

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 22 декабря 2014 г.

Решение в полном объеме изготовлено 30 декабря 2014 г.

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дела № 33/04-АМЗ-2014 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

«...»

при участии в заседании Комиссии представителя заявителя – «...»;

при участии в заседании Комиссии представителя ответчика - администрации г. Чебоксары – «...», действующего по доверенности от 16.05.2014 № 29/01-2166;

- при отсутствии в заседании Комиссии представителя ответчика МБУ «Городская реклама», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 33/04-АМЗ-2014, возбужденное в отношении администрации г. Чебоксары и муниципального бюджетного учреждения «Городская реклама» по признакам нарушения части 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России (далее - Управление) поступило обращения Некоммерческого партнерства «Гильдия рекламистов Чувашской Республики», зарегистрированное от 21.04.2014 № 05-13/2861 о незаконном использовании МБУ «Городская реклама» рекламных конструкций, подлежащих демонтажу на основании решения Арбитражного суда Чувашской Республики - Чувашии по делу № А79-6544/2011, решений Арбитражного суда города Москва по делам №№ А40-38080/13, А40-40931/13, А40-40938/13, А40-10941/13, А40-40944/13. Рекламные конструкции располагаются по следующим адресам: перекресток пр. Московский и ул. Водопроводная («Проектный институт»), пр. Ленина (гостиница «Чувашия»), ул. К. Маркса («Дом торговли»), пр. М. Горького, перекресток ул. Калинина и ул. Гагарина (стадион «Спартак»), ул. Гагарина (стадион «Спартак»). К заявлению НП «Гильдия рекламистов Чувашской Республики» прилагаются отснятые 23.03.2014 и

13.04.2014 фотографии, свидетельствующие о размещении коммерческой рекламы на указанных конструкциях.

Представитель заявителя в заседании Комиссии поддержал доводы, изложенные в заявлении, указав, что администрация г. Чебоксары в счет погашения задолженности ООО «Сити-Вижн» приняла в казну часть не демонтированных рекламных конструкций, закрепив в последующем их на праве оперативного управления за МБУ «Городская Реклама». МБУ «Городская Реклама» использует рекламные конструкции для размещения коммерческой рекламы.

Представитель ответчика администрации г. Чебоксары нарушение антимонопольного законодательства не признал, сообщив следующее.

Постановлением администрации г. Чебоксары от 29.12.2013 № 4314 «О принятии в муниципальную собственность города Чебоксары на баланс МБУ «Городская Реклама» рекламные конструкции, переданные в счет погашения задолженности ООО «Сити-Вижн» перед бюджетом, приняты в муниципальную собственность и закреплены в оперативное управление за МБУ «Городская Реклама». МБУ «Городская реклама» осуществляет свою деятельность на основании муниципального задания, утвержденного администрацией г. Чебоксары. Денежные средства, полученные от размещения коммерческой рекламы, поступают на счет учреждения и расходуются прозрачно. Рассматриваемые рекламные конструкции демонтированы, что подтверждается актами демонтажа рекламных конструкций от 09.07.2014, 10.07.2014, 11.07.2014 и 05.11.2013. Разрешение на установку и эксплуатацию средств наружной рекламы на территории г. Чебоксары МБУ «Городская Реклама» не выдавалось.

Представители МБУ «Городская Реклама» нарушение антимонопольного законодательства не признали, сообщили, что разрешение на установку и эксплуатацию средств наружной рекламы на территории г. Чебоксары МБУ «Городская Реклама» не получало, рассматриваемые рекламные конструкции в схему размещения рекламных конструкций не включены.

Рассмотрев и проанализировав имеющиеся в материалах дела документы, заслушав пояснения сторон по делу, Комиссия Чувашского УФАС России установила следующие.

ООО «Сити-Вижн» осуществляло размещение средств наружной рекламы на территории города Чебоксары по адресу: г. Чебоксары, пр. Московский («Проектный институт») на основании договора на право размещения средств наружной рекламы в г. Чебоксары от 21.01.2008 № 94-1 - г. Чебоксары, пр. Московский («Проектный институт»), со сроком действия с 21.03.2007 по 21.03.2011; по адресу: г. Чебоксары, пр. Ленина (остановка «Гостиница «Чувашия») на основании договора от 21.01.2008 № 329-1, со сроком действия с 04.04.2007 по 04.04.2011; по адресу: г. Чебоксары, ул. К. Маркса (остановка «Дом торговли») на основании договора от 21.01.2008 № 620-1, со сроком действия с 01.06.2007 по 01.06.2011; по адресу: г. Чебоксары, пр. М. Горького, д. 14 на основании договора от 21.01.2008 № 322-1, со сроком действия 25.05.2007 по 25.05.2011; по адресу: г. Чебоксары, ул. Калинина на основании договора от 23.12.2004 № 1065, со сроком действия с 07.02.2005 по 07.02.2006.

Арбитражный суд Чувашской Республики - Чувашии решением от 11.07.2012 по

делу № А79-6544/2011 обязал ООО «Сити-Вижн» в пятнадцатидневный срок со дня вступления решения суда в законную силу демонтировать рекламные конструкции в количестве 47 штук, в том числе, установленные по адресам: пересечение ул. Калинина и ул. Гагарина; пр. Московский («Проектный институт»); пр. Ленина (остановка «Гостиница «Чувашия»); пр. М. Горького; ул. К. Маркса (остановка «Дом торговли»).

При этом Арбитражный суд Чувашской Республики - Чувашии указал, что администрация города Чебоксары вправе совершить действия по демонтажу перечисленных рекламных конструкций за счет ООО «Сити-Вижн» с взысканием с него необходимых расходов в случае, если ООО «Сити-Вижн» не исполнит решение суда в течение установленного судом срока. Решение суда вступило в законную силу 23.01.2013.

Во исполнение решения Арбитражного суда Чувашской Республики рекламные конструкции демонтированы, за исключением рекламных конструкций, установленных по адресам: пересечение ул. Калинина и ул. Гагарина; пр. Московский («Проектный институт»); пр. Ленина (остановка «Гостиница «Чувашия»); пр. М. Горького; ул. К. Маркса (остановка «Дом торговли»).

Согласно представленным администрацией г. Чебоксары актам от 10.06.2014, 09.07.2014, 09.07.2014, 11.07.2014, 11.07.2014, рекламные конструкции, установленные по адресам: г. Чебоксары, ул. Калинина («Стадион «Спартак»); ул. М. Горького; пр. Ленина (гостиница «Чувашия»); пересечение ул. Водопроводная и пр. Московский; ул. К. Маркса («Дом торговли»), демонтированы.

Как установлено Комиссией по рассмотрению дела № 24-05-АМЗ-2014, демонтаж рекламных конструкций был произведен в соответствии с условиями муниципального контракта от 03.06.2014 № 2014.114615, заключенного между МБУ «Городская реклама» (Заказчик) и ООО «Стройэнергомонтаж» (Исполнитель), на основании протокола подведения итогов электронного аукциона от 19.05.2014 № 0115300020014000716.

В связи с не исполнением решения Арбитражного суда Чувашской Республики от 11.07.2012 по делу № А79-6544/2011 в добровольном порядке, постановлением судебного пристава – исполнителя от 27.02.2013 возбуждено исполнительное производство № 6452/13/02/21 в отношении ООО «Сити-Вижн», постановлением от 13.05.2013 и 04.06.2013 судебным приставом - исполнителем наложен арест на рассматриваемые рекламные конструкции.

Поскольку рассматриваемые рекламные конструкции не были реализованы в двухмесячный срок специализированной торгующей организацией, взыскателю, администрации г. Чебоксары, было предложено оставить их за собой.

Постановлением Администрации г. Чебоксары от 23.12.2013 № 4314 «О принятии в муниципальную собственность города Чебоксары на баланс МБУ «Городская реклама» рекламных конструкций» рассматриваемые рекламные конструкции приняты в муниципальную собственность г. Чебоксары в состав имущества муниципальной казны г. Чебоксары и закреплены в оперативное управление за МБУ «Городская реклама».

Администрация г. Чебоксары письмами от 22.05.2014 № 6203 и от 07.07.2014 № 8142

сообщила, что рассматриваемые рекламные конструкции использовались МБУ «Городская Реклама» в период праздничного оформления города. В период отсутствия такой необходимости, на них размещалась коммерческая реклама. По состоянию на 23.04.2014 и 13.04.2014 коммерческая реклама на вышеуказанных рекламных конструкциях размещалась на основании заключенного договора возмездного оказания услуг между МБУ «Городская реклама» и ООО «Мир рекламы» от 01.01.2014 № 5 (л. д. 65-71).

К вопросам местного значения городского округа, согласно пункту 26.1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации", относится утверждение схемы размещения рекламных конструкций, выдача разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории городского округа, аннулирование таких разрешений, выдача предписаний о демонтаже самовольно установленных рекламных конструкций на территории городского округа, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В рамках реализации полномочий по решению вопросов, отнесенных к ведению муниципального образования, органы местного самоуправления вправе создавать муниципальные предприятия и учреждения (пункт 3 части 1 статьи 17 ФЗ от 06.10.2003 № 131, пункт 3 часть 1 статьи 6 Закона Чувашской Республики от 18 октября 2004 г. N 19 "Об организации местного самоуправления в Чувашской Республике").

Согласно статье 9.2 Федерального закона от 12.01.1996 N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях", бюджетным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий соответственно органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах.

Бюджетное учреждение осуществляет свою деятельность в соответствии с предметом и целями деятельности, определенными в соответствии с федеральными законами, иными нормативными правовыми актами, муниципальными правовыми актами и уставом.

Постановлением администрации г. Чебоксары от 30.08.2013 № 2800 «О создании муниципального бюджетного учреждения «Городская реклама» путем изменение типа существующего автономного учреждения «Городская реклама» создано муниципальное бюджетное учреждение «Городская реклама».

Согласно пункту 1.2 Устава МБУ «Городская реклама», утвержденного и. о. главы администрации г. Чебоксары и постановлением администрации г. Чебоксары от 26.09.2013 № 3084, МБУ «Городская реклама» является некоммерческой организацией, созданной для выполнения работ, оказания услуг, в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов местного самоуправления г. Чебоксары.

Основными целями деятельности МБУ «Городская реклама» являются – подготовка и оформление документов, необходимых для выдачи разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории г. Чебоксары, аннулирование таких разрешений, выдача предписаний о демонтаже самовольно установленных рекламных конструкций на территории г. Чебоксары, осуществляемые органом местного самоуправления в соответствии с Федеральным законом от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Контроль за деятельностью муниципальных бюджетных учреждений осуществляется в порядке, установленном местной администрацией муниципального образования (пункт 3 части 5.1 статьи 32 Закона о некоммерческих организациях).

В реализации указанного положения, администрацией г. Чебоксары принято постановление от 23.12.2010 № 264 «О Порядке контроля за деятельностью муниципальных бюджетных и казенных учреждений города Чебоксары», согласно которому контроль – функция управления, осуществляемая уполномоченным органом, представляющая собой систему наблюдения и проверки деятельности объекта контроля с целью оценки обоснованности и эффективности принимаемых управленческих решений, выявления степени их реализации, обнаружение и предупреждение отклонений и нарушений.

Таким образом, администрация г. Чебоксары, возлагая на МБУ «Городская рекламы» обязанности по выполнению работ, оказанию услуг, в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов местного самоуправления г. Чебоксары, осуществляет контроль за их выполнением.

В силу части 1 статьи 19 Закон о рекламе, распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения, 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 вышеуказанного закона. 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.

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.

Часть 5.1 статьи 19 Закона о рекламе определяет, что 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.

Установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, выдаваемого на основании заявления собственника или иного 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.

Правовым основанием для установки (размещения) рекламной конструкции является наличие соответствующего разрешения уполномоченного органа и договора на установку рекламной конструкции с собственником здания, сооружения либо земельного участка.

В соответствии со статьями 10 Закона о рекламе, статьей 24 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», органы местного самоуправления, а также муниципальные органы, которые не входят в структуру органов местного самоуправления, при осуществлении закупок работ, услуг на производство и распространение социальной рекламы используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

Действующее законодательство не предусматривает каких-либо исключений в порядке оформлений разрешений и заключения договоров, в том числе и для государственных и муниципальных учреждений, а также в целях установки рекламных конструкций для размещения социальной рекламы.

Использование вышеуказанных рекламных конструкций для размещения социальной и коммерческой рекламы без заключения по результатам торгов договоров с администрацией г. Чебоксары на их установку и соответствующего разрешения привело к получению МБУ «Городская реклама» необоснованного преимущества в хозяйственной деятельности перед иными хозяйствующими субъектами.

Администрация г. Чебоксары располагала сведениями об эксплуатации рассматриваемых рекламных конструкций МБУ «Городская Реклама», что подтверждается материалами дела (л. д. 65-71, 100, 122).

Располагая вышеуказанными сведениями администрация г. Чебоксары

предписание о демонтаже самовольно установленной рекламной конструкции МБУ «Городская реклама» не выдавало, в соответствии с пунктом 10 статьи 19 закона о рекламе.

Согласно положениям статьи 4 Закона о защите конкуренции, под конкуренцией понимается 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.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаками ограничения конкуренции являются, в том числе, любые обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Статьей 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности: к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов (пункт 4).

Совершение вышеуказанных действий и отсутствие должного контроля со стороны администрации г. Чебоксары могло привести (привело) к ограничению конкуренция на рынке услуг по распространению наружной рекламы в г. Чебоксары, поскольку иные хозяйствующие субъекты ограничены при выходе на названный рынок по причине того, что муниципальный ресурс (земельный участок) без торгов предоставлен МБУ «Городская реклама», тем самым МБУ «Городская реклама» получило преимущество при осуществление предпринимательской деятельности, поскольку длительное время иные хозяйствующие субъекты на названном товарном рынке находились в неравных условиях.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо право ведения деятельности на нем.

Необоснованное предоставление преимуществ отдельному хозяйствующему субъекту – это отступление от общепринятых правил, действующих законов и иных правовых актов в пользу тех или иных субъектов, способное привести к ограничению конкуренции и ущемлению интересов других хозяйствующих субъектов.

С учётом вышеизложенного, Комиссия приходит к итоговому заключению о нарушении пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившемся в

заключении антиконкурентного соглашения в устной форме между администрацией г. Чебоксары и МБУ «Городская реклама», выразившееся в предоставлении последнему в нарушении установленного порядка использовать рассматриваемые рекламные конструкции.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Рекламные конструкции, установленные по адресам: г. Чебоксары, ул. Калинина («Стадион «Спартак»); ул. М. Горького; пр. Ленина (гостиница «Чувашия»); пересечение ул. Водопроводная и пр. Московский; ул. К. Маркса («Дом торговли»), согласно представленным администрацией г. Чебоксары актам от 10.06.2014, 09.07.2014, 09.07.2014, 11.07.2014, 11.07.2014, демонтированы.

С учетом изложенного и применяя правовые нормы в совокупности с положениями статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия считает, что поскольку в период рассмотрения настоящего дела ответчиками прекращено совершение действий, нарушающих антимонопольное законодательство, отсутствует необходимость выдачи ответчикам предписания о прекращении нарушений антимонопольного законодательства.

Кроме того, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона «О защите конкуренции» комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства лицом, совершившим такое нарушение.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49, статьями 45, 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать соглашение, заключенное администрацией г. Чебоксары и МБУ «Городская Реклама», нарушающим пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» производство по делу о нарушении антимонопольного законодательства в отношении администрации г. Чебоксары и МБУ «Городская реклама».

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Чувашской Республики в соответствии со статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.