

РЕШЕНИЕ

г.

Благовещенск

Резолютивная часть решения оглашена «18» апреля 2012 г.

В полном объеме решение изготовлено «02» мая 2012 г.

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

<...> - председателя комиссии, заместителя руководителя управления

Членов комиссии:

<...> - начальника отдела антимонопольного контроля и контроля органов власти,

<...> - заместителя начальника отдела антимонопольного контроля и контроля органов власти,

<...> - старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля и контроля органов власти,

рассмотрев дело № А-10/09 2012 по признакам нарушения муниципальным предприятием города Благовещенска «Городской сервисно-торговый комплекс» (далее – МП «ГСТК») пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в навязывании ООО «Град Сервис» невыгодных для него условий договора на утилизацию (захоронение) отходов на полигоне для компостирования твердых бытовых отходов (далее – ТБО) на 2012 год, а именно применение коэффициента уплотнения 2,0 к объему ТБО, принимаемых на полигон предприятия, что не предусмотрено действующим законодательством и ущемляет интересы хозяйствующего субъекта, осуществляющего вывоз ТБО,

УСТАНОВИЛА:

31.01.2012 в адрес Амурского УФАС России поступило заявление ООО «Град Сервис», на действия МП «ГСТК», выразившиеся, по мнению заявителя, в навязывании контрагенту невыгодных условий договора на утилизацию ТБО на 2012 год, а также при оплате услуг по утилизации ТБО в 2011 году в части применения коэффициента уплотнения.

В рамках осуществления государственного контроля соблюдения антимонопольного законодательства и по результатам проверки представленных сведений и документов, Амурским УФАС России в действиях МП «ГСТК» выявлены признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции. Руководствуясь частями 1, 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, 28.02.2012 МП «ГСТК» Амурским УФАС России выдано предупреждение о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, и принятии мер по устранению такого нарушения в срок до 12.03.2012. Предупреждение МП «ГСТК» в установленный срок исполнено в

части исключения коэффициента уплотнения из актов сверки объемов утилизации ТБО за период с 01.09.2011 по 31.12.2011, в части исключения коэффициентов уплотнения из договора оказания услуг № 5229 от 09.01.2012 предупреждение исполнено не было.

Руководствуясь частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, на основании приказа Амурского УФАС России от 29.03.2012 № 87 в соответствии со статьей 44 Закона о защите конкуренции Амурским УФАС России возбуждено дело № А-10/09 2012 и создана Комиссия для рассмотрения дела в отношении МП «ГСТК» по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

При рассмотрении дела представитель заявителя пояснил, что на заявленных требованиях настаивает, считает, что условия договора на утилизацию (захоронение) ТБО на 2012 год, направленного МП «ГСТК», в части применения коэффициента уплотнения, незаконными, ущемляющими интересы общества. ООО «Град Сервис», направив в адрес МП «ГСТК» дополнительное соглашение о продлении действия договора № 5229 на 2012 год, получило отказ МП «ГСТК» в подписании рассматриваемого соглашения. Предприятием был направлен новый договор оказания услуг на утилизацию ТБО на полигоне в 2012 году, содержащий условия применения коэффициента уплотнения. При этом документальное обоснование, подтверждающее правомерность применения дополнительной составляющей (коэффициент уплотнения) при определении стоимости оказанных услуг по утилизации (захоронению) отходов со стороны МП «ГСТК» представлено не было. На сегодняшний день предприятие производит начисление платы ООО «Град Сервис» за утилизируемый объем ТБО с учетом коэффициента уплотнения. Что касается оплаты объема выполненных работ МП «ГСТК» по договору № 5229 от 29.08.2011, ООО «Град Сервис» производило оплату согласно выставленным счетам. Вместе с тем, МП «ГСТК» учет объема ТБО, вывезенного на полигон ООО «Град Сервис», был рассчитан с применением коэффициента уплотнения, не предусмотренного заключенным договором. Таким образом, у ООО «Град Сервис» возникла переплата за оказанные предприятием услуги по утилизации ТБО, которую МП «ГСТК» отказывается вернуть или зачесть в счет предстоящих оказанных услуг в добровольном порядке.

При рассмотрении дела представитель МП «ГСТК» пояснил следующее. На сегодняшний день предупреждение, направленное Амурским УФАС России, исполнено: в адрес ООО «Град Сервис» направлен договор на утилизацию ТБО на 2012 год, исключающий условия применения коэффициента уплотнения при приеме ТБО. Однако, МП «ГСТК» не может согласиться с тем, что в действиях предприятия содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства, выразившиеся в навязывании ООО «Град Сервис» невыгодных для него условий договора на утилизацию ТБО на 2012 год, а именно применение коэффициента уплотнения 2,0. Тариф на утилизацию (захоронение) отходов на 2012 год утвержден приказом управления государственного регулирования цен и тарифов в расчете на 1 куб.м. неуплотненных ТБО. Таким образом, МП «ГСТК», применяя тариф, утвержденный для неуплотненных ТБО, к уплотненным ТБО, привезенным специализированной техникой ООО «Град Сервис», работает в убыток. В связи с этим, предприятием принято решение ввести коэффициент уплотнения. Вместе с тем, замеры фактически привезенного специализированной техникой ООО «Град Сервис» объема ТБО МП «ГСТК» не проводились, двусторонние акты не составлялись. Размер утвержденного предприятием коэффициента уплотнения с

ООО «Град Сервис» не согласовывались.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, изучив имеющиеся в деле документы, установила следующее.

29.08.2011 между ООО «Град Сервис» и МП «ГСТК» был заключен договор оказания услуг № 5229 на утилизацию ТБО на полигоне для компостирования ТБО сроком действия с 01.09.2011 по 31.12.2011, в соответствии с условиями которого МП «ГСТК» оказывает услуги по утилизации (захоронению) ТБО, доставленных на полигон автотранспортом ООО «Град Сервис».

При исследовании договора № 5229 от 29.08.2011 на утилизацию ТБО на полигоне установлено следующее.

Согласно п. 1.1. стороны установили, что ООО «Град Сервис» осуществляет транспортировку отходов на полигон мусоровозами марки Jiefang CA 3071 PK2 с объемом кузова 16,0 м³. Согласно рассматриваемому договору расчет стоимости услуг осуществляется на основании тарифа, установленного органами местной власти, за 1 куб.м. Условие о применении коэффициента уплотнения при приемке ТБО, доставленных на полигон специализированным транспортом, в договоре отсутствует.

Пунктом 1.3. установлено, что для выполнения условий договора, при приеме на полигон отходов МП «ГСТК» (исполнитель) ведет учет специализированного транспорта ООО «Град Сервис» (заказчик) согласно установленным Приложением №1 к договору объемов принимаемых отходов.

В Приложении № 1 к договору сторонами согласован планируемый объем отходов для утилизации на полигоне на 30 дней в размере <...> м³ и объем отходов для утилизации на полигоне на 31 день в размере <...> м³. Указанный запланированный объем ТБО установлен исходя из площади объектов обслуживаемых ООО «Град Сервис», периодичности вывоза отходов, количества мусоросборников.

Пунктом 2.1.10 установлено, что исполнитель перед въездом на полигон ведет учет объемов привезенных заказчиком на утилизацию отходов.

При этом договор № 5229 от 29.08.2011 не содержит условия о расчете фактического количества ТБО, принятого на полигон с применением каких-либо коэффициентов.

На основании пункта 2.1.12 договора оказания услуг № 5229 от 29.08.2011 ООО «Град Сервис» 01.12.2011 направило в МП «ГСТК» акт сверки объемов оказанных услуг.

Письмами № 1823 от 29.12.2011, № 05 от 10.01.2012, № 07 от 10.01.2012 МП «ГСТК» сообщило об отклонении акта сверки в редакции ООО «Град Сервис» и направило свою редакцию акта сверки, в котором отражает удвоенный объем ТБО (применяя коэффициент уплотнения 2,0).

Вместе с тем, МП «ГСТК» представило журнал учета ТБО за период с 01.09.2011 по 30.01.2012 по данным которого, объем отходов, ввезенных мусоровозом марки

Jiefang CA 3071 PK 2 A831 NM, за один рейс составил 32 м³ при объеме кузова данного транспортного средства 16 м³. Таким образом, МП «ГСТК» фиксирует в журнале объем отходов, поступивших от заказчика, в два раза превышающий объем кузова мусоровоза, что противоречит условиям заключенного договора.

В подписании дополнительного соглашения о продлении на 2012 год действия договора оказания услуг № 5229 от 29.08.2011 МП «ГСТК» было отказано. Предприятием в адрес ООО «Град Сервис» на рассмотрение был представлен проект нового договора № 5229 от 09.01.2012. Согласно пункту 1.2 договора на 2012 год отходы будут доставляться на полигон тем же специализированным транспортом, что и в 2011 году (согласно договору № 5229 от 29.08.2011), но уже с учетом коэффициентов уплотнения: мусоровозами марки Jiefang CA 3071 PK2 с учетом коэффициента уплотнения 2,0. Согласно пункту 1.4 договора на 2012 год учет количества принимаемых ТБО осуществляется с учетом коэффициента уплотнения. Следовательно, принимая ТБО на полигоне в 2012 году в соответствии с договором оказания услуг № 5229 от 29.08.2011, содержащим условия (пункты 1.2, 1.4, Приложение №1 проекта договора) применения коэффициента уплотнения при расчете фактического объема ТБО в неуплотненном состоянии, МП «ГСТК» планирует вести учет объема ТБО из расчета бункера мусоровоза с применением коэффициента уплотнения (умножая коэффициент уплотнения на объем кузова транспортного средства).

17.01.2012 ООО «Град Сервис» представило возражение на договор № 5229 от 09.01.2012, 25.01.2012 в адрес МП «ГСТК» направило протокол разногласий к рассматриваемому договору, в том числе пункта 1.2, 1.4, Приложения № 1 – без применения коэффициента уплотнения, на основе которого определяются ежемесячные объемы утилизируемых отходов и ежемесячная стоимость услуг.

27.01.2012 МП «ГСТК» в адрес ООО «Град Сервис» направлен протокол согласования разногласий к договору оказания услуг № 5229 от 09.01.2012, в соответствии с которым предприятие выразило несогласие исключить условия применения коэффициента уплотнения из рассматриваемого договора.

Письмом от 09.04.2012 № 492 (вх. от 11.04.2012 № 1776) на определение Амурского УФАС России о назначении дела № А-10/09 2012 МП «ГСТК» уведомило Амурское УФАС России об исполнении предупреждения от 28.02.2012 № 02-599 о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства в полном объеме: в адрес ООО «Град Сервис» предприятием направлен договор оказания услуг № 5229 на утилизацию ТБО на полигоне для компостирования ТБО от 04.04.2012, не содержащий условий применения коэффициентов уплотнения.

МП «ГСТК», согласно данным Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определённого товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов, занимает доминирующее положение на товарном рынке по переработке, уничтожению, утилизации и захоронению отходов в географических границах рынка – г. Благовещенск с долей более пятидесяти процентов (приказ Амурского УФАС России от 06.12.2006 № 179), следовательно, запреты, установленные статьей 10 Закона о защите конкуренции, распространяются на указанный хозяйствующий субъект.

В соответствии с пунктом 3.6.5 Административного регламента ФАС России № 5 от 17.01.2007 определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов и доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они были включены в Реестр. Следовательно, анализ состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения МП «ГСТК» не требуется.

Исходя из содержания части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, занимаемое положение МП «ГСТК» на товарном рынке по переработке, уничтожению, утилизации и захоронению отходов позволяет обществу 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.

Согласно пункту 6 части 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, в том числе действия, направленные на экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар, если иное не предусмотрено федеральным законом.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц, 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 РФ, нормативными правовыми актами Правительства РФ, 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 заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент заинтересован, и другие требования).

Пунктом 1 части 2 статьи 1 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» установлено, что тарифы на товары и услуги организаций коммунального комплекса - производителей товаров и услуг в сфере водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов подлежат регулированию.

Пунктом 8 Постановления Правительства Российской Федерации от 14.07.2008 № 520 «Об основах ценообразования и порядке регулирования тарифов, надбавок и предельных индексов в сфере деятельности организаций коммунального комплекса» установлено, что тарифы на утилизацию (захоронение) ТБО устанавливаются с применением одноставочного тарифа из расчета платы за 1

куб. метр или 1 тонну твердых бытовых отходов. При этом применение коэффициента уплотнения при установлении данного тарифа действующим законодательством не предусмотрено.

В соответствии с пунктом 4 части 4 статьи 4 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» органы исполнительной власти субъектов РФ устанавливают тарифы на товары и услуги организаций коммунального комплекса в соответствии с предельным индексом, установленным федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов и надбавок для соответствующего субъекта РФ, в случае его установления, с учетом утвержденных представительными органами местного самоуправления инвестиционных программ организаций коммунального комплекса.

Приказом управления государственного регулирования цен и тарифов Амурской области ежегодно утверждается тариф на услугу утилизации (захоронения) ТБО, оказываемую МП «ГСТК». На 2011 год тариф утвержден приказом от 26 ноября 2010 г. № 137-пр/у и составил 24,55 руб. за 1 куб.м., на 2012 год – приказом от 23 ноября 2011 г. № 188 пр/у и составил с 01 января 2012 г. – 24,55 руб. за 1 куб.м., с 01 июля 2012 г. – 26,02 руб. за 1 куб.м., с 01 сентября 2012 г. – 29,62 руб. за 1 куб.м. Таким образом, составляющими данного тарифа являются объем и стоимость одного кубического метра. Рассматриваемые приказы не предусматривают зависимость величины тарифа за утилизацию (захоронение) одного кубического метра отходов от соотношения веса к объему и от технических характеристик транспортных средств, доставляющих ТБО на полигон, следовательно, тариф на утилизацию установлен для фактически утилизируемых (захороняемых) ТБО, что соответствует фактически принимаемому на полигон объему ТБО.

Вместе с тем, согласно технической документации на специализированный транспорт – мусоровозы установлены коэффициенты уплотнения, варьирующиеся в широком диапазоне в зависимости от технического состояния автотранспорта.

В то же время, в договоре МП «ГСТК» на 2012 год применен коэффициент уплотнения при указании берущегося за основу расчетов объема перевезенных ТБО в произвольном твердофиксированном размере (2,0), что не отражает реального объема принятого ТБО, подлежащего оплате ООО «Град Сервис». Следовательно, применение коэффициента уплотнения не может отразить фактический объем принимаемых ТБО в неуплотненном состоянии.

Кроме того, МП «ГСТК» вопрос о применении коэффициентов уплотнения в указанном размере с ООО «Град Сервис» при составлении договора согласован не был. МП «ГСТК» в одностороннем порядке утвердило и применило размер коэффициентов уплотнения для специализированного транспорта ООО «Град Сервис».

Расчеты, документальное подтверждение того, что объем ТБО, доставляемый ООО «Град Сервис», при разгрузке на полигоне увеличивается именно в 2 раза МП «ГСТК» представлены не были, какие-либо двусторонние акты, позволяющие установить фактический объем доставленных ТБО сторонами не составлялись. Коэффициент уплотнения является технической характеристикой мусоровоза и не может служить основанием для определения действительного (фактического) объема ТБО, доставленного ООО «Град Сервис» на полигон.

Из представленной со стороны МП «ГСТК» производственной программы на 2011 и 2012 год не представляется возможным определить факт увеличения затрат на утилизацию ТБО с 2012 года.

Таким образом, действия МП «ГСТК» по применению коэффициента уплотнения при приеме ТБО к фактической вместимости мусоровоза, не предусмотренные нормативными правовыми актами, могут привести к необоснованному увеличению объема ТБО при выгрузке на полигон. Следовательно, действия МП «ГСТК» могут привести к убыточности ООО «Град Сервис», к повышению стоимости услуг общества по сбору и транспортировке ТБО для населения, и как следствие, к отказу от заключения договоров с ООО «Град Сервис» со стороны его контрагентов, что ущемляет интересы общества.

Исходя из совокупности представленной информации, МП «ГСТК» с целью разрешения спорной ситуации не предложило альтернативного способа определения количества привозимых на полигон ТБО.

Анализ переписки МП «ГСТК» и ООО «Град Сервис» свидетельствует о навязывании ООО «Град Сервис» невыгодных условий договора оказания услуг на утилизацию ТБО на полигоне для компостирования ТБО: под угрозой отказа в доступе на полигон ТБО МП «ГСТК» требует заключить договор и производить оплату за утилизацию ТБО в объеме, увеличенном на коэффициент уплотнения. Письмом № 77 от 18.01.2011 года МП «ГСТК» сообщает что, несмотря на отсутствие подписанного двумя сторонами договора оказания услуг № 5229 от 09.01.2012, МП «ГСТК» готово оказывать услуги по утилизации ТБО при условии 100 % предоплаты и с применением коэффициента уплотнения, не предлагая при этом каких-либо способов замера ТБО для установления точного объема ввозимых ООО «Град Сервис» на полигон ТБО.

Согласно пункту 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства» для квалификации действий (бездействий) как злоупотребление доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого последствия, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемления интересов других лиц.

Таким образом, действия МП «ГСТК», занимающего доминирующее положение на товарном рынке по переработке, уничтожению, утилизации и захоронению отходов в географических границах г. Благовещенска Амурской области, по навязыванию контрагенту (ООО «Град Сервис») 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 РФ, нормативными правовыми актами Правительства РФ, 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 заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент заинтересован, и другие требования), в части применения коэффициентов уплотнения, образуют состав правонарушения по части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц,

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что действия МП «ГСТК», выразившиеся в навязывании ООО «Град Сервис» невыгодных для него условий договора на утилизацию (захоронение) отходов на полигоне для компостирования ТБО на 2012 год, а именно применение коэффициента уплотнения – 2,0 к объему ТБО, принимаемых на полигон предприятия, что не предусмотрено действующим законодательством и ущемляет интересы хозяйствующего субъекта, осуществляющего вывоз ТБО, нарушают требования пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, Комиссией принимается во внимание факт направления в ходе рассмотрения дела № А-10/09 2012 договора оказания услуг № 5229 на утилизацию ТБО на полигоне для компостирования ТБО от 04.04.2012, не содержащего условия применения коэффициентов уплотнения, в адрес ООО «Град Сервис». Таким образом, МП «ГСТК» фактически устранило выявленное нарушение антимонопольного законодательства в добровольном порядке до вынесения решения по указанному делу.

В соответствии с вышеизложенным, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Амурского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия МП «ГСТК», выразившиеся в навязывании ООО «Град Сервис» невыгодных для него условий договора на утилизацию (захоронение) отходов на полигоне для компостирования твердых бытовых отходов (далее – ТБО) на 2012 год, а именно применение коэффициента уплотнения 2,0 к объему ТБО, принимаемых на полигон предприятия, что не предусмотрено действующим законодательством и ущемляет интересы хозяйствующего субъекта, осуществляющего вывоз ТБО, нарушающими пункт 3 часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Прекратить производство по делу в отношении МП «ГСТК» в связи с добровольным устранением нарушения.
3. Передать материалы дела должностному лицу Амурского УФАС России для возбуждения административного дела в отношении МП «ГСТК».

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии <...>

Председатель Комиссии <...>

<...>