

Главе Артемовского городского
округа

РЕШЕНИЕ

г. Владивосток Дело № 025/01/15 - 905/2022

Резолютивная часть решения объявлена: 6 декабря 2022 года

Полный текст решения изготовлен: 16 декабря 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: Председателя Комиссии <...> – заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; Членов Комиссии: <...> – начальника отдела контроля органов власти; <...> - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 025/01/15-905/2022, возбужденное по признакам нарушения администрацией Артемовского городского округа (ОГРН: 1022500538444, ИНН: 2502012187, ул. Кирова, д. 48 , г. Артем 692760) (далее-администрация) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее-Закон о защите конкуренции)

в отсутствие участников дела, надлежаще извещенных о времени и месте рассмотрения дела

УСТАНОВИЛА:

Приморским УФАС России по результатам рассмотрения обращения от 26.05.2022 вх. № 3567 о непринятии администрацией Артемовского городского округа (далее - администрация) мер по демонтажу незаконно установленной (без разрешения) отдельно стоящей

рекламной конструкции (щитовая установка в неподвижными изображениями на плоскости информационного поля), размещенной в районе а/д Подъезд к аэропорту г. Владивостока 0 км +300м слева (напротив магазина «Леруа Мерлен») (далее - РК, рекламная конструкция) были выявлены признаки нарушения части 1 статьи 15 Закон о защите конкуренции, выразившегося в ненадлежащем исполнении администрацией обязанности по демонтажу незаконно установленной и эксплуатируемой указанной рекламной конструкции в порядке, предусмотренном статьей 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», тем самым обеспечившим лицам, незаконно установившим и эксплуатирующим рекламную конструкцию, преимущественное положение по отношению к другим хозяйствующим субъектам – добросовестным участникам товарного рынка.

В связи с этим на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции администрации было выдано предупреждение от 23.06.2022 исх. № 4700/08

о необходимости прекращения действия (бездействия), содержащего признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем принятия в срок

до 20 июля 2022 года в установленном законодательством РФ порядке мер

по демонтажу рекламной конструкции (далее-предупреждение).

На основании ходатайства администрации срок выполнения предупреждения продлевался до 20.09.2022.

В срок до 20.09.2022 администрация предупреждение не выполнила, заявила ходатайство о продлении срока его выполнения, обосновав тем, что вопрос о демонтаже рекламной конструкции включен в график работ МКУ Управление благоустройства до 15.10.2022.

Такое основание Приморское УФАС России посчитало не достаточным для невыполнения предупреждения в установленный срок, так как демонтаж рекламной конструкции должен был быть осуществлен с учетом установленного срока выполнения предупреждения (в срок до 20.09.2022), соответственно, с учетом этого обстоятельства должен был быть составлен график работ МКУ «Управление благоустройства».

Для выполнения обязанности по демонтажу незаконно установленной и эксплуатируемой рекламной конструкции администрации предоставлялось 3 месяца, что является более чем достаточным сроком для выполнения предупреждения, в связи с чем Приморское УФАС России не усмотрело основания для удовлетворения ходатайства о продлении срока выполнения предупреждения.

Таким образом, предупреждение администрация в установленный срок не выполнила.

При таких данных после завершения срока выполнения предупреждения на основании части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции Приморское УФАС России приказом от 23.09.2022 № 71 возбудило дело по признакам нарушения администрацией части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия приняла заключение об обстоятельствах дела, копия которого была направлена лицам, участвующим в деле.

До окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения участники дела не представили пояснения, доказательства, не привели доводы в письменном виде в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

Комиссия, исследовав материалы и оценив доказательства, имеющиеся в деле, установила следующее.

Рассматриваемая рекламная конструкция размещалась и эксплуатировалась незаконно, в отсутствие разрешения, что было подтверждено администрацией.

Из пояснений, представленных администрацией в материалы дела, не следует о принятии администрацией надлежащих мер по ее демонтажу, учитывая то, что факт незаконного размещения РК был зафиксирован актом № 42 от 28.01.2022, на день возбуждения данного дела о нарушении антимонопольного законодательства (АМЗ) после завершения срока, установленного для выполнения предупреждения, обязанность по демонтажу РК администрацией не была выполнена.

После возбуждения дела о нарушении АМЗ администрация письмом от 05.10.2022 № Р-01-4961/01 с приложением подтверждения (фото) уведомила о демонтаже РК.

Частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) органам власти (государственным органам и органам местного самоуправления) и организациям, осуществляющим их функции, запрещается совершать действия (бездействие), принимать акты, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом.

В силу пункта 34 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от

04.03.2021 № 2 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства" состав нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции образуют действия (бездействие) указанных органов и организаций, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции либо создают угрозу наступления таких последствий на определенном товарном рынке, в том числе в результате нарушения прав и законных интересов отдельных участников рынка, создания для них конкурентных преимуществ или препятствий в конкуренции на товарных рынках, за исключением случаев, когда имеется норма иного федерального закона, допускающая принятие оспариваемого акта, осуществления действий (бездействия).

Угроза наступления неблагоприятных последствий для конкуренции в результате принятия правовых актов, совершения действий (бездействия) предполагается и не требует дополнительного доказывания антимонопольным органом в случаях нарушения запретов, прямо сформулированных в частях 1 - 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Как разъяснено ФАС России в письме от 20 августа 2014 г. № АК/33600/14 «О порядке демонтажа рекламных конструкций» и в Рекомендациях органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органам местного самоуправления о применении комплекса мер, направленных на предотвращение и профилактику нарушений антимонопольного законодательства в сфере наружной рекламы от 17.07.2019 № ИА/61351/19, бездействие органа местного самоуправления по демонтажу незаконно установленной рекламной конструкции в соответствии с частями 21-21.3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» может содержать признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Требования к размещению РК для распространения наружной рекламы с использованием щитов и иных технических средств стабильного территориального размещения, монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений установлены статьей 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон № 38-ФЗ, Закон о рекламе).

По правилам части 5 указанной статьи 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.

В силу части 9 этой же статьи установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5, 6, 7 настоящей статьи законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

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 №38-ФЗ).

Таким образом, размещение рекламной конструкции без разрешения представляет собой заведомо противоправные действия.

Частью 21 статьи 19 Закона о рекламе предусмотрено, что владелец рекламной конструкции обязан осуществить демонтаж рекламной конструкции в течение месяца со дня выдачи предписания органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа о демонтаже рекламной конструкции, установленной и (или) эксплуатируемой без разрешения, срок действия которого не истек, а также удалить информацию, размещенную на такой рекламной конструкции, в течение трех дней со дня выдачи указанного предписания.

Согласно пункту 21.1 статьи 19 Закона о рекламе, если в установленный срок владелец рекламной конструкции не выполнил указанную в части 21 настоящей статьи обязанность по демонтажу рекламной конструкции или владелец рекламной конструкции неизвестен, орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа выдает предписание о демонтаже рекламной конструкции собственнику или иному законному владельцу недвижимого имущества, к которому присоединена рекламная конструкция, за исключением случая присоединения рекламной конструкции к объекту муниципального имущества или к общему

имуществу собственников помещений в многоквартирном доме при отсутствии согласия таких собственников на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Собственник или иной законный владелец недвижимого имущества, к которому присоединена рекламная конструкция, обязан демонтировать рекламную конструкцию в течение месяца со дня выдачи соответствующего предписания.

Если в установленный срок собственник или иной законный владелец недвижимого имущества, к которому была присоединена рекламная конструкция, не выполнил указанную обязанность по демонтажу рекламной конструкции либо собственник или иной законный владелец данного недвижимого имущества неизвестен, демонтаж рекламной конструкции, ее хранение или в необходимых случаях уничтожение осуществляется за счет средств местного бюджета (часть 21.2 статьи 19 Закона о рекламе).

Если рекламная конструкция присоединена к объекту муниципального имущества или к общему имуществу собственников помещений в многоквартирном доме при отсутствии согласия таких собственников на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, в случае, указанном в части 21.1 настоящей статьи, ее демонтаж, хранение или в необходимых случаях уничтожение осуществляется за счет средств местного бюджета. По требованию органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа владелец рекламной конструкции обязан возместить необходимые расходы, понесенные в связи с демонтажом, хранением или в необходимых случаях уничтожением рекламной конструкции (часть 21.3 статьи 19 Закона о рекламе).

Таким образом, демонтаж незаконно размещенной рекламной конструкции является обязанностью, а не правом органа местного самоуправления.

Исходя из общепринятого, распространенного понятия, слово «демонтаж» определяется как снять с места, разобрать установку.

Комиссией установлено и подтверждено материалами дела о ненадлежащем выполнении администрацией обязанности по демонтажу данной рекламной конструкции.

Таким образом, имело место непринятие администрацией надлежащих мер (в полном объеме) по демонтажу рекламной конструкции в порядке, установленном частями 21-21.3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

В результате анализа состояния конкуренции на товарном рынке,

проведенного в порядке, предусмотренном пунктом 10.7 Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 (в редакции от 12.03.2020) (далее-Порядок), установлено следующее.

Товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами (пункт 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 1 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Продуктовые границы исследуемого товарного рынка - распространение наружной рекламы с использованием рекламных конструкций.

Географические границы данного товарного рынка определяются территорией Артемовского городского округа.

Временной интервал исследования – с 28.01.2022 (с момента, когда был зафиксирован факт незаконного размещения и эксплуатации РК) до 05.10.2022 (до представления администрацией подтверждения демонтажа РК).

Вследствие действия (бездействия) администрации, выразившегося в ненадлежащем исполнении обязанности (в полном объеме) по демонтажу незаконно размещенной и эксплуатируемой рекламной конструкции (щитовая установка в неподвижными изображениями на плоскости информационного поля), размещенной в районе а/д Подъезд к аэропорту г. Владивостока 0 км +300м слева (напротив магазина «Леруа Мерлен») в порядке, установленном частями 21-21.3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе», было обеспечено хозяйствующему субъекту-владельцу рекламной конструкции осуществление деятельности по распространению рекламы в обход установленных правил (в обход конкурентных процедур), тем самым было создано такому хозяйствующему субъекту конкурентное преимущество в осуществлении указанной деятельности, что ограничило конкуренцию на товарном рынке распространения наружной рекламы с использованием рекламных конструкций в границах Артемовского городского округа

Норма федерального закона, допускающая совершение указанного

действия (бездействия), отсутствует.

При таких данных Комиссия приходит к выводу об имевшем место нарушении администрацией части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившемся в ненадлежащем исполнении обязанности (в полном объеме) по демонтажу незаконно размещенной и эксплуатируемой рекламной конструкции (щитовая установка в неподвижными изображениями на плоскости информационного поля), размещенной в районе а/д Подъезд к аэропорту г. Владивостока 0 км +300м слева (напротив магазина «Леруа Мерлен») в порядке, установленном частями 21-21.3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе», обеспечившим хозяйствующему субъекту-владельцу рекламной конструкции осуществление деятельности по распространению рекламы в обход установленных правил (в обход конкурентных процедур), тем самым создавшим такому хозяйствующему субъекту конкурентное преимущество в осуществлении указанной деятельности, что ограничило конкуренцию на товарном рынке распространения наружной рекламы с использованием рекламных конструкций в границах Артемовского городского округа.

Комиссия не усматривает оснований для прекращения рассмотрения дела, предусмотренных частью 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, а также основания для выдачи предписания, принимая во внимание выполнение администрацией обязанности по демонтажу РК до окончания рассмотрения дела.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать факт совершения администрацией Артемовского городского округа нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ненадлежащем исполнении обязанности (в полном объеме) по демонтажу незаконно установленной и эксплуатируемой рекламной конструкции (щитовая установка в неподвижными изображениями на плоскости информационного поля) в районе а/д Подъезд к аэропорту г. Владивостока 0 км +300м слева (напротив магазина «Леруа Мерлен») в порядке, установленном частями 21-21.3 статьи 19 Федерального закона «О рекламе», обеспечившим осуществление деятельности по распространению рекламы в обход установленных правил (в обход конкурентных процедур), тем самым создавшим хозяйствующему

субъекту-владельцу рекламной конструкции конкурентное преимущество в осуществлении указанной деятельности, что ограничило конкуренцию на товарном рынке распространения наружной рекламы с использованием рекламных конструкций в границах Артемовского городского округа.

2. Оснований для прекращения рассмотрения дела, предусмотренных статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не имеется

3. Основания для выдачи предписания не имеется

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

2022-2006