

РЕШЕНИЕ

по делу № 1 15-137/00-06-13

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «20» марта 2014 года

В полном объеме решение изготовлено «01» апреля 2014 года

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...> (далее – Комиссия),

рассмотрев дело № 1 15-137/00-06-13 по признакам нарушения Департаментом жилищно-коммунального хозяйства и благоустройства города Москвы (далее – ДЖКХиБ) (Богоявленский пер., д. 6, стр. 2, г. Москва, 109012) и Правительством Москвы (ул. Тверская, д. 13, г. Москва, 125032) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела № 1 15-137/00-06-13 послужило заявление общества с ограниченной ответственностью «Волгоградский магниевый завод» (далее – ООО «ВМЗ», заявитель) (вх. от 30.01.2013 № 7020/13) о наличии в действиях ДЖКХиБ признаков нарушения Закона о защите конкуренции.

Одним из видов деятельности заявителя является производство и реализация противогололедных материалов (далее – ПГМ, ПГР), в том числе на основе хлорида магния.

По мнению заявителя, он осуществил все предусмотренные нормативными правовыми актами Москвы и требованиями экологического законодательства действия, необходимые для допуска на рынок ПГМ Москвы своей продукции, однако ДЖКХиБ безосновательно отказался от осуществления закупки указанного товара.

Заявитель указывает, что ДЖКХиБ при реализации мер по обеспечению содержания объектов дорожного хозяйства г. Москвы в зимний период создал необоснованные барьеры входа на товарный рынок противогололедных реагентов г. Москвы и предоставил необоснованное преимущество отдельным хозяйствующим субъектам – производителям ПГМ.

При этом, сформированным ДЖКХиБ требованиям к твердым ПГМ, допускаемым на рынок Москвы, могла удовлетворять лишь продукция ООО «УЗПМ».

У заявителя возникло основание полагать, что ДЖКХиБ и производитель ПГМ – ООО

«УЗПМ», продукция которого поставляется на исключительных условиях в г. Москву, осуществляют согласованные действия с целью недопущения на рассматриваемый товарный рынок конкурентов, тем самым создавая режим наибольшего и необоснованного благоприятствования для одного хозяйствующего субъекта.

Закупка ПГМ для нужд г. Москвы осуществляется исходя из конкретных химических составов ПГР. Для допуска ПГР на рынок г. Москвы проводятся широкомасштабные испытания ПГР, а также государственная экологическая экспертиза федерального уровня:

- либо (а) на предлагаемые к поставке новые ПГР (не прошедшие государственную экологическую экспертизу в составе заключения на Технологию-2011 или предыдущие «Технологии») с указанием конкретных технических условий, стандартов организаций, ГОСТов;

- либо (б) на идентичную Технологию, в составе которой содержатся предлагаемые к поставке новые ПГР, с указанием конкретных технических условий, стандартов организаций, ГОСТов.

Указанный порядок, установленный ДЖКХиБ и реализуемый совместно с ООО «УЗПМ» при проведении торгов на закупку ПГР для городских нужд, по мнению заявителя, создает дополнительный непреодолимый барьер для входа на рынок оптовых продаж ПГР в Москве.

ФАС России, учитывая необходимость оценки соответствия действий ДЖКХиБ по изложенным в заявлении фактам нормативным правовым актам Москвы, а также актам федерального уровня, и необходимость проверки нормативных правовых актов Москвы на соответствие антимонопольному законодательству, принимая во внимание наличие в указанных действиях ДЖКХиБ признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, приказом от 29.04.2013 № 307/13 возбуждено дело о нарушении ДЖКХиБ антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено следующее.

В Российской Федерации с целью снегоочистки и ликвидации зимней скользкости на объектах дорожного хозяйства используются ПГМ.

Противогололедные реагенты – минеральные одно- и многокомпонентные составы, используемые для зимней обработки автодорог с твердым покрытием, действие которых направлено на антиобледенение.

Основными покупателями ПГР являются государственные и муниципальные заказчики, которые осуществляют сезонную закупку ПГМ в рамках государственных и муниципальных заказов.

В ряде случаев предметом государственного и муниципального заказа является услуга по надлежащему содержанию объектов дорожного хозяйства.

Согласно опросу учреждений в сфере жилищно-коммунального хозяйства, закупающих ПГМ для нужд городов, являющихся административными центрами соответствующих субъектов Российской Федерации, ФАС России установлено, что рынок ПГМ является региональным. В рамках рассматриваемого дела Комиссией

товарный рынок определен как рынок противогололедных материалов для зимнего содержания объектов дорожного хозяйства Москвы.

Географическими границами рассматриваемого рынка являются административные границы Москвы.

В целях обеспечения условий использования противогололедных реагентов на объектах дорожного хозяйства в г. Москве и их наименьшего (допустимого) негативного влияния на состояние окружающей среды и здоровье жителей Москвы, в соответствии с Федеральными законами от 10.01.2002 № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды», от 23.11.1995 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе», от 30.03.1999 № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения», постановлением Правительства Москвы от 09.11.1999 № 1018 «Об утверждении Правил санитарного содержания территорий, организации уборки и обеспечения чистоты и порядка в г. Москве», Положением об оценке воздействия намечаемой хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду в Российской Федерации, утвержденным приказом Госкомэкологии РФ от 16.05.2000 № 372, Правительство Москвы установило соответствующий порядок. Допуск ПГМ к применению в Москве осуществляется в соответствии с постановлением Правительства Москвы от 10.04.2007 г. № 242-ПП «О порядке допуска к применению противогололедных реагентов для зимней уборки объектов дорожного хозяйства в городе Москве» (в редакции постановлений Правительства Москвы от 13.11.2007 № 992-ПП, от 07.06.2013 № 367-ПП, от 09.09.2013 № 588-ПП).

Указанный нормативный правовой акт утверждает Порядок допуска к применению противогололедных реагентов на объектах дорожного хозяйства Москвы (далее – Порядок).

Правительство Москвы определило ДЖКХиБ как уполномоченный орган исполнительной власти, несущий ответственность за содержание объектов дорожного хозяйства г. Москвы.

В соответствии с Порядком для допуска ПГМ к применению в Москве необходимо осуществить лабораторные исследования и широкомасштабные испытания.

При наличии положительных заключений, ПГМ включаются в Технологию зимней уборки объектов дорожного хозяйства с применением противогололедных реагентов (далее – Технология).

Проект Технологии, разработанный ДЖКХиБ, направляется на проведение федеральной государственной экологической экспертизы.

Невключенные в Технологию ПГМ не подлежат закупке на предстоящий зимний сезон по государственному заказу для нужд Москвы.

Заявителем проведены необходимые лабораторные исследования ПГМ на основе хлорида магния, предполагаемых для поставки с целью использования в Москве и получены положительные заключения.

Широкомасштабные испытания ПГМ проводятся под руководством ДЖКХиБ с участием представителей соответствующих экспертных организаций и производителя реагента.

19 января 2012 года ДЖКХиБ была направлена заявка от ООО «ВМЗ» на проведение широкомасштабных испытаний реагента «ЭкоТрэк» (ТУ 2152-002-46014250-2011).

07 февраля 2012 года в адрес ДЖКХиБ была направлена заявка от ООО «ВМЗ» на проведение широкомасштабных испытаний бишофит «магния хлористого технического» (ТУ 2152-008-46014250-2011).

ДЖКХиБ провел широкомасштабные испытания указанных ПГМ, по результатам которых выданы положительные заключения (письмо от 25.06.2012 № 05-04-4984/2).

ДЖКХиБ была подготовлена Технология, предусматривающая, в том числе, использование ПГМ на основе хлорида магния (природного бишофита), и направлена для проведения Оценки воздействия на окружающую среду (ОВОС), которая является необходимым мероприятием для осуществления государственной экологической экспертизы измененной Технологии в соответствии с частью 1 статьи 14 Федерального закона от 23.11.95 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе» (далее - Закон об экологической экспертизе).

Экологическая экспертиза - установление соответствия документов и (или) документации, обосновывающих намечаемую в связи с реализацией объекта экологической экспертизы хозяйственную и иную деятельность, экологическим требованиям, установленным техническими регламентами и законодательством в области охраны окружающей среды, в целях предотвращения негативного воздействия такой деятельности на окружающую среду.

В соответствии со статьей 3 Закона об экологической экспертизе, основными принципами экологической экспертизы являются;

- презумпция потенциальной экологической опасности любой намечаемой хозяйственной и иной деятельности;
- обязательность проведения государственной экологической экспертизы до принятия решений о реализации объекта экологической экспертизы;
- комплексность оценки воздействия на окружающую среду хозяйственной и иной деятельности и его последствий;
- обязательность учета требований экологической безопасности при проведении экологической экспертизы;
- достоверность и полнота информации, представляемой на экологическую экспертизу;
- независимость экспертов экологической экспертизы при осуществлении ими своих полномочий в области экологической экспертизы;
- научная обоснованность, объективность и законность заключений экологической экспертизы;
- гласность, участие общественных организаций (объединений), учет общественного мнения;

- ответственность участников экологической экспертизы и заинтересованных лиц за организацию, проведение, качество экологической экспертизы.

В соответствии со статьей 11 Закона об экологической экспертизе объектами государственной экологической экспертизы федерального уровня являются в том числе:

1) проекты нормативно-технических и инструктивно-методических документов в области охраны окружающей среды, утверждаемых органами государственной власти Российской Федерации;

2) проекты технической документации на новые технику, технологию, использование которых может оказать воздействие на окружающую среду, а также технической документации на новые вещества, которые могут поступать в природную среду;

3) объект государственной экологической экспертизы, указанный в настоящей статье и ранее получивший положительное заключение государственной экологической экспертизы, в случае:

- доработки такого объекта по замечаниям проведенной ранее государственной экологической экспертизы;

- реализации такого объекта с отступлениями от документации, получившей положительное заключение государственной экологической экспертизы, и (или) в случае внесения изменений в указанную документацию;

- истечения срока действия положительного заключения государственной экологической экспертизы;

- внесения изменений в документацию, получившую положительное заключение государственной экологической экспертизы.

Проведение ОВОС намечаемой хозяйственной и иной деятельности, и, в частности, деятельности по зимней уборке дорог с применением противогололедных реагентов, регулируется Положением об оценке воздействия намечаемой хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду в Российской Федерации, утвержденным приказом Госкомэкологии от 16.05.2000 года № 372 (далее – Положение № 372), а также Порядком.

В соответствии с пунктом 1.1 Порядка, допускаемые к применению на объектах дорожного хозяйства города Москвы ПГМ должны проходить предварительную оценку воздействия на жизнь и здоровье граждан, состояние компонентов окружающей среды, включая растения, почву, водные объекты, на состояние объектов дорожного хозяйства и связанных с ними гидротехнических и других коммуникаций путем проведения лабораторных исследований и широкомасштабных испытаний.

В соответствии с пунктом 2.2 Порядка, оценка воздействия включает в себя наличие следующих лабораторных исследований и заключений:

- заключение о технологических характеристиках реагента, его воздействии на состояние объектов дорожного хозяйства города;

- заключение (отчет) о допустимых нормах воздействия реагента на биологические компоненты природной среды города Москвы и здоровье человека;
- заключение о прогнозируемом воздействии реагента на плодородие, химические свойства городских почв и состояние зеленых насаждений;
- заключение о воздействии реагентов на водные объекты и очистные сооружения города.

При наличии отрицательных заключений или наличии в заключении замечаний по качеству или химическому составу, противогололедный реагент к применению в городе Москве на объектах дорожного хозяйства не допускается.

В соответствии с пунктом 1.2 Положения № 372, целью проведения оценки воздействия на окружающую среду является предотвращение или смягчение воздействия этой деятельности на окружающую среду и связанных с ней социальных, экономических и иных последствий.

В соответствии с пунктом 1.3 Положения № 372, ОВОС проводится для намечаемой хозяйственной и иной деятельности, обосновывающая документация которой подлежит экологической экспертизе в соответствии с Законом об экологической экспертизе.

Таким образом, в самом Положении № 372 установлено, что оценка воздействия на окружающую среду является одним из этапов, необходимых для проведения государственной экологической экспертизы намечаемой хозяйственной деятельности.

10 мая 2012 года ДЖКХиБ было подготовлено Техническое задание на выполнение работ по внесению изменений и дополнений в Технологию (на зимние периоды с 2010-2011 и далее). 14 июня 2012 года ДЖКХиБ было опубликовано извещение на право заключения государственного контракта на выполнение работ по внесению изменений и дополнений в Технологию (на зимние периоды с 2010-2011 и далее). 19 июля 2012 года был определен победитель конкурса на право заключения государственного контракта на выполнение работ по внесению изменений и дополнений в Технологию (на зимние периоды с 2010-2011 и далее) – ООО «НПО УМК». В открытом конкурсе на выполнение работ по внесению изменений и дополнений в Технологию принимало участие 2 общества: Общество с ограниченной ответственностью «Научно-производственное объединение Уральская мраморная компания» и Общество с ограниченной ответственностью «Химтех». По результатам конкурса Общество с ограниченной ответственностью «Научно-производственное объединение Уральская мраморная компания» получило большее количество баллов, чем Общество с ограниченной ответственностью «Химтех», в связи с чем и было признано победителем.

02 августа 2012 года между ДЖКХиБ и ООО «НПО УМК» был заключен государственный контракт № 714-ДЖКХ/12 на выполнение работ по внесению изменений и дополнений в действующую Технологию.

В качестве Приложения № 1 к Контракту утверждено Техническое задание, в соответствии с которым в рамках Контракта в части проведения ОВОС необходимо достичь решения следующих задач: подготовка Технического задания

на разработку материалов ОВОС применения доработанной Технологии, сбор, обобщение и направление материалов ОВОС Технологии с учетом результатов общественных слушаний для проведения процедуры государственной экологической экспертизы.

25 августа 2012 года в средствах массовой информации было опубликовано объявление о проведении общественных слушаний. 25 сентября 2012 года было издано Распоряжение № 523-РП Префекта Юго-западного административного округа города Москвы «О проведении общественных обсуждений материалов ОВОС». 27 сентября 2012 года было утверждено сводное заключение Общественной экологической экспертизы «Технология зимней уборки проезжей части магистралей, улиц, проездов и площадей (объектов дорожного хозяйства г. Москвы) с применением противогололедных реагентов (на зимние периоды с 2012 г. и далее)».

30 сентября 2012 года был утвержден протокол общественных слушаний по материалам «Оценка воздействия на окружающую среду (ОВОС) «Технологии зимней уборки проезжей части магистралей, улиц, проездов и площадей (объектов дорожного хозяйства г. Москвы) с применением противогололедных реагентов (на зимние периоды с 2012 года и далее)».

В окончательной редакции материалов ОВОС в резюмирующей части на стр. 134 отмечено, что изменения, внесенные в Технологию, касаются только изменения номенклатуры жидких ПГР – добавлен новый жидкий реагент на основе хлористого магния, где массовая доля хлористого магния, % (концентрация), в пределах 24-29%, соответственно (ХКМж.). Строгое соблюдение предложенной измененной Технологии и контроль за выполнением требований к ней, исключает возможность негативного воздействия хлорида магния в составе ПГР на окружающую среду и здоровье человека.

Вместе с тем, на странице 105 данного документа указано, что хлорид магния по сводной таблице токсикологических исследований относится ко 2 классу опасности.

В заключении ОВОС указывается, что анализ приведенных в материалах результатов оценки воздействия Технологии на окружающую среду свидетельствует о допустимости и экологической безопасности прогнозируемого воздействия.

Материалы для проведения государственной экологической экспертизы направлены ДЖКХиБ 05 октября 2012 года в Департамент Росприроднадзора по ЦФО.

Проведение государственной экологической экспертизы объектов федерального уровня регламентируется Административным регламентом по исполнению Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору государственной функции по организации и проведению государственной экологической экспертизы федерального уровня, утвержденным приказом Минприроды России от 30.10.2008 г. № 283 (далее – Регламент).

Письмом № 18-44/15042 от 16.10.2012г. Департамент Росприроднадзора по ЦФО уведомил ДЖКХиБ о соответствии представленных материалов установленным

требованиям и необходимости оплаты проведения государственной экологической экспертизы.

Приказом от 30.11.2012 № 550-Э Департамент Росприроднадзора по ЦФО утвердил заключение экспертной комиссии государственной экологической экспертизы проекта технической документации «Технология зимней уборки проезжей части магистралей, улиц проездов и площадей (объектов дорожного хозяйства г. Москвы) с применением противогололедных реагентов (на зимние периоды с 2012 г. и далее)».

В соответствии с выводами, изложенными в заключении, предложенная документация была не достаточна для оценки воздействия на окружающую среду.

Вместе с тем, принимая во внимание, что жидкий реагент относится ко 2 классу опасности, а также из-за превышения требований ОДМ 218.2.027-2003 по ряду параметров, применение его в качестве жидкого противогололедного материала для борьбы с зимней скользкостью на объектах дорожного хозяйства не рекомендуется.

Экспертная комиссия государственной экологической экспертизы, руководствуясь законодательными, нормативными и инструктивно-методическими документами, не рекомендовала «Технологию зимней уборки проезжей части магистралей, улиц проездов и площадей (объектов дорожного хозяйства г. Москвы) с применением противогололедных реагентов (на зимние периоды с 2012 г. и далее)» к реализации.

Рассмотрение дела № 1 15-137/00-06-13 было приостановлено Комиссией ФАС России 02.07.2014 до рассмотрения в Арбитражном суде г. Москвы дела № А40-23659/2013 по заявлению ООО «ВМЗ» об оспаривании заключения экспертной комиссии государственной экологической экспертизы на «Технологию зимней уборки проезжей части магистралей, улиц проездов и площадей (объектов дорожного хозяйства г. Москвы) с применением противогололедных реагентов (на зимние периоды с 2012 г. и далее)» в части оспаривания вывода об отнесении жидкого реагента хлористого магния ко 2 классу опасности.

Вступившим в законную силу решением суда от 10.07.2013 по делу № А40-23659/2013 подтверждено соответствие порядка проведения государственной экологической экспертизы правовым актам, устанавливающим порядок проведения такой экспертизы и отсутствие основания для не утверждения заключения государственной экологической экспертизы.

В соответствии с пунктом 5 статьи 18 Закона об экологической экспертизе правовым последствием отрицательного заключения государственной экологической экспертизы является запрет реализации объекта государственной экологической экспертизы.

Кроме того, в соответствии с пунктом 1.2 Порядка (редакция от 13.11.2007, действовавшая в момент получения заключения государственной экологической экспертизы), противогололедные реагенты не могут допускаться к применению на объектах дорожного хозяйства города Москвы без получения положительного заключения государственной экологической экспертизы.

Действия по включению производимых заявителем ПГМ в Технологию осуществлены ДЖКХиБ в соответствии с требованиями экологического законодательства, а также Порядка, а отказ от осуществления конкурсных процедур по закупке ПГМ на основе хлорида магния для государственных нужд Москвы обусловлен, в том числе, запретом, указанным в части 5 статьи 18 Закона об экологической экспертизе, в соответствии с которой «положительное заключение государственной экологической экспертизы является одним из обязательных условий финансирования и реализации объекта государственной экологической экспертизы».

Определением от 18.02.2014 в качестве ответчика по делу № 1 15-137/00-06-13 (исх. № ЦА/6134/14 от 21.02.2013) привлечено Правительство Москвы.

В рамках своих полномочий Правительством Москвы издано постановление от 10.04.2007 г. № 242-ПП «О порядке допуска к применению противогололедных реагентов для зимней уборки объектов дорожного хозяйства в городе Москве» (далее – Постановление).

Указанное Постановление утверждает Порядок допуска к применению противогололедных реагентов на объектах дорожного хозяйства в городе Москве (далее – Порядок допуска ПГР).

Комиссия, проведя анализ соответствия Постановления и Порядка допуска ПГР антимонопольному законодательству, отмечает следующее.

В действующей редакции от 09.09.2013 Порядок допуска ПГР устанавливает требования к составу документов на новый ПГР, а также определяет действия ДЖКХиБ по проведению мероприятий по обеспечению входа хозяйствующих субъектов на товарный рынок противогололедных материалов Москвы.

Исходя из требований Закона об экологической экспертизе, а также требований к ОВОС, государственная экологическая экспертиза на новый ПГР может быть проведена только с учетом особенностей региона, где планируется применяться новый ПГР.

Таким образом, рынки ПГР в Российской Федерации характеризуются наличием обоснованных региональных административных барьеров для входа.

В соответствии с пунктом 2.10 Порядка допуска ПГР, ДЖКХиБ при появлении нового ПГР и при наличии положительных заключений по результатам лабораторных исследований и широкомасштабных испытаний, готовит проект Технологии и направляет его на федеральную государственную экологическую экспертизу.

При этом, сам ПГР проходит государственную экологическую экспертизу в составе Технологии.

Состав документов, представляемых вместе с Технологией для проведения государственной экологической экспертизы, может формироваться ДЖКХиБ по своему усмотрению и при наступлении таких обстоятельств у потенциального участника рынка ПГР Москвы будет отсутствовать возможность повлиять на их качество и комплектность, представлять дополнительные документы или дорабатывать с учетом замечаний органа, проводящего государственную экологическую экспертизу.

Потенциальный поставщик ПГР не имеет доступа к информации о порядке исполнения ДЖКХиБ функции заказчика Технологии и сроках подготовки и рассмотрения ее проекта. Процедуры осуществления контроля за действиями ДЖКХиБ при выполнении своих функций на рынке ПГР нормативными правовыми актами не регламентированы.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 5 статьи 11 Закона об экологической экспертизе, объектами государственной экологической экспертизы федерального уровня являются также техническая документация на новые вещества, которые могут поступать в природную среду.

Таким образом, исходя из норм федерального законодательства потенциальный участник рынка ПГР Москвы имеет возможность самостоятельно пройти государственную экологическую экспертизу предлагаемого ПГР и тем самым, при положительном заключении, снизить вероятность отрицательного заключения государственной экологической экспертизы на изменяемую Технологию.

Комиссия считает, что предоставление возможности получения государственной экологической экспертизы на новый ПГР для целей его использования в Москве только в составе Технологии, как это предусмотрено в Порядке допуска ПГР, безосновательно ограничивает деятельность хозяйствующих субъектов – потенциальных участников рынка ПГР Москвы по самостоятельному получению такого заключения и может привести к последствиям, предусмотренным частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, а именно необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами.

В соответствии с пунктом 3.1 постановления Правительства Москвы № 242-ПП от 10.04.2007 года «О порядке допуска к применению противогололедных реагентов для зимней уборки объектов дорожного хозяйства в г. Москве» Правительство Москвы обязало ДЖКХиБ проводить широкомасштабные испытания заявленных производителями (поставщиками) противогололедных реагентов и фрикционных противогололедных материалов, которые имеют физико-химические свойства, отличающиеся от физико-химических свойств противогололедных реагентов и фрикционных противогололедных материалов, предусмотренных Технологией зимней уборки объектов дорожного хозяйства с применением противогололедных реагентов.

Результаты широкомасштабных испытаний ПГМ являются условием допуска ПГМ к применению на территории г. Москвы.

Действующий Порядок допуска ПГР не регламентирует административные процедуры при проведении широкомасштабных испытаний ПГР. Отсутствие такой регламентации не позволяет потенциальному участнику рынка ПГР в должной мере представлять свои интересы при оценке ДЖКХиБ эффективности предлагаемого ПГР.

Сроки подготовки заключений и порядок уведомления производителя/поставщика о результатах проведения широкомасштабных испытаний, а также государственной экологической экспертизы Технологии, не определены Порядком допуска ПГР.

Такая неопределенность может привести к невозможности планирования

хозяйственной деятельности потенциального участника рынка ПГР для целей входа на указанный рынок Москвы.

Тем самым, могут создаваться условия для возникновения необоснованных препятствий для осуществления реализации ПГР в Москве потенциальным участникам указанного рынка.

Также Комиссия отмечает, что отказ от закупки ПГР, соответствующего по химическому составу, указанному в Технологии, но не проходившего ранее в составе Технологии государственной экологической экспертизы, при наличии положительного заключения государственной экологической экспертизы на техническую документацию такого ПГР, также будет являться необоснованным препятствованием осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами.

Учитывая изложенное, а также проанализировав доказательства по рассматриваемому делу, Комиссия не усматривает нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в действиях ДЖКХиБ при реализации формальных процедур, предусмотренных постановлением Правительства Москвы от 10.04.2007 г. № 242-ПП «О порядке допуска к применению противогололедных реагентов для зимней уборки объектов дорожного хозяйства в городе Москве».

Действия ДЖКХиБ и отдельных хозяйствующих субъектов по организации проведения мероприятий, необходимых для допуска на рынок Москвы производимых заявителем ПГМ, в том числе, конкурсных процедур в рамках обеспечения ОВОС, подготовки Технологии для проведения государственной экологической экспертизы, организации подготовки и проведения торгов могут быть рассмотрены и оценены в отдельном производстве по статье 16 Закона о защите конкуренции.

Комиссия пришла к выводу, что действия норм постановления от 10.04.2007 г. № 242-ПП «О порядке допуска к применению противогололедных реагентов для зимней уборки объектов дорожного хозяйства в городе Москве» (в том числе с изменениями и дополнениями от 07.06.2013 и от 09.09.2013) могут привести к ограничению конкуренции в виде необоснованного препятствования осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами на рынке ПГМ Москвы.

Таким образом, Правительство Москвы нарушило часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия,

РЕШИЛА:

- Признать Правительство Москвы нарушившим часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в части совершения действий, которые могли привести к ограничению конкуренции.
- Выдать Правительству Москвы предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, а именно в трехмесячный срок с даты принятия данного решения внести в постановление Правительства Москвы № 242-ПП от 10.04.2007 года «О порядке допуска к применению противогололедных

реагентов для зимней уборки объектов дорожного хозяйства в г. Москве» изменения, направленные на обеспечение условий конкуренции на рынке противогололедных материалов Москвы:

- предусмотреть положение, в соответствии с которым производитель (поставщик) вправе самостоятельно проводить оценку воздействия нового реагента на окружающую среду, получать заключение государственной экологической экспертизы федерального уровня на техническую документацию противогололедного реагента, разрешающего использование такого вещества в пределах административных границ города Москвы, и предоставлять положительное заключение вместе с заявкой о применении в городе Москва новых противогололедных реагентов;

- предусмотреть дополнительные гарантии обеспечения прав производителя/поставщика в процедуре допуска, в том числе: детализацию норм об участии заявителя при проведении широкомасштабных испытаний (апробации) предлагаемого продукта на предмет его эффективности; нормы о возможности производителя/поставщика знакомиться с документами, направляемыми Департаментом ЖКХиБ г. Москвы на государственную экологическую экспертизу с проектом Технологии и представлять дополнительные документы по своему усмотрению, а также нормы об уведомлении производителя/поставщика о результатах проведения государственной экологической экспертизы на Технологию зимней уборки;

- предусмотреть положение, в соответствии с которым в случае наличия у производителя/поставщика положительного заключения государственной экологической экспертизы федерального уровня на техническую документацию противогололедного реагента и успешного прохождения широкомасштабных испытаний (апробации) указанный вид реагента в обязательном порядке включается в проект Технологии зимней уборки, которая после оценки воздействия на окружающую среду территории применения и прохождения государственной экологической экспертизы применяется на объектах дорожного хозяйства города Москвы;

- предусмотреть положение, предоставляющее право поставщикам противогололедных реагентов, представлять на стадии подачи заявки на участие в аукционе положительное заключение государственной экологической экспертизы федерального уровня технической документации на противогололедный реагент в случае, если химический состав предлагаемого к поставке противогололедного реагента соответствует утвержденной Технологии зимней уборки, но техническая документация такого реагента ранее не проходила оценку воздействия на окружающую среду в составе государственной экологической экспертизы федерального уровня на действующую Технологию;

- закрепить на уровне постановления Правительства Москвы общие требования к ПГР, которые устанавливают для ДЖКХиБ пределы определения номенклатуры и свойств применяемых ПГР.

- Производство по делу в отношении Департамента жилищно-коммунального хозяйства и благоустройства города Москвы прекратить в связи с отсутствием в его действиях нарушений норм части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

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.