

Оглашено: 18 марта 2014 г. Изготовлено в полном объеме: 31 марта 2014 г. г.

Черкесск Комиссия Карачаево-Черкесского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии - А.С. Уракчиева – руководителя управления; Членов Комиссии: - К.А. Бабаева – заместителя руководителя управления, - Г.Р. Зименко – и.о. начальника отдела защиты конкуренции и контроля органов власти; - Л.М. Цамбовой – старшего специалиста 1 разряда отдела контроля госзаказа и рекламы, рассмотрев дело № 9 по признакам нарушения Черкесским городским муниципальным унитарным предприятием «Специализированное автохозяйство по уборке города» (369000, КЧР, г. Черкесск, Северная часть города) пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в установлении в договорах с разными хозяйствующими субъектами дискриминационных условий приобретения услуги по вывозу и утилизации ТБО. УСТАНОВИЛА: В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» основанием для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства является результат проверки, при проведении которой выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства. На основании приказов № 244 от 19.11. 2013 г. и № 288 от 23.12.2013 г. в период с 02 декабря 2013 г. по 28 января 2014 г. была проведена плановая выездная проверка в отношении Черкесского городского муниципального унитарного предприятия «Специализированное автохозяйство по уборке города» (далее – ЧГ МУП «САХ»). Для квалификации действий хозяйствующего субъекта как не соответствующих п. 8 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, то есть в создании дискриминационных условий, необходимо установить одновременно следующие обстоятельства: наличие у субъекта доминирующего положения на хозяйственном рынке и совершение хозяйствующим субъектом действия (бездействия), направленных на создание дискриминационных условий. Согласно части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. В результате анализа и оценки конкурентной среды на рынке услуг по сбору и обработке прочих (твердых) отходов, ЧГ МУП «САХ» включено в «Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов» (ОКВЭД 90.02, ОКПД 90.02) с долей более 65 % в географических границах г. Черкесска (приказ № 152/09 от 28.06.2013 г.). Ранее приказом от 07.08.2001 г. № 33 ЧГ МУП «САХ» было включено в Реестр с долей более 50% на рынке предоставления услуг по уборке территории и аналогичной деятельности в географических границах г. Черкесска, в продуктовые границы этого товарного рынка входила и деятельность по вывозу и утилизации ТБО. ЧГ МУП «САХ» запрещено злоупотребление своим доминирующим положением. При рассмотрении дела Комиссией установлено следующее. По результатам

проведенной плановой выездной проверки был составлен акт проверки № 1 от 28.01.2014 г. Акт направлен ЧГ МУП «САХ» заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении вместе с сопроводительным письмом. Сопроводительное письмо содержало разъяснение прав проверяемого лица, предусмотренных пунктом 3.87 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по проведению проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 N 340. Возражений на акт ЧГ МУП «САХ» не представило. В ходе проведения проверки выявлены признаки нарушения требований антимонопольного законодательства Российской Федерации, в том числе, выразившихся в установлении в договорах с разными хозяйствующими субъектами дискриминационных условий приобретения услуги по вывозу и утилизации ТБО. Согласно п. 8 ст. 4 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закона о защите конкуренции) дискриминационными условиями признаются условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами. То есть применительно к отношениям "покупатель – продавец" дискриминационными условиями можно считать любые условия приобретения (продажи) услуги, при которых хозяйствующие субъекты поставлены в неравное положение относительно друг друга. В силу Решения Думы муниципального образования города Черкесска от 26.04.2010 N 49 "Об утверждении Правил санитарного содержания и благоустройства города Черкесска" территория предприятия, организации, учреждения и иных хозяйствующих субъектов - часть территории города, имеющая площадь, границы, местоположение, правовой статус и другие характеристики, переданная (закрепленная) целевым назначением юридическим или физическим лицам, индивидуальным предпринимателям на правах, предусмотренных законодательством Российской Федерации. Прилегающая территория – это территория, непосредственно примыкающая к границам земельного участка, здания, сооружения, ограждения, строительной площадки, контейнерной площадки, нежилого помещения в жилом доме, к объектам торговли, рекламы и иным объектам, находящимся в собственности, пользовании, владении, на балансе юридического или физического лица, индивидуального предпринимателя и т.д. в радиусе 15 метров (п. 2.5 в ред. Решения Думы МО г. Черкесска от 23.09.2010 N 88).

Специализированная организация – это организация независимо от ее организационно-правовой формы, а также индивидуальные предприниматели, оказывающие потребителю услуги по возмездному договору. В случаях, предусмотренных законодательством, специализированная организация обязана иметь соответствующую лицензию на оказание данного вида услуг. Договор на вывоз ТБО (КГМ) - письменное соглашение, имеющее юридическую силу, заключенное между заказчиком и подрядной специализированной, оснащенной согласно техническим и санитарным требованиям и имеющей право осуществлять данный вид деятельности, организацией на вывоз ТБО (КГМ). Юридические и должностные лица, индивидуальные предприниматели, иные хозяйствующие субъекты, осуществляющие свою деятельность на территории города, обязаны заключать договоры на вывоз ТБО и в случае увеличения торговой площади перезаключать договоры со специализированными предприятиями, производящими вывоз и захоронение ТБО. В случае самовывоза

необходимо иметь отметку о приеме мусора на полигоне и расчет норм накопления, утвержденных в установленном порядке (п. 3.2 в ред. Решения Думы МО г. Черкесска от 29.12.2010 N 124). В ходе анализа представленных договоров установлено, что во многих договорах отсутствуют данные, определяющие объем оказываемых услуг: основная площадь, численность сотрудников, площадь прилегающей территории, цена и стоимость услуги, а также вид деятельности хозяйствующего субъекта, приобретающего услуги по вывозу и утилизации ТБО, что следует из нижеприведенной таблицы. ... Расчет объема мусора в м³ за год производится согласно Постановлению Мэрии муниципального образования г. Черкесска от 24.12.2012 г. № 2340 (в редакции постановления от 01.07.2013 № 1364) «Об утверждении норм накопления твердых бытовых отходов для населения, индивидуальных предпринимателей, организаций и учреждений всех форм собственности города Черкесска». Однако применение данного постановления проводится избирательно, о чем свидетельствуют приведенные выше данные по заключенным договорам (выборочно), а также следующие обстоятельства. В договоре № 230 на вывоз и захоронение мусора от 01.04.2013 г. с ООО «Нальмас», (пекарня) не указаны размеры основной площади и площади прилегающей территории. При расчете объема мусора в м³ учитывается только склад: $55\text{м}^2 * 0,093 = 5,11 \text{ м}^3$, и количество сотрудников: $10 \text{ чел.} * 1,24 = 12,4 \text{ м}^3$. Согласно договору общий объем мусора за год составляет 18 м³, оплата за месяц 299,02 рублей. В то же время в договоре № 555 на вывоз и захоронение мусора от 01.02.2013 г. с ООО «Нур» (аналогичный вид деятельности - пекарня) при расчете объема мусора предусматриваются все имеющиеся помещения: основная площадь: $42 \text{ м}^2 * 1,58 = 66,36 \text{ м}^3$, численность сотрудников $15 \text{ чел.} * 1,24 = 18,6 \text{ м}^3$, склад $257\text{м}^2 * 0,093 = 23,9 \text{ м}^3$, площадь прилегающей территории $50\text{м}^2 * 0,073 = 3,65 \text{ м}^3$. В итоге общий объем мусора за год составил 104 м³, а оплата за месяц составила 1794,15 рублей. Несмотря на то, что у обоих хозяйствующих субъектов один вид деятельности (производство хлеба и хлебобулочных изделий), они поставлены в неравное положение по сравнению друг с другом. В данном случае ООО «Нальмас» находится в более выгодном положении по сравнению с ООО «Нур», так как ему при расчете объема мусора не учитывается основная площадь и площадь прилегающей территории. В договоре № 1058 на вывоз мусора от 07.06.2010 г. с Макаровым Н.А. в наименовании объекта указана «Производственная база». Согласно договору объем мусора за год составляет 6 м³, а оплата в месяц 1065,72 рублей. В свидетельстве о государственной регистрации права от 31.10.2003 г. площадь здания указана в размере 812,0 м², следовательно общий объем мусора за год в соответствии с постановлением Главы города Черкесска № 3028 от 10.06.2004 г. «Об утверждении норм накопления бытовых отходов» должен составлять: $812,0 \text{ м}^2 * 0,091 \text{ (норма накопления)} = 73,8 \text{ м}^3$ вместо указанных 6 м³. Согласно договору № 259 на вывоз и захоронение мусора от 01.02.2013 г. с ОАО «Водоканал» объем мусора за год составил 390 м³ с оплатой в месяц 6 478,8 рублей, однако протоколом разногласий № 1 от 11.02.2013 г. согласован объем с уменьшением более чем в 2 раза - 180 м³ в год (что на 15 м³ меньше, чем в 2012 году) с оплатой в месяц 2990,25 рублей. Если сравнить стоимость услуг по вывозу и утилизации ТБО для ООО «Нур» и ОАО «Водоканал», то и стоимость установлена не в равном размере: для ООО «Нур» - 206,94 руб./куб.м., а для ОАО «Водоканал» - 199,35 руб./куб.м. Приведенные примеры свидетельствуют об установлении в договорах с разными хозяйствующими субъектами дискриминационных условий приобретения услуги по вывозу и услуги по утилизации ТБО. Оценив имеющиеся в материалах дела доказательства, Комиссия пришла к выводу, что условия договоров, предоставляющие

обозначенные выше преимущества отдельным хозяйствующим субъектам свидетельствуют о создании дискриминационных условий в отношении иных хозяйствующих субъектов, что является нарушением антимонопольного законодательства. Статьей 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе, создание дискриминационных условий – часть 1, пункт 8. Включая в договор неравные условия, а именно производя произвольные расчеты по объемам накопления мусора в м³ за год не основанных на нормах действующего законодательства, ЧГ МУП «САХ» злоупотребляет своим доминирующим положением путем создания дискриминационных условий договора. Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», РЕШИЛА: 1. Признать Черкесское городское муниципальное унитарное предприятие «Специализированное автохозяйство по уборке города» (369000, КЧР, г. Черкесск, Северная часть города) нарушившим пункт 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». 2. Выдать Черкесскому городскому муниципальному унитарному предприятию «Специализированное автохозяйство по уборке города» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства: - привести договоры на вывоз и захоронение мусора в соответствие с требованиями законодательства, устранив из них дискриминационные условия по расчету объема подлежащих вывозу и утилизации ТБО и стоимости услуг, выполнить расчеты объема ТБО и стоимости услуг по вывозу и утилизации ТБО в соответствии с действующими нормативными правовыми актами. 3. Материалы данного дела направить уполномоченному должностному лицу для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 КоАП РФ. Председатель Комиссии А.С. Уракчиев Члены Комиссии К.А. Бабаев Г.Р. Зименко Л.М. Цамбова Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия. Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.