

## РЕШЕНИЕ

по делу № 028/01/10-243/2020

г. Благовещенск

Резолютивная часть решения оглашена «16» марта 2023 года

В полном объеме решение изготовлено «28» марта 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее – Амурское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>, <...>, <...>, <...>,

рассмотрев дело № 028/01/10-243/2020 по признакам нарушения ООО «Полигон» (ИНН 2801190759, ОГРН 1132801010264), находящимся по адресу: 675000, Амурская область, г. Благовещенск, ул. Горького, 300, пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2020 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»), выраженного в навязывании невыгодных условий договора на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами ИП <...> в части порядка определения расчетного объема отходов, при участии представителей ответчика <...>, <...> представителей ИП <...> <...>, <...>,

### УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России 27.02.2020 поступило заявление ИП <...> на действия ООО «Полигон» по вопросу навязывания невыгодных условий договора на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами (ТКО) в части порядка определения расчетного объема отходов.

По результатам рассмотрения данной информации приказом Амурского УФАС России от 29.05.2020 № 69 в отношении ООО «Полигон» возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 028/01/10-243/2020 по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции». Определением от 02.06.2020 рассмотрение дела назначено на 23.06.2020 в 12 часов 00 минут. Определением от 23.06.2020 рассмотрение дела отложено на 24.07.2020 в 10 часов 00 минут. Определением от 24.07.2020 рассмотрение дела приостановлено до рассмотрения Арбитражным судом Амурской области дела № А04-4735/2020 по иску ООО «Полигон». Определением от 17.02.2023 рассмотрение дела возобновлено, заседание комиссии назначено на 16.03.2023 в 09 часов 15 минут.

Согласно письменным пояснениям, представленным ООО «Полигон», ИП <...> не располагает оборудованной контейнерной площадкой с доступом ограниченного круга лиц, правовых оснований для урегулирования разногласий по учету объема и (или) масса твердых коммунальных отходов расчетным путем, исходя из количества и объема контейнеров для накопления ТКО, установленных в местах накопления, нет. Расчет платы за коммунальную услугу по обращению с ТКО необходимо производить в соответствии с подпунктом «а» пункта 5 Правил № 505 - исходя из нормативов накопления ТКО, выраженных в количественных показателях объема.

Согласно письменным пояснениям ИП <...> ООО «Полигон» направило в адрес ИП <...> договор от 01.01.2020 № 2811 на оказание услуг по обращению с ТКО. В пункте 15 договора от 01.01.2020 № 2811 указано, что стороны согласились производить учет объёма и (или) массы твердых коммунальных отходов расчётным путем исходя из нормативов накопления твердых отходов. При таком способе учёта количество твердых коммунальных отходов, подлежащих вывозу, составляет 43,940 м3 ежемесячно, что в 30 раз больше фактической потребности в данной услуге. Объём товара, находящегося в магазине, гораздо меньше объема ТКО, предложенного к вывозу. На протяжении длительного времени услуга по вывозу ТКО оказывалась в объёме 1,5 м3 ежемесячно. Ранее ООО «Полигон» направляло в адрес ИП <...> договор № 471 на оказание услуг по обращению с ТКО, согласно которого объем твердых коммунальных отходов, подлежащих вывозу, составлял 1,5 м3. У магазина «Ренессанс» имеется собственный контейнер для сбора твердых коммунальных отходов, установка которого согласована как с управляющей компанией, так и с управлением ЖКХ г. Благовещенска, для определения платы возможно применение формулы с расчётным путем, исходящим из количества и объема контейнеров, для накопления ТКО (пункт 5 Правил коммерческого учета объема и (или) массы твердых коммунальных отходов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 03.06.2016 № 505). 13.02.2020 в ООО «Полигон» был направлен протокол разногласий №1 к договору от 01.01.2020 № 2811, в котором выражалось несогласие с объёмом, в котором услуга будет оказываться. 18.02.2020 ООО «Полигон» ответило протоколом урегулирования разногласий, оставив в договоре от 01.01.2020 № 2811 первоначальный объём 43,940 м3. В сопроводительном письме от 18.02.2020 ООО «Полигон» ссылается на пункт 148 (38) правил, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов», но данный пункт допускает расчёт стоимости услуги по формуле 9(б) на основании объёма вывезенных контейнеров. Такой порядок возможен в случае, если это указано в заключенном с региональным оператором договоре на оказание услуг по обращению с ТКО. Таким образом, ООО «Полигон» навязывает невыгодные условия договора и условия взимания платы за оказание услуг по вывозу ТКО и лишает заявителя права на выбор способа определения расчётного объема.

ООО «Полигон» письмом от 22.06.2020 заявило ходатайство о приостановлении рассмотрения дела 028/01/10-243/2020 в связи с обращением общества в Арбитражный суд Амурской области о признании недействительным ненормативного правового акта (предупреждение Амурского УФАС России от 27.03.2020 № 02-1097-э) до вынесения решения судом.

23.06.2020 на заседании Комиссии представитель ИП <...> поддержала позицию, изложенную в материалах дела. Дополнительно пояснила, что 27.12.2020 ИП <...> получил из администрации г. Благовещенска уведомление о внесении индивидуального предпринимателя в реестр мест (площадок) накопления ТКО. Каких-либо документов, подтверждающих исключение ИП <...> из реестра мест (площадок) накопления ТКО, из администрации г. Благовещенска не поступало. Сведения, которыми располагает ООО «Полигон» об отсутствии у ИП <...> контейнерной площадки, недостоверны.

На вопросы Комиссии представитель ИП <...> пояснила, что на сегодняшний день

ИП <...> отсутствует в реестре мест (площадок) накопления ТКО. После обращения в администрацию г. Благовещенска последней дан ответ об исключении индивидуального предпринимателя в марте 2020 года из реестра мест (площадок) накопления. Пояснения администрации г. Благовещенска об основаниях исключения из реестра мест (площадок) накопления не представлены. Площадка находится на территории многоквартирного дома. Управляющая организация в многоквартирном доме есть. Действия по установке контейнера согласованы с управляющей компанией. Собственники многоквартирного дома и управляющая компания не выражали несогласия в установке контейнера на контейнерной площадке многоквартирного дома. 12.06.2020 собственниками многоквартирного дома, расположенного по адресу: Горького 143, проведено собрание, одним из решений которого было согласование контейнерной площадки для ИП <...>. Решение общего собрания направлено в Государственную жилищную инспекцию Амурской области, администрацию г. Благовещенска и управляющую компанию. У управляющей организации ООО «Мастер Д» есть полномочия по распоряжении имуществом многоквартирного дома в части выдачи разрешения на установку контейнера на придомовой территории многоквартирного дома.

На вопросы Комиссии представитель ИП <...> <...> пояснил, что в 2008 году на аукционе приобретено нежилое помещение в многоквартирном доме, расположенном по адресу: г. Благовещенск, ул. Горького, 139. Контейнер для складирования отходов был установлен после обращения в ЖКХ, с обязательным условием благоустройства места накопления. Имеющаяся на придомовой территории контейнерная плита была огорожена, после чего на ней был размещен контейнер с идентифицирующей надписью. На протяжении 10 лет проблем с вывозом мусора не было. Был заключен договор. После образования ООО «Полигон» возникли проблемы. По количеству образующегося мусора вывозить его достаточно два раза в неделю, но согласно расчетам ООО «Полигон», мусор необходимо вывозить два раза в день. Контейнерная площадка, на которой размещены два контейнера, один из которых принадлежит ИП <...>, оборудованная индивидуальным предпринимателем самостоятельно, но подтверждающих документов нет.

После возобновления дела представитель <...> пояснил, что считает выданное Амурским УФАС России предупреждение законным несмотря на вынесенное по делу № А04-4735/2020 постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа. Определением Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 16.08.2022 № 303-ЭС22-4152 удовлетворена кассационная жалоба ИП <...> на постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 14.12.2021 по делу № А04-3361/2021 по исковому заявлению ООО «Полигон» к ИП <...> о признании недействительным договора от 06.03.2019 № 471 на оказание услуг по обращению с ТКО. В указанном определении Верховным Судом Российской Федерации сделан вывод о том, что расчет объема ТКО может производиться как по количеству и объему контейнеров, так и в соответствии с нормативами накопления ТКО независимо от наличия отдельного сбора ТКО. В настоящее время у ИП <...> имеется спор с ООО «Полигон» по вопросу периодичности вывоза ТКО.

На заседании Комиссии 23.06.2020 представитель ООО «Полигон» поддержал позицию, изложенную в материалах дела, и поддержал ранее заявленное ходатайство о приостановлении рассмотрения настоящего дела. Дополнительно

пояснил, что обращение с твердыми коммунальными отходами это коммунальная услуга. Согласно нормам действующего законодательства Российской Федерации в области обращения с твердыми коммунальными отходами, оплата за услугу по обращению с твердыми коммунальными отходами рассчитывается из объема потребляемых услуг, определяемым по показаниям приборов учета. В случае отсутствия приборов учета - по нормативу. В настоящем деле прибором учета является отдельно стоящий контейнер, которым заявитель не располагает, согласно реестру мест (площадок) накопления твердых коммунальных отходов, размещенного на сайте администрации г. Благовещенска. Таким образом, расчет оплаты по оказанной услуге должен осуществляться исходя из норматива накопления, утвержденного постановлением органа власти Амурской области.

На вопросы Комиссии представитель ООО «Полигон» пояснил, что обследование контейнерной площадки заявителя не проводилось. По согласию собственников многоквартирного дома контейнерная площадка может быть расположена на придомовой территории.

На вопросы представителя заявителя <...> представитель ООО «Полигон» пояснил, что ООО «Полигон» оказал услугу по обращению с твердыми коммунальными отходами ИП <...> в полном объеме.

После возобновления дела представители ООО «Полигон» указали, что доводы общества о невозможности расчета объема ТКО исходя из количества и объема контейнеров подтверждаются постановлением Арбитражного суда Дальневосточного округа, определением Верховного Суда Российской Федерации по делу № А04-4735/2020, а также постановлением Арбитражного суда Дальневосточного округа по делу № А04-4535/2020. В настоящее время, после оформления заявителем контейнерной площадки в установленном порядке, в адрес ИП <...> направлен проект договора об оказании услуг по обращению с ТКО от 01.12.2020 № 4066-20, согласно которому расчет объема ТКО производится исходя из количества и объема контейнеров. Таким образом, спор о порядке расчета объема ТКО в настоящее время отсутствует. В части периодичности вывоза ТКО пояснили, что данные обстоятельства не являются предметом рассмотрения по делу. Периодичность вывоза ТКО устанавливается в соответствии с требованиями СанПин.

В ходе рассмотрения дела комиссией Амурского УФАС России установлено следующее.

Соглашением между министерством ЖКХ Амурской области и ООО «Полигон» от 14.05.2018 «Об организации деятельности по обращению с ТКО на территории зоны «Кластер № 4 (г. Благовещенск, Благовещенский район, Ивановский район, Тамбовский район)» Амурской области» статус регионального оператора по обращению с ТКО на указанной территории присвоен ООО «Полигон» сроком на 10 лет.

ООО «Полигон» в адрес ИП <...> направлен договор от 01.01.2020 № 2811 на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами, согласно которому в пункте 15 указано, что стороны согласились производить учет объема и (или) массы твердых коммунальных отходов расчетным путем исходя из нормативов накопления твердых отходов.

13.02.2020 ИП <...> в адрес ООО «Полигон» направлен протокол разногласия № 1 к договору от 01.01.2020 № 2811, в котором выражалось несогласие с порядком расчета объемов ТКО, предложение производить расчет исходя из фактического объема отходов.

Письмом от 18.02.2020 ООО «Полигон» направило в адрес заявителя протокол урегулирования разногласий, предложив оставить договор в прежней редакции по причине отсутствия у заявителей отдельного места накопления ТКО в реестре мест накопления ТКО г. Благовещенска.

Правовые основы обращения с отходами производства и потребления определены Федеральным законом от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее - Закон «Об отходах производства и потребления»).

В соответствии со статьей 24.6 Закона «Об отходах производства и потребления» сбор, транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов на территории субъекта Российской Федерации обеспечиваются одним или несколькими региональными операторами в соответствии с региональной программой в области обращения с отходами и территориальной схемой обращения с отходами.

Региональный оператор по обращению с твердыми коммунальными отходами (далее также - региональный оператор) - оператор по обращению с твердыми коммунальными отходами - юридическое лицо, которое обязано заключить договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с собственником твердых коммунальных отходов, которые образуются и места накопления которых находятся в зоне деятельности регионального оператора (статья 1 Закона «Об отходах производства и потребления»).

Таким образом, обращение с твердыми коммунальными отходами на территории субъекта Российской Федерации обеспечивается региональными операторами в соответствии с региональной программой в области обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными отходами, и территориальной схемой обращения с отходами (далее - схема обращения с отходами) на основании договоров на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами, заключенных с потребителями.

Накопление, сбор, транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов осуществляются в соответствии с правилами обращения с ТКО, утвержденными Правительством Российской Федерации (статья 24.6 Закона «Об отходах производства и потребления»).

Собственники твердых коммунальных отходов обязаны заключить договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с региональным оператором, в зоне деятельности которого образуются твердые коммунальные отходы и находятся места их накопления. Договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами заключается в соответствии с типовым договором, утвержденным Правительством Российской Федерации (статья 24.7 Закона «Об отходах производства и потребления»).

Согласно части 1 статьи 24.7 Закона «Об отходах производства и потребления»

региональный оператор заключают договоры на оказание услуг по обращению с ТКО с собственниками ТКО, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации; договор на оказание услуг по обращению с ТКО является публичным для регионального оператора.

Типовой договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 12.11.2016г. № 1156 «Об обращении с твердыми коммунальными отходами и внесении изменения в постановление Правительства Российской Федерации от 25.08.2008 № 641» (далее - Постановление № 1156).

В соответствии с пунктом 8(10) Правил обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденных Постановлением № 1156, проект указанного договора составляется в соответствии с типовым договором на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами по форме, утвержденной Постановлением № 1156.

Согласно пункту 148 (1) Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах (далее – МКД) и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 (далее - Правила № 354), собственник нежилого помещения в МКД в целях обеспечения обращения с твердыми коммунальными отходами заключает договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами непосредственно с региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами. Указанный договор заключается в порядке и в соответствии с требованиями, установленными законодательством Российской Федерации в области обращения с отходами производства и потребления.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 24.10 Закона «Об отходах производства и потребления» определение объема и (или) массы твердых коммунальных отходов осуществляется в целях расчетов по договорам в области обращения с твердыми коммунальными отходами в соответствии с правилами коммерческого учета объема и (или) массы твердых коммунальных отходов, утвержденными Правительством Российской Федерации. В случаях, определенных Правительством Российской Федерации, объем и (или) масса ТКО определяются исходя из нормативов накопления ТКО; нормативы накопления ТКО утверждаются органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации либо органом местного самоуправления поселения или городского округа (в случае наделения его соответствующими полномочиями законом субъекта Российской Федерации).

Согласно пункту 6 Правил коммерческого учета объема и (или) массы твердых коммунальных отходов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 03.06.2016 № 505 (далее – Правила № 505) в целях осуществления расчетов с собственниками твердых коммунальных отходов коммерческий учет твердых коммунальных отходов осуществляется в соответствии с подпунктом а пункта 5 Правил № 505, согласно которому коммерческий учет твердых коммунальных отходов осуществляется расчетным путем исходя из:

- нормативов накопления твердых коммунальных отходов, выраженных в количественных показателях объема;

- количества и объема контейнеров для накопления твердых коммунальных отходов, установленных в местах накопления твердых коммунальных отходов.

Положения в части коммерческого учета твердых коммунальных отходов применительно к собственникам нежилых помещений в многоквартирном доме уточнены в Правилах № 354.

Согласно пункту 148(38) Правил № 354 предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, размер платы за коммунальную услугу по обращению с твердыми коммунальными отходами, предоставленную потребителю в нежилом помещении в многоквартирном доме, может определяться как исходя из нормативов накопления ТКО, так и исходя из количества и объема контейнеров, вывезенных с места (площадки) накопления твердых коммунальных отходов, если это указано в договоре.

При раздельном накоплении сортированных отходов, а также в случае, если это указано в заключенном с региональным оператором договоре на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами, размер платы за коммунальную услугу по обращению с твердыми коммунальными отходами, предоставленную потребителю в нежилом помещении в многоквартирном доме, определяется в соответствии с формулой 9(б) приложения № 2 к настоящим Правилам.

Таким образом, Правилами № 354 также предусмотрено два альтернативных варианта определения объема:

- исходя из нормативов накопления ТКО;
- исходя из фактического объема.

Учет ТКО исходя из фактического объема, может осуществляться, в свою очередь, в двух случаях:

- при раздельном накоплении сортированных отходов;
- в случае, если это указано в заключенном с региональным оператором договоре.

Причем второй вариант не имеет каких-либо дополнительных условий и ограничений к его применению (в том числе не обусловлен требованием об обязательном раздельном сборе отходов).

С учетом изложенного при заключении договора на оказание услуг по обращению с ТКО потребитель, владеющий нежилым помещением в многоквартирном доме, вправе выбрать способ расчета объема ТКО исходя из количества и объема контейнеров для накопления ТКО.

Письмом от 27.12.2019 управление ЖКХ администрации г. Благовещенска представило заявителю информацию о внесении изменений в Реестр сведений о создании места (площадки) накопления в части установки 1-го контейнера для сбора ТКО (для магазина «Ренессанс») на существующую контейнерную площадку многоквартирного дома по адресу: г. Благовещенск, ул. Горького, д. 143 (реестровый номер 1243).

Таким образом, на дату отказа ООО «Полигон» в заключении с ИП <...> договора на оказание услуг по обращению с ТКО на условиях определения объема ТКО исходя из количества и объема контейнеров заявитель располагал контейнером для сбора ТКО, установленным надлежащим образом.

Антимонопольные требования к деятельности хозяйствующих субъектов определены Законом «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 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:

- навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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 требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования) (пункт 3 части 1 статьи 10).

По результатам проведенного Амурским УФАС России анализа состояния конкуренции на рынке услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории г. Благовещенска, Благовещенского района, Ивановского района, Тамбовского района Амурской области (кластер № 4) установлено доминирующее положение ООО «Полигон» на указанном товарном рынке.

На дату совершения нарушения, а также на дату возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Полигон» занимало доминирующее положение на товарном рынке, на общество распространялись требования статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Действия ООО «Полигон» по отказу ИП <...> во включении в договор на оказание услуг по обращению с ТКО условий определения объемов ТКО исходя из количества и объема контейнеров нарушают требования антимонопольного законодательства, поскольку потребителю навязываются невыгодные условия договора об определении объема ТКО исходя из норматива накопления.

Вышеуказанные действия ООО «Полигон» содержат признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частями 1, 2 статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции», в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей,



антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее – предупреждение).

Предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

Исходя из вышеизложенного 27.03.2020 Амурским УФАС России выдано предупреждение ООО «Полигон» о прекращении действий (бездействия), содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства, со сроком исполнения до 30.04.2020.

Письмом от 29.04.2020 ООО «Полигон» направило в адрес Амурского УФАС России позицию относительно выполнения предупреждения от 27.03.2020 № 02-1097-э, согласно которой, в связи с нахождением объекта ИП <...> в многоквартирном жилом доме, расположенном по адресу: г. Благовещенск, ул. Горького, 139, и в связи с отсутствием у указанного объекта отдельной оборудованной площадки для сбора твердых коммунальных отходов, учет твердых коммунальных отходов по фактическому объему накопления не может быть применен. В случае обустройства ИП <...> индивидуальной площадки накопления твердых коммунальных отходов в порядке, установленном Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2018 № 1039 «Об утверждении Правил обустройства мест (площадок) накопления твердых коммунальных отходов и ведения их реестра» будет рассмотрен вопрос о заключении договора по количеству и объему контейнеров для накопления твердых коммунальных отходов.

Согласно информации, направленной ИП <...>, письмом от 21.05.2020, ООО «Полигон» не направил в адрес ИП <...> проект договора на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами.

В связи с невыполнением ООО «Полигон» предупреждения Амурским УФАС России возбуждено настоящее дело.

В ходе рассмотрения дела ООО «Полигон» заявлено ходатайство о приостановлении рассмотрения дела в связи с обращением общества в Арбитражный суд Амурской области о взыскании сложившейся задолженности с ИП <...> за оказанные услуги по обращению с ТКО до вынесения решения судом Амурской области, поскольку обстоятельства настоящего дела идентичны обстоятельствам, изложенным в исковом заявлении в отношении ИП <...> (дело №

А04-4535/2020).

Кроме того, ООО «Полигон» обратилось в Арбитражный суд Амурской области с заявлением об оспаривании предупреждения Амурского УФАС России от 27.03.2020, выданного по результатам рассмотрения заявления ИП <...> (дело № А04-4735/2020).

Определением от 24.07.2020 рассмотрение настоящего дела приостановлено до рассмотрения арбитражным судом дела № А04-4735/2020 (вступления в силу окончательного судебного акта по указанному делу).

Решением Арбитражного суда Амурской области от 08.09.2020 по делу № А04-4735/2020, оставленным без изменения постановлением Шестого арбитражного апелляционного суда от 18.11.2020, требования ООО «Полигон» оставлены без удовлетворения.

Постановлением Арбитражного суда Дальневосточного округа от 05.04.2021 вышеуказанные судебные акты отменены, предупреждение Амурского УФАС России от 27.03.2020 признано незаконным.

Принимая указанное постановление Арбитражный суд Дальневосточного округа пришел к выводу, что расчет объема ТКО исходя из количества и объема контейнеров в отношении нежилого помещения, расположенного в многоквартирном доме, возможен только при наличии раздельного сбора ТКО, который в рассматриваемом случае отсутствовал.

Определением Верховного Суда Российской Федерации от 19.07.2021 отказано в передаче кассационных жалоб Амурского УФАС России и ИП <...> по делу № А04-4735/2020 для рассмотрения в Судебную коллегию по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации.

Поскольку выводы Арбитражного суда Дальневосточного округа и Верховного Суда Российской Федерации по делу № А04-4735/2020 должны учитываться при рассмотрении настоящего дела, комиссия не вправе признать ООО «Полигон» нарушившим антимонопольное законодательство.

Вместе с тем, комиссия считает необходимым отметить, что определением Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 16.08.2022 № 303-ЭС22-4152 удовлетворена кассационная жалоба ИП <...> на постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 14.12.2021 по делу № А04-3361/2021 по исковому заявлению ООО «Полигон» к ИП <...> о признании недействительным договора от 06.03.2019 № 471 на оказание услуг по обращению с ТКО.

В указанном определении Верховным Судом Российской Федерации сделан вывод о том, что расчет объема ТКО может производиться как по количеству и объему контейнеров, так и в соответствии с нормативами накопления ТКО независимо от наличия раздельного сбора ТКО.

Таким образом, в настоящее время Верховным Судом Российской Федерации сформулирован подход к порядку расчета объемов ТКО для собственников нежилых помещений в многоквартирных домах, отличный от выводов по делу № А04-4735/2020.

В дополнение к вышеизложенному комиссия приходит к выводу о необходимости прекращения рассмотрения дела по следующим основаниям.

Субъектом нарушения, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», является хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на товарном рынке.

Основания, по которым положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке признается доминирующим, определены статьей 5 Закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 2.1 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» в редакции Федерального закона от 16.02.2022 № 11-ФЗ, вступившего в силу 27.02.2022, не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта - юридического лица, учредителем (участником) которого являются одно физическое лицо (в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя) или несколько физических лиц, если выручка от реализации товаров за последний календарный год такого хозяйствующего субъекта не превышает восьмисот миллионов рублей, за исключением ряда случаев, определенных данной нормой.

Согласно сведениям из Единого государственного реестра юридических лиц, учредителем (участником) ООО «Полигон» является одно физическое лицо.

Обстоятельств, свидетельствующих о вхождении ООО «Полигон» в группу лиц с иными хозяйствующими субъектами по основаниям, предусмотренным статьей 9 Закона «О защите конкуренции», не установлено.

Согласно данным, содержащимся на официальном сайте Федеральной налоговой службы, выручка ООО «Полигон» за 2021 год составила 595 765 000 рублей. Официальные данные о выручке за 2022 год отсутствуют.

Таким образом, с учетом изложенного на дату принятия решения по делу на ООО «Полигон» распространяется иммунитет, предусмотренный частью 2.1 статьи 5 Закона «О защите конкуренции», следовательно, ООО «Полигон» не занимает доминирующее положение на рынке услуг по обращению с ТКО, на общество не распространяются запреты, установленные частью 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Как следует из разъяснений ФАС России, данных письмом от 05.03.2022 № СП/17616/22, согласно пункту 4 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» по общему правилу, акты законодательства в сфере защиты конкуренции не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после их опубликования и введения в действие. Вместе с тем акты антимонопольного законодательства, устраняющие или уменьшающие публичную ответственность за нарушение законодательства, имеют обратную силу (статья 54 Конституции Российской Федерации, статья 6 Федерального закона от 14.06.1994 № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания»). С учетом изложенного, в случае, если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства

антимонопольным органом установлено, что хозяйствующий субъект не соответствует критериям доминирующего положения или соглашение может быть признано допустимым, то такое дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит прекращению.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона «О защите конкуренции» Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Амурского УФАС России

**РЕШИЛА:**

Прекратить рассмотрение дела № 028/01/10-243/2020 в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии: <...>

<...>

<...>