

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 086/01/10-1156/2020

Резолютивная часть решения объявлена 03.02.2021 г. Ханты-Мансийск

Решение изготовлено в полном объеме 12.02.2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее — Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

<.....> -<.....>;

Члены комиссии:

<.....> - <.....>;

<.....> – <.....>;

в присутствии по видео-конференц связи представителя Заявителя - <.....>;

в присутствии по видео-конференц связи представителя Ответчика - Акционерного общества «Югра-Экология» – <.....>;

рассмотрев дело № 086/01/10-1156/2020 по признакам нарушения АО «Югра-Экология» (628012, ХМАО-Югра, г. Ханты-Мансийск, ул. Карла Маркса, д. 17, офис 505а, ИНН 8601065381) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре (далее – Управление) поступило обращение <.....> о возможных нарушениях антимонопольного законодательства со стороны АО «Югра-Экология» (628012, ХМАО-Югра, г. Ханты-Мансийск, ул. Карла Маркса, д. 17, офис 505а, ИНН 8601065381), выразившихся в навязывании контрагенту - <.....> условий договора на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами (далее - ТКО) невыгодных для него.

Согласно обращению, 22.11.2019 <.....>, в соответствии с п. 8(4) Постановления Правительства РФ от 12.11.2016 № 1156 «Об обращении с твердыми коммунальными отходами и внесении изменения в постановление Правительства

Российской Федерации от 25 августа 2008 г. № 641» (вместе с «Правилами обращения с твердыми коммунальными отходами»), направило в адрес АО «Югра-Экология» заявку на заключение договора на оказание услуг по обращению с ТКО. Согласно заявке, на балансе <.....> имеются сертифицированные и прошедшие метрологическую проверку средства измерения для определения фактической массы ТКО, что предусматривает возможность коммерческого учета ТКО согласно подп. б п. 5 Постановления Правительства РФ от 03.06.2016 № 505 «Об утверждении отходов».

В ответ на заявку 21.01.2020 АО «Югра-Экология» направило проект договора на оказание услуг по обращению с ТКО с юридическим лицом — собственником/владельцем нежилого помещения/ объекта № ЮЭ01КОНЖ00001398.

Согласно п. 12 вышеуказанного Договора расчет платы за услугу по обращению с ТКО предусмотрен только 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.

В связи с наличием в действиях (бездействии) АО «Югра-Экология» (628012, ХМАО-Югра, г. Ханты-Мансийск, ул. Карла Маркса, д. 17, офис 505а, ИНН 8601065381) признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных пунктом 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившихся в навязывании контрагенту - <.....> условий договора на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами невыгодных для него, Управлением, на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, 08.05.2020 выдано предупреждение № 7 о необходимости прекращения указанных действий (бездействия) путем заключения договора оказания услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами в порядке, установленном Постановлением Правительства РФ от 03.06.2016 № 505 «Об утверждении отходов» относительно коммерческого учета твердых коммунальных отходов исходя из массы ТКО, определенной с использованием средств измерения и с указанием фиксированной цены за услугу в пределах утвержденного в установленном порядке единого тарифа в срок до 01.07.2020

В срок до 01.07.2020 в адрес Управления не поступила информация об исполнении предупреждения путем заключения договора оказания услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами в порядке, установленном Правилами № 505 относительно коммерческого учета твердых коммунальных отходов исходя из массы ТКО, определенной с использованием средств измерения и с указанием фиксированной цены за услугу в пределах утвержденного в установленном порядке единого тарифа.

Таким образом, предупреждение от 08.05.2020 № 7 АО «Югра-Экология» не выполнено.

Согласно части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, в случае невыполнения

предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

На основании изложенного, издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу- Югре от 14.07.2020 № 186 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения АО «Югра-Экология» (628012, ХМАО-Югра, г. Ханты-Мансийск, ул. Карла Маркса, д. 17, офис 505а, ИНН 8601065381) пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Определением от 16.07.2020 о назначении дела № 086/01/10-1156/2020 о нарушении антимонопольного законодательства рассмотрение дела назначено на 14.08.2020.

14.08.2020 на рассмотрении дела № 086/01/10-1156/2020 о нарушении антимонопольного законодательства присутствовали по доверенности представители Заявителя и Ответчика. До рассмотрения дела поступили письменные пояснения по существу рассматриваемого дела. Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России в ходе рассмотрения дела также установлена необходимость в получении и изучении дополнительных сведений и документов по делу. Рассмотрение дела отложено на 16.09.2020.

16.09.2020 на рассмотрение дела № 086/01/10-1156/2020 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией установлена необходимость в получении дополнительной информации. Рассмотрение дела отложено на 16.10.2020. Также направлен запрос разъяснений в ФАС России.

16.10.2020 на рассмотрение дела № 086/01/10-1156/2020 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией установлено, что на момент рассмотрения дела 16.10.2020 информация в полном объеме в Управление не поступила. Рассмотрение дела отложено на 11.12.2020.

11.12.2020 на рассмотрение дела № 086/01/10-1156/2020 о нарушении антимонопольного законодательства присутствовал по доверенности представитель Ответчика по ВКС. Комиссией заслушаны доводы сторон по делу. Доказательства полученные в ходе рассмотрения дела, доводы лиц, участвующих в деле, фактического обстоятельства дела свидетельствуют о наличии в действиях ответчика нарушения антимонопольного законодательства. Комиссией принято заключение об обстоятельствах дела.

В соответствии с частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Согласно части 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, в случае принятия заключения об обстоятельствах дела дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит отложению.

Рассмотрение дела № 086/01/10-1156/2020 отложено на 03.02.2021.

03.02.2021 на рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства присутствовали по доверенности представители Заявителя и Ответчика В результате проведенного Управлением анализа информации и документов, представленных сторонами по делу о нарушении антимонопольного законодательства, установлено следующее.

Согласно статье 24.6 Федерального закона от 24 июня 1998 года № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее - Закон № 89-ФЗ), деятельность по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории субъекта Российской Федерации обеспечивается региональными операторами по обращению с ТКО в соответствии с территориальной схемой обращения с отходами.

АО «Югра-Экология» является региональным оператором в сфере обращения с отходами на территории ХМАО-Югры.

Приказом Региональной службы по тарифам Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 19.12.2019 года №166-нп «Об установлении предельного единого тарифа на услугу регионального оператора в области обращения с твердыми коммунальными отходами для Акционерного Общества «Югра-Экология»» установлен единый тариф на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами АО «Югра-Экология».

Статьей 24.7 Закона № 89-ФЗ установлено, что региональные операторы заключают договоры на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с собственниками твердых коммунальных отходов, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации. Договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами является публичным для регионального оператора. Региональный оператор не вправе отказать в заключении договора на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами собственнику твердых коммунальных отходов, которые образуются и места накопления которых находятся в зоне его деятельности.

По договору на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами региональный оператор обязуется принимать твердые коммунальные отходы в объеме и в местах (на площадках) накопления, которые определены в этом договоре, и обеспечивать их транспортирование, обработку, обезвреживание, захоронение в соответствии с законодательством Российской Федерации, а собственник твердых коммунальных отходов обязуется оплачивать услуги регионального оператора по цене, определенной в пределах утвержденного в установленном порядке единого тарифа на услугу регионального оператора.

Договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами заключается в соответствии с типовым договором, утвержденным Правительством Российской Федерации. Договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами может быть дополнен по соглашению сторон иными не противоречащими законодательству Российской Федерации положениями.

В Законе № 89-ФЗ предусмотрено, что 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 твердых коммунальных отходов определяются исходя из нормативов накопления твердых коммунальных отходов. Нормативы накопления твердых коммунальных отходов 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) (пункты 1, 2 статьи 24.10 Закона 89-ФЗ).

В развитие указанных положений закона Постановлением Правительства РФ от 03.06.2016 № 505 утверждены Правила коммерческого учета объема и (или) массы твердых коммунальных отходов (далее – Правила № 505), Постановлением Правительства РФ от 12.11.2016 № 1156 утверждены Правила обращения с твердыми коммунальными отходами (далее – Правила № 1156).

Пунктом 10 Правил № 1156 определено, что в соответствии с договором на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами в местах (площадках) накопления твердых коммунальных отходов складирование твердых коммунальных отходов осуществляется потребителями следующими способами: а) в контейнеры, расположенные в мусороприемных камерах (при наличии соответствующей внутридомовой инженерной системы); б) в контейнеры, бункеры, расположенные на контейнерных площадках; в) в пакеты или другие емкости, предоставленные региональным оператором.

В соответствии с пунктом 5 Правил № 505 коммерческий учет твердых коммунальных отходов осуществляется: а) 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; б) исходя из массы твердых коммунальных отходов, определенной с использованием средств измерения.

Аналогичные условия содержатся в пункте 15 раздела 5 Формы типового договора на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами, утвержденной Правилами № 1156. Типовая форма содержит указание на три возможных способа осуществления учета объема (массы) ТКО о которых могут договориться стороны.

Таким образом, дополнительных условий и ограничений к применению способа коммерческого учета ТКО, определенный подп. б п. 5 Правил № 505 не имеет.

Пункт 8 Правил № 505, устанавливающий, что «при раздельном накоплении ТКО в целях осуществления расчетов по договорам в области обращения с ТКО коммерческий учет ТКО осуществляется в соответствии с абзацем 3 подп. «а» п. 5 Правил № 505», лишь регулирует вопрос осуществления расчетов при способе раздельного накопления и не содержит ограничений для других видов сбора накопления ТКО.

Предмет деятельности по обращению с ТКО - деятельности регионального

оператора закреплен в ч. 1 ст. 24.6 Закона 89-ФЗ и определяется как сбор, транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов. Таким образом, продуктовые границы рассматриваемого товарного рынка прямо определены действующим законодательством.

Как указывалось ранее, в силу прямого законодательного закрепления в рассматриваемом случае выход на рынок услуг регионального оператора в закрепленной зоне, действия регионального оператора возможен только по результатам конкурсного отбора; замена услуг регионального оператора в сфере обращения ТКО на какие либо иные услуги иных хозяйствующих субъектов действующим законодательством не предусмотрена.

Соответственно, АО «Югра-Экология» обладает признаками доминирующего положения на рынке услуг по обращению с ТКО в соответствующей зоне деятельности, в связи с чем на них распространяются ограничения, предусмотренные Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в том числе запрет на создание дискриминационных условий для потребителей услуг Регионального оператора.

Согласно ч. 5 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Тем самым, в отсутствие объективных причин, препятствующих включению в договор условий о коммерческом учете ТКО исходя из массы ТКО, определенной с использованием средств измерения, такой отказ со стороны регионального оператора может указывать на признаки злоупотребления им доминирующим положением и нарушения антимонопольного законодательства.

Статьей 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон 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).

Вместе с тем, в Правиле № 505 предусмотрен определенный перечень действий для допуска средства измерения к эксплуатации.

Пунктом 13 Правил № 505 предусмотрено, что для допуска к эксплуатации средства измерения, установленного на объекте, владельцем объекта формируется комиссия по допуску средства измерения к эксплуатации (далее - комиссия) в следующем составе:

а) представитель владельца объекта;

б) представитель регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами;

в) представитель организации, осуществляющей монтаж и наладку сдаваемого в эксплуатацию средства измерения.

Извещение представителей, указанных в подпунктах «б» и «в» пункта 13 настоящих Правил, о проведении мероприятий по допуску средства измерения к эксплуатации осуществляет владелец объекта не позднее чем за 10 рабочих дней до дня допуска средства измерения к эксплуатации путем направления членам комиссии письменных уведомлений.

Уведомление, указанное в пункте 14 настоящих Правил, должно содержать:

а) реквизиты владельца объекта (для юридических лиц - полное наименование, основной государственный регистрационный номер записи в Едином государственном реестре юридических лиц и дата ее внесения в реестр, местонахождение юридического лица, индивидуальный номер налогоплательщика, для индивидуальных предпринимателей - основной государственный номер записи в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей и дата ее внесения в реестр, адрес регистрации по месту жительства, индивидуальный номер налогоплательщика, для физических лиц - фамилия, имя, отчество (при наличии), серия, номер и дата выдачи паспорта или иного документа, удостоверяющего личность в соответствии с законодательством Российской Федерации, адрес регистрации по месту жительства), контактные данные, включая почтовый адрес и номер телефона, лица, направившего уведомление;

б) дата, время и место проведения мероприятий по допуску средства измерения к эксплуатации.

К уведомлению прилагаются:

а) заверенная владельцем объекта копия проектной документации на установку средства измерения;

б) заверенная владельцем объекта копия паспорта (формуляра) на средство измерения;

в) заверенные владельцем объекта копии документов, подтверждающих прохождение последней поверки средства измерения (за исключением новых средств измерения);

г) документы, подтверждающие право лица подписывать уведомления и (или) направлять уведомления от имени владельца объекта.

При проведении мероприятий по допуску средства измерения к эксплуатации проверяются:

- а) соответствие заводских номеров, нанесенных на средство измерения, номерам, указанным в его паспорте (формуляре);
- б) соответствие схемы установки средства измерения представленной проектной документации;
- в) наличие знаков последней поверки (за исключением новых средств измерения);
- г) работоспособность средства измерения;
- д) работоспособность телеметрических устройств (при их наличии).

По результатам проведения мероприятий по допуску средства измерения к эксплуатации составляется акт о допуске средства измерения к эксплуатации, в котором указываются:

- а) дата и время проведения мероприятий по допуску средства измерения к эксплуатации, местонахождение объекта и расположение средства измерения;
- б) фамилии, имена, отчества (при наличии), должности и контактные данные лиц, принимавших участие в проведении мероприятий по допуску средства измерения к эксплуатации;
- в) результаты проведения мероприятий по допуску средства измерения к эксплуатации;
- г) решение о допуске средства измерения к эксплуатации или об отказе в таком допуске с перечнем выявленных недостатков и указанием пунктов настоящих Правил, положения которых нарушены.

Акт о допуске средства измерения к эксплуатации составляется и подписывается всеми членами комиссии в течение 5 рабочих дней со дня проведения мероприятий по допуску средства измерения к эксплуатации.

Согласно п. 20 Правил № 505, средство измерения считается пригодным для измерения массы твердых коммунальных отходов в целях коммерческого учета твердых коммунальных отходов с даты подписания акта о допуске средства измерения к эксплуатации. В случае выявления несоответствия средства измерения требованиям, установленным пунктом 17 настоящих Правил, средство измерения не допускается к эксплуатации.

На основании вышеизложенного, коммерческий учет ТКО по договору в области обращения с ТКО допускается в соответствии с подп. «б» п. 5 Правил № 505 в случае допуска средства измерения к эксплуатации.

В силу п. 4 ст. 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (ст. 422 ГК РФ).

Согласно п. 1 ст. 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для

сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Пунктом 4 ст. 426 ГК РФ установлено, что в случаях, предусмотренных законом, Правительство Российской Федерации, а также уполномоченные Правительством Российской Федерации федеральные органы исполнительной власти могут издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров.

Публичным договором признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.) (п. 1 ст. 426 ГК РФ).

Также согласно п. 5 Типовой формы договора на оказание услуг по обращению с ТКО, оплата услуг по настоящему договору осуществляется по цене, определенной в пределах утвержденного в установленном порядке единого тарифа на услугу регионального оператора с указанием размера оплаты указываемым региональным оператором.

Вместе с тем, в проекте договора на оказание услуг по обращению с ТКО с юридическим лицом — собственником/владельцем нежилого помещения/ объекта № ЮЭ01КОНЖ00001398 АО «Югра-Экология» отсутствует фиксированная цена размера оплаты, предусмотренная типовым договором, что может привести к установлению различных цен на одну и ту же услугу и созданию дискриминационных условий для различных субъектов хозяйственной деятельности.

На основании вышеизложенного, проект договора должен предусматривать оплату услуг по настоящему договору по цене, определенной в пределах утвержденного в установленном порядке единого тарифа на услугу регионального оператора с указанием в договоре размера оплаты для каждого из способов осуществления учета объема (массы) ТКО, о котором могут договориться стороны.

На основании вышеизложенного, в действиях АО «Югра-Экология» выявлено нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Учитывая совокупность имеющихся доказательств, в том числе объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу о необходимости выдачи АО «Югра-Экология» обязательного для исполнения предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного, 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 Ханты-Мансийского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях АО «Югра-Экология» (628012, ХМАО-Югра, г. Ханты-Мансийск, ул. Карла Маркса, д. 17, офис 505а, ИНН 8601065381) нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в навязывании контрагенту невыгодных условий договора.
2. Выдать обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы уполномоченному должностному лицу, для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия Арбитражный суд Ханты-Мансийского автономного округа – Югры.

Председатель Комиссии <.....>

Члены Комиссии <.....>

<.....>