

Предупреждение № 51

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

«15» мая 2017 г.

г. Киров

Региональной службой по тарифам Кировской области от 18.04.2017 № 1038-66-01-02 (вх. от 18.04.2017 № 2724) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области (далее - Кировское УФАС России) направлено обращение и материалы для установления факта нарушения антимонопольного законодательства в действиях администрации Афанасьевского района Кировской области.

В ходе проверки Кировским УФАС России были обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства, которые выразились в следующем.

Администрацией Афанасьевского района Кировской области на основании договора аренды от 22.05.2015 № 7 осуществлена передача ООО «ЭкоПресс» без проведения процедуры торгов следующего муниципального имущества: полигон ТБО, кадастровый номер <...> :02:400901:341:3277/14.1/ А, Б, Б1, Б2, В, Г, расположенный на земельном участке кадастровый номер <...> :02:400901:341 площадью 35 228 кв.м. по адресу: Кировская область, Афанасьевский район, в районе пгт. Афанасьево (п. 1.1. Договора). Целевое назначение имущества: размещение в части захоронения отходов производства и потребления (п. 1.2. Договора), относящийся к муниципальной собственности Афанасьевского района Кировской области.

Согласно п. 1.2. Договора срок аренды устанавливается: с 22.05.2015 по 22.05.2022. Настоящий договор вступает в силу с момента государственной регистрации в уполномоченном государственном органе.

Акт приема-передачи муниципального имущества - полигона ТБО, по договору аренды подписан сторонами 22.05.2015 (Приложение к договору аренды).

В соответствии с [п. 11 ч. 1 ст. 4](#) Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Федеральный закон «О концессионных соглашениях» в ред. от 21.07.2014 [№ 265-ФЗ](#) (ред. 29.12.2014)) объектами концессионного соглашения являются: системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты тепло-, газо- и энергоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, объекты, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание, размещение твердых коммунальных отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социального обслуживания населения.

Согласно ст. 1 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (в редакции от 29.12.2014 [№ 485-ФЗ](#)), объекты размещения отходов - специально оборудованные сооружения, предназначенные для размещения отходов (полигон, шламохранилище, в том числе шламовый амбар, хвостохранилище, отвал

горных пород и другое) и включающие в себя объекты хранения отходов и объекты захоронения отходов.

В соответствии с ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) 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, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Анализ вышеуказанных норм позволяет сделать вывод о том, что законодательство не устанавливает возможность заключения органами местного самоуправления договоров, соглашений, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества без проведения процедуры торгов. Непроведение торгов приводит к ограничению равного доступа хозяйствующих субъектов к данной публичной процедуре.

В нарушение требований федерального законодательства указанный Договор был заключен администрацией Афанасьевского района Кировской области без проведения процедуры торгов.

В соответствии с п. 2 [ч. 1 ст. 15](#) Закон о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации 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 том числе запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами.

При этом под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Признаки ограничения конкуренции приведены в п. 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции, к числу которых относятся обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

По смыслу вышеуказанных норм следует, что любые действия (бездействие) органов местного самоуправления, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, противоречат антимонопольному законодательству РФ.

То есть 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.

Согласно правовой позиции, изложенной в п. 8 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30, при рассмотрении дел о признании недействующими или недействительными актов, в том числе органов местного самоуправления, о признании незаконными их действий (бездействия) по заявлениям антимонопольного органа, поданным в связи с нарушением [ч. 1 ст. 15](#) Закона о защите конкуренции, арбитражные суды должны учитывать следующее: если антимонопольным органом доказано, что акты, действия (бездействие) приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а соответствующим органом не указана конкретная норма федерального закона, разрешившая данному органу принять оспариваемый акт, осуществить действия (бездействие), заявленные требования подлежат удовлетворению.

Непроведение конкурсов и аукционов на право заключения договора, предусматривающего переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса, аукциона в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие поставить товары, выполнить работы, услуги, получить доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем. Необеспечение конкурентных процедур приводит к ограничению допуска всех возможных лиц, претендующих на заключение договоров по владению и пользованию государственным (муниципальным) имуществом, и соответственно, необоснованно препятствует осуществлению ими деятельности.

Данные выводы корреспондируют с позицией Высшего Арбитражного суда РФ, изложенной в постановлении Президиума ВАС РФ от 29.11.2011 № 8799/11 по делу № А66-7056/2010. В тех случаях, когда требуется проведение конкурса либо аукциона, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса либо аукциона в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Заключение администрацией Афанасьевского района Кировской области договора аренды полигона ТБО без проведения процедуры торгов лишило иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности получить данное имущество в пользование на тех же условиях. Передавая во временное владение и пользование имущество без применения процедуры торгов, администрация Афанасьевского района Кировской области совершила действия, которые привели и (или) могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке муниципального имущества в территориальных границах Афанасьевского района Кировской области, что противоречит п. 2 ч. 1 ст. 15, ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно п. 20 ст. 4 Закона о защите конкуренции государственные или муниципальные преференции – 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.

Статьи 19, 20 Закона о защите конкуренции регламентируют порядок предоставления государственных и муниципальных преференций.

В соответствии с 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.

Администрация Афанасьевского района Кировской области не обращалась в Кировское УФАС России с заявлением о даче согласия на предоставление муниципальной преференции и не приняла мер по возврату имущества, переданного хозяйствующему субъекту с нарушением требований антимонопольного законодательства.

Кировское УФАС России квалифицирует передачу муниципального имущества по договору аренды полигона ТБО от 22.05.2015 № 7 ООО «ЭкоПресс» без процедуры торгов как предоставление муниципальной преференции с нарушением порядка, установленного ст. 19, 20 Закона о защите конкуренции.

С учетом вышеизложенного, антимонопольный орган приходит к выводу о необходимости принятия мер по возврату муниципального имущества в казну муниципального образования Афанасьевского района Кировской области, переданного по договору аренды полигона ТБО от 22.05.2015 № 7 ООО «ЭкоПресс».

В соответствии со ст. 39.1 Закона о защите конкуренции в случаях выявления в действиях органа местного самоуправления, признаков нарушения ст. 15 Закона о защите конкуренции, возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства не допускается без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения.

В связи с наличием в действиях администрации Афанасьевского района Кировской области признаков нарушения п. 2, п. 7 ч. 1 ст. 15, ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, **Кировское УФАС России на основании ст. 39.1 Закона о защите конкуренции, предупреждает о необходимости прекращения в срок до 26.06.2017 указанных действий путем:**

- принятия мер по возврату муниципального имущества, а именно: полигон ТБО, кадастровый номер <...> :02:400901:341:3277/14.1/ А, Б, Б1, Б2, В, Г, расположенный на земельном участке кадастровый номер <...> :02:400901:341 площадью 35 228 кв.м. по адресу: Кировская область, Афанасьевский район, в районе пгт. Афанасьево, относящийся к муниципальной собственности Афанасьевского района Кировской области, переданный ООО «ЭкоПресс» на основании договора аренды от 22.05.2015 № 7.

Антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение **трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения (ч. 6 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции).

При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не

подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением (ч. 7 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции).

В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения (ч. 8 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции).