

Решение
по делу № 10/01/10-3/2019

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 10/01/10-3/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

<..>

члены Комиссии:

<...> (далее — Комиссия),

рассмотрев дело № 10/01/10-3/2019 по признакам нарушения ООО «Э» пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в создании препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам, в отношении организаций, осуществляющих свою деятельность в области транспортирования твердых коммунальных отходов на территории Юго-западной зоны Курской области,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 1 статьи 24.6 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее — Закон об отходах) 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.

Согласно статье 1 Закона об отходах под региональным оператором понимается юридическое лицо, осуществляющее деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, захоронению твердых коммунальных отходов, 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.

В соответствии с территориальной схемой обращения с отходами, в том числе с коммунальными, для Курской области, утвержденной приказом Комитета ЖКХ и ТЭК Курской области от 28.10.2016 № 122, территория Курской области разделена на Юго-западную и Северо-восточную зоны.

Между Комитетом ЖКХ и ТЭК Курской области и ООО «Э» было заключено Соглашение об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Курской области в Юго-западной зоне деятельности от 09.10.2017.

В соответствии со статьей 24.7 Закона об отходах, статьей 30 Жилищного кодекса Российской Федерации собственники твердых коммунальных отходов, в том числе собственники помещений в многоквартирном доме, жилых домов, домовладений, лица, пользующиеся на ином законном основании помещением в многоквартирном доме, жилым домом, домовладением, потребляющие коммунальные услуги, а также юридические лица, индивидуальные предприниматели, 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.

Учитывая круг потребителей услуг ООО «Э», население и юридические лица Юго-западной зоны Курской области в соответствии со статьей 24.7 Закона об отходах, статьей 30 Жилищного кодекса Российской Федерации, а также в соответствии с пунктом 5 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 12.11.2016 № 1156, не имеют возможности заключить договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с иными хозяйствующими субъектами, так как ООО «Э» является региональным оператором в Юго-западной зоне Курской области.

В соответствии с пунктом 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Таким образом, положение ООО «Э» на рынке обращения с твердыми коммунальными отходами на территории Курской области в Юго-западной зоне является доминирующим.

Из конкурсной документации по отбору региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Курской области, размещенной Комитетом ЖКХ и ТЭК Курской области на сайте torgi.gov.ru, следует, что в зоне деятельности ООО «Э» образуется 44,63% твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории субъекта Российской Федерации.

В ходе заседания Комиссии 25.07.2019 представитель ООО «Э» подтвердила, что в зоне деятельности ООО «Э» образуется более 30% твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории субъекта Российской Федерации.

В силу подпункта «а» пункта 3 Правил № 1133 цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора должны формироваться по результатам торгов, в том числе в случае если в зоне деятельности регионального оператора образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории субъекта Российской Федерации.

При этом пунктом 10 Правил № 1133 определяются территории, в отношении которых региональный оператор обязан провести аукцион.

Так, из взаимосвязанного толкования подпункта «а» пункта 3 и подпункта «а» пункта 10 Правил № 1133 следует, что региональный оператор в зоне деятельности которого образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории субъекта Российской Федерации, обязан провести аукцион в отношении территорий, на которых образуется не менее 50 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся в зоне деятельности регионального оператора.

Следовательно, в силу требований Правил № 1133, ООО «Э» было обязано провести торги по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами.

По итогам мониторинга сайта zakupki.gov.ru ФАС России было выявлено, что ООО «Э» проводилось несколько закупок у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) на оказание автотранспортных услуг по перевозке твердых коммунальных отходов 5 класса опасности.

Согласно ответу на запрос ФАС России от <..> № <...>

ООО «Э» письмом от <...> № <...> сообщило, что ООО «Э» самостоятельно осуществляет транспортирование твердых коммунальных отходов на территории Курской области в Юго-западной зоне за исключением г. Рыльска и Рыльского района.

Также в письме указывалось, что транспортирование твердых коммунальных отходов на территории г. Рыльска и Рыльского района осуществляет <...>, с которым у ООО «Э» заключен договор на оказание услуг по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов от 29.12.2018. Указанный договор заключен как с единственным поставщиком в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В ходе заседания Комиссии 25.07.2019 представитель ООО «Э» <..> сообщила, что на данный момент указанный договор между ООО «Э» и <..> расторгнут. ООО «Э» самостоятельно осуществляет транспортирование твердых коммунальных отходов на всей территории Курской области в Юго-западной зоне, посредством собственных транспортных средств.

При этом извещения о проведении торгов по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Курской области на сайте zakupki.gov.ru отсутствуют.

В ответ на письмо ФАС России от <..> № <..>

ООО «Э» сообщило что им не проводились и не проводятся аукционы в соответствии с Правилами № 1133 на право заключения договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов по Юго-западной зоне деятельности Курской области.

Рынок транспортирования твердых коммунальных отходов является взаимосвязанным с рынком по обращению с твердыми коммунальными отходами. Наличие у ООО «Э» доминирующего положения на рынке по обращению с твердыми коммунальными отходами приводит (может привести) к негативным последствиям на связанном рынке по транспортированию твердых коммунальных отходов.

В случае, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, может влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

ООО «Э» в силу своего статуса регионального оператора, занимающего доминирующее положение на рынке оказания услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами в границах своей зоны деятельности, не проводя соответствующие аукционы, злоупотребило своим доминирующим положением, что привело к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на связанном товарном рынке - рынке оказания услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов, поскольку создало для иных хозяйствующих субъектов, работающих на данном товарном рынке, препятствие доступу на товарный рынок — организациям, осуществляющим свою деятельность в области транспортирования твердых коммунальных отходов на территории Юго-западной зоны Курской области. **Установленное пунктом 9 Правил № 1133 требование о выделении в отдельный лот услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора свидетельствует о важности создания условий для развития конкуренции на рынке обращения с твердыми коммунальными отходами в зоне деятельности крупных региональных операторов.**

Статьей 10 Закона о защите конкуренции установлен запрет на злоупотребление доминирующим положением 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.

Учитывая изложенное, такое бездействие ООО «Э» свидетельствуют о признаках нарушения запрета, установленного пунктом 9 части 1 статьи 10 Закона о защите

конкуренции.

На заседании Комиссии 22.04.2019 представитель ответчика ООО «Э» приобщил к материалам дела выписку из Единого государственного реестра юридических лиц, согласно которой, учредителем ООО «Эк» с размером доли 100% является <...> и справку об объеме выручки от реализации товаров (работ, услуг) ООО «Э» согласно которой, объем выручки от реализации товаров (работ, услуг) ООО «Э» за 2018 год составил — 223 722 тыс. руб.

Представитель указывал, что частью 2¹ статьи 5 Закона о защите конкуренции установлено, что 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 четыреста миллионов рублей.

Таким образом, представитель заявлял, что на основании представленных материалов и в силу части 2¹ статьи 5 Закона о защите конкуренции ООО «Э» не может быть признано хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение.

Определением об отложении рассмотрения дела № 10/01/10-3/2019 у ООО «Э» была запрошена информация об организациях, в которых <...> является/являлся учредителем и/или директором.

На заседание Комиссии 28.06.2019 представитель ответчика не явился, в связи с направлением представителя в служебную командировку, что подтверждается приказом о направлении работника в командировку <...> от 26.06.2019, запрашиваемая информация представлена не была.

Определением о продлении срока рассмотрения дела № 10/01/10-3/2019 Комиссия определила продлить срок рассмотрения дела № 10/01/10-3/2019 по 22.01.2019, а также Комиссией в срок по 04.07.2019 была повторно запрошена информация об организациях, в которых <...> является/являлся учредителем и/или директором.

Письмом от <...> № <...> ООО «Э» была представлена запрашиваемая информация, согласно которой <...> является:

- генеральным директором и учредителем ООО «Э» - размер доли 100%;
- генеральным директором <...> - размер доли 100%;
- а также является учредителем в 12 юридических лицах.

В ходе рассмотрения дела, а также в целях подтверждения указанных фактов ФАС России был направлен запрос информации в ФНС России от <...> № <...>.

Письмом от <...> № <...> ФНС России сообщила о направлении указанного запроса информации в УФНС России по Курской области.

Письмом УФНС России по Курской области от <...>

№ <...> была подтверждена информация об организациях, в которых <...> является/являлся учредителем и/или директором.

Статьей 5 Закона о защите конкуренции предусмотрены изъятия из сферы действия части 2¹ указанной статьи.

Так, пунктом 1 части 2¹ статьи 5 Закона о защите конкуренции предусмотрено исключение, согласно которому 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 четырехста миллионов рублей, если такой хозяйствующий субъект, входит в группу лиц с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами по основаниям, предусмотренным частью 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции.

Следовательно, ООО «Э» подпадает под исключение, установленное пунктом 1 части 2¹ статьи 5 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, положение ООО «Э» на территории Курской области в Юго-западной зоне следует признать доминирующим.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу, что бездействие ООО «Э», выразившееся в непроведении торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора, привело к созданию препятствий доступу на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам — организациям, осуществляющим свою деятельность в области транспортирования твердых коммунальных отходов на территории Юго-западной зоны Курской области, что запрещено пунктом 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Комиссией в адрес ООО «Э» направлено заключение об обстоятельствах дела № 10/01/10-3/2019 от 01.08.2019 № 10/66511/19.

Согласно части 5 статьи 48¹ Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить Комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании Комиссии.

ООО «Э» пояснения на заключение об обстоятельствах дела № 10/01/10-3/2019 не представило.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу, что действия ООО «Э», выразившиеся в создании препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам, в отношении организаций, осуществляющих свою деятельность в области транспортирования твердых коммунальных отходов на территории Юго-западной зоны Курской области, являются нарушением пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного и руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Э» нарушившим пункт 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с созданием препятствий доступу на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам — организациям, осуществляющим свою деятельность в области транспортирования твердых коммунальных отходов на территории Юго-западной зоны Курской области.
2. Выдать ООО «Э» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела должностному лицу ФАС России для рассмотрения вопроса о применении мер реагирования в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в течение трех 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.