

Постановление

о прекращении производства по делу № АП-04-07/04-2017

13 марта 2017 года

г. Омск

Заместитель руководителя Омского УФАС России <...>, в соответствии с полномочиями, установленными статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № АП-04-07/04-2017, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Жилищно - Коммунальное хозяйство «СЕРВИС» (далее - ООО «ЖКХ «СЕРВИС») по части 2.6 статьи 19.5 КоАП РФ,

в отсутствие законного представителя ООО «ЖКХ «СЕРВИС» - <...>, извещенного надлежащим образом о дне, времени и месте составления настоящего протокола (почтовое уведомление № 64401090308652),

в присутствии защитника ООО «ЖКХ «СЕРВИС» в понятии статьи 25.5 КоАП РФ <...>, предъявившей доверенность № 9-10 от 16.01.2017, которой были даны разъяснения о правах лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные частью 5 статьи 25.5 КоАП РФ,

У С Т А Н О В И Л А:

Решением Комиссии Омского УФАС России от 11.01.2017 по делу № 04-05/41-2016 (далее – Решение) признаны нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) действия ООО «ЖКХ «СЕРВИС», выразившиеся в злоупотреблении своим доминирующим положением на рынке услуг по размещению (хранению, захоронению) твердых коммунальных (бытовых) отходов в географических границах Омского муниципального района Омской области путем:

- запрета въезда на полигон «Надеждинский», расположенный по адресу: Омская область, Омский район, п. Надеждино автотранспортным средствам, принадлежащим ООО «МегаСкат» и ООО «Регион 55», с предложением ООО «ЖКХ «СЕРВИС» о применении коэффициента уплотнения к автотранспортным средствам с высокой степенью уплотнения ТКО (ТБО), изложенным в дополнительных соглашениях к ранее заключенным договорам с ООО «Регион 55» и ООО «МегаСкат» на размещение (захоронение) отходов,

- применения ООО «ЖКХ «СЕРВИС» в одностороннем порядке коэффициентов уплотнения к твердым коммунальным (бытовым) отходам, ввозимым автотранспортными средствами ООО «Регион 55» и ООО «МегаСкат» на полигон «Надеждинский», что привело к необоснованному увеличению размера платы за оказанную услугу,

и повлекло ущемление интересов ООО «Регион 55» и ООО «МегаСкат».

На основании пункта 2 указанного Решения ООО «ЖКХ «СЕРВИС» выдано предписание от 11.01.2017 по делу № 04-05/41-2016 (далее – Предписание), в которое включены мероприятия, подлежащие исполнению.

В соответствии с Предписанием ООО «ЖКХ «СЕРВИС» предписано:

1. ООО «ЖКХ «СЕРВИС» прекратить нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, установленное решением Комиссии Омского УФАС России по делу № 04-05/41-2016 от 11.01.2017, для чего **в течение 10 (десяти) дней со дня получения настоящего предписания** осуществить мероприятия, направленные на прекращение нарушения антимонопольного законодательства и устранение последствий его нарушения:

1.1. Отменить приказы управляющего ООО «ЖКХ «СЕРВИС» от 15.09.2016 № 345 и от 20.09.2016 № 384, которыми для ООО «Регион 55» и ООО «МегаСкат» утверждены коэффициенты уплотнения по маркам автотранспортных средств, в соответствии с которыми определен объем принимаемых (утилизируемых) твердых коммунальных (бытовых) отходов по маркам автотранспортных средств и спецтехники.

1.2. Обеспечить беспрепятственный въезд на полигон «Надеждинский», расположенный по адресу: Омская область, Омский район, п. Надеждино, автотранспортным средствам, принадлежащим ООО «Регион 55» и ООО «МегаСкат», в соответствии с условиями договоров на размещение (захоронение) отходов, заключенных с ООО «Регион 55» и ООО «МегаСкат».

1.3. Произвести перерасчет без применения коэффициента уплотнения за услуги по размещению (захоронению) твердых коммунальных (бытовых) отходов на полигоне «Надеждинский», расположенном по адресу: Омская область, Омский район, п. Надеждино, оказанные ООО «Регион 55» и ООО «МегаСкат», за весь период взимания платы с применением при расчетах объемов твердых коммунальных (бытовых) отходов коэффициентов уплотнения по маркам автотранспортных средств на основании приказов управляющего ООО «ЖКХ «СЕРВИС» от 15.09.2016 № 345 и от 20.09.2016 № 384.

2. Об исполнении предписания письменно уведомить Омское УФАС России **в 5 (пяти) рабочих дней со дня его исполнения.**

Согласно почтовому уведомлению № <...> Решение и Предписание получены ООО «ЖКХ «СЕРВИС» **16 января 2017 года.**

Согласно части 2 статьи 49 Закона о защите конкуренции дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия.

[Пленум ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» пунктом 10.1. постановил:](#)

«[Закон](#) о защите конкуренции не устанавливает, что датой вступления в силу решения антимонопольного органа является иная дата нежели дата принятия этого решения (то есть дата его изготовления в полном объеме)».

В связи с чем, Решение и выданное на его основе Предписание вступили в силу 11.01.2017, Предписание подлежало исполнению ООО «ЖКХ «СЕРВИС» в установленный срок, исчисляемый с даты его получения.

Последним днем срока исполнения ООО «ЖКХ «СЕРВИС» Предписания является **02 февраля 2017 года.**

В период с 16.01.2017 по 01.03.2017 ООО «ЖКХ «СЕРВИС» не воспользовалось своим правом обратиться в Омское УФАС России с ходатайством о продлении срока исполнения Предписания в порядке, установленном статьей 51 Закона о защите конкуренции, либо с письмом о наличии каких – либо объективных причин, в соответствии с которыми Предписание является неисполнимым.

До 01.03.2017 (дата составления протокола об административном правонарушении по делу № АП-04-07/04-2017) информация об исполнении Предписания с приложением документов, свидетельствующих об исполнении Предписания от ООО «ЖКХ «СЕРВИС» в Омское УФАС России не поступила, также от ООО «ЖКХ «СЕРВИС» не поступило каких – либо ходатайств, писем относительно неисполнения Предписания.

В связи с чем, должностным лицом Омского УФАС России в действиях (бездействии) ООО «ЖКХ «СЕРВИС» установлены признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 2.6 статьи 19.5 КоАП РФ, выразившиеся в невыполнении ООО «ЖКХ «СЕРВИС» законного предписания Омского УФАС России от 11.01.2017 по делу № 04-05/41-2016, о чем свидетельствуют указанные выше факты.

На основании изложенного, уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России 01.03.2017 был составлен протокол № АП-04-07/04-2017 в отношении юридического лица ООО «ЖКХ «СЕРВИС» по части 2.6 статьи 19.5 КоАП РФ.

При рассмотрении административного дела 13.03.2017 имеющиеся в деле № АП-04-07/04-2017 материалы были всесторонне изучены и им дана следующая оценка.

В соответствии с частью 2.6. статьи 19.5 КоАП РФ невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения антимонопольного [законодательства](#) Российской Федерации, [законодательства](#) Российской Федерации о естественных монополиях, законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении либо недопущении ограничивающих конкуренцию действий или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о совершении предусмотренных законодательством Российской Федерации действий, за исключением случаев, предусмотренных [частями 2.1 - 2.5](#) настоящей статьи, -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от восьми тысяч до двенадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; **на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч**

рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ предусмотрено, что юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии с частью 1 статьи 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

При составлении протокола № АП-04-07/04-2017 в отсутствие законного представителя ООО «ЖКХ «СЕРВИС», уведомленного надлежащим образом о дне, времени и месте составления протокола об административном правонарушении, защитник <...> предоставила в материалы административного дела следующие документы:

- письменные пояснения ООО «ЖКХ «СЕРВИС» от 01.03.2017;

- копию приказа ООО «ЖКХ «СЕРВИС» «Об отмене распоряжения № 279 от 29.08.2016 о пропуске транспорта на полигон «Надеждинский» № 314/1/5 от 01.09.2016, в соответствии с которым с 01.09.2016 отменено распоряжение № 279 от 29.08.2016;

- копию справки о текущей задолженности от 27.02.2017;

- копию приказа ООО «ЖКХ «СЕРВИС» «об отмене приказа № 345 от 15.09.2016 об установлении коэффициента уплотнения на мусоровозы» № 3/3 от 20.01.2017, в соответствии с которым с 21.01.2017 отменен приказ № 345 от 15.09.2016;

- копию приказа ООО «ЖКХ «СЕРВИС» «об отмене приказа № 384 от 20.09.2016 об установлении коэффициента уплотнения на мусоровозы» № 2/3 от 20.01.2017, в соответствии с которым с 21.01.2017 отменен приказ № 384 от 20.09.2016;

- копию определения Арбитражного суда Омской области от 15.11.2016 (резолютивная часть) по делу № <...>, которым определено ввести процедуру наблюдения в отношении ООО «ЖКХ «СЕРВИС» сроком на пять месяцев.

В письменных пояснениях от 01.03.2017 ООО «ЖКХ «СЕРВИС», представленных защитником <...> при составлении протокола об административном правонарушении по делу № АП-04-07/04-2017 указано следующее.

В соответствии с выданным Омским УФАС России Предписанием ООО «ЖКХ Сервис» приняты следующие меры:

1. Приказом от 20.01.2017 № 2/3 и приказом от 20.01.2017 № 3/3 отменены приказы Управляющего ООО «ЖКХ «СЕРВИС» от 20.09.2016 № 384 и от 15.09.2016 № 345 соответственно, которыми для ООО «Регион 55» и ООО «МегаСкат» утверждены коэффициенты уплотнения по маркам автотранспортных средств, в соответствии с которыми определен объем принимаемых (утилизируемых) твердых коммунальных (бытовых) отходов по маркам автотранспортных средств и спецтехники.

2. ООО «ЖКХ «СЕРВИС» обеспечен беспрепятственный въезд на полигон ТБО «Надеждинский», расположенный по адресу: Омская область, Омский район, п. Надеждино, автотранспортным средствам, принадлежащим ООО «Регион 55» и ООО «МегаСкат», в соответствии с условиями договоров на размещение (захоронение) отходов, заключенных с ООО «Регион 55» и ООО «МегаСкат». Данный факт подтверждает приказ №314/1/5 от 01.09.2016 об отмене распоряжения № 279 от 29.08.2016 о пропуске транспорта на полигон «Надеждинский».

Также в письменных пояснениях от 01.03.2017 ООО «ЖКХ «СЕРВИС» указывает следующее.

Пунктом 1.3. Предписания ООО «ЖКХ «СЕРВИС» предписано произвести перерасчет без применения коэффициента уплотнения за услуги по размещению (захоронению) твердых коммунальных (бытовых) отходов на полигоне «Надеждинский», расположенном по адресу: Омская область, Омский район, п. Надеждино, оказанные ООО «Регион 55» и ООО «МегаСкат», за весь период взимания платы с применением при расчетах

объемов твердых коммунальных (бытовых) отходов коэффициентов уплотнения по маркам автотранспортных средств на основании приказов управляющего ООО «ЖКХ «СЕРВИС» от 15.09.2016 № 345 и от 20.09.2016 № 384.

Как следует из положений статьи 1102 Гражданского кодекса РФ, лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение), за исключением случаев, предусмотренных статьей 1109 ГК РФ.

Таким образом, ООО «Регион 55» и ООО «МегаСкат» имеют возможность взыскать денежные средства, полученные ООО «ЖКХ «СЕРВИС», в судебном порядке.

Правила, предусмотренные настоящей главой, применяются независимо от того, явилось ли неосновательное обогащение результатом поведения приобретателя имущества, самого потерпевшего, третьих лиц или произошло помимо их воли.

Кроме того, 15.11.2016 судьей Арбитражного суда Омской области <...> вынесено определение о введении в отношении ООО «ЖКХ «СЕРВИС» процедуры наблюдения сроком на пять месяцев (дело <...>), рассмотрение указанного дела назначено на 18.04.2017 в 15:30.

В соответствии с абзацем вторым пункта 1 ст. 63 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» требования кредиторов по денежным обязательствам могут быть предъявлены только с соблюдением специальных процедур, предусмотренных указанным Федеральным законом.

Исходя из вышеизложенного, по мнению Общества, у ООО «ЖКХ «СЕРВИС» отсутствует законная возможность произведения перерасчета.

При рассмотрении настоящего административного дела защитник <...> поддержала доводы ООО «ЖКХ «СЕРВИС», изложенные в письменных пояснениях и документах, поступивших в Омское УФАС России 01.03.2017. Также защитник <...> пояснила что ООО «ЖКХ «СЕРВИС» виновным в нарушении ч. 2.6 ст. 19.5 КоАП РФ себя не признает, поскольку у Общества отсутствует законная возможность произведения перерасчета. Ходатайств от защитника <...> не поступало.

Должностное лицо Омского УФАС России, исследовав материалы административного дела № АП-04-07/04-2017, выслушав доводы защитника ООО «ЖКХ «СЕРВИС», пришло к следующим выводам.

Позиция ООО «ЖКХ «СЕРВИС», изложенная в письменных пояснениях от 01.03.2017, касающаяся выполнения Обществом пунктов 1.1. и 1.2 Предписания является обоснованной, поскольку вышеуказанные приказы от 15.09.2016 № 345 и от 20.09.2016 № 384 ООО «ЖКХ «СЕРВИС» были отменены 20.01.2017 в пределах 10-ти дневного срока, установленного пунктом 2 Предписания, копии подтверждающих документов были предоставлены в материалы настоящего административного дела.

Относительно позиции ООО «ЖКХ «СЕРВИС», изложенной в письменных пояснениях от 01.03.2017, касающейся, того, что у ООО «ЖКХ Сервис» отсутствует законная возможность произведения перерасчета (подпункт 1.3 пункта 1 Предписания) должностное лицо считает ее обоснованной, поскольку определением Арбитражного суда Омской области от 15.11.2016 (оглашена резолютивная часть определения) по делу № <...> в отношении ООО «ЖКХ «СЕРВИС» введена процедура наблюдения.

При введении процедуры наблюдения должник (в данном случае ООО «ЖКХ «СЕРВИС») ограничен в своих правах по распоряжению имуществом, следовательно, ООО «ЖКХ «СЕРВИС» по объективным причинам не имеет возможности исполнить подпункт 1.3 пункта 1 Предписания.

Таким образом, материалы дела № АП-04-07/04-2017 свидетельствуют о том, что ООО «ЖКХ «СЕРВИС» исполнило пункты 1.1 и 1.2 Предписания и не исполнило пункт 1.3 Предписания по объективным причинам в связи с введением процедуры наблюдения в отношении ООО «ЖКХ «СЕРВИС», что подтверждается представленными в материалы настоящего дела документами.

В соответствии с частью 2 пункта 1 статьи 24.5 КоАП РФ обстоятельством, исключающим производство по делу об административном правонарушении является, в том числе отсутствие состава административного правонарушения.

Вышеуказанное свидетельствует о том, что в действиях ООО «ЖКХ «СЕРВИС» отсутствует состав административного правонарушения.

С учетом изложенного, руководствуясь статьями 24.5, 28.9, 29.10 КоАП РФ,

ПО С Т А Н О В И Л А:

1. Прекратить дело № АП-04-07/04-2017 в отношении ООО «ЖКХ «СЕРВИС» (ИНН 5501089305, ОГРН 1055501085771, зарегистрировано по адресу: 644029, г. Омск, ул. 19 Партсъезда, д. 19 «Б»), в связи с отсутствием в его действиях состава административного правонарушения предусмотренного частью 2.6 статьи 19.5 КоАП РФ.

2. Копию постановления о прекращении дела об административном правонарушении № АП-04-07/04-2017 от 13.03.2017 направить ООО «ЖКХ «СЕРВИС».

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с частью 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления

<...>