

## РЕШЕНИЕ

г. Смоленск

*Резолютивная часть решения оглашена 10 марта 2015 года.*

*В полном объёме решение изготовлено 17 марта 2015 года.*

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

<...>;

<...>;

<...>.

Члены Комиссии:

в присутствии лиц, участвующих в деле:

от Ответчика (МУП «Коммунальщик») <...>, директор МУП «Коммунальщик» (Постановление Администрации муниципального образования «Гагаринский район» Смоленской области от 15.04.2005 №301, паспорт);

от Заявителя (ООО «Авангард») <...>, директор ООО «Авангард» (приказ от 31.05.2013 №1-к, паспорт),

рассмотрев дело №04-01/01-2015 по признакам нарушения МУП «Коммунальщик» (215010, Смоленская область, г. Гагарин, ул. Мелиоративная, д. 11) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»),

### **УСТАНОВИЛА:**

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) поступило заявление ООО «Авангард» (далее – Заявитель), касающееся уклонения МУП «Коммунальщик» от заключения с Заявителем договора на утилизацию твёрдых бытовых отходов.

Из заявления и представленных материалов следует, что Заявитель планирует осуществлять деятельность по вывозу твёрдых бытовых отходов на территории г. Гагарин и Гагаринского района Смоленской области, в связи с чем письмом от 17.09.2014 №56 обратился в адрес МУП «Коммунальщик» за заключением договора на утилизацию твёрдых бытовых отходов.

МУП «Коммунальщик» письмом от 16.10.2014 №112 сообщило Заявителю, что предприятие располагает достаточными производственными мощностями для осуществления деятельности по вывозу и утилизации твёрдых бытовых отходов от предприятий и организаций г. Гагарин и Гагаринского района Смоленской области.

Письмом от 03.12.2014 №138 МУП «Коммунальщик» сообщило Смоленскому УФАС России, что в силу статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации каждый субъект предпринимательской деятельности вправе сам решать, заключать ему договор или нет, свободен он и в выборе контрагента по договору.

МУП «Коммунальщик» также сообщило, что к заявке ООО «Авангард» были приложены только копии свидетельства о государственной регистрации юридического лица, свидетельства о постановке на учёт в налоговом органе и карточка предприятия. В целях осмотрительности и осторожности при выборе контрагента по договору, МУП «Коммунальщик» письмом от 16.10.2014 №112 просило определить производственные и законные возможности Заявителя, что подразумевает представление копий учредительных документов, а также полномочия директора на подписание соответствующего договора.

В связи с обнаружением в действиях МУП «Коммунальщик» признаков нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном уклонении от заключения с ООО «Авангард» договора на утилизацию твердых бытовых отходов, на основании части 2 статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции», МУП «Коммунальщик» было выдано предупреждение о прекращении действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства (от 12.12.2014 №4893/04), которое МУП «Коммунальщик» надлежало выполнить в течение десяти дней со дня его получения.

В частности, МУП «Коммунальщик» необходимо было направить ООО «Авангард» для заключения проект договора на услуги по утилизации твёрдых бытовых отходов.

О выполнении предупреждения необходимо было сообщить Смоленскому УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, представив документальное подтверждение его исполнения.

ООО «Авангард» письмом от 26.12.2014 №91 сообщило Смоленскому УФАС России, что 19.12.2014 повторно обращалось в адрес МУП «Коммунальщик» с заявкой о заключении договора на утилизацию твёрдых бытовых отходов с 01.01.2015. В ответ на указанную заявку МУП «Коммунальщик» письмом от 22.12.2014 №146 сообщило Заявителю, что для заключения вышеуказанного договора ООО «Авангард» необходимо предоставить копии договоров на оказание услуг по вывозу твёрдых бытовых отходов, заключенных ООО «Авангард» с различными категориями потребителей.

Письмом от 29.12.2014 №158 МУП «Коммунальщик» указало Смоленскому УФАС России ту же мотивировку в обоснование своего уклонения от заключения с ООО «Авангард» договора на оказание услуг по утилизации твёрдых бытовых отходов, из чего следовало, что предприятие не выполнило предупреждение Смоленского УФАС России от 12.12.2014 №4893/04.

В связи с невыполнением в установленный срок предупреждения Смоленского УФАС России на основании пункта 8 статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции» в отношении МУП «Коммунальщик» было возбуждено настоящее дело о нарушении антимонопольного законодательства.

На заседаниях комиссии Смоленского УФАС России по рассмотрению дела №04-01/01-2015, состоявшихся 06.02.2015 и 10.03.2015, представитель заявителя в полном объеме поддержал требования, изложенные в заявлении, и сообщил, что МУП «Коммунальщик» единственное предприятие, осуществляющее деятельность по утилизации твёрдых бытовых отходов на территории г. Гагарин и Гагаринского района Смоленской области. ООО «Авангард» неоднократно обращалось в адрес МУП «Коммунальщик» за заключением договора на утилизацию твёрдых бытовых отходов, однако до настоящего времени проект такого договора от МУП «Коммунальщик» в адрес ООО «Авангард» не поступал.

Представитель заявителя также сообщил, что на сегодняшний день МУП «Коммунальщик» является также единственным предприятием, осуществляющим деятельность по вывозу твёрдых бытовых отходов от юридических и физических лиц г. Гагарин и Гагаринского района Смоленской области. При личной беседе, состоявшейся между руководителями ООО «Авангард» и МУП «Коммунальщик», директором последнего было заявлено, что он не планирует допускать кого-либо на указанный рынок.

Представитель Ответчика сообщил, что МУП «Коммунальщик» не уклоняется от заключения с Заявителем договора на утилизацию твёрдых бытовых отходов, но для заключения такого договора последнему необходимо представить в адрес МУП «Коммунальщик» реестр договоров на вывоз твёрдых бытовых отходов, а также указать объёмы и класс опасности, вывозимых отходов. Указанные требования МУП «Коммунальщик» предъявляет в связи с тем, что согласно выданной предприятию лицензии на осуществление деятельности по обезвреживанию и размещению отходов, на полигоне подлежат размещению только отходы не ниже IV класса опасности.

Представитель Ответчика подтвердил, что МУП «Коммунальщик» является единственным предприятием, осуществляющим вывоз твёрдых бытовых отходов от юридических и физических лиц, г. Гагарин и Гагаринского района Смоленской области.

Представитель Ответчика также сообщил, что договор на утилизацию твёрдых бытовых отходов является публичным для предприятия.

Заслушав представителей лиц, участвующих в деле, оценив в совокупности все имеющиеся в материалах дела документы, Комиссия Смоленского УФАС России приходит к следующему.

Как следует из пункта 1 части 1 статьи 1 Федерального закона «О защите конкуренции» данный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 2 Федерального закона «О защите конкуренции» антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском [кодексе](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [статье 3](#) настоящего Федерального закона. Отношения, указанные в [статье 3](#) настоящего Федерального закона, могут регулироваться постановлениями Правительства Российской

Федерации, нормативными правовыми актами федерального антимонопольного [органа](#) в случаях, предусмотренных антимонопольным законодательством.

Частью 1 статьи 3 Федерального закона «О защите конкуренции» определено, что настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Согласно пункту 10 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» под монополистической деятельностью понимается злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью.

Согласно части 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения [конкуренции](#), а также злоупотребление [доминирующим положением](#) на рынке.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» установлено, что 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 экономически или технологически не обоснованный отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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.

Приказом Смоленского УФАС России от 01.11.2005 №90 МУП «Коммунальщик» 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 федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, по услугам удаление и обработка твердых бытовых отходов с долей более чем 65% в географических границах муниципального образования «Гагаринский район» Смоленской области.

В соответствии с пунктами 1 и 3 статьи 426 ГК РФ публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.). Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами.

Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается. При необоснованном уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора применяются положения, предусмотренные пунктом 4 [статьи 445](#) ГК РФ.

В соответствии с пунктом 4 статьи 445 ГК РФ если сторона, для которой в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор.

Статьей 1 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» (далее – Федеральный закон № 210-ФЗ) определено, что данный закон устанавливает основы регулирования тарифов организаций коммунального комплекса, обеспечивающих утилизацию (захоронение) твердых бытовых отходов, а также надбавок к ценам (тарифам) для потребителей и надбавок к тарифам на услуги организаций коммунального комплекса.

Юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы или индивидуальный предприниматель, осуществляющие эксплуатацию объектов, используемых для утилизации, обезвреживания и захоронения твердых бытовых отходов, в соответствии со статьей 2 Федерального закона №210-ФЗ признается организацией коммунального комплекса.

Постановлением Департамента Смоленской области по энергетике, энергоэффективности, тарифной политике от 29.11.2013 №399 «Об установлении тарифов на услуги по утилизации твердых бытовых отходов МУП «Коммунальщик» (г. Гагарин)» для предприятия установлены тарифы на услуги по утилизации твердых бытовых отходов для расчетов с потребителями.

Распоряжением Администрации муниципального образования «Гагаринский район» Смоленской области от 23.05.2011 №144-р «О передаче в хозяйственное ведение МУП «Коммунальщик» муниципального имущества» с 01.06.2011 предприятию передана третья очередь полигона ТБО в районе д. Ивашково общей площадью 24314 кв.м., расположенную по адресу: Смоленская обл., Гагаринский район, Акатовское сельское поселение, д. Ивашково.

Федеральной службой по надзору в сфере природопользования МУП «Коммунальщик» выдана лицензия на осуществление деятельности по обезвреживанию и размещению отходов I-IV классов опасности от 12.04.2013 №067 66.

Комиссией Смоленского УФАС России установлено, что письмом от 17.09.2014 №56 Заявитель обратился в адрес МУП «Коммунальщик» за заключением с 01.10.2014 договора на утилизацию твёрдых бытовых отходов, с приложением копий учредительных документов. В ответ на указанное обращение МУП «Коммунальщик» письмом от 16.10.2014 №112 сообщило Заявителю, что предприятие располагает собственными производственными мощностями для осуществления деятельности по вывозу и утилизации твёрдых бытовых отходов от предприятий и организаций г. Гагарин и Гагаринского района Смоленской области. МУП «Коммунальщик» также указало Заявителю, что понятны его намерения, но не определены производственные и законные возможности для ведения заявленных работ.

Письмом от 03.12.2014 №138 МУП «Коммунальщик» сообщило Смоленскому УФАС России, что в силу статьи 421 ГК РФ каждый субъект предпринимательской деятельности вправе сам решать, заключать ему договор или нет, свободен он и в выборе контрагента по договору.

Учитывая, что договор на утилизацию твёрдых бытовых отходов является публичным договором, ссылка МУП «Коммунальщик» на статью 421 ГК РФ является неправомерной и отклоняется комиссией.

МУП «Коммунальщик» также сообщило, что к заявке ООО «Авангард» были приложены только копии свидетельства о государственной регистрации юридического лица, свидетельства о постановке на учёт в налоговом органе и карточка предприятия.

ООО «Авангард» письмом от 26.12.2014 №91 сообщило Смоленскому УФАС России, что 19.12.2014 повторно обращалось в адрес МУП «Коммунальщик» с заявкой о заключении договора на утилизацию твёрдых бытовых отходов с 01.01.2015. Во избежание отказа МУП «Коммунальщик» от заключения договора на утилизацию твёрдых бытовых отходов ООО «Авангард» в своей заявке указало примерный объём твёрдых бытовых отходов, подлежащий утилизации, в объёме 270 куб. м.

В ответ на указанную заявку МУП «Коммунальщик» письмом от 22.12.2014 №146 сообщило Заявителю, что для заключения вышеуказанного договора ООО «Авангард» необходимо предоставить копий договоров на оказание услуг по вывозу твёрдых бытовых отходов, заключённых ООО «Авангард» с различными категориями потребителей.

Письмами от 29.12.2014 №158 и от 27.02.2015 №28 МУП «Коммунальщик» указало Смоленскому УФАС России ту же мотивировку в обоснование своего уклонения от заключения с ООО «Авангард» договора на оказание услуг по утилизации твёрдых бытовых отходов.

Вместе с тем, действующим законодательством не установлен перечень документов, которые необходимо предоставлять хозяйствующему субъекту в организацию осуществляющую деятельность по утилизации твёрдых бытовых отходов, для заключения такого договора.

Учитывая, что МУП «Коммунальщик» является субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке услуг по утилизации твёрдых бытовых отходов, заключение такого договора является для него обязательным, а отказ от его заключения возможен только в случае отсутствия экономической или

технологической возможности оказания таких услуг.

Проанализировав нормы действующего законодательства, комиссия пришла к мнению, что Ответчик не вправе обуславливать заключение договора на утилизацию твёрдых бытовых отходов предоставлением Заявителем каких-либо документов, связанных с осуществлением последним хозяйственной деятельности на ином рынке – на рынке услуг по вывозу твёрдых бытовых отходов.

Довод же Ответчика о необходимости предоставления информации по вышеуказанным договорам в связи с тем, что Ответчику необходимо контролировать класс опасности, утилизируемых отходов, является неправомерным, так как контроль за исполнением Заявителем указанных условий должен осуществляться в процессе исполнения договора, а не на стадии его заключения. Указанное условие может быть оговорено в договоре как существенное условие.

МУП «Коммунальщик» не предоставило комиссии какое-либо экономическое или технологическое обоснование своего уклонения от заключения с ООО «Авангард» договора на утилизацию твёрдых бытовых отходов, в связи с чем такое уклонение является необоснованным.

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», комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать действия МУП «Коммунальщик» по уклонению от заключения с ООО «Авангард» договора на утилизацию твердых бытовых отходов злоупотреблением доминирующим положением и недопустимыми в соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать МУП «Коммунальщик» предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

*Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.*

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