

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 023/04/14.32-668/2020

27 февраля 2020 года
Краснодар

г.

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарское УФАС России) Дегтярева Руфина Викторовна, в отсутствие надлежащим образом уведомленного АО «САХ по уборке города» о дате, времени и месте рассмотрения дела, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.32-668/2020, возбужденного в отношении юридического лица - АО «САХ по уборке города» (место нахождения: 354065, г. Сочи, ул. Цветной Бульвар, д. 24 А; ИНН 2320189736; ОГРН 1112366001593) по факту нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), установленного решением Краснодарского УФАС России по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 59/2018 от 12.03.2019, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), руководствуясь статьями 28.1, 29.7,

УСТАНОВИЛ:

Решением Краснодарского УФАС России от 12.03.2019 по делу № 59/2018 АО «САХ по уборке города» и МУП г. Сочи «ГОРИВЦ» признаны нарушившими часть 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) путем заключении соглашения, которое приводит или может привести к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов (ТКО) на территории г-к Сочи (копия решения имеется в материалах дела № 023/04/14.32-668/2020).

Основанием для возбуждения дела № 59/2018 послужило заявление <...> (эл./п. вх. № 12133 от 27.11.2017) о нарушении АО «САХ по уборке города» и МУП г. Сочи «ГОРИВЦ» части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Комиссия рассмотрела материалы дела № 59/2018 и установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законом или добровольно принятым обязательством.

Следовательно, у исполнителя данной услуги отсутствует возможность обязать потребителя принудительно, в том числе и в судебном порядке, заключить договор на оказание услуг по вывозу ТКО.

В силу статьи 779 ГК РФ по договору возмездного оказания услуг, каковым является договор на вывоз ТКО, исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Таким образом, услуга по вывозу твердых бытовых отходов должна оказываться на основании письменного договора, заключенного между организацией и потребителем данной услуги.

Из заявления следует, что АО «САХ по уборке города» разместило в печатном издании (газета «Новости Сочи») проект договора на предоставление услуг по вывозу ТБО (в настоящее время на сайте АО «САХ по уборке города» также размещен публичный договор от 18.01.2018).

27.12.2013 АО «САХ по уборке города» заключило с МУП г. Сочи «ГОРИВЦ» договор оказания услуг по организации расчетов с потребителями за услуги по вывозу и утилизации ТБО № 433-юр/13 (далее - Договор).

Согласно Договору МУП г. Сочи «ГОРИВЦ» за вознаграждение от своего имени, но за счет АО «САХ по уборке города» ежемесячно изготавливает единую квитанцию для всех потребителей услуг АО «САХ по уборке города». При этом АО «САХ по уборке города» направляет МУП г. Сочи «ГОРИВЦ» в электронном виде в согласованном формате данные, необходимые для составления МУП г. Сочи «ГОРИВЦ» единой квитанции.

Согласно части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

В рассматриваемом случае антиконкурентное соглашение выражается в достижении АО «САХ по уборке города» и МУП г. Сочи «ГОРИВЦ»

соглашения, согласно которому АО «САХ по уборке города» оказывает услуги по вывозу ТБО лицам, не имеющим с ним письменных договоров, а МУП г. Сочи «ГОРИВЦ» выставляет указанным лицам счета за оказанные им АО «САХ по уборке города» услуги.

О наличии антиконкурентного соглашения свидетельствует факт передачи АО «САХ по уборке города» МУП г. Сочи «ГОРИВЦ» перечня лиц, с которыми АО «САХ по уборке города» не имеет договора на услуги по вывозу ТБО, и факт выставления МУП г. Сочи «ГОРИВЦ» лицам, поименованным в указанном перечне, счетов на оплату за оказанные им услуги по вывозу ТБО.

В статье 12 Закона о защите конкуренции определены признаки допустимости вертикального соглашения, а именно:

1. Допускаются "вертикальные" соглашения в письменной форме (за исключением "вертикальных" соглашений между финансовыми организациями), если эти соглашения являются договорами коммерческой концессии.

2. Допускаются "вертикальные" соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений между финансовыми организациями), доля каждого из которых на товарном рынке товара, являющегося предметом "вертикального" соглашения, не превышает двадцать процентов.

В части 1 статьи 1027 ГК РФ определено, что по договору коммерческой концессии одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использования в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав, включающих право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау).

Изложенное свидетельствует о том, что антиконкурентное соглашение не содержит признаков договора коммерческой концессии, определенных в части 1 статьи 1027 ГК РФ.

В результате проведенного Краснодарским УФАС России анализа рынка оказания услуг по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов (ТКО) на территории г-к Сочи установлено, что АО «САХ по уборке города» на указанном рынке занимает долю более 20 %.

Таким образом, соглашение, достигнутое между АО «САХ по уборке города» и МУП г. Сочи «ГОРИВЦ», не содержит признаков допустимого вертикального соглашения.

В рассматриваемом случае под «общими условиями обращения товара на товарном рынке» следует понимать оказание специализированной организацией услуги по вывозу ТБО на основании заключенных с потребителями услуги в соответствии с главой 39 ГК РФ и Правил вывоза ТБО соответствующих договоров, содержащих все существенные условия оказания вышепоименованной услуги.

Оформлением МУП г. Сочи «ГОРИВЦ» единой квитанции потребителю заключение договора не достигается, следовательно полноценные договорные отношения, предполагающие свободу сторон договора, в частности, выбора потребителем контрагента, оценки услуги, которая ему предлагается, отсутствуют, что свидетельствует о нарушении поименованными хозяйствующими субъектами «общих условий обращения товара на товарном рынке».

Частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции установлен запрет в отношении соглашений, ограничивающих конкуренцию, между хозяйствующими субъектами, действующими на разных товарных рынках (не между конкурентами), которым взаимовыгоден итог такого соглашения.

Комиссия рассмотрела материалы дела № 59/2018 и установила, что АО «САХ по уборке города» и МУП г. Сочи «ГОРИВЦ» 27.12.2013 заключили соглашение, которое приводит или может привести к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов (ТКО) на территории г-к Сочи, что является нарушением части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.32 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решение комиссии антимонопольного органа вступает в законную силу с момента его принятия (изготовления в полном объеме).

Решение по делу № 59/2018 вступило в законную силу - 12.03.2019.

Таким образом, факт нарушения антимонопольного законодательства АО «САХ по уборке города», ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ, установлен - 12.03.2019.

Срок давности привлечения АО «САХ по уборке города» административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения постановления не истек.

Место совершения административного правонарушения – место нахождения АО «САХ по уборке города» (г. Сочи, ул. Цветной Бульвар, д. 24

А).

Время совершения административного правонарушения – период заключения и участия АО «САХ по уборке города» в запрещенном соглашении, направленном на ограничение конкуренции на рынке оказания услуг по сбору и транспортированию ТКО на территории г-к Сочи, а именно с 27.12.2013 по 17.12.2019.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 3 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей; на юридических лиц - от одной сотой до пяти сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - от двух тысячных до двух сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее пятидесяти тысяч рублей.

В адрес АО «САХ по уборке города» направлено уведомление о составлении протокола от 24.01.2020 исх. № 1916/5, в котором указано, что законному представителю АО «САХ по уборке города» надлежит явиться в Краснодарское УФАС России 13.02.2020 в 16 часов 30 минут (вручено адресату 31.01.2020).

По данному делу протокол № 023/04/14.32-668/2020 об административном правонарушении от 13.02.2020 исх. № 4242/5 составлен в отсутствие надлежащим образом уведомленного АО «САХ по уборке города» о дате, времени и месте составления протокола об административном

правонарушении (уведомление о составлении протокола от 24.01.2020 исх. № 1916/5 направлено по адресу АО «САХ по уборке города»: 354065, г. Сочи, ул. Цветной Бульвар, д. 24 А, вручено адресату 31.01.2020.

Определением от 13.02.2020 исх. № 4243/5 рассмотрение дела об административном правонарушении № 023/04/14.32-668/2020 назначено на 27.02.2020 в 12 часов 00 минут (направлено по адресу АО «САХ по уборке города»: 354065, г. Сочи, ул. Цветной Бульвар, д. 24 А, вручено адресату 18.02.2020).

В соответствии с определением от 13.02.2020 исх. № 4243/5 рассмотрение дела об административном правонарушении № 023/04/14.32-668/2020 АО «САХ по уборке города» в Краснодарское УФАС России представлена копия отчета о прибылях и убытках АО «САХ по уборке города» за 2017 год с расшифровкой строки 010 по видам деятельности.

В наличии имелись все материалы, необходимые для рассмотрения дела.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность, при этом юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

На рассмотрении настоящего дела установлено, что у АО «САХ по уборке города» имелась возможность для соблюдения требований антимонопольного законодательства, в частности, не допускать действий по заключению и участию в соглашении с МУП г. Сочи «ГОРИВЦ», которое приводит или может привести к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов (ТКО) на территории г-к Сочи, однако им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно части 4 Примечания к статье 14.31 КоАП РФ за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.1, 14.31.2, 14.32 или 14.33 или настоящего Кодекса, п р и отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера

административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Согласно отчету о финансовых результатах АО «САХ по уборке города» за 2017 год (вх. № 5339 от 21.05.2018; эл./п. вх. № 1980 от 20.02.2020) сумма выручки АО «САХ по уборке города» от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2017 год составила 956 323 000,00 руб.

Согласно отчету о финансовых результатах АО «САХ по уборке города» за 2017 год и пояснениям к нему сумма выручки АО «САХ по уборке города» от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение (рынок оказания услуг по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов (ТКО) на территории г-к Сочи) превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки АО «САХ по уборке города» от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2017 год.

Сумма выручки АО «САХ по уборке города» от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, за 2017 год составила 953 321 000,00 руб.

Таким образом, в связи с тем, что дело о нарушении антимонопольного

законодательства № 59/2018 возбуждено в 2018 году размер штрафа должен исчисляться в размере от двух тысячных до двух сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение - 953 321 000,00 руб., но не менее пятидесяти тысяч рублей.

Согласно отчету о финансовых результатах АО «САХ по уборке города» за 2017 год сумма выручки АО «САХ по уборке города» от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, за 2017 год составила 953 321 000,00 руб.

Расчет суммы штрафа.

2/1000 размера суммы выручки АО «САХ по уборке города» от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение – 1 906 642,00 руб. (Минимальный размер штрафа),

2/100 размера суммы выручки АО «САХ по уборке города» от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение – 19 066 420,00 руб. (Максимальный размер штрафа),

Половина разности максимального размера административного штрафа и минимального размера административного штрафа ((19 066 420,00 - 1 906 642,00)/2) составляет – 8 579 889,00 руб.;

Административный штраф - сумма минимального размера административного штрафа и половины разности максимального размера административного штрафа и минимального размера административного штрафа (1 906 642,00 + 8 579 889,00) составляет – 10 486 531,00 руб.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность АО «САХ по уборке города» в соответствии с положениями статьи 4.3 КоАП РФ, при рассмотрении дела № 023/04/14.32-668/2020 не установлены.

Исходя из пункта 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.32 КоАП РФ при наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

При рассмотрении дела № 023/04/14.32-668/2020 установлены

обстоятельства в соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ смягчающие административную ответственность лица, виновного в совершении административного правонарушения, а именно, добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении АО «САХ по уборке города» предписания № 2-59/2018 об устранении допущенного нарушения, выданного Краснодарским УФАС России 12.03.2019 исх. № 5470/5 (письмо АО «САХ по уборке города» от 30.12.2019 исх. № 05/7-3130; эл./п. вх. № 14549 от 30.12.2019; вх. № 259 от 10.01.2020).

Одна восьмая разности максимального размера штрафа и минимального размера штрафа – 2 144 972,25 руб.

Применяемый штраф – 8 341 558,75 руб.

Таким образом, с учетом положений части 4 статьи 14.32 КоАП РФ, статей 4.2, 4.3 КоАП РФ, а также на основании расчетов, произведенных в соответствии с частью 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ, в отношении АО «САХ по уборке города» подлежит применению штраф в размере 8 341 558,75 руб. (восемь миллионов триста сорок одна тысяча пятьсот пятьдесят восемь рублей семьдесят пять копеек).

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В п. 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Заключение недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации ограничивающего конкуренцию соглашения посягает на конкуренцию между хозяйствующими субъектами, являющуюся определяющим условием обеспечения свободы экономической деятельности в Российской Федерации, что гарантировано статьей 8 Конституции Российской Федерации.

При таких обстоятельствах, основания для освобождения АО «САХ по уборке города», от административной ответственности в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения отсутствуют.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31_14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 4 статьи 14.32, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать АО «САХ по уборке города» (место нахождения: 354065, г. Сочи, ул. Цветной Бульвар, д. 24 А; ИНН 2320189736; ОГРН 1112366001593) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 8 341 558,75 руб. (восемь миллионов триста сорок одна тысяча пятьсот пятьдесят восемь рублей семьдесят пять копеек).

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 1 статьи 46 Бюджетного Кодекса Российской Федерации штрафы подлежат зачислению в федеральный бюджет по коду: **16111601141010032140.**

Реквизиты счета для перечисления штрафа:

ИНН 2309053192 КПП 231001001 УИН 16100500000000442196

Получатель: УФК по Краснодарскому краю (Управление Федеральной

антимонопольной службы по Краснодарскому краю).

Банк получателя: Южное ГУ Банка России г. Краснодар.

БИК 040349001 Расчетный счет: 40101810300000010013

Назначение платежа КБК 16111601141010032140

НДС не предусмотрен

ОКТМО: 03701000

Очередность платежа 4.

Тел/факс: 253-62-11

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в законном порядке в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 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.

В соответствии с части 1 статьи 31.5 КоАП РФ, при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного ареста, лишения специального права или в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца.

Заместитель руководителя управления
Дегтярева

Р.В.

