



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
об отложении рассмотрения дела №28

15.12.2014

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области (Приказ от 12.11.2014 №318, в редакции приказа от 12.12.2014 №353) в составе:

председатель Комиссии Волков С.Н., заместитель руководителя Управления;
члены Комиссии: Смирнягина Л.В., начальник отдела контроля органов власти;
Бокша А.А., главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;
Фартусова О.А., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти;
Дмитриева Т.Н., специалист 1 разряда юридического отдела;

при участии в качестве

заявителя: <.....> извещена, явка не обеспечена;

ответчика: Администрации города Екатеринбурга в рамках деятельности ее территориальных органов:

- Администрации Верх-Исетского района (ул. Московская, д.27, г.Екатеринбург, 620014), <.....> ;

- Администрации Железнодорожного района (ул.Мельковская, д.7, г. Екатеринбург, 620027), <.....> ;

заинтересованных лиц:

1) Администрации города Екатеринбурга в рамках деятельности ее территориальных и отраслевых (функциональных) органов:

- Администрации Чкаловского района (ул.8Марта, 177, г.Екатеринбург, 620130), <.....>;

- Администрации Кировского района (ул.Первомайская, 75, г.Екатеринбург, 620062), <.....> ;

- Администрации Ленинского района (ул. Чернышевского, 2, г.Екатеринбург, 620014), <.....> ;

- Администрации Орджоникидзевского района (ул. Бабушкина, д.16, г Екатеринбург, 620017), <.....> ;

- Администрации Октябрьского района (ул. Луначарского, 217, г.Екатеринбург, 620026), <.....> ;

- Департамента по управлению муниципальным имуществом (далее - ДУМИ), <.....> ;

2) ООО «Элит СТ» (ул.Машинная, д.38 к.24, г. Екатеринбург, 620089), <.....> ;

3) ООО «Екатеринбургская городская реклама» (б-р Верх-Исетский, д.13, лит.Н, оф.24, г. Екатеринбург, 620028) <.....> ;

4) ИП Елфимова А.Н. (ул.Шейнкмана, д.130, кв.40, г. Екатеринбург, 620000), <.....> (доверенность от 11.12.2014);

В ответ на указанное Предписание ООО «Элит СТ» сообщило (исх.№19/14 от 01.09.2014, вх.№2456/001 от 02.09.2014), что между ООО «Элит СТ» и районными Администрациями города Екатеринбурга заключены договоры на безвозмездное оказание услуг. Согласно данным договорам ООО «Элит СТ» оборудует остановки общественного транспорта остановочными навесами. Также ООО «Элит СТ» сообщило, что навесы переданы за плату во временное владение и пользование иным хозяйствующим субъектам и, согласно заключенным с ними договорам аренды, общество не несет ответственности за нарушение арендаторами (хозяйствующими субъектами) действующего законодательства о рекламе.

В целях проверки данной информации ДУМИ направлены запросы в районные Администрации города Екатеринбурга.

В ответ на запросы Администрациями Верх-Исетского, Железнодорожного, Кировского района представлены копии договоров с ООО «Элит СТ» о долгосрочном сотрудничестве.

ДУМИ направил в адрес ООО «Элит СТ» разъяснение о том, что договоры с Администрациями районов не имеют юридической силы в силу их противоречия Федеральному закону от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», Закону о защите конкуренции.

В настоящее время ДУМИ готовит обращение в правоохранительные органы по факту неправомерного извлечения ООО «Элит СТ» прибыли в связи с использованием конструкций для размещения рекламы без соответствующих разрешений органа местного самоуправления на основании Положения о порядке распространения наружной рекламы в городе Екатеринбурге.

Администрация Железнодорожного района в письменном пояснении (вх.№01-24738 от 04.12.2014) сообщила следующее.

Администрацией Железнодорожного района были заключены договоры о долгосрочном сотрудничестве с ИП Елфимовым А.П., ООО «Екатеринбургская городская реклама».

Территория, как самого города Екатеринбурга, так и Железнодорожного района является значительной, с большим количеством объектов внешнего благоустройства: остановочных комплексов, зданий, строений, сооружений, а также установленных вдоль дорог, тротуаров различных ограждений. При этом Администрация Железнодорожного района сталкивается с трудностями поддержания внешнего облика города, поскольку в значительном объеме имеются места самовольной расклейки объявлений, которые со временем теряют внешний вид и портят облик города.

Выполнение Администрацией Железнодорожного района работ по очистке объектов в рамках получаемого на данные цели финансирования с учетом объема самовольно размещаемых объявлений, без принятия законодателем действенных норм по борьбе и пресечению данных административных правонарушений или какой-либо организации данного процесса не может повлиять, изменить ситуацию по данному вопросу. Кроме того, наличие информационных стендов на территории района необходимо в соответствии с требованиями Федерального закона от 12.06.2002 №67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации».

Учитывая изложенное, с целью обеспечения и поддержания порядка на территории района, а также в связи с обращениями ИП Елфимова А.Н., ООО «Екатеринбургская городская реклама» Администрацией Железнодорожного района в рамках полномочий, предусмотренных п.147 Правил благоустройства территории муниципального

привлечении к рассмотрению дела ИП Вагуровой А.Н., которой навесы переданы в аренду.

ООО «Екатеринбургская городская реклама» в письменном пояснении (вх.№01-23623 от 18.11.2014) сообщило, что ООО «Екатеринбургская городская реклама» (ИНН 665830444) зарегистрировано 02.04.2013 ИФНС по Верх-Исетскому району г.Екатеринбурга. С момента регистрации и по настоящее время предпринимательскую деятельность не осуществляет, расчетные счета не открывались.

ООО «Екатеринбургская городская реклама» с органами местного самоуправления г.Екатеринбурга договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на остановочных пунктах не заключало. Также отсутствуют договоры с рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями, посредством указанных выше рекламных конструкций.

С 2015 года ООО «Екатеринбургская городская реклама» планирует осуществлять предпринимательскую деятельность, связанную с производством, распространением рекламной продукции и размещением наружной рекламы.

Кроме того, представитель ООО «Екатеринбургская городская реклама» в заседании Комиссии сообщила, что с аналогичным названием (ООО «Екатеринбургская городская реклама») в 2010 году зарегистрировано иное юридическое лицо, имеющее ИНН 6658371358, которым заключены с органами местного самоуправления г.Екатеринбурга договоры на изготовление малых архитектурных форм.

ООО «Екатеринбургская городская реклама» считает, что в действиях органов местного самоуправления нарушение антимонопольного законодательства отсутствует.

ИП Елфимов А.Н. в письменном пояснении (вх.№01-23622 от 18.11.2014) сообщил следующее.

ИП Елфимов А.Н. с органами местного самоуправления г.Екатеринбурга договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на остановочных пунктах не заключал; деятельность, связанную с размещением, распространением рекламы на остановочных пунктах не осуществлял.

Также отсутствуют договоры с рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями, посредством указанных выше рекламных конструкций.

В 2013 году ИП Елфимов А.Н. не осуществлял предпринимательскую деятельность. С 2014 года ИП Елфимов А.Н. осуществляет предпринимательскую деятельность, связанную с производством, распространением рекламной продукции, а деятельность, связанную с размещением и распространением рекламы на остановочных комплексах, не осуществляет.

Оценив в соответствии с п.1 и п.2 ч.1 ст.49 Закона о защите конкуренции, полученные и исследованные в порядке ст.25, ч.2 ст.39, ч.2 ст.44, ч.4 и ч.5 ст.45 Закона о защите конкуренции доказательства, а также доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия Свердловского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии со ст.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольным законодательством определяются организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции, органами местного самоуправления (п.2 ч.1).

Согласно ст.2 Федерального закона от 06.10.2003 №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Закон об общих принципах организации местного самоуправления) органы местного самоуправления - избираемые непосредственно населением и (или) образуемые

В силу п.7 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят (могут привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе, предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных главой 5 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п.20 ст.4 Закона о защите конкуренции государственные или муниципальные преференции – это предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий

Согласно ч.4 ст.19 Закона о защите конкуренции не является государственной или муниципальной преференцией:

1) предоставление имущества и (или) иных объектов гражданских прав по результатам торгов, организованных в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также по результатам иных процедур, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд;

2) передача, выделение, распределение государственного или муниципального имущества отдельным лицам в целях ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций, военных действий, проведения контртеррористических операций;

3) закрепление государственного или муниципального имущества за хозяйствующими субъектами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления;

4) предоставление имущества и (или) иных объектов гражданских прав на основании федерального закона или на основании вступившего в законную силу решения суда;

5) предоставление имущества и (или) иных объектов гражданских прав в равной мере каждому участнику товарного рынка.

Согласно ч.3 ст.19 Закона о защите конкуренции государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных частью 1 настоящей статьи, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа, за исключением случаев, если такая преференция предоставляется:

1) на основании федерального закона, правового акта Президента Российской Федерации, правового акта Правительства Российской Федерации, законов субъектов Российской Федерации о бюджете, нормативных правовых актов органов местного самоуправления о бюджете, содержащих либо устанавливающих порядок определения размера государственной или муниципальной преференции и ее конкретного получателя;

2) путем направления на финансовое обеспечение непредвиденных расходов средств резервных фондов в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации;

3) в размере, не превышающем установленного Центральным банком Российской Федерации предельного размера расчетов наличными деньгами в Российской

конструкции в качестве вклада по договору простого товарищества, заключение договора доверительного управления, иные факты) (ч.9.3 ст.19 Закона о рекламе).

Решением Екатеринбургской городской Думы от 09.10.2007 №65/46 утверждено Положение «О порядке распространения наружной рекламы в муниципальном образовании «город Екатеринбург» (далее – Положение от 09.10.2007).

Согласно п.5.8 ст.19 Закона о рекламе (в ред.от 07.05.2013 №98-ФЗ) органы местного самоуправления муниципальных районов или городских округов утверждают схемы размещения рекламных конструкций на земельных участках независимо от форм собственности, а также на зданиях или ином недвижимом имуществе, находящихся в собственности субъектов Российской Федерации или муниципальной собственности. Схема размещения рекламных конструкций является документом, определяющим места размещения рекламных конструкций, типы и виды рекламных конструкций, установка которых допускается на данных местах. Схема размещения рекламных конструкций должна соответствовать документам территориального планирования и обеспечивать соблюдение внешнего архитектурного облика сложившейся застройки, градостроительных норм и правил, требований безопасности и содержать карты размещения рекламных конструкций с указанием типов и видов рекламных конструкций, площади информационных полей и технических характеристик рекламных конструкций. Схема размещения рекламных конструкций и вносимые в нее изменения подлежат предварительному согласованию с уполномоченным органом исполнительной власти соответствующего субъекта Российской Федерации в порядке, установленном высшим исполнительным органом государственной власти данного субъекта Российской Федерации. Схема размещения рекламных конструкций и вносимые в нее изменения подлежат опубликованию (обнародованию) в порядке, установленном для официального опубликования (обнародования) муниципальных правовых актов, и размещению на официальном сайте органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Размещение рекламных конструкций на земельных участках независимо от формы собственности, а также на зданиях или ином недвижимом имуществе, находящихся в собственности субъекта Российской Федерации или муниципального образования «город Екатеринбург», осуществляется в соответствии со схемой размещения рекламных конструкций (п.3-1 Положения от 09.10.2007).

Схема размещения рекламных конструкций утверждается постановлением Администрации города Екатеринбурга в соответствии с ч.5.8 ст.19 Закона о рекламе (п.3-2. Положения от 09.10.2007).

Постановлением Администрации г. Екатеринбурга от 12.03.2014 №600 утверждена схема размещения рекламных конструкций на земельных участках, расположенных на территории муниципального образования «город Екатеринбург», независимо от форм собственности, а также на зданиях или ином недвижимом имуществе, находящихся в государственной собственности Свердловской области или в собственности муниципального образования «город Екатеринбург» (вместе с перечнем мест размещения рекламных конструкций на территории муниципального образования «город Екатеринбург»).

Постановлением Правительства Свердловской области от 22.01.2014 №29-ПП утверждены предельные сроки, на которые могут заключаться договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, в зависимости от типов и видов рекламных

формирование требований к размещению и дизайну вывесок, разработка правил размещения рекламы в общественном транспорте (подп.2 п.5).

Согласно подп.3 п.5 Концепции организация демонтажа рекламных конструкций осуществляется в случаях:

несоответствия проекта рекламной конструкции и ее территориального размещения требованиям технического регламента;

несоответствия установки рекламной конструкции схеме территориального планирования или генеральному плану.

Кроме того, подп.5 п.5 Концепции установлено, что формирование конкурсных условий при проведении торгов на право заключить договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, предусматривающих в том числе замену устаревших рекламных конструкций на иные типы рекламных конструкций, изготовленных с применением новых технологий и материалов.

Постановлением Администрации г.Екатеринбурга от 26.12.2012 №5709 утверждены требования к местам установки, конструктивному исполнению, внешнему виду, условиям эксплуатации рекламных конструкций, связанных с сохранением внешнего архитектурного облика сложившейся застройки муниципального образования «город Екатеринбург».

Рекламные конструкции - щиты, стенды, строительные сетки, перетяжки, электронные табло, проекционное и иное предназначенное для проекции рекламы на любые поверхности оборудование, воздушные шары, аэростаты и иные технические средства стабильного территориального размещения (ч.1 ст.19 Закона о рекламе).

Согласно ч.5 ст.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.

Согласно абз.2-3 п.7 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.07.2009 №64 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров о правах собственников помещений на общее имущество здания» лицо, которое использует по договору не являющуюся помещением часть здания, не владеет каким-либо объектом недвижимости и, следовательно, не вправе предъявлять требования, основанные на статьях 301, 304, 305 ГК РФ; к таким договорам применяются по аналогии положения законодательства о договоре аренды, и они подлежат государственной регистрации применительно к п.2 ст.651 ГК РФ.

В соответствии со ст.606 ГК РФ по договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование; плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного имущества в соответствии с договором, являются его собственностью.

Согласно ч.1 ст.689 ГК РФ по договору безвозмездного пользования (договору ссуды) одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а последняя обязуется вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком она ее получила, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором.

государственной или муниципальной собственности земельного участка, предусматривающего, что арендатору будет предоставлена в пользование только часть земельного участка, без предварительного проведения кадастрового учета названной части участка не допускается.

Однако судам надлежит принять во внимание, что арендаторы земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, вправе передавать их в субаренду с условием о том, что субарендатор будет пользоваться только согласованной сторонами частью арендованного земельного участка. При разрешении споров, связанных с заключением и исполнением таких договоров субаренды, подлежат применению правовые позиции, изложенные в абзацах втором - пятом настоящего пункта.

Частью 5.1 ст.19 Закона о рекламе устанавливается, 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. Торги на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, который находится в государственной собственности, муниципальной собственности или государственная собственность на который не разграничена, а также на здании или ином недвижимом имуществе, находящихся в собственности субъектов Российской Федерации или муниципальной собственности, после утверждения в соответствии с частью 5.8 настоящей статьи схем размещения рекламных конструкций проводятся органом государственной власти, органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа либо уполномоченной ими организацией только в отношении рекламных конструкций, указанных в данных схемах.

Президиум Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.11.2011 №8799/11 по делу №А66-7056/2010 указал, что достаточным основанием для вывода о нарушении ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, 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 права ведения деятельности на нем.

Вместе с тем, Администрацией Верх-Исетского района без проведения торгов заключены договоры, на основании которых размещены и эксплуатируются рекламные конструкции, а именно:

от 01.06.2012 с ООО «Екатеринбургская городская реклама» в виде навесов на остановочных пунктах маршрутов регулярных перевозок, сроком на пять лет,

от 27.07.2012 с ООО «Элит СТ» в виде навесов на остановочных пунктах маршрутов регулярных перевозок, сроком на пять лет,

от 24.03.2013 с ИП Елфимовым в виде информационных щитов на территориях общего пользования.

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела №28 отложить.

2. Назначить рассмотрение дела №28 **на 29.01.2015 в 11 час. 30 мин.** по адресу: г. Екатеринбург, ул. Московская, д. 11, 3 этаж, каб. 314 (зал заседаний).

Привлечь к участию в деле МБУ «Городская реклама», ИП Вагурову А.Н. и ООО «Екатеринбургская городская реклама» (ИНН 6658371358).

3. ИП Вагуровой А.Н. на основании ч.5 ст.45 Закона о защите конкуренции представить в срок до 26.01.2015 в адрес Управления следующие документы и материалы:

- копии всех договоров с рекламодателями и (или) рекламодателями на распространение рекламы на арендованных у ООО «Элит СТ» навесах;
- копии всех договоров аренды (субаренды) указанных навесов;
- письменные объяснения по поводу распространения наружной рекламы с использованием рекламных конструкций без разрешения органа местного самоуправления;
- иные документы, имеющие значение для рассмотрения дела.

4. ООО «Элит СТ» на основании ч.5 ст.45 Закона о защите конкуренции представить в срок до 26.01.2015 в адрес Управления следующие документы и материалы:

- копии всех договоров на основании которых обществом когда-либо передавались во временное владение и (или) пользование остановочные навесы;
- законные основания бесплатного использования земли под навесами;
- иные документы, имеющие значение для рассмотрения дела.

5. ООО «Екатеринбургская городская реклама» (ИНН 6658371358) на основании ч.5 ст.45 Закона о защите конкуренции представить в срок до 26.01.2015 в адрес Управления следующие документы и материалы:

- копии всех договоров с рекламодателями и (или) рекламодателями;
- адресную программу размещения конструкций (стендов, щитов) и письменное пояснение относительно режима перемещения стендов с одного места на другое;
- законные основания бесплатного использования земли под конструкциями (стендами, щитами);
- иные документы, имеющие значение для рассмотрения дела.

6. ДУМИ и МБУ «Городская реклама» на основании ч.5 ст.45 Закона о защите конкуренции представить в срок до 26.01.2015 в адрес Управления следующие документы и материалы:

- мониторинг обследования конструкций на остановочных комплексах в г.Екатеринбурге за 2014 год (кроме мониторинга за июль 2014);
- копии предписаний, выданных хозяйствующим субъектам о демонтаже конструкций на остановочных комплексах в г.Екатеринбурге за 2014 год;
- законные основания наделения МБУ «Городская реклама» функцией контроля по проведению обследования рекламных конструкций;
- письменные объяснения по поводу отнесения рассматриваемых навесов и щитов к рекламным конструкциям;
- иные документы, имеющие значение для рассмотрения дела.

8. Администрации Верх-Исетского, Железнодорожного района на основании ч.5 ст.45 Закона о защите конкуренции представить в срок до 26.01.2015 в адрес Управления следующие документы и материалы: