕДПИСАНИЕ № 20

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

мая 2010г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дел о нарушениях

антимонопольного законодательства в составе:

| | |
|------------------|---|
| Ельчанинов А. А. | - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии; |
| Камнева Н.П. | - начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии; |
| Лаптева Н.П. | - специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии, |

руководствуясь частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 14.05.2010 года по делу № 38 о нарушении МУ «Городской центр наружной рекламы») части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. МУ «Городской центр наружной рекламы» устранить нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в направлении не предусмотренного законодательством Российской Федерации требования, а именно уведомления от 29.04.2009 года № 01-0263 об объявлении конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (адрес размещения: ул. Авиастроителей, 1/6, г. Новосибирск), с использованием имущества, не являющегося муниципальной собственностью города Новосибирска, и о необходимости принятия участия в данном конкурсе, что может привести к ограничению конкуренции.

2. С целью исполнения настоящего предписания МУ «Городской центр наружной рекламы» осуществить действия, направленные на обеспечение конкуренции: впредь не препятствовать осуществлению деятельности хозяйствующим субъектам путем проведения торгов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций с использованием имущества, не находящегося в муниципальной собственности города Новосибирска, и не направлять требования (уведомления) об участии в данных торгах.

3. МУ «Городской центр наружной рекламы» в срок до 01.06.2010 года сообщить об исполнении настоящего предписания.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

А. А. Ельчанинов

Председатель Комиссии

Н. П. Камнева

Члены Комиссии

Н. П. Лаптева