

19.01.2010 № 02/296

**Решение**

**по делу № 775-ФАС52-ТР-17.1-02/09-09**

18 января 2010 года

г. Нижний Новгород

**Резолютивная часть оглашена 25 декабря 2009 года**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в следующем составе:

- Гребнев Ю. Н. - председатель комиссии, заместитель руководителя управления;
- Валитов М. А. - член комиссии, начальник отдела антимонопольного контроля;
- Камильская Л. А. - член комиссии, главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля,-

с участием:

от заявителя (ООО «Апрель»):

- Семёнова А. Н. - директора общества;
- Тверяковой В. А. - представителя по доверенности от 13.10.2009;

от ответчика (администрации Лысковского района Нижегородской области):

- Добротворского И. Ю. - представителя по доверенности от 12.10.2009;
- Фигина А. Е. - представителя по доверенности от 12.10.2009,

от заинтересованного лица (администрации города Лысково Нижегородской области):

- Медведева В. В. - представителя по доверенности от 12.10.2009;

от заинтересованного лица (ООО «АГЖО-Сергач»):

- Федотова А. Ю. - представителя по доверенности от 14 декабря 2009,-

рассмотрев в заседании от **25 декабря 2009 года** дело по признакам нарушения части 1 статьи 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции» в отношении администрации Лысковского района Нижегородской области,

**установила:**

В Нижегородское УФАС России обратилось с заявлением общество с ограниченной ответственностью «Апрель», указывая, что со стороны администрации Лысковского района Нижегородской области и администрации города Лысково Нижегородской области имеют место действия, препятствующие реализации прав общества на осуществление предпринимательской деятельности в сфере

обращения с твёрдыми бытовыми отходами (ТБО) в соответствии с имеющейся лицензией.

Указанные лица действовали, согласно пояснениям заявителя, в интересах другой организации, конкурирующей с заявителем на рынке предоставления услуг по вывозу и транспортировке ТБО.

В материалах дела, в частности, имеется трёхсторонний договор, заключенный между администрацией города Лысково Нижегородской области, администрацией Лысковского района Нижегородской области и обществом с ограниченной ответственностью «АГЖО-С» от 1 октября 2008 года об оказании услуг сроком на 1 год.

Как установлено в рамках рассмотрения дела на основании пояснений сторон, фактически данный договор был заключен с обществом с ограниченной ответственностью «АГЖО-Сергач» (ООО «АГЖО-Сергач»). Равным образом иные упоминания наименования ООО «АГЖО-С» в документах, сформированных указанными органами местного самоуправления, подразумевали урегулирование вопросов, связанных с деятельностью ООО «АГЖО-Сергач».

Представленные в Управление материалы свидетельствовали также о том, что названному обществу по упомянутому трёхстороннему договору от 1 октября 2008 года передано исключительное право пользования единственным в Лысковском районе Нижегородской области полигоном ТБО для последующего оказания ООО «АГЖО-Сергач» с использованием данного объекта услуг по вывозу, транспортировке и размещению (утилизации) ТБО, образовавшихся в результате деятельности организаций (индивидуальных предпринимателей), расположенных (действующих) в Лысковском районе Нижегородской области.

С той же целью в пользование ООО «АГЖО-С» (ООО «АГЖО-Сергач») предоставлено движимое имущество: трактор Т-130 (бульдозер) гос. № НХ 2762, вагон для обслуживания персонала, пожарная емкость 5 куб.м.

Между тем частью 1 статьи 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции» введено правило, согласно которому, права владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества могут быть переданы хозяйствующему субъекту исключительно по результатам торгов.

Обнаружив признаки нарушения данной нормы антимонопольного законодательства, Нижегородское УФС России возбудило настоящее дело в отношении администрации Лысковского района Нижегородской области (являющейся собственником указанного выше имущества) в целях рассмотрения вопроса о соответствии действий ответчика части 1 статьи 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции».

Комиссией Нижегородского УФАС России установлено, что полигон ТБО является частью муниципальной казны в соответствии с выпиской из реестра муниципальной собственности КУМИ г. Лысково Нижегородской области от 12.09.2008 № 06-01-06/976.

До этого времени полигон ТБО находился в хозяйственном ведении МУП «ЖКХ» (акт приема-передачи от 1 ноября 2002 года) и использовался для размещения ТБО в рамках осуществляемой предприятием деятельности.

После упразднения указанного предприятия в течение октября 2006-сентября 2008 гг. в рамках муниципального контракта с администрацией города Лысково Нижегородской области указанный объект эксплуатировался ООО «Апрель», в дальнейшем намеревавшегося принять участие в торгах на право дальнейшего использования полигона в своей деятельности.

29.08.08, более чем за месяц до истечения срока действия договора, в адрес ООО «Апрель» администрацией города Лысково Нижегородской области направлено извещение о предстоящем расторжении муниципального контракта на выполнение работ для муниципальных нужд (№ 01-10/354), согласно которому, администрация намеревалась провести конкурс на право сбора, транспортировки, утилизации ТБО на территории города Лысково.

Затем в целях приведения существующего на территории Лысковского района Нижегородской области положения в соответствие с Федеральным законом «Об отходах производства и потребления» полигон передан в собственность Лысковского района Нижегородской области.

Поскольку часть документов утрачена, данная хронология событий восстановлена на основании пояснений лиц, участвующих в деле.

Между тем администрация Лысковского района Нижегородской области торгов на право пользования объектом не проводила, что мотивировано, согласно пояснениям представителей ответчика, отсутствием бюджетных расходов (отсутствием необходимости проведения торгов по Федеральному закону «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»), регистрации прав собственности и прочих необходимых индивидуализирующих указанный объект документов.

При этом представители ответчика, поясняя, что фактически рассматриваемый объект представляет собой земельный участок, лишённый прочих конструктивных элементов, характеризующих объект размещения ТБО, сообщили о проведении аукциона в ноябре 2009 года на право пользования вновь сформированным участком местоположением: Нижегородская область, Лысковский район, Трофимовский сельсовет, полигон ТБО г. Лысково - с целевым назначением «земли промышленности» в порядке Земельного кодекса

Российской Федерации. Соответствующая документация имеется в материалах дела.

Победителем аукциона признано ООО «АГЖО-Сергач». ООО «Апрель» участия в торгах не принимало.

Что касается прочего переданного по договору от 1 октября 2008 года и соответствующему акту приема-передачи движимого имущества, судьбу его представители администрации пояснить затруднились.

Представители заявителя, излагая свою позицию по делу, в свою очередь, сообщили, что считают проведённый аукцион законным и иного способа передачи рассматриваемого объекта, используемого для размещения ТБО, они не усматривают. Вместе с тем данные лица просили признать факт нарушения администрацией Лысковского района Нижегородской области антимонопольного законодательства.

**Изучив собранные в рамках рассмотрения дела материалы, заслушав пояснения заявителя, ответчика и заинтересованного лица, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующему.**

На основании статьи 13 Федерального закона «Об отходах производства и потребления» организацию деятельности в области обращения с отходами на территориях муниципальных образований осуществляют органы местного самоуправления в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В силу части 2 статьи 8 Федерального закона «Об отходах производства и потребления» к полномочиям органов местного самоуправления муниципальных районов в области обращения с отходами относится организация утилизации и переработки бытовых и промышленных отходов.

В статье 1 данного нормативного акта определяется:

«объект размещения отходов - специально оборудованное сооружение, предназначенное для размещения отходов (полигон, шламохранилище, хвостохранилище, отвал горных пород и другое).

В пунктах 2.1, 3.3, 3.5 «Гигиенических требований к обустройству и содержанию полигонов для твёрдых бытовых отходов», утверждённых постановлением Главного санитарного врача РФ от 30.05.2001 №16 «Об утверждении санитарных правил» (СП 2.1.7.1038-01), изложена следующая характеристика полигона ТБО: полигоны твердых бытовых отходов (ТБО) являются специальными сооружениями, предназначенными для изоляции и обезвреживания ТБО, и должны гарантировать санитарно - эпидемиологическую безопасность населения. Участок для устройства полигона ТБО должен отводиться в соответствии с утверждённым генеральным планом или проектом планировки и застройки города и его пригородной зоны.

Полигон состоит из двух взаимосвязанных территориальных частей: территория, занятая под складирование ТБО, и территория для размещения хозяйственно - бытовых объектов.

Таким образом, полигон ТБО представляет собой не просто земельный участок, а комплекс имущества (сложную вещь), включающий также административно-хозяйственный корпус, пропускной пункт, ограду. К нему предъявляются особые требования, направленные, прежде всего, на защиту окружающей среды и здоровья граждан.

Тот факт, что органами местного самоуправления объект, переданный по трёхстороннему договору от 1 октября 2008 года, рассматривался именно как полигон ТБО, подтверждается материалами дела.

С учётом изложенного доводы ответчика о необходимости применения к отношениям по передаче прав владения и пользования названным объектом положений Земельного кодекса Российской Федерации комиссия Нижегородского УФАС России полагает неверными.

В статье 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (введена Федеральным законом от 30.06.2008 N 108-ФЗ) предусмотрены особенности порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества.

Часть 1 статьи 17.1 применяемого Федерального закона определяет, что переход обозначенных выше прав допускается только по результатам торгов.

Так, заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, как не закрепленного, так и закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения таких договоров.

В названной статье (пункты 1 - 4 частей 1, 3) установлены исключения, которые не предусматривают проведение конкурса или аукциона, в частности, в случае: 1) предоставления указанных прав на данное имущество на основании международных договоров Российской Федерации (в том числе межправительственных соглашений), федеральных законов, устанавливающих иной порядок распоряжения этим имуществом, актов Президента Российской Федерации, решений Правительства Российской Федерации, решений суда, вступивших в законную силу; 2) передачи религиозным организациям в безвозмездное пользование культовых зданий и сооружений и иного имущества религиозного назначения; 3) предоставления указанных прав на это имущество государственным органам, органам местного самоуправления, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации; 4) предоставления указанных прав на это имущество на срок не более чем тридцать календарных дней (предоставление указанных прав на это имущество одному лицу на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается).

Материалами дела подтверждается статус полигона ТБО как муниципального имущества и факт его предоставления ООО «АГЖО-Сергач».

При этом ответчик не отрицает, что торги на право заключения договора аренды полигона ТБО в октябре 2008 года администрация не проводила.

Поскольку в рассматриваемой ситуации не имелось исключений, допускающих передачу муниципального имущества без проведения торгов, администрация Лысковского района Нижегородской области в октябре 2008 года передала ООО «АГЖО-Сергач»

права в отношении полигона ТБО без соблюдения необходимых процедур.

При таких обстоятельствах комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что в действиях администрации Лысковского района Нижегородской области содержится нарушение антимонопольного законодательства, а именно части 1 статьи 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции».

Вследствие указанных действий ООО «Апрель» лишено возможности осуществлять свою деятельность по утилизации ТБО в соответствии с имеющейся лицензией на размещение отходов. Таким образом, действиями администрации оказаны необоснованные преимущества конкретной организации в сфере обращения с ТБО и созданы препятствия для осуществления деятельности другой.

Оценивая последующие действия ответчика, комиссия отмечает, что передача прав на полигон ТБО со всеми имеющимися сооружениями и временными постройками, представляющий собой единый специализированный комплекс имущества, в порядке Земельного кодекса РФ, не соответствует специальному законодательству в сфере размещения ТБО. Земельный кодекс Российской Федерации также не предусматривает возможности выставления на аукцион земельного участка с расположенными на нем объектами и линиями электропередачи.

В то же время, объявив открытый аукцион, то есть торги на право пользования объектом размещения ТБО в порядке земельного законодательства, администрация Лысковского района Нижегородской области предоставила всем заинтересованным в получении указанного права лицам возможность выиграть право аренды (и соответственно эксплуатации) данного полигона, а следовательно, обеспечила равные условия доступа хозяйствующих субъектов на рынок услуг по размещению и утилизации отходов.

На основании изложенного комиссия приходит к выводу, что избранный ответчиком 17 ноября 2009 года способ передачи прав на муниципальное имущество не противоречит требованиям антимонопольного законодательства и не требует принятия мер антимонопольного реагирования.

Однако часть 1 статьи 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции» не содержит каких-либо исключений в части порядка перехода к хозяйствующему субъекту имущества в зависимости от его связи с землей. Иными словами, на движимое имущество, указанное в акте приёма-передачи от 1 октября 2008 года, перешедшее к ООО «АГЖО-Сергач», распространяются правила приведённой нормы.

До настоящего времени нарушение части 1 статьи 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции» в этой части не устранено.

Поскольку сведений о том, что указанные в упомянутом акте трактор, пожарная ёмкость 5 куб.м, вагон для обслуживания персонала были вновь переданы администрации Лысковского района Нижегородской области, не имеется, Нижегородское УФАС России считает необходимым принять должные меры по возврату незаконно переданного муниципального имущества в муниципальную казну (если к этому не имеется объективных препятствий).

С учётом изложенного комиссия, руководствуясь статьями 23, 41, 49, 50 Федерального закона «О защите конкуренции»,

**решила:**

1. Признать администрацию Лысковского района Нижегородской области нарушившей часть 1 статьи 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции» по факту передачи без торгов прав владения и пользования в отношении муниципального имущества: полигона ТБО в 46 км юго-восточнее г. Лысково, трактора-130 (бульдозера), вагона для обслуживания персонала, пожарной ёмкости 5 куб.м.
2. Выдать администрации Лысковского района Нижегородской области предписание о недопущении нарушения антимонопольного законодательства при передаче в дальнейшем прав владения и пользования в отношении муниципального имущества.
3. Выдать администрации Лысковского района Нижегородской области предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путём принятия мер по возврату имущества: трактора-130 (бульдозера), вагона для обслуживания персонала, пожарной ёмкости 5 куб.м – в муниципальную казну.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

**ПРЕДПИСАНИЕ**  
**№ 775/1 –ФАС 52 – ТР – 17.1 – 02/09 – 09**

18 января 2010 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в составе:

- Гребнева Ю.Н. - председателя комиссии, заместителя руководителя управления;
- Валитова М.А. - члена комиссии, начальника отдела антимонопольного контроля;
- Камильской Л.А. - члена комиссии, главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля,

на основании своего решения по делу № 775-ФАС52-ТР-17.1-02/09-09 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении администрации Лысковского района Нижегородской области

**предписывает:**

Администрации Лысковского района Нижегородской области совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, а именно: не допускать нарушения антимонопольного законодательства при передаче в дальнейшем прав владения и пользования в отношении муниципального имущества.

**ПРЕДПИСАНИЕ**  
**№ 775/2 –ФАС 52 – ТР – 17.1 – 02/09 – 09**

18 января 2010 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в составе:

- Гребнева Ю.Н. - председателя комиссии, заместителя руководителя управления;
- Валитова М.А. - члена комиссии, начальника отдела антимонопольного контроля;
- Камильской Л.А. - члена комиссии, главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля,

на основании своего решения по делу № 775-ФАС52-ТР-17.1-02/09-09 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении администрации Лысковского района Нижегородской области

**предписывает:**

1. Администрации Лысковского района Нижегородской области **в срок до 28 февраля 2010 года** прекратить нарушение антимонопольного законодательства путём принятия мер по возврату в муниципальную казну имущества, переданного по акту приёма-передачи от 1 октября 2008 года ООО «АГЖО-Сергач», а именно: трактора-130 (бульдозера), вагона для обслуживания персонала, пожарной ёмкости 5 куб.м.

2. Администрации Лысковского района Нижегородской области в срок **до 5 марта 2010 года** представить в Нижегородское УФАС России документы, подтверждающие исполнение настоящего предписания.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его выдачи. В случае подачи заявления в арбитражный суд об обжаловании предписания исполнение предписания будет приостановлено до вступления решения арбитражного суда в законную силу.