Решение и предписание комиссии Тверского УФАС России по делу № 06-6/42-2009 в отношении Собрания депутатов Сандовского района о нарушении статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»

28 мая 2009 г. г. Тверь
Решение изготовлено в полном объеме 1 июня 2009 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по рассмотрению дел о нарушениях рекламного законодательства (далее – Комиссия) в составе:
Председатель: Демина И.С. - руководитель управления,
Члены Комиссии:
Фомин В.М. – заместитель руководителя-начальник отдела контроля размещения государственного заказа;
Воронина Г.А. – начальник отдела рекламы;
рассмотрев дело № 06-6/42-2009 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту принятия Собранием депутатов Сандовского района решения от 07.04.2009 № 23 «О Правилах распространения наружной рекламы в МО «Сандовский район» (далее – Правила), противоречащего законодательству о рекламе,
в отсутствие представителя заинтересованного лица – Собрания депутатов Сандовского района (171750, Тверская обл., п.Сандово, ул.Советская, д.11), надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, дело рассмотрено в отсутствие представителя Собрания депутатов Сандовского района.
Согласно Правилам:
1. Решение об отказе в выдаче разрешения принимается исключительно по следующим основаниям /приведено 5 оснований, установленных пунктами 1-5 части 15 статьи 19 Закона/ (п.5.2.5).
Вместе с тем, пунктом 6 согласно части 15 статьи 19 Закона предусмотрен отказ в выдаче разрешения также в случае нарушения требований, установленных частями 5.1 - 5.7 и 9.1 настоящей статьи.
То есть Правила содержат не все условия, предусмотренные Законом в качестве основания для отказа в выдаче разрешения.
П.5.2.5 Правил противоречит части 15 статьи 19 Закона,
2. Демонтаж рекламных конструкций в случае самовольной установки может быть произведен в принудительном порядке на основании решения отдела архитектуры (п.5.5.2). Тем самым Правилами установлены полномочия по демонтажу не органа местного самоуправления, а его структурного подразделения, не являющегося органом местного самоуправления. При этом предусмотрены полномочия на принудительный демонтаж рекламной конструкции без обращения в суд вне зависимости от формы собственности недвижимого имущества, на котором размещена (к которой прикреплена) рекламная конструкция
В соответствии с частью 10 статьи 19 Закона установка рекламной конструкции

без разрешения (самовольная установка) не допускается; в случае самовольной установки вновь рекламной конструкции она подлежит демонтажу на основании предписания органа местного самоуправления, на территории которого установлена рекламная конструкция. Последствия неисполнения данного предписания частью 10 названной статьи не установлены.
Однако согласно части 22 статьи 19 Закона при невыполнении обязанности по демонтажу рекламной конструкции орган местного самоуправления вправе обратиться в суд или арбитражный суд с иском о принудительном осуществлении демонтажа рекламной конструкции.
При этом часть 22 статьи 19 Закона не содержит указания на то, что ее норма не относится к случаю неисполнения обязанности по демонтажу, предусмотренной в части 10 статьи 19 Закона о рекламе.
Таким образом, отдел архитектуры вправе принимать решения о принудительном проведении демонтажа самовольно установленной рекламной конструкции только от имени органа местного самоуправления, и без обращения в суд только в случае, если она установлена на недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности.
П.5.5.2 Правил противоречит части 22 статьи 19 Закона.
3. Информационное сообщение о проведении торгов должно быть сделано не позднее, чем за 20 (двадцать) дней до объявленной в нем даты проведения торгов (п.3.2 Порядка проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции /далее – Порядок/ - Приложения № 1 к Правилам).
Согласно части 5.1 статьи 19 Закона заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности, осуществляется на основе торгов, проводимых органами местного самоуправления или уполномоченными ими организациями в соответствии с законодательством Российской Федерации.
Согласно части 2 статьи 448 ГК РФ извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения, если иное не предусмотрено законом.
Иное в отношении торгов на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности, законодательством не предусмотрено.
П.3.2 Порядка (Приложения № 1 к Правилам) противоречит части 5.1 статьи 19 Закона.
4. В случае признания торгов несостоявшимися договор заключается с лицом, которое являлось единственным участником торгов (п.5.4 Порядка - Приложения № 1 к Правилам). При этом не оговорено, что на заключение такого договора Законом наложены определенные ограничения.
Согласно части 5.7 статьи 19 Закона 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 настоящей статьи, 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:
- 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.
П.5.4 Порядка (Приложения № 1 к Правилам) противоречит части 5.7 статьи 19 Закона.
5. При проведении аукциона протоколы заседания комиссии подписываются в том числе всеми участниками торгов (п.п.5.5.4 и 5.7).
Согласно части 5.1 статьи 19 Закона органы местного самоуправления проводят торги в соответствии с законодательством Российской Федерации.
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.
П.п.5.5.4 и 5.7 Порядка (Приложения № 1 к Правилам) не соответствуют части 5.1 статьи 19 Закона.
6. В случае, если победитель аукциона уклоняется от заключения договора право на заключение договора автоматически и без предварительного уведомления переходит к другому участнику аукциона (п.6.2 Порядка – приложения № 1 к Правилам).
При этом названная норма не предусматривает, что договор должен заключаться с учетом требований части 5.2 статьи 19 Закона, согласно которой результаты торгов признаются недействительными, если в результате их проведения лицо приобретает преимущественное положение.
П.6.2 Порядка (Приложения № 1 к Правилам) не соответствует части 5.2 статьи 19 Закона.
7. Лицо, принимавшее участие в торгах и неоднократно допускавшее нарушение требований Порядка, решением Комиссии может быть отстранено от дальнейшего участия в торгах (п.6.3 Порядка – Приложения № 1 к Правилам).
Согласно части 5.1 статьи 19 Закона органы местного самоуправления проводят торги в соответствии с законодательством Российской Федерации.
Согласно части 2 статьи 1 ГК РФ 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.
Пункт 6.3 Порядка (Приложения № 1 к Правилам) противоречит части 5.1. статьи 19 Закона.
Таким образом, пункты 5.2.5, 5.5.2 Правил, пункты 3.2, 5.4, 5.5.4, 5.7, 6.2, 6.3 Приложения № 1 к Правилам противоречат статье 19 Закона.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, части 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, Комиссия

РЕШИЛА:

1.Признать не соответствующими законодательству Российской Федерации о рекламе пункты 5.2.5, 5.5.2 Правил, пункты 3.2, 5.4, 5.5.4, 5.7, 6.2, 6.3 Приложения № 1 к Правилам, утвержденным решением Собрания депутатов Сандовского района от 07.04.2009 № 23 «О Правилах распространения наружной рекламы в МО

«Сандовский район», поскольку вышеназванные положения противоречат статье 19 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать Собранию депутатов Сандовского района предписание об изменении Правил, утвержденных решением от 07.04.2009 № 23 «О Правилах распространения наружной рекламы в МО «Сандовский район».

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.
Председатель Комиссии
И.С.Демина

Члены Комиссии
В.М.Фомин
Г.А. Воронина

ПРЕДПИСАНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по рассмотрению дел о нарушениях рекламного законодательства в составе:
Председатель: Демина И.С. - руководитель управления,
Члены Комиссии:
Фомин В.М. – заместитель руководителя-начальник отдела контроля размещения государственного заказа;
Воронина Г.А. – начальник отдела рекламы;
на основании своего решения от 28 мая 2009 г. по делу № 06-6/42-2009 о признании не соответствующими законодательству Российской Федерации о рекламе пунктов 5.2.5, 5.5.2 Правил и пунктов 3.2, 5.4, 5.5.4, 5.7, 6.2, 6.3 Приложения № 1 к вышеназванным Правилам, утвержденным решением Собрания депутатов Сандовского района от 07.04.2009 № 23 «О Правилах распространения наружной рекламы в МО «Сандовский район», 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 дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Собранию депутатов Сандовского района (171750, Тверская область, п.Сандово, ул.Советская, д.11) в двухмесячный срок со дня получения настоящего предписания привести в соответствие с требованиями законодательства Российской Федерации о рекламе решение Собрания депутатов Сандовского района от 07.04.2009 № 23 «О Правилах распространения наружной рекламы в МО «Сандовский район», а именно, внести изменения в пункты 5.2.5, 5.5.2 Правил и пункты 3.2, 5.4, 5.5.4, 5.7, 6.2, 6.3 Приложения № 1 к вышеназванным Правилам, утвержденным решением Собрания депутатов Сандовского района от 07.04.2009 № 23 «О Правилах распространения наружной рекламы в МО «Сандовский район», или иным образом обеспечить соответствие названного решения требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Собранию депутатов Сандовского района (171750, Тверская область,

п.Сандово, ул.Советская, д.11) представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тверской области письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 15 августа 2009 г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания антимонопольного органа Управление Федеральной антимонопольной службы по Тверской области 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
И.С.Демина

Члены Комиссии
В.М.Фомин
Г.А. Воронина