

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы по
Костромской области**

Калиновская ул., 38, г. Кострома, 156013

тел. (4942) 35-67-48, факс (4942) 35-67-48

e-mail: to44@fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

Администрация городского округа
город Кострома

*Ул. Советская, д. 1, г. Кострома, 156000,
факс: 31-39-32*

ООО «Гермес»

*Юбилейная ул., д. 10, г. Кострома,
156009, факс: 62-90-16,*

адрес эл. почты: 62-90-16@mail.ru

ООО «ЭкоТехноМенеджмент»

а/я 31, Базовая ул., д. 23,

г. Кострома, 156019

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-52/1375 о нарушении антимонопольного законодательства

г. Кострома

Резолютивная часть решения оглашена 26 января 2018 года

Решение изготовлено в полном объеме 09 февраля 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия; Костромское УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии: <>;

Члены комиссии: <>;

в присутствии на заседании:

от Администрации города Костромы – представитель <А.>, действующая на основании доверенности от 16.02.2017 № 55 исх-44/17 (срок действия – до 31.12.2017);

от ООО «Гермес» - представитель <Б.>,, действующий на основании доверенности от 28.03.2017 (срок действия – 1 год);

рассмотрев дело № 04-52/1375 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Гермес» (ИНН: 4401078160, ОГРН: 1074401007075, расположенного по адресу: ул. Юбилейная, д. 10, г. Кострома, 156009) пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление ФАС России по Костромской области поступила жалоба Администрации города Костромы (вх.№3485 от 14.09.2017) на действия общества с ограниченной ответственностью «Гермес» (далее – ООО «Гермес»), ИНН: 4401078160, ОГРН: 1074401007075, расположенного по адресу: ул. Юбилейная, д. 10, г. Кострома, 156009, выраженные, по мнению заявителя, в необоснованном введении ограничения приема отходов на полигоне у д. Холм Костромского района Костромской области для общества с ограниченной ответственностью «ЭкоТехноМенеджмент» (далее – ООО «ЭТМ», ИНН: 7722169591).

Усмотрев признаки нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, Костромское УФАС России 08.12.2017 возбудило дело № 04-52/1375 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Гермес», выразившегося в действиях по необоснованному направлению уведомления в адрес Администрации г. Костромы и ООО «ЭкоТехноМенеджмент» об ограничении приема и размещения отходов на полигоне «Холм» после 01 октября 2017 года, результатом которых являются (могут являться) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

По результатам рассмотрения заявления Администрации города Костромы о проверке законности действий ООО «Гермес» по направлению уведомления о введении ограничения приема отходов на полигоне у д. Холм Костромского района Костромской области для ООО «ЭТМ», Костромским УФАС России установлено следующее.

ООО «Гермес» зарегистрировано в качестве юридического лица 19.04.2001 Инспекцией ФНС России по г. Костроме, ИНН: 4401078160, ОГРН: 1074401007075, основной вид деятельности – сбор отходов, один из дополнительных – обработка и утилизация неопасных отходов, имеет лицензию на деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I – IV классов опасности, дата начала действия лицензии – 19.03.2013, находится в стадии переоформления.

Регистрация в Государственном реестре объектов размещения отходов: Приказ Федеральной службы по надзору в сфере природопользования «О включении объектов размещения отходов в государственный реестр объектов размещения отходов» от 25.09.2014 № 592.

Согласно Территориальной схеме в области обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными отходами, Костромской области, утвержденной приказом департамента природных ресурсов и охраны окружающей среды Костромской области от 22 декабря 2016 года № 576 (строка 6 таб. 10), полигон д. Холм Костромского района имеет:

код объекта: 44-00006-3-00592-250914;

наименование объекта: полигон захоронения промышленных отходов;

назначение объекта: захоронение;

вместимость объекта плановая - 3 483 059,00 куб.м;

накопленный объем отходов - 2 384 680,00 куб.м;

коэффициент заполняемости объекта - 68,47% .

Между ООО «Гермес» (Исполнитель) и ООО «ЭТМ» (Заказчик) заключен договор № 52/04-2017р от 1 апреля 2017 года на оказание услуг по приему и размещению отходов. Срок действия договора истек 30.09.2017, при этом поставщик услуги ООО «Гермес» отказалось от продолжения договорных отношений, ссылаясь на достижение полигоном д. Холм предельно допустимой загрузки.

Согласно п. 1 договора № 52/04-2017р от 1 апреля 2017 года на оказание услуг по размещению отходов между ООО «Гермес» (Исполнитель) и ООО «ЭТМ» (Заказчик), предметом договора является:

«Заказчик вывозит на полигон промышленных отходов в д. Холм Костромского района Костромской области (далее – Полигон) отходы с кодом по ФККО 741 119 1272 5 – «остатки сортировки твердых коммунальных отходов при совместном сборе практически не опасные» (далее – Отходы), а Исполнитель принимает отходы Заказчика и ведет работы по их размещению своими силами».

06.09.2017 ООО «Гермес» обратилось в адрес Администрации г. Костромы (вх. № 10-458/17 от 07.09.2017), а также в адрес ООО «ЭТМ» (вх. № 51 от 07.09.2017) с уведомлением о том, что в связи с достижением максимальной годовой загрузки полигона «Холм» на 2017 г. и одновременным отказом в согласовании нового проекта ПДВ Управлением Роспотребнадзора по Костромской области, прием отходов на полигоне будет ограничен с 01 октября 2017 года.

07.09.2017 ООО «ЭТМ» обратилось в адрес ООО «Гермес» с предложением продлить срок действия договора № 52/04-2017р от 01.04. 2017 на оказание услуг по приему и размещению отходов до 31.12.2017, а также с просьбой разъяснить, в каком объеме будут приниматься отходы (остатки сортировки ТКО) от ООО «ЭТМ» с 01.10.2017.

В ходе рассмотрения дела ООО «Гермес» приводило доводы о том, что фактически оно находится в условиях чрезвычайной ситуации, т.к. с января 2016 г. вынуждено принимать объемы отходов, образовавшиеся в муниципальных образованиях Костромского района и города Костромы, в противном случае в регионе реально возникла бы экологическая катастрофа. На такие объемы полигон не рассчитан.

Деятельность по размещению отходов является регулируемой государством деятельностью. Для ее осуществления, в том числе, необходимо получение разрешительной документации, основанной на экспертном заключении.

Согласно экспертного заключения от 17.03.2014 г., утвержденного Главным врачом ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Костромской области», максимальный объем захоронения отходов составляет 21 000 тонну в год, что при плотности 0,1 т/м. куб. соответствует 210 000 м. куб.

Согласно учета завезенных отходов на полигон промышленных отходов «Холм» за период с 01.01.2017 г. по 22.09.2017 г. общее число отходов только от одной организации — ООО «ЭкоТехноМенеджмент» составило 197 790 м. куб, что сопоставимо с годовой загрузкой всего полигона.

ООО «Гермес» обращало внимание Комиссии, что помимо отходов, ввозимых на полигон ООО «ЭТМ», ООО «Гермес» необходимо учитывать и интересы иных

контрагентов, с которыми у него заключены договоры, поскольку они являются такими же участниками гражданского оборота, и не должны быть заложниками ситуации.

Ссылались на то, что ООО «Гермес» подготовило проект предельно-допустимых выбросов (далее – ПДВ), увеличивающего мощность полигона, направило его в Управление Роспотребнадзора по Костромской области для утверждения, однако Управлением Роспотребнадзора по Костромской области в утверждении экспертного заключения было отказано.

Также ссылались на то, что прилагали все меры к урегулированию вопроса на уровне администрации Костромской области, что подтверждается перепиской и протоколами совещаний при заместителях губернатора Костромской области.

Поясняли, что поскольку в настоящее время ООО «Гермес» вынуждено руководствоваться экспертным заключением Управления Роспотребнадзора по Костромской области от 17.03.2014 г., в котором максимальный объем захоронения отходов составляет 21 000 тонн в год или 210 000 м. куб. с учетом загрузки полигона только от одной организации — ООО «ЭТМ» в размере, близком к предельному значению, ООО «Гермес» и направило соответствующие уведомления об ограничениях.

Так же ссылались на то, что 12.09.2017 Управлением Роспотребнадзора по Костромской области в Костромской районный суд направлен на рассмотрение административный материал о приостановлении деятельности ООО «Гермес» в части приема ТКО.

При вынесении решения Костромским районным судом у ООО «Гермес» может возникнуть ситуация, когда исполнение договоров будет в принципе невозможно, а согласно ст. 309 ГК РФ, обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Полагали, что при таких обстоятельствах в действиях ООО «Гермес» отсутствуют какие-либо нарушения при уведомлении об ограничении в приеме отходов, обращали внимание, что направление уведомлений продиктовано объективными причинами, при этом вопрос о прекращении приема до настоящего времени не ставился (несмотря на направление уведомления о прекращении приема отходов с 01.10.2017, на дату вынесения решения по настоящему делу прием отходов от ООО «ЭТМ» на полигоне «Холм» фактически не прекращался).

В ходе рассмотрения дела представители ООО «Гермес» в устной и письменной форме заявляли о готовности ООО «Гермес» по окончании действия договора с ООО «ЭТМ» с 01.10.2017 до вынесения решения судом Костромского района заключить срочный договор на размещение отходов.

Согласно информации, представленной департаментом государственного регулирования цен и тарифов Костромской области (исх. № Д/РЦТ-4254 от 24.11.2017, вх. 4544 от 24.11.2017; исх. № Д/РЦТ-4521 от 07.12.2017, вх. № 4744 от 07.12.2017), при установлении тарифа на 2018 год для ООО «Гермес» учтены объемы захоронения твердых коммунальных отходов, образующихся от

обезвреживания на объекте ООО «ЭТМ».

Согласно представленной ООО «Гермес» информации, выручка данного общества от реализации услуг по размещению отходов (в целом) за 2016 год составила 16 698 870 руб., за 8 месяцев 2017 года составила 12 759 986 руб.

Таким образом, выручка ООО «Гермес» от реализации услуг по размещению твердых коммунальных отходов за последний календарный год не превышает 400 000 000 (четыреста миллионов) рублей.

Вместе с тем, ООО «Гермес» входит в группу лиц с ООО «УК Гермес» и гр. <Я.>, являющимся единственным учредителем и участником в обоих указанных хозяйствующих субъектах.

Согласно части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, соответствующих одному или нескольким из следующих признаков:

- хозяйственное общество и физическое лицо, если такое физическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на доли в уставном капитале этого хозяйственного общества (пункт 1 части 1 статьи 9);
- юридическое лицо и осуществляющее функции единоличного исполнительного органа этого юридического лица физическое лицо (пункт 2 части 1 статьи 9);
- лица, каждое из которых по какому-либо из указанных в пунктах 1 – 7 настоящей части признаку входит в группу лиц с одним и тем же лицом, а также другие лица, входящие с любым из таких лиц в группу по какому-либо из указанных в пунктах 1 – 7 настоящей части признаку (пункт 8 части 1 статьи 9).

Согласно Выписке из ЕГРЮЛ, сформированной в отношении ООО «Гермес», единственным учредителем данного общества является физическое лицо гр. <Я.>, он же является единоличным исполнительным органом общества – генеральным директором (решение единственного участника ООО «Гермес» о возложении полномочий генерального директора № 01-16 от 01.01.2016, приказ ООО «Гермес» от 01.01.2016 о вступлении в должность генерального директора).

Таким образом, юридическое лицо ООО «Гермес» и физическое лицо гр. <Я.> соответствуют признакам, установленным пунктами 1 и 2 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, в связи с чем признаются группой лиц.

Согласно Выписке из ЕГРЮЛ, сформированной в отношении ООО «УК Гермес», единственным учредителем данного общества является физическое лицо гр. <Я.>.

Таким образом, юридическое лицо ООО «УК Гермес» и физическое лицо гр. <Я.> соответствуют признаку, установленному пунктом 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, в связи с чем признаются группой лиц.

Так как физическое лицо гр. <Я.> является участником группы лиц с ООО «Гермес» и является участником группы лиц с ООО «УК Гермес», указанные юридические лица соответствуют признаку группы лиц, установленному пунктом 8 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, в связи с чем признаются группой лиц.

Совокупность юридических лиц ООО «Гермес», ООО «УК Гермес» и физического лица гр. <Я.> признается группой лиц по признакам, предусмотренным п. 1 ч. 1 ст. 9 (ООО «УК Гермес» и гр. <Я.>; ООО «Гермес» и гр. <Я.>), п. 2 ч. 1 ст. 9 (ООО «Гермес» и гр. <Я.>) и п. 8 ч. 1 ст. 9 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 9 Закона о защите конкуренции установленные антимонопольным законодательством запреты на действия (бездействие) на товарном рынке хозяйствующего субъекта распространяются на действия (бездействие) группы лиц, если федеральным законом не установлено иное.

При исследовании рынка услуг по приему и размещению твердых коммунальных отходов продуктовые границы товарного рынка определены как «услуга по приему и размещению твердых коммунальных отходов», географические границы товарного рынка определены в пределах административных границ городского округа город Кострома и Костромского муниципального района Костромской области.

Совокупная доля ООО «Гермес», входящего в группу лиц, в период с 01.04.2017 по дату вынесения настоящего решения, оказания услуги по приему и размещению твердых коммунальных отходов на территории г. Костромы и Костромского муниципального района Костромской области составляет 100% от общего объема, что свидетельствует о наличии доминирующего положения, определенного ст.5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, в соответствии с пунктом 1 части 2.1 в совокупности с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции положение на товарном рынке ООО «Гермес» признается доминирующим.

Согласно ст. 1 Федерального закона от 24 июня 1998 года № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления»:

обращение с отходами – это деятельность по сбору, накоплению, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов;

размещение отходов – это хранение и захоронение отходов, при этом захоронение отходов – это изоляция отходов, не подлежащих дальнейшей утилизации, в специальных хранилищах в целях предотвращения попадания вредных веществ в окружающую среду;

твердые коммунальные отходы – отходы, образующиеся в жилых помещениях в процессе потребления физическими лицами, а также товары, утратившие свои потребительские свойства в процессе их использования физическими лицами в жилых помещениях в целях удовлетворения личных и бытовых нужд. К твердым коммунальным отходам также относятся отходы, образующиеся в процессе деятельности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и подобные по составу отходам, образующимся в жилых помещениях в процессе потребления физическими лицами.

Согласно официальной статистической информации Территориального органа Федеральной службы государственной статистики по Костромской области (Костромастат)

http://kostroma.gks.ru/wps/wcm/connect/rosstat_ts/kostroma/ru/statistics/population/
население

г. Костромы на 01.01.2017 составило 277 648 чел.

Введение ограничения приема и размещения отходов приведет к невозможности вывоза отходов с территории г. Костромы, возникновению несанкционированных свалок, создаст угрозу для санитарно-эпидемиологического благополучия населения.

В силу части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции 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 пункте 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» разъяснено, что исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 10 Закона 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Для выявления в действиях хозяйствующего субъекта состава данного правонарушения необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение и совершил действие (бездействие),

характеризующееся как злоупотребление этим положением.

Таким образом, для целей применения положений части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции подлежат установлению следующие обстоятельства:

- 1) занятие хозяйствующим субъектом доминирующего положения на товарном рынке;
- 2) осуществление действий, как прямо установленных этой нормой, так и иных действий (поскольку приведенный этой нормой перечень таких последствий не является исчерпывающим);
- 3) наступление (или угроза наступления) последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц;
- 4) причинно-следственная связь между действиями субъекта и указанными последствиями.

В материалы дела представлено постановление Костромского районного суда от 27.09.2017 по делу № 5-34/17 об административном правонарушении, согласно которому ООО «Гермес» признано виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ст.8.2 КоАП РФ, назначено административное наказание в виде приостановления деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I – IV классов опасности и твердых бытовых отходов, по адресу: Костромская область, Костромской район, 2,5 км по направлению на северо-запад от д. Холм, сроком на 60 суток. Срок административного наказания исчисляется с 27 сентября 2017 года.

В ходе рассмотрения настоящего дела Администрацией г. Костромы заявлено ходатайство оставить поданное ранее заявление в отношении ООО «Гермес» без рассмотрения, в связи с тем, что ООО «Гермес» после направления уведомления об ограничении приема и размещения отходов на полигоне д. Холм фактически прием и размещение отходов на указанном полигоне не ограничило.

В ходе рассмотрения настоящего дела ООО «Гермес» представило в числе прочих следующие документы:

- договор между ООО «Гермес» и ООО «ЭкоТехноМенеджмент» б/н от 26.12.2017 на оказание услуг по размещению отходов, сроком действия с 01.01.2018 по 31.01.2018 (один месяц) с возможностью его продления до 31.03.2018;

- письмо ООО «Гермес» в адрес Администрации г. Костромы, исх. № 2611/01 от 26.11.2017, о том, что ООО «Гермес» отзывает свое уведомление от 24.09.2017 о возможном ограничении приема отходов с 01.10.2017 на полигоне Холм Костромского района, с отметкой о получении Администрацией г. Костромы.

При таких обстоятельствах, с учетом дополнительно представленных в ходе рассмотрения дела документов, в действиях ООО «Гермес» экономически или технологически не обоснованного сокращения или прекращения производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, не усматривается.

На основании представленных в материалы дела доказательств, исследования

пояснений и доводов сторон, установлено, что в результате действий ООО «Гермес», выразившихся в направлении уведомления в адрес Администрации г. Костромы и ООО «ЭкоТехноМенеджмент» об ограничении приема и размещения отходов на полигоне «Холм» после 01 октября 2017 года, последствия в виде ущемления (возможного ущемления) интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, не установлены, нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», отсутствуют.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» отсутствие нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) является основанием для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 2 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Дело № 04-52/1375, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Гермес», ИНН: 4401078160, ОГРН: 1074401007075, расположенного по адресу: ул. Юбилейная, д. 10, г. Кострома, 156009, прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях (бездействии) общества с ограниченной ответственностью «Гермес» (ИНН: 4401078160, ОГРН: 1074401007075, расположенного по адресу: ул. Юбилейная, д. 10, г. Кострома, 156009).

2. Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

3. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Председатель Комиссии подпись

Члены Комиссии: подпись

подпись