

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении наказания по делу № 014/04/14.31-124/2019

об административном правонарушении

г. Якутск
2019 г.

«17» апреля

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) "...", рассмотрев протокол об административном правонарушении по части 1 статьи 14.31 КоАП РФ, составленный заместителем начальника отдела антимонопольного контроля УФАС по РС (Я) "..." 09.04.2019 г. в отношении муниципального унитарного предприятия «Жилкомсервис» городского округа «город Якутск», ОГРН 1111435006935, ИНН 1435242617, КПП 143501001, адрес регистрации: 677007, РС (Я), г. Якутск, пер. Базовый, д. 4, а также иные материалы настоящего дела об административном правонарушении,

у с т а н о в и л :

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) 16.02.2018 г. вход. № 1069 поступило заявление ООО «Новые экологические технологии» № 68 от 16.02.2018 г. на действия МУП «Жилкомсервис» при заключении договора № 3/2018 на захоронение твердых коммунальных отходов от 25.12.2017 г. на городском полигоне, находящегося по адресу: г. Якутск, Вилюйский тракт, 9 км.

25.06.2018 г. приказом Якутского УФАС России № 20 было возбуждено дело № 02-12/18А о нарушении антимонопольного законодательства в отношении МУП «Жилкомсервис» ГО «город Якутск» по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

03.10.2018 г. (решение изготовлено в полном объеме 15.10.2018 г.) Комиссия Якутского УФАС России признала МУП «Жилкомсервис» ГО «город Якутск» нарушившим пункт 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Нарушения выразились в следующем.

В части 1 статьи 2 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» указано, что Антимонопольное законодательство Российской Федерации (далее - антимонопольное законодательство) основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском

кодексе Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в статье 3 настоящего Федерального закона.

Часть 1 статьи 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации устанавливает, что не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Таким образом, Федеральный закон «О защите конкуренции» формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «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).

Согласно части 1 статьи 5 Федерального закона «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. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет

установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

Аналитический отчет установления доминирующего положения на товарных рынках проводится в соответствии с приказом ФАС России от 28.04.2010 г. № 220 «Об утверждении порядка проведения анализа состояния конкурентной среды на товарном рынке» (далее – Порядок проведения анализа).

Якутским УФАС России был проведен Анализ конкурентной среды на товарном рынке и составлен Аналитический отчет установления доминирующего положения МУП «Жилкомсервис» на рынке услуг по приему и захоронению твердых коммунальных отходов на территории ГО «город Якутск».

В соответствии с Порядком проведения анализа установлены следующие характеристики рынка:

1. Целью проведения настоящего исследования является установление доминирующего положения МУП «Жилкомсервис» на рынке услуг по приему и захоронению твердых коммунальных отходов на территории ГО «город Якутск» в рамках рассмотрения дела № 02-12/18А о нарушении антимонопольного.
2. Временным интервалом является период с 01.01.2016 г. по 28.02.2018 г.
3. Продуктовыми границами товарного рынка являются услуги по приему и захоронению твердых коммунальных отходов.
4. Географическими границами товарного рынка является территория ГО «город Якутск».
5. Состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке: МУП «Жилкомсервис», ИНН 1435242617, адрес нахождения: г. Якутск, пер. Базовый, 4.
6. Объем товарного рынка и доли хозяйствующих субъектов на рынке: в период с 01.01.2016 г. по 28.02.2018 г. общий объем захоронений твердых коммунальных отходов составил 1 540 409 м³.

Размер доли МУП «Жилкомсервис» на рассматриваемом товарном рынке составляет 100%.

7. Уровень концентрации товарного рынка.

Значения коэффициента рыночной концентрации (CR) и индекса рыночной концентрации Герфиндаля-Гиршмана (HHI) показали, что уровень рыночной концентрации на рынке услуг по захоронению твердых коммунальных отходов на объектах размещения отходов на территории ГО «город Якутск» в период с 01.01.2016 г. по 28.02.2018 г. является высокой.

8. Барьеры входа на товарный рынок: экономические, административные ограничения. Барьеры входа на рассматриваемый рынок считаются трудно преодолимыми для потенциальных участников рынка.
9. Оценка состояния конкурентной среды на товарном рынке: Анализ состояния конкурентной среды на рынке услуг по захоронению твердых коммунальных отходов на территории ГО «город Якутск» в период с 01.01.2016 г. по 28.02.2018 г. относится к рынку с высокой рыночной концентрацией, т.е. конкуренция не развита.

Таким образом, установлено, что МУП «Жилкомсервис» на рынке услуг по приему и захоронению твердых коммунальных отходов в географических границах ГО «город Якутск» в период с 01.01.2016 г. по 28.02.2018 г. занимает доминирующее положение с долей 100%.

25.12.2017 г. между МУП «Жилкомсервис» (Исполнитель) и ООО «Новые экологические технологии» (Заказчик) был заключен договор № 3/2018 на захоронение твердых коммунальных отходов (далее – Договор).

В пункте 1.1 Договора указано, что Заказчик поручает, а Исполнитель принимает на себя обязанность за плату принять и разместить в форме захоронения на городском полигоне для вывоза сухого мусора, находящемся по адресу: Республика Саха (Якутия), г. Якутск, тракт Вилюйский, 9 км., твердые коммунальные отходы.

Объем ТКО, подлежащий приему и захоронению на полигон составляет 20 000 куб.м. (пункт 1.2 Договора).

Срок оказания услуг с 01.01.2018 г. по 31.12.2018 г. (пункт 1.4 Договора).

Оплата услуг по настоящему договору осуществляется Заказчиком путем предварительного приобретения у Исполнителя талонов на прием и захоронение отходов (пункт 3.1 Договора).

Оплата за талоны производится Заказчиком в течение 5 календарных дней с момента получения счета, путем перечисления денежных средств на расчетный счет Исполнителя. Талоны выдаются по месту нахождения Исполнителя в день поступления денежных средств на расчетный счет Исполнителя (пункт 3.2 Договора).

Цена услуг по настоящему Договору составляет 1 767 200 руб., в т.ч. НДС 18% 269 600 руб. (пункт 3.3 Договора).

Передача Заказчиком талонов на прием и захоронение отходов для

использования третьими лицами не допускается (пункт 3.5 Договора).

Талоны на прием и захоронение отходов действительны и могут быть использованы до окончания срока действия настоящего договора. Талоны обмену и возврату не подлежат (пункт 3.6 Договора).

В случае не вывоза отходов на полигон, либо их вывоза Заказчиком на полигон в период действия настоящего договора в меньшем объеме, чем это установлено договором, талоны и сумма произведенной за них предварительной оплаты не возвращаются (пункт 3.7 Договора).

ООО «Новые экологические технологии» не согласившись с пунктами 3.6 и 3.7 Договора, направило МУП «Жилкомсервис» протокол разногласий, в котором просит из пункта 3.6 Договора исключить «талоны обмену и возврату не подлежат» и полностью исключить пункт 3.7 Договора.

МУП «Жилкомсервис» протоколом согласования разногласий к Договору от 25.12.2017 г. отказало ООО «Новые экологические технологии» в исключении указанных пунктов с Договора. Данный протокол согласования разногласий подписан только МУП «Жилкомсервис».

Основным видом экономической деятельности ООО «Новые экологические технологии» является «Сбор отходов» ОКВЭД 38.1.

Якутским УФАС России были выборочно запрошены договоры на захоронение твердых коммунальных отходов в период с 2016 г., 2017 г., 2018 г. с иными хозяйствующими субъектами. Анализ представленных договоров показал, что рассматриваемые пункты 3.6 и 3.7 Договора включены в каждый договор. Антимонопольный орган приходит к выводу о системности включения контрагентам не выгодных условий в договорах.

Часть 1 статьи 779 Гражданского Кодекса РФ устанавливает, что по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, которые указаны в договоре возмездного оказания услуг (часть 1 статьи 781 ГК РФ).

Следовательно, при возмездном оказании услуг Заказчика интересует именно деятельность Исполнителя как процесс, ценность представляют сами действия Исполнителя. Талоны представляют собой письменное удостоверение об оказании определенных услуг и не представляют собой ценности.

По договору возмездного оказания услуг оплате подлежат фактически оказанные услуги. Сама по себе выдача талонов на размещение отходов

оказанием услуги в данном случае не является, поскольку размер оплаты за оказанные услуги определяется по количеству размещенных отходов.

В соответствии с частью 1 статьи 1102 Гражданского Кодекса РФ лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение), за исключением случаев, предусмотренных статьей 1109 настоящего Кодекса.

Поскольку Договор действует только год и услуги не будут оказаны в течение действия Договора, то предварительно оплаченная сумма по Договору подлежит возврату Заказчику, т.к. оплате подлежат исключительно фактически оказанные услуги.

Якутским УФАС России установлено, что условие пункта 3.6 Договора в части «талоны обмену и возврату не подлежат» и пункта 3.7 Договора не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти, судебными актами, другими требованиями.

Также, МУП «Жилкомсервис» не представило документов, подтверждающие экономическое или технологическое обоснование не возможности возврата денежных средств по не использованным талонам.

Доводы Ответчика, что при неоказании услуг по захоронению отходов, по причине вывоза Заказчиком отходов в меньшем объеме, чем указано в Договоре, МУП «Жилкомсервис» может нести убытки в виде упущенной выгоды, т.е. предприятие недополучит доход в размере стоимости услуг, подлежат отклонению в виду следующего.

В ходе рассмотрения дела установлено, что лимиты на захоронение ТКО на городском полигоне отсутствуют и весь объем ТКО, образованный на территории ГО «город Якутск» вывозится на городской полигон (принадлежащий ответчику), следовательно, предприятие получит весь доход от рассматриваемого вида деятельности.

Также, МУП «Жилкомсервис» никаких фактических убытков по не оказанию услуг не несет. Документов, подтверждающее иное, ответчиком не представлено.

ООО «Новые экологические технологии» 12.09.2018 г. в ходе рассмотрения дела представило, в том числе, пояснения, согласно которым Заявитель несет убытки, т.к. согласно Налоговому Кодексу Российской Федерации неиспользованные талоны (фактически денежные средства) не могут быть

приняты как расходы в связи с тем, что услуги фактически не оказаны.

Включение в Договора пункта 3.6, в части «талоны обмену и возврату не подлежат» и пункта 3.7 невыгодны для ООО «Новые экологические технологии» и иных хозяйствующих субъектов (Заказчиков рассматриваемых услуг) и ущемляют их права при осуществлении ими предпринимательской деятельности.

Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 02-12/18А приходит к выводу, что МУП «Жилкомсервис» навязывая контрагентам условия договора, невыгодные для них, злоупотребляет доминирующим положением на рынке услуг по приему и захоронению твердых коммунальных отходов на территории ГО «город Якутск», которое приводит к ущемлению интересов хозяйствующих субъектов в сфере предпринимательской деятельности.

Таким образом, Комиссия Якутского УФАС России учитывая совокупность имеющихся доказательств, пояснений, фактических обстоятельств, рассмотренных Комиссией, результатов проведенного Якутским УФАС России Анализа конкурентной среды на рассматриваемом товарном рынке, приходит к выводу о нарушении МУП «Жилкомсервис» ГО «город Якутск» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального Закона «О защите конкуренции».

За нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации (ч.1 ст. 37 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Совершение указанного выше нарушения антимонопольного законодательства по части 1 статье 10 Федерального закона «О защите конкуренции» образует состав административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту – КоАП РФ).

Согласно пункту 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом, за

исключением субъекта естественной монополии, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий не является и не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность на момент составления протокола об административном правонарушении не установлено.

Установлены обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, признаются, в том числе, повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения (пункт 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ).

Лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления (статья 4.6 КоАП РФ).

МУП «Жилкомсервис» постановлением № 02-244/17-14.31-2 было привлечено к административной ответственности по части 2 статьи 14.31 КоАП РФ. Данное Постановление вступило в законную силу 13.06.2018 г. – дата принятия Четвертым Арбитражным Апелляционным судом постановления по делу № А58-10802/2017.

Статья 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях устанавливает сроки давности привлечения к административной ответственности, в том числе за нарушение антимонопольного законодательства Российской Федерации – один год.

Часть 6 статьи 4.5 КоАП РФ устанавливает, что срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.9.1, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, начинается исчисляться со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения законодательства Российской Федерации.

Датой совершения административного правонарушения следует считать 15.10.2018 г., дата вступления в силу решения по делу № 02-12/18А.

Место совершения административного правонарушения: РС (Я), г. Якутск, пер. Базовый, 4

Таким образом, МУП «Жилкомсервис» ГО «город Якутск», имея возможность соблюдения требований антимонопольного законодательства, навязав невыгодные условия договора хозяйствующим субъектам, совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

МУП «Жилкомсервис» ГО «город Якутск» не приняло всех зависящих от него действий в целях соблюдения требований Федерального закона «О защите конкуренции», хотя у него имелась такая возможность.

В соответствии со ст. 3.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

На составление Протокола явился представитель МУП «Жилкомсервис» ГО «город Якутск» - "...", по доверенности № б/н от 21.02.2017 г., пояснения по протоколу отсутствуют.

На рассмотрение настоящего дела явились представитель МУП «Жилкомсервис» ГО «город Якутск» - по доверенности № б/н от 21.02.2017 г. "...", дополнительные пояснения отсутствуют.

Исследовав и оценив характер правонарушения по настоящему делу, а также конкретные обстоятельства его выявления, административный орган установил, что материалами дела подтверждается наличие в действиях муниципального унитарного предприятия «Жилкомсервис» городского округа «город Якутск» состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Руководствуясь ст. 23.48, ст. 29.9, ст. 29.10, 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

постановил:

Признать муниципального унитарного предприятия «Жилкомсервис» городского округа «город Якутск» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации, и применить меру административного наказания в виде штрафа в размере 400 000 (четыреста тысяч) рублей.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случая, предусмотренного частью 1.1 настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса об административных правонарушениях.

Суммы штрафов зачисляются в бюджет по следующим реквизитам:

Получатель: Управление Федерального казначейства по РС (Я) (Управление Федеральной антимонопольной службы по РС (Я) л/с 04161705470).

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства согласно постановления № 014/04/14.31-124/2019.

ИНН 1435137122

КПП 143501001

КБК 161 1 16 02010 01 6000140

ОКТМО 98701000

р/сч. 40101810100000010002

БИК 049805001

Банк получателя: ГРКЦ НБ РС (Я) Банка России г. Якутск

Идентификатор начисления: 16155041700001591857

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа МУП «Жилкомсервис», надлежит представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) надлежащим образом заверенные копии платежных документов.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления (ст. 30.3, 31.1 КоАП)

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо

обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Постановление вступило в законную силу «___» _____ 2019 г.

Заместитель руководителя

"..."