РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 10 августа 2012г. г. Новосибирск

Решение в полном объеме изготовлено 22 августа 2012г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Ельчанинов А. А. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Камнева Н. П. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Рисов А. В. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев дело № 66 от 11.07.2012г. по признакам нарушения Муниципальным казённым учреждением г. Новосибирска «Городской центр наружной рекламы» (Вокзальная магистраль, 16, г. Новосибирск, 630099) части 1 статьи 15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 года «О защите конкуренции», в присутствии: представителя МКУ «Городской центр наружной рекламы» - «…»

представителей ЗАО «Управление механизации и автотранспорта» - «…»

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение ЗАО «Управление механизации и автотранспорта» (далее ЗАО «УМиАТ»), которое сообщило следующее.

Управлением рекламы мэрии г. Новосибирска в адрес ЗАО «УМиАТ» направлена претензия о самовольном размещении ЗАО «УМиАТ» наружной рекламы по адресу: г. Новосибирск, ул. Дунаевского, 16, с использованием имущества (участка улично-дорожной сети), находящегося в муниципальной собственности.

В качестве рекламной конструкции признана информационная стелла АЗС ЗАО «УМиАТ», на которой указано фирменное наименование, информация об ассортименте и ценах на отпускаемые нефтепродукты. Данная АЗС находится внутри территории предприятия и по мнению ЗАО «УМиАТ» информация, размещённая на стеле АЗС, не является рекламой.

ЗАО «УМиАТ» просило Новосибирское УФАС России дать правовую оценку действий МКУ «Городской центр наружной рекламы».

В ходе рассмотрения обращения ЗАО «УМиАТ» Новосибирским УФАС России

установлено следующее.

Мэрия г. Новосибирска в лице Департамента земельных и имущественных отношений 16.04.2010г. заключила договор аренды земельного участка № 94096м с ЗАО «УМиАТ» и ООО «Специализированное монтажно-наладочное управление-15». Предметом договора является земельный участок с кадастровым номером 54:35:041135:18. Земельный участок передаётся арендаторам для эксплуатации здания (контрольно-технического пункта, тёплой стоянки с бытовыми помещениями) по ул. Дунаевского, 16. Срок действия договора с 16.04.2010г. по 16.04.2020г. Договор зарегистрирован в Управлении Федеральной службы регистрации по Новосибирской области 18.08.2010г.

МКУ «Городской центр наружной рекламы» (далее МКУ «ГЦНР») 23.04.2012г. письмом № 01-0445 направило уведомление в адрес ЗАО «УМиАТ», в котором сообщило, что в соответствии с ч. 5.1 ст. 19 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» МКУ «ГЦНР» объявлен конкурс на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по адресу: г. Новосибирск, ул. Дунаевского, 16. Для участия в конкурсе ЗАО «УМиАТ» необходимо в срок до 11.05.2012г. предоставить по адресу: г. Новосибирск, ул. Вокзальная магистраль, 16 каб. 508, заявку на участие в конкурсе с приложением документов, указанных в письме. В случае непредставления в срок документов ЗАО «УМиАТ» не примет участие в конкурсе, в связи с чем ЗАО «УМиАТ» будет отказано в выдаче разрешения на установку рекламной конструкции. Письмо подписано директором А. А. Синцовым.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006г № 135-ФЗ «О защите конкуренции» органам местного самоуправления иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению конкуренции, в том числе необоснованно препятствовать осуществлению деятельности хозяйствующим субъектам.

Дело о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено в отношении МКУ «ГЦНР» по признакам нарушения ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

По существу дела МКУ «Городской центр наружной рекламы» представило следующее объяснение.

Для установки рекламной конструкции используется муниципальный земельный участок, в связи с чем, соответствующее рекламное место согласно ч. 5.1 ст. 19 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» было выставлено на конкурс.

Довод о том, что проведение конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции в данном случае не требуется по причине наличия договора аренды земельного участка, не может быть признан обоснованным в силу того, что согласно условиям договора земельный участок может быть использоваться арендатором исключительно для эксплуатации здания (контрольно – технического пункта), здания (22). теплой стоянки с бытовыми помещениями, а не для размещения рекламной конструкции, Изменение

разрешённого использования возможно при заключении арендатором с мэрией г. Новосибирска соответствующего дополнительного соглашения.

Таким образом, по мнению МКУ «ГЦНР» действия учреждения по проведению конкурса в данном случае законны и обоснованны.

На основании п. 2 ч. 1 ст. 48 закона «О защите конкуренции» МКУ «ГЦНР» просит прекратить рассмотрение дела.

На заседании Комиссии представитель МКУ «ГЦНР» подтвердила доводы, изложенные в объяснении и сообщила, что на основании заявления от 13.03.2012г., поданного ЗАО «УМиАТ», МКУ «ГЦНР» объявило о проведении конкурса на право заключения договора на установку рекламной конструкции. К заявлению, поданному ЗАО «УМиАТ», было приложено заключение ОАО «Новосибирскгражданпроект» об исправности рекламной конструкции и пригодности рекламной конструкции к дальнейшей эксплуатации. На основании поданных ЗАО «УМиАТ» документов, МКУ «ГЦНР» считает, что строительная конструкция, расположенная на земельном участке, арендованном ЗАО «УМиАТ», является рекламной.

Заявка ЗАО «УМиАТ», поданная на конкурс, была отклонена по причине наличия задолженности ЗАО «УМиАТ» за самовольное размещение рекламной конструкции на земельном участке, находящемся в муниципальной собственности. Конкурс был признан не состоявшимся в связи с отсутствием заявок на данный конкурс.

На заседании Комиссии представители ЗАО «УМиАТ» пояснили следующее.

ЗАО «УМиАТ» не подавало заявку на участие в конкурсе на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Заявка была подана в Управление рекламы г. Новосибирска для получения разрешения на размещение рекламной информации на стеле, установленной возле АЗС. АЗС находится на арендованном ЗАО «УМиАТ» земельном участке. ЗАО «УМиАТ» не считает, что информация, размещённая на стеле, является рекламой, но поскольку в адрес ЗАО «УМиАТ» из Управления рекламы г. Новосибирска неоднократно приходили претензии, было принято решение получить разрешение на размещение информации на стеле, собственником которой является ЗАО «УМиАТ».

Изучив материалы дела, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

Согласно п. п. 3.1, 3.1.1 Положения о Департаменте земельных и имущественных отношений мэрии г. Новосибирска, утверждённого Решением Совета депутатов г. Новосибирска от 09.10.2007г. N 708, полномочиями по контролю за соблюдением арендаторами, ссудополучателями и иными правообладателями муниципального имущества условий договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, осуществлению муниципального земельного контроля на территории города Новосибирска обладает Департамент земельных и имущественных отношений мэрии г. Новосибирска.

МКУ «ГЦНР» не обладает полномочиями по контролю за использованием земельных

участков, находящихся в муниципальной собственности, переданных в аренду. В материалах дела отсутствует заключение Департамента земельных и имущественных отношений мэрии г. Новосибирска о нецелевом использовании земельного участка ЗАО «УМиАТ», таким образом, выводы МКУ «ГЦНР» о нарушении ЗАО «УМиАТ» разрешённого использования земельного участка, переданного в аренду ЗАО «УМиАТ», сделаны с превышением полномочий учреждения и являются необоснованными.

Комиссии Новосибирского УФАС России представлено заключение ОАО «Новосибирскгражданпроект» от 12.03.2012г. Согласно данному заключению обследованию подвергался отдельно стоящий двухсторонний указатель с размером 2,25х6,5 м с названием АЗС и прейскурантом цен на топливо. ОАО «Новосибирскгражданпроект» делает заключение, что рекламная конструкция находится в исправном состоянии, пригодна для дальнейшей эксплуатации без каких либо изменений и доработок.

В соответствии с приложением к свидетельству от 26.01.2012г. № П-2.0132/05 о допуске к определённому виду или видам работ, которые влияют на безопасность объектов капитального строительства, выданным СРО НП «Гильдия архитекторов и проектировщиков», у ОАО «Новосибирскгражданпроект» в разрешённом перечне работ отсутствует наименование работ, которое позволяет ОАО «Новосибирскгражданпроект» сделать заключение о том, является ли обследованная строительная конструкция рекламной или нет.

Таким образом, ссылка представителя МКУ «ГЦНР» на заключение ОАО «Новосибирскгражданпроект» о том, что строительная конструкция, расположенная на арендованном земельном участке ЗАО «УМиАТ», является рекламной, необоснованна.

Согласно ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006г. 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.

Закон «О рекламе» не распространяется на информацию, раскрытие или распространение, либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом, а также на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера (п.п. 2 и 5 ч. 2 ст. 2 Закона «О рекламе»).

В соответствии со ст. 9 Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей» от 07.02.1999 г. № 2300-1, изготовитель обязан довести до сведения потребителя фирменное наименование своей организации, место ее нахождения и режим работы.

В соответствии со ст. 10 данного закона, изготовитель обязан своевременно представлять потребителю необходимую и достоверную информацию о товарах, обеспечивающую возможность их правильного выбора, цену в рублях и условия приобретения товаров. Данным законом не определено место размещения указанной информации.

В соответствии с п.3.1 «Правил технической эксплуатации АЗС» (далее - Правила) РД 153-39.2-080-01 (Приказ Министерства энергетики РФ от 01.08.2001 г., в соответствии с Письмом Минюста от 16.10.2001 № 07/10035-ЮД, данный документ в государственной регистрации не нуждается), при осуществлении контроля и надзора на АЗС проверяется в том числе: наименование организации, перечень реализуемой продукции с указанием розничных цен и оказываемых услуг. Согласно п. 3.3 Правил, допускается нанесение фирменных знаков, символов, логотипов на зданиях, сооружениях, конструкциях АЗС. Вся информация должна быть различаема и читаема.

В пункте 759 Правил пожарной безопасности в Российской Федерации (ППБ 01-03), утвержденных приказом МЧС России от 18.06.2003 г. № 313 (зарегистрирован в Минюсте России 27.06.2003 г. № 4838), при въезде на территорию АЗС должен быть установлен щит с информацией, регламентирующей меры пожарной безопасности для водителей и пассажиров и информационное табло с указанием ассортимента отпускаемых нефтепродуктов с условием, что ее может прочитать каждый въезжающий на территорию АЗС.

Согласно п. 18 Информационного письма Президиума Высшего арбитражного суда РФ от 25.12.1998г. № 37 сведения, распространение которых по форме и содержанию являются для юридических лиц обязательными, на основании закона или обычаев делового оборота, не относятся к рекламной информации, независимо от меры их использования на соответствующей вывеске.

С учётом содержания информации, размещённой на стеле АЗС, собственником которой является ЗАО «УМиАТ», указанная стела не может рассматриваться как рекламная конструкция, поскольку назначение содержащейся на ней информации с учётом специфики деятельности объекта соответствует требованиям законодательства и заключается в извещении неопределённого круга лиц о фактическом местонахождении АЗС, ассортименте, цене нефтепродуктов. Распространение данной информации является обязательным при осуществлении деятельности АЗС и рекламой не является, что подтверждается в том числе решением Президиума высшего арбитражного суда РФ по делу А71-5758/2010-А25.

Согласно части 5 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 года № 138-ФЗ «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, управомоченным собственником такого имущества, в том числе с арендатором.

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 (п. 5.1 ч. 5 ст. 19 Федерального закона от 13.03.2006 года № 138-ФЗ «О рекламе»).

Полномочиями по организации конкурса на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности города Новосибирска согласно пунктов 2.1, 2.2 приложения № 2 Правил распространения наружной рекламы в городе Новосибирске, принятых решением городского Совета города Новосибирска от 25.10.2006 года № 372, от имени мэрии города Новосибирска наделено МКУ «Городской центр наружной рекламы».

Извещение о проведении конкурса должно быть опубликовано в Бюллетене органов местного самоуправления города Новосибирска и размещено на официальном сайте города Новосибирска в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для всеобщего сведения не менее чем за 30 дней до его проведения. Лицо, желающее стать участником конкурса, имеет право до подачи заявки ознакомиться с установленным порядком проведения конкурса, утвержденной конкурсной документацией, а организатор конкурса обязан обеспечить ему возможность ознакомления с этими документами (п. п. 4.1, 6.1 приложения № 2 Правил).

Поскольку лица, желающие установить рекламную конструкцию, до объявления конкурса не могут знать о намерении МКУ «ГЦНР» установить рекламную конструкцию в определённом месте, подать заявку ранее объявления конкурса невозможно.

Заявка ЗАО «УМиАТ» подана в Управление рекламы мэрии г. Новосибирска 13.03.2012г., в компетенцию которого входит выдача разрешений на установку рекламной конструкции. Согласно поданной заявки ЗАО «УМиАТ» просит Управление рекламы г. Новосибирска разрешить размещение объекта (металлоконструкции: информационной стелы АЗС ЗАО «УМиАТ»).

МКУ «ГЦНР» в адрес ЗАО «УМиАТ» 23.04.2012г. направляет уведомление об объявлении конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по адресу: г. Новосибирск, ул. Дунаевского, 16. В данном уведомлении МКУ «ГЦНР» также сообщает, что для участия в конкурсе ЗАО «УМиАТ» необходимо в срок до 11.05.2012г. представить, в том числе заявку на участие в конкурсе.

Поскольку заявка ЗАО «УМиАТ» подана раньше объявления конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, заявка подана в Управление рекламы мэрии г. Новосибирска, а не МКУ «ГЦНР», обладающему полномочиями по проведению конкурсов, данная заявка не может являться заявкой на участие в конкурсе.

В соответствии с ч. 6 ст. 19 Закона «О рекламе» в случае, если недвижимое имущество, к которому присоединяется рекламная конструкция, закреплено собственником за другим лицом на праве хозяйственного ведения, праве оперативного управления или ином вещном праве, договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции заключается с лицом, обладающим правом хозяйственного ведения, правом оперативного управления или иным вещным правом на такое недвижимое имущество, при наличии согласия собственника и с соблюдением требований, установленных частями 5.1 - 5.5 ст. 19 Закона «О рекламе».

В соответствии со ст. 209 Гражданского кодекса РФ собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Заключив договор аренды земельного участка, собственник (мэрия г. Новосибирска в лице Департамента земельных и имущественных отношений) передал земельный участок во временное пользование ЗАО «УМиАТ», распорядился своим правом собственника и установил плату за пользование муниципальным имуществом (земельным участком).

Согласно кадастрового паспорта разрешённым использованием земельного участка является эксплуатация промышленного предприятия. В соответствии с п. п. 1 п. 3.3 договора аренды от 16.04.2010г. № 94096м, заключённого мэрией г. Новосибирска с ЗАО «УМиАТ» и ООО «Специализированное монтажно-наладочное управление-15», арендодатель (мэрия г. Новосибирска) обязан не вмешиваться в хозяйственную деятельность арендатора, если она не противоречит условиям договора. Договор аренды не содержит ограничений права пользования земельным участком, кроме ограничений, установленных законом.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующим субъектам.

МКУ «ГЦНР», обладая полномочиями органа местного самоуправления по заключению договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, проводя конкурс на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по адресу: г. Новосибирск, ул. Дунаевского, 16, на земельном участке, переданным по договору аренды ЗАО «УМиАТ» и ООО «Специализированное монтажно-наладочное управление-15», необоснованно препятствует осуществлению деятельности арендаторов земельного участка, вмешивается в хозяйственную деятельность ЗАО «УМиАТ», поскольку заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по результатам конкурса на арендуемом земельном участке ограничивает право пользования земельным участком, увеличивает арендную плату за пользование земельным участком, что может привести к ограничению конкуренции на рынке розничной продажи ГСМ г. Новосибирска и является нарушением ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Учитывая изложенные обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от

26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать МКУ «Городской центр наружной рекламы» нарушившим часть 1 статьи 15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 года «О защите конкуренции». Нарушение выразилось в проведении конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по адресу: г. Новосибирск, ул. Дунаевского, 16, на земельном участке, переданном по договору аренды ЗАО «УМиАТ» и ООО «Специализированное монтажно-наладочное управление-15». Данными действиями МКУ «Городской центр наружной рекламы» необоснованно препятствует осуществлению деятельности арендаторов земельного участка, вмешивается в хозяйственную деятельность ЗАО «УМиАТ», поскольку заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по результатам конкурса на арендуемом земельном участке ограничивает право пользования земельным участком, увеличивает арендную плату за пользование земельным участком, что может ограничить конкуренции на рынке розничной продажи ГСМ г. Новосибирска.

2. Поскольку конкурс признан несостоявшимся, договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции не заключён, предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

А.А. Ельчанинов

Председатель Комиссии

Н.П. Камнева

Члены Комиссии

А. В. Рисов

Решение Комиссии может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.