

ДОКЛАД

Тема: соблюдение законодательства в сфере установки и эксплуатации рекламных конструкций

Нормативные правовые акты, регулирующие отношения в сфере рекламы:

1. Федеральное законодательство

- Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»;
- Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей»;
- ГОСТ Р 52044-2003 «наружная реклама на автомобильных дорогах и территориях городских и сельских поселений».

2. Региональное законодательство

- Закон Самарской области от 29 декабря 2014 года N 134-ГД «О перераспределении полномочий между органами местного самоуправления и органами государственной власти Самарской области в сферах градостроительной деятельности и рекламы на территории Самарской области»;

- Закон Самарской области от 11.11.2013 № 101-ГД «Об установлении предельных сроков, на которые могут заключаться договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории Самарской области»

- Постановление правительства Самарской области от 20 июня 2007 г. № 79 «Об утверждении положения о министерстве имущественных отношений самарской области»;

- Приказ министерства имущественных отношений Самарской области от 27.12.2016 № 2254 «Об утверждении административного регламента министерства имущественных отношений самарской области по предоставлению государственной услуги «Выдача разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории самарской области»;

- Постановление правительства Самарской области от 16.02.2015 № 70 «Об утверждении порядка осуществления демонтажа рекламных конструкций, установленных и (или) эксплуатируемых на территории

самарской области с нарушением требований Федерального закона «О рекламе».

3. Муниципальные нормативные правовые акты городского округа Тольятти

- Решение Думы городского округа Тольятти Самарской области от 04.07.2018 № 1789 «О правилах благоустройства территории городского округа Тольятти»;

- Постановление Мэрии городского округа Тольятти от 10.07.2015 № 2183-П/1 «Об утверждении требований к рекламным конструкциям, допустимым к установке на территории городского округа Тольятти».

4. Разъясняющие письма ФАС:

- Письмо ФАС России от 27.12.2017 № АК/92163/17 «О разграничении понятий вывеска и реклама.

Требования к наружной рекламе и установке рекламных конструкций установлены статьей 19 Закона о рекламе.

Распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, проекционного и иного предназначенного для проекции рекламы на любые поверхности оборудования, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламные конструкции), 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 рекламодателем, с соблюдением требований настоящей статьи. 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.

Требования настоящей статьи в части получения разрешений не распространяются на витрины, киоски, лотки, передвижные пункты торговли, уличные зонтики в случае размещения рекламы непосредственно на указанных объектах (без использования конструкций и приспособлений, предназначенных только для размещения рекламы).

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. В случае, если для установки и эксплуатации рекламной конструкции предполагается использовать общее имущество собственников помещений в многоквартирном доме, заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции возможно только при наличии согласия собственников помещений в многоквартирном доме, полученного в порядке, установленном Жилищным кодексом Российской Федерации. Заключение такого договора осуществляется лицом, уполномоченным на его заключение общим собранием собственников помещений в многоквартирном доме. По окончании срока действия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции обязательства сторон по договору прекращаются. Субъекты Российской Федерации устанавливают предельные сроки, на которые могут заключаться договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, в зависимости от типов и видов рекламных конструкций и применяемых технологий демонстрации рекламы, но не менее чем на пять лет и не более чем на десять лет. Конкретные сроки договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящихся в государственной или муниципальной собственности, либо на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена, устанавливаются соответственно органом исполнительной власти, органом местного самоуправления муниципального района или органом местного

самоуправления городского округа в зависимости от типа и вида рекламной конструкции, применяемых технологий демонстрации рекламы в границах соответствующих предельных сроков. Заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции осуществляется в соответствии с нормами настоящего Федерального закона и гражданского законодательства.

В соответствии с Законом Самарской области от 11.11.2013 № 101-ГД «Об установлении предельных сроков, на которые могут заключаться договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории Самарской области» установлены следующие предельные сроки, на которые могут заключаться договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций:

- в отношении рекламных конструкций, располагаемых на земельных участках от 5 до 10 лет.

- в отношении иных рекламных конструкций предельный минимальный и максимальный срок составляет пять лет.

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,

проводятся только в отношении рекламных конструкций, указанных в схемах размещения рекламных конструкций.

Аукцион или конкурс на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции проводится по истечении срока действия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

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.

Установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5, 6, 7 настоящей статьи 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.

Установка и эксплуатация рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, не допускаются. В случае установки и (или)

эксплуатации рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, она подлежит демонтажу на основании предписания органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа, на территориях которых установлена рекламная конструкция.

Владелец рекламной конструкции обязан осуществить демонтаж рекламной конструкции в течение месяца со дня выдачи предписания органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа о демонтаже рекламной конструкции, установленной и (или) эксплуатируемой без разрешения, срок действия которого не истек, а также удалить информацию, размещенную на такой рекламной конструкции, в течение трех дней со дня выдачи указанного предписания.

Если в установленный срок владелец рекламной конструкции не выполнил указанную в части 21 настоящей статьи обязанность по демонтажу рекламной конструкции или владелец рекламной конструкции неизвестен, орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа выдает предписание о демонтаже рекламной конструкции собственнику или иному законному владельцу недвижимого имущества, к которому присоединена рекламная конструкция, за исключением случая присоединения рекламной конструкции к объекту муниципального имущества или к общему имуществу собственников помещений в многоквартирном доме при отсутствии согласия таких собственников на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Собственник или иной законный владелец недвижимого имущества, к которому присоединена рекламная конструкция, обязан демонтировать рекламную конструкцию в течение месяца со дня выдачи соответствующего предписания. Демонтаж, хранение или в необходимых случаях уничтожение рекламной конструкции осуществляется за счет собственника или иного законного владельца недвижимого имущества, к которому была

присоединена рекламная конструкция. По требованию собственника или иного законного владельца данного недвижимого имущества владелец рекламной конструкции обязан возместить этому собственнику или этому законному владельцу необходимые расходы, понесенные в связи с демонтажом, хранением или в необходимых случаях уничтожением рекламной конструкции.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение требований части 9 статьи 19 Закона о рекламе несет ответственность рекламодатель.

- Административная ответственность за данное правонарушение предусмотрена статьей 14.37 КоАП РФ «Нарушения требований к установке и (или) эксплуатации рекламной конструкции», согласно которой установка и (или) эксплуатация рекламной конструкции без предусмотренного законодательством разрешения на ее установку и эксплуатацию, а равно установка и (или) эксплуатация рекламной конструкции с нарушением требований технического регламента, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 11.21 настоящего Кодекса, - влекут наложение административного штрафа:

- на граждан в размере от одной тысячи до одной тысячи пятисот рублей;
- на должностных лиц - от трех тысяч до пяти тысяч рублей;
- на юридических лиц - от пятисот тысяч до одного миллиона рублей.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 28.3 КоАП РФ протоколы об административных правонарушениях, предусмотренных статье 14.37, настоящего Кодекса, вправе составлять должностные лица органов внутренних дел (полиции).

1. Рассмотрим пример:

В месте нахождения организации размещена конструкция с выражением: «ТЕКСТИЛЬ» будет ли она рекламной?

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама – это 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.

В соответствии с пунктами 2 и 5 части 2 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» данный Закон 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.

Кроме того, согласно пункту 18 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», сведения, распространение которых по форме и содержанию является для юридического лица обязательным на основании закона или обычая делового оборота, не относятся к рекламной информации независимо от манеры их исполнения на соответствующей вывеске, в том числе с использованием товарного знака.

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, обязательная к размещению в силу закона или размещенная в силу обычая делового оборота, также не является рекламой.

При этом не является рекламой размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара, оказания услуг (например, информации о режиме работы, реализуемом товаре), поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой.

К данным сведениям не применяются требования законодательства Российской Федерации о рекламе.

Так, указание на здании в месте нахождения организации ее наименования, адреса и режима ее работы относится к обязательным требованиям, предъявляемым к вывеске Законом Российской Федерации «О защите прав потребителей», следовательно, такая информация не может рассматриваться в качестве рекламы, независимо от манеры ее исполнения.

Кроме того, указание в месте нахождения организации профиля ее деятельности (аптека, кондитерская, ресторан) либо ассортимента реализуемых товаров и услуг (хлеб, продукты, мебель) также может быть признано обычаям делового оборота, и на такие информационные конструкции нормы Федерального закона «О рекламе» не распространяются.

Указание в месте нахождения предприятия коммерческого обозначения, в том числе несовпадающего с наименованием организации, также предназначено для идентификации магазина для потребителей и не является рекламой.

Учитывая изложенное, указание на здании в месте нахождения организации ее наименования, в том числе, если такое указание осуществляется с использованием товарного знака или его части, а также профиля деятельности и перечня оказываемых услуг, не может рассматриваться в качестве рекламы, соответственно, на такую информацию не распространяются требования Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, в случае, если конструкция, содержащая информацию об организации, обязательную к размещению в силу закона или размещенную в силу обычая делового оборота, размещена в месте нахождения соответствующей организации, в том числе на фасаде здания, с учетом фактического расположения помещений, занимаемых организацией, или непосредственно у входа в помещение, занимаемое организацией, то такая конструкция не подпадает под понятие рекламы.

При этом под размещением конструкции в месте нахождения организации подразумевается размещение указанной конструкции непосредственно на фасаде здания, в котором осуществляет свою деятельность данная организация, в пределах окон занимаемого помещения.

Однако в случае размещения такой информации вне места нахождения юридического лица или в случае, если указанная информация, с учетом помещения, занимаемого организацией, направлена не на информирование о месте нахождения предприятия торговли, а на привлечение внимания к объекту рекламирования, такая информация является рекламой и её размещение должно осуществляться с учетом требований Федерального закона «О рекламе», в том числе с учетом положений статьи 19 данного закона, закрепляющей порядок установки и эксплуатации рекламных конструкций.

Таким образом, конструкция, содержащая информацию с выражением: «ТЕКСТИЛЬ» рекламой не является, поскольку указанная информация не содержит объекта рекламирования, является указанием на профиль деятельности организации, размещенным в месте нахождения данной организации, и на данную конструкцию требования Федерального закона «О рекламе», в том числе положения статьи 19 указанного Федерального закона, не распространяются.

При этом правомерность и порядок размещения вывесок на фасадах зданий Федеральным законом «О рекламе» не регулируются.

Вместе с тем, обращаю Ваше внимание на следующее:

Частью 2 статьи 1 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» установлено, что местное самоуправление в Российской Федерации - форма осуществления народом своей власти, обеспечивающая в пределах, установленных Конституцией Российской Федерации, федеральными законами, а в случаях, установленных федеральными законами, - законами субъектов Российской Федерации, самостоятельное и под свою

ответственность решение населением непосредственно и (или) через органы местного самоуправления вопросов местного значения исходя из интересов населения с учетом исторических и иных местных традиций.

Пунктом 25 части 1 статьи 16 данного закона к вопросам местного значения отнесено утверждение правил благоустройства территории городского округа, устанавливающих в том числе требования по содержанию зданий (включая жилые дома), сооружений и земельных участков, на которых они расположены, к внешнему виду фасадов и ограждений соответствующих зданий и сооружений, перечень работ по благоустройству и периодичность их выполнения; установление порядка участия собственников зданий (помещений в них) и сооружений в благоустройстве прилегающих территорий; организация благоустройства территории городского округа (включая освещение улиц, озеленение территории, установку указателей с наименованиями улиц и номерами домов, размещение и содержание малых архитектурных форм), а также использования, охраны, защиты, воспроизводства городских лесов, лесов особо охраняемых природных территорий, расположенных в границах городского округа.

Пунктом 19 части 1 статьи 14 данного закона к вопросам местного значения отнесено утверждение правил благоустройства территории поселения, устанавливающих в том числе требования по содержанию зданий (включая жилые дома), сооружений и земельных участков, на которых они расположены, к внешнему виду фасадов и ограждений соответствующих зданий и сооружений, перечень работ по благоустройству и периодичность их выполнения; установление порядка участия собственников зданий (помещений в них) и сооружений в благоустройстве прилегающих территорий; организация благоустройства территории поселения (включая освещение улиц, озеленение территории, установку указателей с наименованиями улиц и номерами домов, размещение и содержание малых архитектурных форм), а также использования, охраны, защиты,

воспроизводства городских лесов, лесов особо охраняемых природных территорий, расположенных в границах населенных пунктов поселения.

Таким образом, орган местного самоуправления в рамках полномочий, предоставленных ему Федеральным законом «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», вправе определять порядок и возможность размещения вывесок на зданиях в соответствующем нормативном акте.

2. Рассмотрим еще один пример.

На фасаде торгового центра размещена конструкция, которая содержит выражения «ООО МКК «Л», Деньги на любые нужды», «0% в день начни с нуля!», «Каждому новому клиенту неделя займа бесплатно», которые не являются обязательными в силу Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей», и направлены на формирование интереса к услугам, предоставляемым микрофинансовой организацией МКК «Л» соответственно, указанная информация является рекламой финансовых услуг.

Требования к рекламе финансовых услуг установлены статьей 28 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность.

В соответствии с частью 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее.

В рассматриваемой рекламе содержатся наименование организации ООО МКК «Л», а также все условия, влияющие на стоимость кредита

(займа), соответственно, признаков нарушения статьи 28 Федерального закона «О рекламе» в указанной рекламе не усматривается.

Также обращаю Ваше внимание на то, что размещение на конструкции иной информации (например, номера контактного телефона организации, адреса электронной почты, характеристик реализуемого товара) также может рассматриваться как реклама, поскольку Закон Российской Федерации «О защите прав потребителей» не содержит указания на то, что данная информация является обязательной к размещению, следовательно, на такую информацию распространяются положения Федерального закона «О рекламе».

3. Предлагаю также рассмотреть в качестве примера следующий вариант.

Конструкции, содержащие информацию с выражением «LEROYMERLIN Дом для Дома!» и «ООО «М» ЛОМ цветных и чёрных металлов г. О, ул. Б. 16 тел: <...> <...>», размещены вне места нахождения соответствующих организаций.

Конструкция, содержащая средства индивидуализации организации, размещенная на территории, прилегающей к зданию, в котором осуществляет свою деятельность организация, является рекламной вне зависимости от права собственности на земельный участок.

Следовательно, конструкция, размещенная на земельном участке, находящемся в собственности организации, либо размещенная на земельном участке, прилегающем к зданию, в котором осуществляет свою деятельность соответствующая организация - является рекламой, и на неё распространяются требования Федерального закона «О рекламе», в том числе требования статьи 19 указанного Федерального закона.

4. Пример по установке и эксплуатации рекламных конструкций на индивидуальном жилом доме со встроенными нежилыми помещениями, находящемся в частной собственности.

Сама по себе установка и эксплуатация рекламных конструкций на индивидуальном жилом доме со встроенными нежилыми помещениями, находящемся в частной собственности, Федеральным законом «О рекламе» не запрещена.

Однако в статье 19 Федерального закона «О рекламе» содержатся требования к порядку установки рекламных конструкций.

В соответствии с частью 9 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее также - разрешение), выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5, 6, 7 данной статьи 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.

Согласно части 10 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» установка и эксплуатация рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, не допускаются. В случае установки и (или) эксплуатации рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, она подлежит демонтажу на основании предписания органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа, на территориях которых установлена рекламная конструкция.

Таким образом, установка и эксплуатация любой рекламной конструкции (в том числе, размещающейся собственником на принадлежащем ему индивидуальном жилом доме со встроенными нежилыми помещениями) допускается исключительно при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, выдаваемого органом местного самоуправления муниципального района или

органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Согласно части 5.6 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» аукцион или конкурс на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, которое находится в государственной или муниципальной собственности и на котором на основании договора между соответственно органом государственной власти, органом местного самоуправления и владельцем рекламной конструкции установлена рекламная конструкция, проводится по истечении срока действия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

При этом в силу части 17 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» разрешение выдается органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа на каждую рекламную конструкцию на срок действия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Установка и эксплуатация рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, не допускаются согласно части 10 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».