ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 04/48-13

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

10 июля 2013 г.

г. Омск

В Омское УФАС России поступило заявление ОАО «Называевский элеватор» (далее - Заявитель) на действия ООО «Управляющая компания «Называевск» (далее – Общество), выразившиеся в навязывании невыгодных условий договора, в результате которых ущемлены или могут быть ущемлены интересы Заявителя.

Нарушение, по мнению Заявителя, выразилось в отказе от внесения изменений в заключенный договор № 1301/113 на утилизацию жидких и твердых бытовых отходов на городской свалке (далее по тексту – Договор), заключенный между Заявителем и Обществом 29.01.2013 г.

Как следует из материалов проверки, между Заявителем и Обществом заключен Договор, согласно которому Заявителю предоставляются услуги по утилизации жидких и твердых бытовых отходов (далее по тексту - ЖБО и ТБО) на городской свалке с объекта Заявителя в соответствии с Федеральным законом от 24.06.1998 г. № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (пункт 1.1. Договора). Объем приема и утилизации жидких и твердых бытовых отходов с объекта Заказчика (Заявителя) определяется по расходу водомера (для жидких бытовых отходов), по проекту нормативов образования отходов и лимитов на их размещение (для твердых бытовых отходов). Ориентировочный объем утилизации жидких бытовых отходов составляет 249 куб.м., твердых бытовых отходов составляет 1168,15 куб.м. (пункт 1.2 Договора).

Как указывает ОАО «Называевский элеватор» в своем заявлении ООО «Управляющая компания «Называевск» необоснованно зависило объем приема на утилизацию отходов, взяв при расчете за основу разрешенные нашему предприятию лимиты на 2013 год, а не по фактическому захоронению отходов.

ОАО «Называевский элеватор» письмом от 06.03.2013 г. № 47 было предложено к заключенному Договору составить дополнительное соглашение, в соответствии с которым пункт 3.2 будет изложен в следующей редакции «Оплата по данному договору будет производиться за фактически утилизированные отходы. Объем утилизированных отходов подтверждается корешком материального пропуска». Кроме того, Заявитель, в указанном письме предложил, что со своей стороны Заявитель будет предоставлять полную документацию на каждую поступающую на свалку машину с отходами, а Общество в свою очередь обязуется предоставлять талоны на груз, оформленные в соответствии с Правилами приема и учета бытовых отходов на городской свалке.

ООО «Управляющая компания «Называевск» в ответ на письмо Заявителя письменно сообщило, что объем утилизации ЖБО равен объему потребления воды сотрудниками Заявителя и составил в 2012 г. 249 куб.м. Объем утилизации ТБО составляет 233629 кг. или 1168,15 куб.м. согласно Проекта нормативов образования отходов и лимитов на их размещение. Общество, направив указанный ответ Заявителю, тем самым отказало во внесении изменений в Договор, путем подписания дополнительного соглашения к нему.

Свои действия ООО «Управляющая компания «Называевск» мотивирует тем, что объем утилизации твердых бытовых отходов может быть скорректирован Обществом в 2014 г. после предоставления Заявителем отчета о фактически вывезенных отходах в 2013 году, зарегистрированного в Росприроднадзоре. Объем фактически вывезенных твердых бытовых отходов Заявителя в 2012 году превысил объем планируемых к размещению отходов на 2013 год.

Омское УФАС России считает, что данная позиция Общества является ошибочной, в связи со следующим.

Установление и регулирование тарифов на утилизацию ТБО регламентируется Федеральным законом от 30.12.2004г. № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» (далее по тексту – Федеральный закон № 210-ФЗ).

Согласно пункту 2 статьи 1 указанного Федерального закона регулированию подлежат тарифы на товары и услуги организаций коммунального комплекса - производителей товаров и услуг в сфере водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, утилизации (захоронения) ТБО, надбавки к ценам (тарифам) для потребителей товаров и услуг организаций коммунального комплекса, надбавки к тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса.

Организациями коммунального комплекса, согласно Федерального закона № 210-ФЗ, являются юридические лица независимо от их организационно-правовой формы, осуществляющие эксплуатацию системы (систем) коммунальной инфраструктуры, используемой (используемых) для производства товаров (оказания услуг) в целях обеспечения тепло-, водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, и (или) осуществляющие эксплуатацию объектов, используемых для утилизации (захоронения) ТБО. К объектам, используемым для утилизации (захоронения) ТБО, относятся объекты, непосредственно используемые для утилизации (захоронения) ТБО (статья 2 Федерального закона № 210-ФЗ).

Пунктом 8 Основ ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утвержденных Постановлением Правительства РФ № 520 от 14.07.2008 г., установлено, что тарифы на услуги по утилизации, обезвреживанию и захоронению твердых бытовых отходов (тарифы на услуги по утилизации) устанавливаются с применением одноставочного тарифа из расчета платы за осуществление утилизации, обезвреживания и захоронения 1 куб. метра или 1 тонны твердых бытовых отходов.

Приказом Региональной энергетической комиссии Омской области № 327/58 от 27.11.2012 г. для ООО «Управляющая компания «Называевск» установлены тарифы на утилизацию ТБО с 01.01.2013 г. – по 31.12.2013 г. для населения в размере 74,48 рублей (без НДС) за 1 куб.м, для прочих потребителей 74,48 рублей (без НДС) за 1

куб.м.

Таким образом, установленные для Общества тарифы могут быть дифференцированы лишь в зависимости от категорий потребителей услуг – жилищный либо коммерческий сектор.

Директором ООО «Управляющая компания «Называевск» приказом № 168 от 07.12.2012 г. утвержден с 01.01.2013 г. тариф на услуги по утилизации жидких бытовых отходов для потребителей в размере 21,74 рубля за 1 куб.м.

Как уже отмечалось выше, отношения между Заявителем и Обществом регулируются Договором, согласно которому Заявителю предоставляются услуги по утилизации ЖБО и ТБО на городской свалке с объекта Заявителя. Указанным Договором установлено, что объем приема и утилизации ЖБО и ТБО с объекта Заказчика (Заявителя) определяется по расходу водомера (для жидких бытовых отходов), по проекту нормативов образования отходов и лимитов на их размещение (для твердых бытовых отходов). Ориентировочный объем утилизации жидких бытовых отходов составляет 249 куб.м., твердых бытовых отходов составляет 1168,15 куб.м. (пункт 1.2 Договора).

Из условий договора № 1301/113 следует, что ориентировочная оплата за утилизацию жидких и твердых бытовых отходов составляет 92417,07 рублей, из расчета ЖБО в количестве 249 куб.м, объема утилизации ТБО в количестве 1168,15 куб. м. При этом договором № 1301/113 не определено, каким образом определяется объем ТБО и ЖБО.

В соответствии со статьёй 1 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» под захоронением отходов понимается изоляция отходов, не подлежащих дальнейшему использованию, в специальных хранилищах в целях предотвращения попадания вредных веществ в окружающую среду, а объектом размещения отходов является специально оборудованное сооружение, предназначенное для размещения отходов (полигон, шламохранилище, хвостохранилище, отвал горных пород и другое).

Таким образом, под объёмом утилизируемых (захороняемых) ТБО следует понимать объём ТБО не только после выгрузки ТБО из мусоровоза, а также после изоляции отходов.

В соответствии с пунктом 2.1. Инструкции по проектированию, эксплуатации, рекультивации полигонов для твердых бытовых отходов, утвержденной Министерством строительства РФ 02.11.1996 г., на полигоне учет принимаемых ТБО ведется по объему в неуплотненном состоянии. Отметка о принятом количестве ТБО делается в "Журнале регистрации ТБО", [форма](#) журнала приведена в Приложении 2 к данной Инструкции.

Учитывая сложность учёта объёма фактически захороненного ТБО, полученного от конкретного потребителя, момент определения объемов ТБО для захоронения определяется в момент приёма ТБО от потребителей посредством осуществления учёта поступающих машин с определенным объемом кузова в соответствии с маркой мусоровоза.

В соответствии с частью 1 статьи 424 Гражданского кодекса Российской

Федерации (далее по тексту – ГК РФ) установлено, что исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон.

Договор на утилизацию ТБО в соответствии с пунктом 1 статьи 426 ГК РФ является публичным договором, содержание условий которого предписано законом, а именно, цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей (пункт 2 статьи 426 ГК РФ), и регулируются правилами, установленными частью второй ГК РФ (статьями 539-548 ГК РФ).

В этой связи именно законодательно предписанное требование о том, что условия публичного договора должны быть одинаковыми для всех потребителей, исключает включение в текст публичного договора условий, не урегулированных в нормативных актах и требующих, в этой связи, достижения согласия сторон, кроме случаев, прямо установленных законом и иными правовыми актами.

Договор считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора (пункт 1 статьи 432 ГК РФ). Существенными являются условия о предмете договора, условия, названные в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (пункт статьи 432 ГК РФ).

Как установлено статьей 450 Гражданского кодекса РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором (часть 1 статьи 450 ГК РФ). По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора (часть 2 статьи 450 ГК РФ).

Статьей 452 Гражданского кодекса РФ установлен порядок изменения и расторжения договора, в соответствии с которым соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из [закона](#), иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное (часть 1). Требование об изменении или о расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии - в тридцатидневный срок (часть 2)

Омское УФАС России считает, что оплата за утилизацию объема ТБО, доставленного Заказчиком на полигон для последующей его утилизации

Исполнителем, должна производиться за фактически утилизированные отходы (V (объем) * T (тариф)). При этом стороны должны урегулировать, каким образом будет определяться фактический объем ТБО. В связи с чем, действия Общества, связанные с отказом от внесения в Договор изменений, предлагаемых Заявителем, являются необоснованными.

Аналитическим отделом Омского УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на товарных рынках услуг по размещению ТБО и по размещению ЖБО в географических границах города Называевска Называевского района Омской области. На основании указанного анализа установлено, что доля ООО «Управляющая компания «Называевск» на товарном рынке услуг по размещению (хранению, захоронению) ТБО и товарном рынке услуг по размещению (хранению, захоронению) ЖБО составляет 100 %. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» ООО «Управляющая компания «Называевск» на товарном рынке услуг по размещению (хранению, захоронению) ТБО и товарном рынке услуг по размещению (хранению, захоронению) ЖБО в географических границах города Называевска Называевского района Омской области занимает доминирующее положение.

В статье 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» содержится запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением, в соответствии с пунктом 3 части 1 указанной статьи 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, 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).

В указанных выше действиях ООО «Управляющая компания «Называевск», выразившихся в необоснованном отказе от внесения изменений в Договор, предлагаемых ОАО «Называевский элеватор», Омским УФАС России усматриваются признаки навязывания ОАО «Называевский элеватор» невыгодных условий договора, что приводит или может привести к ущемлению его интересов.

Учитывая доминирующее положение ООО «Управляющая компания «Называевск» на товарном рынке услуг по размещению (хранению, захоронению) ТБО и товарном рынке услуг по размещению (хранению, захоронению) ЖБО Омским УФАС России установлено, что со стороны ООО «Управляющая компания «Называевск» совершены действия, имеющие признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального Закона «О защите конкуренции».

В связи с наличием в действиях ООО «Управляющая компания «Называевск» (646101, Омская область, г. Называевск, ул. Мичурина, 43) признаков нарушения

пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которые могут привести к ущемлению интересов ОАО «Называевский элеватор», Омское УФАС России на основании [статьи 39.1](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

предупреждает ООО «Управляющая компания «Называевск» о необходимости совершения действий, направленных на прекращение нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ОАО «Называевский элеватор», путем рассмотрения предложения (оферты) (письмо Заявителя от 06.03.2012 г. исх. № 47) о внесении в договор № 1301/113 на утилизацию жидких и твердых бытовых отходов на городской свалке от 29.01.2013 г. изменений в соответствии с требованиями глав 28 и 29 Гражданского кодекса Российской Федерации в десятидневный срок со дня получения настоящего предупреждения.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Омское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

И.о. руководителя управления
В.А. Кабаненко