

**Решение и предписание комиссии Тверского УФАС России по делу № 06-6/22-2009
в отношении Тверской городской Думы о нарушении частей 15, 21, 22, 5.1, 5.7 и 5.2
статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».**

«09» апреля 2009 г. г. Тверь

Решение изготовлено в полном объеме «10» апреля 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;

Кочетунова Ю.В. – специалист 1 разряда отдела рекламы,

рассмотрев дело № 06-6-22-2009 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту принятия Тверской городской Думой решения от 27.07.2004 №66 (ред. от 25.12.2007 № 207 (253) «Об утверждении Правил распространения наружной рекламы в г. Твери» (далее – Правила), противоречащего законодательству о рекламе,

в присутствии представителя:

заинтересованного лица - Тверской городской Думы (170100, г. Тверь, ул.Советская, д.34) Пищулина Д.М., заместителя начальника юридического отдела Тверской городской Думы (доверенность от 06.04.2009 № 5),

УСТАНОВИЛА:

Согласно Правилам:

1. Исчерпывающий (согласно Правилам) перечень оснований для отказа в выдаче разрешения не содержит условий, установленных частями 5.1-5.7 и 9.1 статьи 19 Закона (п.5.2.5).

Согласно части 15 статьи 19 Закона решение об отказе в выдаче разрешения принимается органом местного самоуправления в том числе при нарушении положений, установленных частями 5.1-5.7 и 9.1 статьи 19 Закона.

П.5.2.5 Правил не соответствует части 15 статьи 19 Закона.

2. Порядок демонтажа самовольно установленных рекламных конструкций на основании решения Отдела предусматривает возможность демонтажа без обращения в суд (п.5.5.2). При этом из содержания названного пункта однозначно не следует, что эта норма может применяться только по отношению к рекламным конструкциям, установленным на (присоединенным к) муниципальной недвижимости.

Согласно части 10 статьи 19 Закона незаконно установленная рекламная конструкция подлежит демонтажу на основании предписания органа местного самоуправления. Последствия неисполнения данного предписания Законом четко не определены.

В то же время, из нормы, установленной частью 21 статьи 19 Закона, следует, что обязанность по демонтажу в случаях аннулирования разрешения или признания его недействительным лежит в том числе на собственнике недвижимости. Тем более эта норма применима к случаю самовольной установки конструкции (без разрешения). Таким образом, демонтаж самовольно установленных конструкций на землях, объектах муниципальной собственности на основании решения Отдела

(как представителя муниципального собственника) не противоречит Закону. Вместе с тем, согласно части 22 статьи 19 Закона при неисполнении собственниками конструкции и/или недвижимости обязанности по демонтажу орган местного самоуправления должен обращаться в суд с иском о принудительном демонтаже.

Тем самым определено, что демонтаж рекламных конструкций, установленных на (прикрепленных к) недвижимости, не находящейся в муниципальной собственности, без решения суда может осуществляться только самими владельцами (конструкции или собственности), а иными лицами, в том числе органом местного самоуправления, только после принятия судом соответствующего решения.

П.5.5.2 Правил (с учетом положения п.1.3 Правил) противоречит частям 21 и 22 статьи 19 Закона.

3. Информационное сообщение о проведении торгов должно быть сделано не позднее, чем за двадцать дней до объявленной в нем даты проведения торгов (п.3.2 Порядка - Приложения № 2).

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 № 2 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 № 2). 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 № 2 к Правилам) противоречит части 5.7 статьи 19 Закона.

5. Договор на установку рекламной конструкции по результатам торгов заключается в соответствии с ГК РФ и Правилами (п.6.1 Порядка - Приложения №

2).

В случае отказа победителя торгов от заключения договора на установку рекламной конструкции право на заключение договора автоматически переходит к участнику, предложившему следующую по величине цену (п.6.3 Порядка – приложения 3 2).

При этом Правилами не предусмотрено, что в обоих случаях 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.п.6.1 и 6.3 Порядка (Приложения № 2 к Правилам) не соответствуют части 5.2 статьи 19 Закона.

6. Лицо, принимавшее участие в торгах и неоднократно допускаявшее нарушение требований Порядка, решением Комиссии может быть отстранено от дальнейшего участия в торгах (п.6.4 Порядка – Приложения № 2).

Согласно части 5.2 статьи 19 Закона участником торгов не вправе быть лицо, занимающее преимущественное положение в сфере распространения наружной рекламы. Иные ограничения участия в торгах Законом не установлены.

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 (в форме аукциона или конкурса), проводимых органами местного самоуправления или уполномоченными ими организациями 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 6.4. Порядка (Приложения № 2 к Правилам) противоречит частям 5.1 и 5.2 статьи 19 Закона.

Тверской городской Думой представлена информация о рассмотрении 07.04.2009 на заседании постоянного комитета по развитию города и городскому хозяйству вопроса «О внесении изменений и дополнений в решение Тверской городской Думы от 27.07.2004 №66 (в ред. решений тверской городской Думы от 07.07.2005 № 73, от 10.10.2006 № 202, от 25.12.2007 № 207 (253) «Об утверждении Правил распространения наружной рекламы в г. Твери», в рамках которого обсуждался вышеназванный проект решения, внесенный и.о.Главы города Твери Голодным А.Ю., которым устраняются выявленные нарушения рекламного законодательства. Представитель Тверской городской Думы заявил ходатайство о привлечении к рассмотрению настоящего дела Администрации города Твери и отложении дела в связи с тем, что решение, принятое по результатам рассмотрения дела, может повлиять на ее права и обязанности, поскольку вышеназванный проект решения предусматривает утверждение новой редакции Правил, согласно которой большинство вопросов, указанных в определении о возбуждении настоящего дела как нарушения рекламного законодательства, будут регламентироваться постановлениями Главы администрации города Твери.

В соответствии с пунктом 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия отклонила вышеназванное ходатайство в связи с отсутствием необходимости в привлечении Администрации города Твери для принятия решения по настоящему делу.

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 распространения наружной рекламы в г. Твери, утвержденных решением Тверской городской Думы от 27.07.2004 №66 (ред. от 25.12.2007 № 207 (253) и пункты 3.2, 5.4, 6.1, 6.3, 6.4 Порядка - Приложения № 2 к Правилам распространения наружной рекламы в г. Твери, утвержденных решением Тверской городской Думы от 27.07.2004 №66 (ред. от 25.12.2007 № 207 (253)), поскольку вышеназванные положения противоречат статье 19 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать Тверской городской Думе предписание об изменении Правил распространения наружной рекламы в г. Твери, утвержденных решением Тверской городской Думы от 27.07.2004 №66 (ред. от 25.12.2007 № 207 (253)

3. Направить копию решения и предписания по настоящему делу в адрес Администрации города Твери.

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

Ю.В.Кочетурова

Предписание комиссии Тверского УФАС России по делу № 06-6/22-2009

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;

Кочетурова Ю.В. – специалист 1 разряда отдела рекламы,

на основании своего решения от 09 апреля 2009 г. по делу № 06-6/22-2009 о признании несоответствующими законодательству Российской Федерации о рекламе пунктов 5.2.5, 5.5.2 Правил распространения наружной рекламы в г. Твери, утвержденных решением Тверской городской Думы от 27.07.2004 №66 (ред. от 25.12.2007 № 207 (253) и пунктов 3.2, 5.4, 6.1, 6.3, 6.4 Порядка - Приложения № 2 к Правилам распространения наружной рекламы в г. Твери, утвержденных решением Тверской городской Думы от 27.07.2004 №66 (ред. от 25.12.2007 № 207 (253)), 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. Тверской городской Думе (170100, г.Тверь, ул.Советская, д.34) в двухмесячный срок со дня получения настоящего предписания привести в соответствие с требованиями законодательства Российской Федерации о рекламе решение Тверской городской Думы от 27.07.2004 №66 (ред. от 25.12.2007 № 207 (253) «Об утверждении Правил распространения наружной рекламы в г. Твери», а именно, внести изменения в пункты 5.2.5, 5.5.2 Правил распространения наружной рекламы в г. Твери, утвержденных решением Тверской городской Думы от 27.07.2004 №66 (ред. от 25.12.2007 № 207 (253) и пункты 3.2, 5.4, 6.1, 6.3, 6.4 Порядка - Приложения № 2 к Правилам распространения наружной рекламы в г. Твери, утвержденных решением Тверской городской Думы от 27.07.2004 №66 (ред. от 25.12.2007 № 207 (253)), или иным образом обеспечить соответствие названного решения требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Тверской городской Думе (170100, г.Тверь, ул.Советская, д.34) представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тверской области письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 15 июня 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
Ю.В. Кочетунова