

Постановление

по делу об административном правонарушении

№262-ФАС52-10/13

29 мая 2013 года

г. Нижний Новгород

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области, рассмотрев материалы дела №262-ФАС52-10/13 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – Кодекс, КоАП РФ) в отношении директора государственного казенного учреждения Нижегородской области «Главное управление автомобильных дорог» -разъяснены права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ)

УСТАНОВИЛ:

Уполномоченное должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 29 апреля 2013 года в отношении директора государственного казенного учреждения Нижегородской области «Главное управление автомобильных дорог» - составило Протокол №262-ФАС52-10/13 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.9 Кодекса.

Согласно протоколу об административном правонарушении от 29.04.2013 №СС-10/2642вменяется совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно действия (бездействие) должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным [законодательством](#) Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В письменных пояснениях по делу сообщил, что не согласен с решением и предписанием Комиссии Нижегородского УФАС по делу № 1580-ФАС52-10/12 пояснил, что предметом договора с ООО «Медиа Аутдор» от 02.07.2008 №17 являются технические условия на размещение рекламной конструкции, и что данный договор не является договором на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Г. также пояснил, что ГКУ НО «ГУАД» не

наделено полномочиями выступать организатором торгов на размещение рекламных конструкций.

13 мая 2013 года представитель ходатайствовал об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении №262-ФАС52-10/13 в связи с необходимостью представления дополнительных доказательств и пояснений представителя ООО «Медиа Аутдор», обладающего сведениями о рассматриваемых обстоятельствах настоящего дела.

Определением об отложении дела и продлении срока рассмотрения дела от 13.05.2013 года № СС-10/2879 директор ООО «Медиа Аутдор» привлечена к рассмотрению дела об административном правонарушении №262-ФАС52-10/13 в качестве свидетеля по делу.

Директор ООО «Медиа Аутдор» надлежащим образом уведомлен о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении №262-ФАС52-10/13, что подтверждается почтовым уведомлением о вручении документа от 23.05.2013 года, однако на рассмотрение дела не явился.

Уполномоченное должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области, рассматривающее дело об административном правонарушении №262-ФАС52-10/13 приходит к выводу о возможности рассмотрения данного дела в отсутствие представителя ООО «Медиа Аутдор»

Изучив материалы административного дела, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к следующим выводам.

21 февраля 2013 года Нижегородским УФАС России рассмотрено дело №1580-ФАС52-10/12 в отношении Государственного казенного учреждения Нижегородской области «Главное управление автомобильных дорог» (далее - ГКУ НО «ГУАД»). По результатам рассмотрения дела ГКУ НО «ГУАД» признано нарушившим часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части заключения договора аренды рекламного места без процедуры проведения торгов.

ГУ «Главное управление автомобильных дорог Нижегородской области» (в настоящее время - ГКУ НО «ГУАД») заключен договор аренды рекламной конструкции с ООО «Медиа Аутдор» от 02.07.2008 №17.

Согласно договору аренды рекламная конструкция установлена в пределах полосы отвода автомобильной дороги «Подъезд к г.Бор от автодороги Н.Новгород – Шахунья-Киров, км 0+550 справа». Срок действия договора установлен до истечения срока действия технических условий (разрешения). В соответствии с пунктом 4.3 договора, срок его действия может быть продлен по соглашению сторон.

01.07.2008 года вступила в силу часть 5.1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), в соответствии с

которой заключение договоров 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.

Согласно письму администрации городского округа город Бор Нижегородской области (вх. 5464 от 13.07.2012) торги по продаже прав аренды данного муниципального рекламного места не проводились.

Таким образом, действия ГКУ НО «ГУАД» нарушают положения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в части заключения договора аренды с ООО «Медиа Аутдор» от 02.07.2008 №17 без процедуры проведения торгов на право аренды рекламных мест.

В соответствии с пунктом 1.8 Устава Государственного казенного учреждения Нижегородской области «Главное управление автомобильных дорог» (далее - Устав), учреждение имеет имущество, закрепленное за ним на праве оперативного управления, владеет, пользуется этим имуществом в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, назначением этого имущества и, если иное не установлено законом, распоряжается этим имуществом с согласия собственника этого имущества.

На основании пункта 2.3.1 Устава ГКУ НО «ГУАД» осуществляет оперативное управление автомобильными дорогами общего пользования регионального и межмуниципального значения Нижегородской области.

Довод о том, что предметом договора с ООО «Медиа Аутдор» от 02.07.2008 №17 являются технические условия на размещение рекламной конструкции, и что данный договор не является договором на установку и эксплуатацию рекламной конструкции является необоснованным по следующим обстоятельствам.

Согласно части 5 статьи 19 Закона о рекламе 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.

ГКУ НО «ГУАД» является законным владельцем земельного участка, на котором установлена данная рекламная конструкция.

Предметом договора №17 от 02.07.2008 года согласно пункту 1.1 является размещение рекламной конструкции размером 3 X 6м в пределах полосы отвода (придорожной полосы) автомобильной дороги «Подъезд к г.Бор от автодороги Н.Новгород – Шахунья-Киров, км 0+550 справа».

Пункт 5.3 договора №17 от 02.07.2008 года, заключенного с ООО «Медиа Аутдор»

определяет, что ГУ «ГУАД НО» вправе расторгнуть договор в случае, если владелец рекламной конструкции в 30-дневный срок после получения разрешения органов местного самоуправления не произвел монтаж конструкции в соответствии с выданными техническими условиями. Пункт 2.1.3 данного договора также указывает на необходимость получения разрешения органа местного самоуправления и установки рекламной конструкции.

Договор на установку рекламной конструкции от 02.07.2008 №17 явился основанием для выдачи разрешения от 07.10.2008 № 30/08 на установку рекламной конструкции.

Технические условия размещения рекламной конструкции являются приложением к договору, а не предметом договора от 02.07.2008 №17.

На основании [статьи 421](#) Гражданского кодекса Российской Федерации юридические лица свободны в заключении договора. Согласно статье 422 Гражданского кодекса Российской Федерации условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами

Стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

Таким образом, договор на установку рекламной конструкции от 02.07.2008 №17 может рассматриваться как смешанный договор, содержащий признаки договора о размещении рекламной конструкции на земельном участке, находящемся на праве оперативного управления ГКУ НО «ГУАД», и признаки договора о согласовании технических условий размещения рекламной конструкции.

Следовательно, договор на установку рекламной конструкции от 02.07.2008 №17 между ГКУ НО «ГУАД» и ООО «Медиа Аутдор» является в том числе договором на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по смыслу части 5 статьи 19 Закона о рекламе.

Договор аренды рекламной конструкций с ООО «Медиа Аутдор» от 02.07.2008 №17 подписан директором ГУ «ГУАД НО» (в настоящее время - ГКУ НО «ГУАД»)

.....

За данное правонарушение частью 1 статьи 14.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) установлена административная ответственность должностных лиц.

Статья 2.4 КоАП РФ определяет, что административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В соответствии с пунктом 5.2 Устава ГКУ НО «ГУАД» руководителем Учреждения

является директор, который является единоличным исполнительным органом Учреждения.

Согласно трудовому договору принят на должность директора Государственного учреждения «Главное управление дорожного и транспортного хозяйства Нижегородской области» и приступил к исполнению своих обязанностей с 20.04.2006 года.

Приказом министерства строительства Нижегородской области от 31.10.2011 № 76/ок в связи с изменением типа государственного учреждения «Главное управление дорожного и транспортного хозяйства Нижегородской области» на Государственное казенное учреждение Нижегородской области «Главное управление автомобильных дорог» должность с 20.09.2011 года переименована на директор Государственного казенного учреждения Нижегородской области «Главное управление автомобильных дорог».

Учитывая изложенные обстоятельства, а также требования статьи 2.4 КоАП РФ, директор Государственного казенного учреждения Нижегородской области «Главное управление автомобильных дорог» является должностным лицом, которое подлежит административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое данным Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что протокол об административном правонарушении и иные документы составлены в соответствии с процессуальными требованиями Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Срок привлечения к административной ответственности не истек, других обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, также не установлено.

В силу статьи 26.11 Кодекса судья, члены коллегиального органа, должностное лицо, осуществляющие производство по делу об административном правонарушении, оценивают доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности. Никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу.

Руководствуясь статьями 4.5, 19.8, 23.48, 29.9, 29.10, 29.11 КоАП РФ, должностное лицо,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать - директора государственного казенного учреждения Нижегородской области «Главное управление автомобильных дорог» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ и назначить данному должностному лицу административное наказание в виде штрафа в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.

2. надлежит в 10-дневный срок после уплаты штрафа представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области копию платежного поручения, заверенного банком, с сопроводительным письмом о выполнении настоящего постановления.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

3. В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1, частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях настоящее постановление может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение десяти дней со дня вручения или получения копии постановления.

4. Предупредить о том, что в соответствии с частью 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный данным Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

Заместитель руководителя управления