

Исх. №ИП-06/6850 от 14.05.2019

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)
<...> – (должностное лицо)

рассмотрев дело №06-221/2018 по признакам нарушения Исполнительным комитетом Верхнеуслонского муниципального района РТ и ООО «Транзит-Ойл и ООО «Транзит-Сити» статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части достижения антиконкурентного соглашения по вопросу размещения рекламной конструкции без выданного органом местного самоуправления разрешения на ее установку, что приводит или может привести к недопущению, ограничению устранению конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела является результат контрольно-надзорных мероприятий в отношении Исполнительного комитета Верхнеуслонского муниципального района Республики Татарстан.

Исполнительным комитетом Верхнеуслонского муниципального района Республики Татарстан в адрес Татарстанского УФАС была представлена информация (вх. №7878 от 18.05.2018г.) о рекламных конструкциях, расположенных на территории Верхнеуслонского муниципального района.

На территории Верхнеуслонского муниципального района была зафиксирована стационарная рекламная конструкция, расположенная по адресу:

- «Казань-Буинск-Ульяновск» 6+300.

Однако, согласно представленной информации, Исполнительным комитетом Верхнеуслонского муниципального района разрешение на размещение рекламной конструкции не выдавалось, договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции не заключался, аукцион на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций не проводился, т.е. рекламная конструкция установлена самовольно.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно статье 4 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" отношения, возникающие в процессе производства, размещения и распространения рекламы регулируются данным Федеральным законом, а также принятыми в соответствии с ним иными федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации.

В силу части 1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-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 рекламодателем, с соблюдением требований данной 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 5.1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 N 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.

Таким образом, часть 5.1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" единственный способ заключения договоров на установку рекламных конструкций на земельном участке, здании, недвижимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности - торги, и не содержит каких-либо исключений.

Частью 9 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" предусмотрено, что установка рекламной конструкции допускается при наличии разрешения на установку рекламной конструкции, выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5 - 7 названной 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 осуществить установку рекламной конструкции.

Согласно пункту 2 части 11 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" к заявлению на выдачу разрешения на установку рекламной конструкции прилагается, в том числе, подтверждение в письменной форме согласия собственника или иного законного владельца соответствующего недвижимого имущества на присоединение к этому имуществу рекламной конструкции, если заявитель не является собственником или иным законным владельцем недвижимого имущества.

Вместе с тем, согласно части 17 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" разрешение выдается органом местного самоуправления

муниципального района или органом местного самоуправления городского округа на каждую рекламную конструкцию на срок действия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Таким образом, необходимыми условиями установки рекламной конструкции являются разрешение, выдаваемое органом местного самоуправления, на территории которого предполагается осуществить ее установку, и договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, заключенный ранее выдачи соответствующего разрешения на основании проведения процедуры торгов.

В соответствии со статьей 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

На основании изложенного издан приказ Татарстанского УФАС России от 01.10.2018г. №02/481-к о возбуждении дела и создания комиссии по признакам нарушения Исполнительным комитетом Верхнеуслонского муниципального района Республики Татарстан, Палатой имущественных и земельных отношений Верхнеуслонского муниципального района Республики Татарстан, ПАО «Лукойл» статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части предоставления муниципальной собственности (земельного участка) конкретному хозяйствующему субъекту без проведения соответствующих конкурентных процедур и заключения договоров на право размещения средств наружной рекламы и информации, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции

В результате рассмотрения дела №06-221/2018 Комиссией были установлены следующие обстоятельства:

Согласно письменным объяснениям ПАО «Лукойл», деятельность по реализации смазочных материалов в группе ПАО «Лукойл» осуществляет ООО «ЛЛК-Интернешнл», официальным дилером которого на территории Республики Татарстан является ООО «Транзит-Ойл». Рекламная конструкция, расположенная на трассе Казань- Буинск- Ульяновск 6+600 справа изготовлена ООО «БизнесПрогрессСтрой» по заказу ООО «ТранзитСити» и на основании акта приема/передачи передана во временное пользование ООО «Транзит-Ойл» до 31.12.2019г.

Рекламный щит расположен на земельном участке, который согласно выписке из ЕГРН от 14.01.2019 находится в общей долевой собственности Закрытого паевого инвестиционного фонда «Казанский земельный инвестиционный фонд».

На основании изложенного, определением об отложении дела №06-221/2018 (исх. №ИП-06/1425 от 01.02.2019г.) к рассмотрению дела были привлечены ООО «ТранзитСити» и ООО «Транзит-Ойл» в качестве ответчиков. Определением о

прекращении участия ответчиков по делу в рассмотрении дела №06-221/2018 от 26.03.2019г., ПАО «Лукойл» (исх. №ИП-06/4583 от 29.03.2019г.) и Палата имущественных и земельных отношений Верхнеуслонского муниципального района Республики Татарстан (исх. №ИП-06/4582 от 29.03.2019г.) исключены из состава ответчиков.

Таким образом, рекламный щит, расположенный на трассе Казань- Буинск- Ульяновск 6+600 использовался ООО «ТранзитСити» и ООО «Транзит-Ойл» в отсутствие установленных законодательством разрешений.

Также Комиссией было установлено, что 12.03.2018г. между ООО «ТранзитСити» и ООО «Транзит-Ойл» был заключен договор купли-продажи рекламного щита, согласно которому правообладателем щита становится ООО «Транзит-Ойл».

Согласно письменным объяснениям ООО «Транзит-Ойл», вышеуказанный рекламный щит был демонтирован силами Общества, что подтверждается актом осмотра территории от 05.04.2019.

В соответствии с пунктом 9 статьи 19 Закона о рекламе установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее также - разрешение), выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5, 6, 7 статьи 19 Закона о рекламе 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.

Таким образом, необходимыми условиям размещения рекламных конструкций являются:

-заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по итогам торгов;

-выдача разрешения органом местного самоуправления на установку и эксплуатацию рекламной конструкции;

-наличие рекламной конструкции в схеме размещения рекламных конструкций;

В рассматриваемом случае ООО «Транзит-Ойл» при размещении вышеуказанных рекламных конструкций ни одно из условий выполнено не было.

В материалах дела имеются косвенные доказательства наличия взаимодействия Исполнительного комитета и ООО «Транзит-Ойл» при размещении рекламных конструкций. Такими доказательствами являются:

1) отсутствие действий ООО «Транзит-Ойл», направленных на получение разрешения на размещение рекламных конструкций;

2) не осуществление Исполнительным комитетом надлежащего контроля за эксплуатацией рекламных конструкций, расположенных на территории Верхнеуслонского муниципального района;

3) «молчаливое согласие» Исполнительного комитета на размещение рекламной конструкции, которое выразилось в бездействии Исполнительного комитета по демонтажу незаконно размещённой рекламной конструкции;

Косвенных доказательств достаточно для установления наличия антиконкурентного соглашения. Такой довод разделяется судебной практикой (Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа по делу № А42-2564/2014).

Кроме того, Татарстанское УФАС России отмечает, что пункт 1 статьи 19 Закона о рекламе не устанавливает закрытого перечня технических средств стабильного территориального размещения (рекламные конструкции). В данной статье указаны наиболее распространённые виды рекламных конструкций.

Кроме того, часть 1 статьи 19 Закона о рекламе содержит указание на иные технические средства стабильного территориального размещения (рекламные конструкции).

Таким образом, перечень рекламных конструкций, указанных в пункте 1 статьи 19 Закона о рекламе, носит открытый характер, и следовательно, рекламные щиты, установленные ООО «Транзит-Ойл» следует рассматривать в качестве рекламных конструкций в смысле статьи 19 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», конкуренция – соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно п. 18 ст. 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

По мнению Комиссии, действия Исполнительного комитета Верхнеуслонского муниципального района Республики Татарстан по допущению установки рекламной конструкции ООО «Транзит-Ойл» без выдачи разрешений на ее установку, свидетельствует о наличии достигнутого соглашения с хозяйствующим субъектом.

Как было установлено Комиссией и подтверждается материалами дела, Исполнительный комитет Верхнеуслонского муниципального района РТ, ООО «Транзит-Ойл» в результате достижения антиконкурентного соглашения реализовали модель группового поведения, состоящую из действий, которые не обусловлены внешними условиями функционирования соответствующего товарного рынка.

Определение продуктовых и географических границ товарного рынка осуществляется в соответствии с Приказом ФАС РФ от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке».

В соответствии с частью 5.1. статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006г.

№135-ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В рамках рассмотрения настоящего дела Комиссией были проанализированы сложившиеся в период 2018 года рыночные отношения на товарном рынке, на котором усматриваются признаки нарушения в действиях ответчиков.

Для определения товарного рынка необходимо установление его продуктовых границ и географических границ.

При этом в рассматриваемом случае продуктовые границы можно определить как рынок предоставления земельных участков для реализации рекламных услуг.

Географические границы рассматриваемого рынка определяются территорией, на которой осуществляет свои полномочия участвующий в соглашении орган местного самоуправления, а также территорией, на которой действует хозяйствующий субъект - участник рассматриваемого соглашения.

Таким образом, географическими границами, на котором совершено нарушение закона о защите конкуренции, являются административно-территориальные границы Верхнеуслонского муниципального района Республики Татарстан.

Возможность приобретения товара имеется у всех заинтересованных субъектов, осуществляющих (желающих осуществлять) деятельность на территории Верхнеуслонского муниципального района. Следовательно, потенциально имеется большое число покупателей товара, ограниченное только территориальными границами Верхнеуслонского муниципального района.

Комиссия, исследовав доказательства по делу, оценив позиции сторон, приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия Исполнительного комитета Верхнеуслонского муниципального района Республики Татарстан и ООО «Транзит-Ойл» в части достижения антиконкурентного соглашения по вопросу размещения рекламных конструкции без выданного органом местного самоуправления разрешения на ее установку.

Согласно части 1 статьи 37 Закона о защите конкуренции, за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 15, 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49, пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Татарстанского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать Исполнительный комитет Верхнеуслонского муниципального района Республики Татарстан и ООО «Транзит-Ойл» нарушившими статью 16 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», части достижения антиконкурентного соглашения по вопросу размещения рекламных конструкции без выданного органом местного самоуправления разрешения на ее установку, что привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2. Передать имеющиеся материалы должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

3. Основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)