16.07.2020 г. Ханты-Мансийск, ул. Мира, 27

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу- Югре по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре (далее – Управление) поступило обращение <.....> <.....> о возможных нарушениях антимонопольного законодательства со стороны АО «Югра-Экология» (628012, ХМАО-Югра, г. Ханты-Мансийск, ул. Карла Маркса, д. 17, офис 505а, ИНН 8601065381), выразившихся в навязывании контрагенту - <.....> условий договора на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами (далее - ТКО) невыгодных для него.

Согласно обращению, 22.11.2019 <.....>, в соответствии с п. 8(4) Постановления Правительства РФ от 12.11.2016 № 1156 «Об обращении с твердыми коммунальными отходами и внесении изменения в постановление Правительства Российской Федерации от 25 августа 2008 г. № 641» (вместе с «Правилами обращения с твердыми коммунальными отходами») (далее — Постановление № 1156), направило в адрес АО «Югра-Экология» заявку на заключение договора на оказание услуг по обращению с ТКО. Согласно заявке, на балансе <.....> имеются сертифицированные и прошедшие метрологическую проверку средства измерения для определения фактической массы ТКО, что предусматривает возможность коммерческого учета ТКО согласно подп. б п. 5 Постановления Постановление Правительства РФ от 03.06.2016 № 505 «Об утверждении отходов» (далее - Правила № 505).

В ответ на заявку 21.01.2020 АО «Югра-Экология» направило проект договора на оказание услуг по обращению с ТКО с юридическим лицом — собственником/владельцем нежилого помещения/ объекта № ЮЭ01КОНЖ00001398.

Согласно п. 12 вышеуказанного Договора расчет платы за услугу по обращению с ТКО предусмотрен только исходя из:

- нормативов накопления твердых коммунальных отходов, выраженных в количественных показателях объема;

- количества и объема контейнеров для накопления твердых коммунальных

отходов, установленных в местах накопления твердых коммунальных отходов.

Управлением по итогам рассмотрения вышеназванных сведений установлено следующее.

Согласно статье 24.6 Федерального закона от 24 июня 1998 года № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления», деятельность по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории субъекта Российской Федерации обеспечивается региональными операторами по обращению с ТКО в соответствии с территориальной схемой обращения с отходами.

АО «Югра-Экология» является региональным оператором в сфере обращения с отходами на территории ХМАО-Югры.

Приказом Региональной службы по тарифам Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 19.12.2019 года №166-нп «Об установлении предельного единого тарифа на услугу регионального оператора в области обращения с твердыми коммунальными отходами для Акционерного Общества «Югра-Экология»» установлен единый тариф на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами АО «Югра-Экология».

Согласно ст. 24.10 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее Закон № 89-ФЗ), определение объема и (или) массы ТКО в целях расчетов по договорам в области обращения с ТКО осуществляется в соответствии с Правилами № 505.

Пункт 5 Правил № 505 устанавливает, что коммерческий учет ТКО осуществляется:

а) расчетным путем исходя из:

- нормативов накопления ТКО, выраженных в количественных показателях объема;

- количества и объема контейнеров для накопления ТКО, установленных в местах накопления ТКО;

б) исходя из массы ТКО, определенной с использованием средств измерения.

Таким образом, дополнительных условий и ограничений к применению способа коммерческого учета ТКО, определенный подп. б п. 5 Правил № 505 не имеет.

Пункт 8 Правил № 505, устанавливающий, что «при раздельном накоплении ТКО в целях осуществления расчетов по договорам в области обращения с ТКО коммерческий учет ТКО осуществляется в соответствии с абзацем 3 подп. «а» п. 5 Правил № 505», лишь регулирует вопрос осуществления расчетов при способе раздельного накопления и не содержит ограничений для других видов сбора накопления ТКО.

Кроме того, типовая форма договора на оказание услуг по обращению с ТКО, утвержденная Постановлением Правительства РФ от 12.11.2016 № 1156, содержит указание на три возможных способа осуществления учета объема (массы) ТКО, о которых могут договориться стороны: расчетным путем исходя из нормативов накопления ТКО; расчетным путем исходя из количества и объема контейнеров для складирования ТКО; исходя из массы ТКО.

Предмет деятельности по обращению с ТКО - деятельности регионального оператора закреплен в ч. 1 ст. 24.6 Закона 89-ФЗ и определяется как сбор, транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов. Таким образом, продуктовые границы рассматриваемого товарного рынка прямо определены действующим законодательством.

Как указывалось ранее, в силу прямого законодательного закрепления в рассматриваемом случае выход на рынок услуг регионального оператора в закрепленной зоне, действия регионального оператора возможен только по результатам конкурсного отбора; замена услуг регионального оператора в сфере обращения ТКО на какие либо иные услуги иных хозяйствующих субъектов действующим законодательством не предусмотрена.

Соответственно, АО «Югра-Экология» обладает признаками доминирующего положения на рынке услуг по обращению с ТКО в соответствующей зоне деятельности, в связи с чем на них распространяются ограничения, предусмотренные Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в том числе запрет на создание дискриминационных условий для потребителей услуг Регионального оператора.

Согласно ч. 5 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта -субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Тем самым, в отсутствие объективных причин, препятствующих включению в договор условий о коммерческом учете ТКО исходя из массы ТКО, определенной с использованием средств измерения, такой отказ со стороны регионального оператора может указывать на признаки злоупотребления им доминирующим положением и нарушения антимонопольного законодательства.

Статьей 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон 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).

Вместе с тем, согласно п. 9 Правил № 505, в целях осуществления расчетов с операторами по обращению с твердыми коммунальными отходами, владеющими

на праве собственности или на ином законном основании объектами (далее - владельцы объектов), коммерческий учет твердых коммунальных отходов осуществляется в соответствии с подпунктом «б» пункта 5 настоящих Правил.

Пунктом 13 Правил № 505 предусмотрено, что для допуска к эксплуатации средства измерения, установленного на объекте, владельцем объекта формируется комиссия по допуску средства измерения к эксплуатации (далее - комиссия) в следующем составе:

а) представитель владельца объекта;

б) представитель регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами;

в) представитель организации, осуществляющей монтаж и наладку сдаваемого в эксплуатацию средства измерения.

Извещение представителей, указанных в подпунктах «б» и «в» пункта 13 настоящих Правил, о проведении мероприятий по допуску средства измерения к эксплуатации осуществляет владелец объекта не позднее чем за 10 рабочих дней до дня допуска средства измерения к эксплуатации путем направления членам комиссии письменных уведомлений.

Уведомление, указанное в пункте 14 настоящих Правил, должно содержать:

а) реквизиты владельца объекта (для юридических лиц - полное наименование, основной государственный регистрационный номер записи в Едином государственном реестре юридических лиц и дата ее внесения в реестр, местонахождение юридического лица, индивидуальный номер налогоплательщика, для индивидуальных предпринимателей - основной государственный номер записи в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей и дата ее внесения в реестр, адрес регистрации по месту жительства, индивидуальный номер налогоплательщика, для физических лиц - фамилия, имя, отчество (при наличии), серия, номер и дата выдачи паспорта или иного документа, удостоверяющего личность в соответствии с законодательством Российской Федерации, адрес регистрации по месту жительства), контактные данные, включая почтовый адрес и номер телефона, лица, направившего уведомление;

б) дата, время и место проведения мероприятий по допуску средства измерения к эксплуатации.

К уведомлению прилагаются:

а) заверенная владельцем объекта копия проектной документации на установку средства измерения;

б) заверенная владельцем объекта копия паспорта (формуляра) на средство измерения;

в) заверенные владельцем объекта копии документов, подтверждающих прохождение последней поверки средства измерения (за исключением новых средств измерения);

г) документы, подтверждающие право лица подписывать уведомления и (или) направлять уведомления от имени владельца объекта.

При проведении мероприятий по допуску средства измерения к эксплуатации проверяются:

а) соответствие заводских номеров, нанесенных на средство измерения, номерам, указанным в его паспорте (формуляре);

б) соответствие схемы установки средства измерения представленной проектной документации;

в) наличие знаков последней поверки (за исключением новых средств измерения);

г) работоспособность средства измерения;

д) работоспособность телеметрических устройств (при их наличии).

По результатам проведения мероприятий по допуску средства измерения к эксплуатации составляется акт о допуске средства измерения к эксплуатации, в котором указываются:

а) дата и время проведения мероприятий по допуску средства измерения к эксплуатации, местонахождение объекта и расположение средства измерения;

б) фамилии, имена, отчества (при наличии), должности и контактные данные лиц, принимавших участие в проведении мероприятий по допуску средства измерения к эксплуатации;

в) результаты проведения мероприятий по допуску средства измерения к эксплуатации;

г) решение о допуске средства измерения к эксплуатации или об отказе в таком допуске с перечнем выявленных недостатков и указанием пунктов настоящих Правил, положения которых нарушены.

Акт о допуске средства измерения к эксплуатации составляется и подписывается всеми членами комиссии в течение 5 рабочих дней со дня проведения мероприятий по допуску средства измерения к эксплуатации.

Согласно п. 20 Правил № 505, средство измерения считается пригодным для измерения массы твердых коммунальных отходов в целях коммерческого учета твердых коммунальных отходов с даты подписания акта о допуске средства измерения к эксплуатации. В случае выявления несоответствия средства, измерения требованиям, установленным пунктом 17 настоящих Правил, средство измерения не допускается к эксплуатации.

На основании вышеизложенного, коммерческий учет ТКО по договору в области обращения с ТКО допускается в соответствии с подп. «б» п. 5 Правил № 505 в случае допуска средства измерения к эксплуатации.

В силу п. 4 ст. 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными

правовыми актами (ст. 422 ГК РФ).

Согласно п. 1 ст. 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Пунктом 4 ст. 426 ГК РФ установлено, что в случаях, предусмотренных законом, Правительство Российской Федерации, а также уполномоченные Правительством Российской Федерации федеральные органы исполнительной власти могут издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров.

Публичным договором признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.) (п. 1 ст. 426 ГК РФ).

Также согласно п. 5 Типовой формы договора на оказание услуг по обращению с ТКО, оплата услуг по настоящему договору осуществляется по цене, определенной в пределах утвержденного в установленном порядке единого тарифа на услугу регионального оператора с указанием размера оплаты указываемым региональным оператором.

Вместе с тем, в проекте договора на оказание услуг по обращению с ТКО с юридическим лицом — собственником/владельцем нежилого помещения/ объекта № ЮЭ01КОНЖ00001398 АО «Югра-Экология» отсутствует фиксированная цена размера оплаты, предусмотренная типовым договором, что может привести к установлению различных цен на одну и ту же услугу и созданию дискриминационных условий для различных субъектов хозяйственной деятельности.

На основании вышеизложенного, проект договора должен предусматривать оплату услуг по настоящему договору по цене, определенной в пределах утвержденного в установленном порядке единого тарифа на услугу регионального оператора с указанием в договоре размера оплаты для каждого из способов осуществления учета объема (массы) ТКО, о котором могут договориться стороны.

В связи с наличием в действиях (бездействии) АО «Югра-Экология» (628012, ХМАО-Югра, г. Ханты-Мансийск, ул. Карла Маркса, д. 17, офис 505а, ИНН 8601065381) признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившихся в навязывании контрагенту - <.....> условий договора на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами невыгодных для него, Управлением, на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, 08.05.2020 выдано предупреждение № 7 о необходимости прекращения указанных действий (бездействия) путем заключения договора оказания услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами в порядке, установленном Правилами № 505 относительно коммерческого учета твердых коммунальных отходов исходя из массы ТКО, определенной с использованием средств измерения и с указанием

фиксированной цены за услугу в пределах утвержденного в установленном порядке единого тарифа в срок до 01.07.2020

В срок до 01.07.2020 в адрес Управления не поступила информация об исполнении предупреждения путем заключения договора оказания услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами в порядке, установленном Правилами № 505 относительно коммерческого учета твердых коммунальных отходов исходя из массы ТКО, определенной с использованием средств измерения и с указанием фиксированной цены за услугу в пределах утвержденного в установленном порядке единого тарифа.

Таким образом, предупреждение от 08.05.2020 № 7 АО «Югра-Экология» не выполнено.

Согласно части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

На основании изложенного, издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу- Югре от 14.07.2020 № 186 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения АО «Югра-Экология» (628012, ХМАО-Югра, г. Ханты-Мансийск, ул. Карла Маркса, д. 17, офис 505а, ИНН 8601065381) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь ч. 13 ст. 44 Федерального закона от 26 июля 2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело о нарушении антимонопольного законодательства № 086/04/10-1156/2020 к рассмотрению на 14.08.2020 в 14 часов 30 минут, по адресу: г. Ханты-Мансийск, ул. Мира, 27.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства № 086/01/11-236/2020 в качестве заявителя <.....>.

3. Ответчику - АО «Югра-Экология» (628012, ХМАО-Югра, г. Ханты-Мансийск, ул. Карла Маркса, д. 17, офис 505а, ИНН 8601065381), представить следующие документы и материалы:

    1. Письменную аргументированную позицию по обстоятельствам рассматриваемого дела, с приложением подтверждающих позицию документов.

    2. Любую иную информацию и документы, касающиеся предмета рассмотрения дела.

Все представленные материалы должны быть надлежащим образом заверены.

Явка ответчика по делу, заинтересованного лица, заявителя и (или) их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Вместе с тем, в случае отсутствия возможности очного участия лица или его представителя, в отношении которого ведется дело о нарушении антимонопольного законодательства, Центральный аппарат и территориальные органы ФАС России обеспечивают реализацию прав на участие в рассмотрении дел в дистанционном режиме.

Принять дистанционное участие в рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства возможно посредством интернет-видеоконференции с использованием плагина VideoMost ActiveX control или VideoMost plugin, который можно скачать, перейдя по ссылке, либо выполнить предлагаемые действия по установке при первом входе в конференцию.

Интернет-видеоконференции проходят непосредственно в браузере, на веб-странице портала видеоконференций, либо с использованием приложения для мобильных телефонов.

Лицо или его представитель, в отношении которого ведется рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства, заранее должен направить ходатайство об участии на рассмотрении дела в формате ВКС, а также документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства, а также документы и информацию, которые стороны обязаны или вправе представить на рассмотрение. Такие документы и информация должны быть подписаны ЭЦП, за исключением случаев ее отсутствия по уважительной причине. В случае направления стороной документов, не подписанных ЭЦП, в ходе рассмотрения дела об административном правонарушении, представитель такой стороны обязан продемонстрировать должностному лицу ФАС России оригиналы указанных документов и в ходе своего участия подтвердить (озвучить под аудиозапись), что копии таких документов направлены от имени этой Стороны.

Ознакомиться с инструкцией по участию в рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства в формате видеоконференцсвязи можно по ссылке - https://hmao.fas.gov.ru/news/15631.

Председатель Комиссии <.....>