Решение и предписание Комиссии Тверского УФАС России по делу № 06-6-16-2009 в отношении Собрания депутатов Старицкого района о нарушении частей 5.1 и 5.7 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»

«18» марта 2009 г. г. Тверь
Решение изготовлено в полном объеме «19» марта 2009г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее - Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:
председатель Комиссии - Демина И.С., руководитель управления;
члены Комиссии:
Посохова Л.В., заместитель руководителя управления;
Воронина Г.А, начальник отдела рекламы;
Кочетурова Ю.В., специалист 1 разряда отдела рекламы;
в присутствии представителей Собрания депутатов Старицкого района: Ткаченко Н.Ю., Голиковой В.Н. (по доверенности от 18.03.2009 исх. № 3-СД),
рассмотрев дело № 06-6-16-2009 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту принятия Собранием депутатов Старицкого района решения от 25.09.2008 № 331 «Об утверждении Порядка проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции» (далее – Порядок),

УСТАНОВИЛА:

Согласно Порядку:
1. Информационное сообщение о проведении торгов должно быть опубликовано не позднее, чем за 20 (двадцать) дней до объявленной в нем даты проведения торгов путем публикации в официальном печатном издании и размещения на официальном сайте (пункт 3.2 Порядка).
Часть 5.1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) устанавливает, что заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности, осуществляется на основе торгов (в форме аукциона или конкурса), проводимых органами местного самоуправления или уполномоченными ими организациями в соответствии с законодательством Российской Федерации.
В соответствии с частью 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения.
Иное в отношении таких торгов не установлено.
Таким образом, пункт 3.2 Порядка противоречит части 5.1 статьи 19 Закона о рекламе.
2. Пункт 5.4 Порядка устанавливает, что в случае, если к участию в торгах допущен один участник, торги признаются несостоявшимися; договор заключается с лицом, которое являлось единственным участником торгов.
Вместе с тем, согласно части 5.7 статьи 19 Закона о рекламе, 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 о рекламе:
- 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.
Следовательно, пункт 5.4 Порядка противоречит части 5.7 статьи 19 Закона о рекламе, поскольку не содержит требования, при соблюдении которых заключается договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции с единственным участником аукциона или конкурса.
3. Цена, предложенная участником, выигравшим торги, фиксируется в протоколе заседания Комиссии, подтверждается подписями всех участников торгов и подписями членов Комиссии (пункт 5.5.4 Порядка).
Согласно пункту 5.7 Порядка протокол заседания Комиссии, содержащий сведения об итогах торгов, подписывается присутствующими на заседании членами Комиссии, а также участниками торгов и передается на утверждении организатору торгов.
Часть 5.1 статьи 19 Закона о рекламе устанавливает, что заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности, осуществляется на основе торгов, проводимых 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.
Следовательно, пункты 5.5.4 и 5.7 Порядка не соответствуют части 5.1 статьи 19 Закона о рекламе.
4. Пункт 5.7 Порядка устанавливает, что отказ победителя торгов от подписания протокола считается отказом от заключения договора и влечет последствия в соответствии с пунктом 6.4 настоящего Порядка, согласно которому лицо, ранее принимавшее участие в торгах и неоднократно допускавшее нарушение требований настоящего Порядка, решением Комиссии может быть отстранено от дальнейшего участия в торгах.
В соответствии с частью 5 статьи 448 ГК РФ в случае уклонения одной из сторон от заключения договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от его заключения.
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.
Таким образом, пункты 5.7 и 6.4 Порядка противоречат части 5.1 статьи 19 Закона о рекламе.
Представители Собрания депутатов Старицкого района согласились с предъявляемыми претензиями и сообщили, что на ближайшем заседании Собрания депутатов Старицкого района в Порядок будут внесены необходимые изменения в соответствии с рекламным законодательством Российской Федерации.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 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, утвержденных постановлением Правительства от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать решение от 25.09.2008 № 331 «Об утверждении Порядка проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции» не соответствующим законодательству Российской Федерации о рекламе, поскольку оно противоречит частям 5.1 и 5.7 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать Собранию депутатов Старицкого района предписание об отмене (изменении) решения от 25.09.2008 № 331.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.
Председатель Комиссии
И.С. Демина
Члены Комиссии
Л.В. Посохова
Г.А. Воронина
Ю.В. Кочетурова

ПРЕДПИСАНИЕ:

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее - Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:
председатель Комиссии - Демина И.С., руководитель управления;
члены Комиссии:
Посохова Л.В., заместитель руководителя управления;
Воронина Г.А., начальник отдела рекламы;
Кочетурова Ю.В, специалист 1 разряда отдела рекламы,
на основании своего решения от «18» марта 2009 г. по делу № 06-6-16-2009 о признании не соответствующим законодательству Российской Федерации о рекламе решения от 25.09.2008 № 331 «Об утверждении Порядка проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции», принятого Собранием депутатов Старицкого района, и в соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 33, частями 1, 6 статьи 36 Федерального закона "О рекламе", пунктами 44, 46 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Собранию депутатов Старицкого района (171360, Тверская область, г. Старица, ул. Советская, д. 6) в течение месяца со дня получения настоящего предписания привести в соответствие с требованиями законодательства Российской Федерации о рекламе решение от 25.09.2008 № 331 «Об утверждении Порядка проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции» (далее - Порядок), а именно, внести изменения в пункты 3.2, 5.4, 5.5.4, 5.7 и 6.4 Порядка или иным образом обеспечить соответствие названного решения требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Собранию депутатов Старицкого района (171360, Тверская область, г. Старица, ул. Советская, д. 6) представить в Управление письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 10.05.2009.
В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Управление 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
Л.В. Посохова
Г.А. Воронина
Ю.В. Кочетурова