ООО «Природа»

460021, г. Оренбург, ул. Луговая, 1Б

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

pismo@priroda56.ru

УПРАВЛЕНИЕ

деральной антимонопольной службы

по Оренбургской области

Адрес места нахождения: г.Оренбург, ул. Краснознаменная, 22

нтовый адрес: 460046, г.Оренбург, ул. 9 Января, 64

тел. (3532) 78-66-17, факс (3532) 77-80-70

e-mail: to56@fas.gov.ru

№

На № от

о наложении штрафа по делу об административном

правонарушении № 056/04/14.31-974/2020

«13» августа 2020 г.
Оренбург

Я, заместитель руководителя управления – начальник отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (.....), в режиме видеоконференцсвязи, изучив протокол об административном правонарушении № 056/04/14.31-974/2020 и

материалы дела об административном правонарушении № 056/04/14.31-974/2020, возбужденного в отношении юридического лица - общества с ограниченной ответственностью «Природа» (ИНН 5612167252, ОГРН 1175658009053) по факту нарушения пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), оценив имеющиеся в деле доказательства по правилам главы 26 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

в присутствии директора ООО «Природа» (…..) (общество извещено надлежащим образом, определение исх.№ 7846 от 31.07.2020 получено нарочно (вх.№ 5419 от 06.08.2020), протокол об административном правонарушении исх.№7845 от 31.07.2020 получен нарочно (вх.№ 5419/1 от 06.08.2020), согласно сведениям почтового идентификатора 80080751871988 протокол исх.№7845 от 31.07.2020 и определение исх.№ 7846 от 31.07.2020 вручены адресату 11.08.2020), (…..) (доверенность б/н от 10.08.2020),

УСТАНОВИЛА:

Во исполнение письма ФАС России от 11.04.2019г. № ИА/297991/19, в целях осуществления антимонопольного контроля Оренбургским УФАС России проведен мониторинг ситуации по обращению с ТКО в Оренбургской области.

По итогам проведенного правового анализа установлено следующее.

В соответствии со ст. 24.6 Федерального закона от 24.06.1998 N 89-ФЗ "Об отходах производства и потребления" (далее – Закон об отходах) сбор, транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов на территории субъекта Российской Федерации обеспечиваются одним или несколькими региональными операторами в соответствии с региональной программой в области обращения с отходами и территориальной схемой обращения с отходами. Юридическому лицу присваивается статус регионального оператора и определяется зона его деятельности на основании конкурсного отбора, который проводится уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно статье 1 Закона об отходах под региональным оператором понимается юридическое лицо, осуществляющее деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, захоронению твердых коммунальных отходов, которое обязано заключить договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с собственником твердых коммунальных отходов, которые образуются и места накопления которых находятся в зоне деятельности регионального оператора.

В соответствии с пунктом 4 статьи 24.6 Закона об отходах юридическому лицу присваивается статус регионального оператора и определяется зона его деятельности на основании конкурсного отбора, который проводится уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в порядке, установленном Правилами проведения уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации конкурсного отбора региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 05.09.2016 № 881 (далее — Правила № 881) .

Таким образом, Законом об отходах предусмотрена обязанность регионального оператора обеспечить сбор, транспортирование, обработку, утилизацию, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов на территории конкретной зоны деятельности в соответствии с региональной программой и территориальной схемой.

При этом пунктом 4 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 12.11.2016 № 1156 (далее — Правила № 1156), установлено, что региональный оператор осуществляет сбор, транспортирование, обработку, утилизацию, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов самостоятельно или с привлечением операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами.

В соответствии с частью 1 статьи 13.3 Закона об отходах в целях организации и осуществления деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, захоронению отходов уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации утверждается территориальная схема в области обращения с отходами, в том

числе с твердыми коммунальными отходами.

Статьей 6 Закона об отходах предусмотрено, что разработка таких схем отнесена к полномочиям субъекта Российской Федерации.

В соответствии с Территориальной схемой обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными отходами, Оренбургской области, утвержденной постановлением Правительства Оренбургской области от 26.09.2016 № 682-п (ред. от 21.03.2018) зоной деятельности регионального оператора была определена вся территория Оренбургской области.

07.03.2018г. на сайте torgi.gov.ru Министерством строительства, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Оренбургской области (далее – организатор торгов) размещено извещение №070318/4724037/01 о проведении конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Оренбургской области.

Согласно протоколу №1 вскрытия конвертов с заявками на участие в Конкурсе от 17.04.2018г., на момент окончания срока подачи заявок поступила одна заявка от ООО «Природа», в соответствии с пунктом 34 раздела VI Правил конкурсного отбора, Конкурс признан несостоявшимся.

В соответствии с пунктом 34 Правил проведения уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации конкурсного отбора региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами, утвержденными постановлением Правительства РФ от 05.09.2016г. №881 в случае, если после окончания срока подачи заявок выясняют, что подана только одна заявка или не подано ни одной заявки, конкурсный отбор признается несостоявшимся. В случае если подана только одна заявка, отвечающая требованиям Правил, с участником конкурсного отбора, подавшим заявку, заключается соглашение.

Согласно протоколу № 2 от 19.04.2018г. рассмотрения заявки на участие в Конкурсе, заявка ООО «Природа» признана соответствующей требованиям документации о конкурсном отборе и Постановлению Правительства РФ от 05.09.2016г. №881, в связи с чем, ООО «Природа» признано единственным участником Конкурса.

По результатам проведенного Министерством строительства, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Оренбургской области 28.04.2018 конкурсного отбора региональным оператором в

Оренбургской области выбрано ООО «Природа».

ООО «Природа» заключено Соглашение об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами от 28.04.2018г. с Министерством строительства, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Оренбургской области. На основании указанного соглашения об организации деятельности по обращению с ТКО ООО «Природа» наделено статусом регионального оператора по обращению с ТКО. Согласно п. 6.1 Соглашение вступает в силу с даты подписания его сторонами и действует в течение 10 лет.

В соответствии с Соглашением региональный оператор обязан приступить к исполнению обязательств по настоящему Соглашению со дня введения в действие единого тарифа на услуги регионального оператора, но не позднее 01.01.2019г. Тариф на услуги по сбору ТКО регионального оператора утвержден 20.12.2018г.

Потребителями услуг ООО «Природа» являются население и юридические лица на территории Оренбургской области.

Согласно части 4 статьи 24.7 Закона об отходах собственники твердых коммунальных отходов обязаны заключить договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с региональным оператором, в зоне деятельности которого образуются твердые коммунальные отходы и находятся места их накопления.

Таким образом, население и юридические лица на территории Оренбургской области в соответствии с пунктом 5 Правил № 1156, не имеют возможности заключить договор на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с иными хозяйствующими субъектами, так как ООО «Природа» является единственным региональным оператором на территории Оренбургской области.

Учитывая изложенное, ООО «Природа» является единственным хозяйствующим субъектом, осуществляющим деятельность регионального оператора на территории Оренбургской области.

В соответствии с пунктом 1 статьи 5 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.

На основании аналитического отчета по результатам анализа состояния конкурентной среды на рынке оказания услуг по обращению с твёрдыми коммунальными отходами в Оренбургской области от 03.07.2019 г. ООО «Природа» занимает доминирующее положение на рынке услуг по обращению с ТКО на территории Оренбургской области в период времени с 20.12.2018г. по 30.06.2019г. в соответствии с нормами действующего законодательства.

Разделом II Правил, утверждённых Постановлением Правительства РФ от 03.11.2016 N 1133 (ред. от 18.10.2018) "Об утверждении Правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора" определены случаи, при которых цены на услуги по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов формируются по результатам торгов.

Пунктом 9 Правил № 1133 установлено, что услуги по сбору и транспортированию твердых коммунальных отходов на определенной территории в зоне деятельности регионального оператора выделяются в отдельный лот. В целях формирования лотов территория, в отношении которой региональный оператор обязан провести аукцион, разбивается не менее чем на 3 лота (территории).

Пунктом 10 Правил № 1133 предусмотрено, что региональный оператор по обращению с твердыми коммунальными отходами обязан провести аукцион в следующих случаях:

- если в зоне деятельности регионального оператора образуется более 30 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся на территории субъекта Российской Федерации, то в отношении территорий, на которых образуется не менее 50 процентов твердых коммунальных отходов (по массе отходов), образующихся в зоне деятельности регионального оператора;

- если требование к формированию по результатам торгов цен на услуги по сбору и транспортированию твердых коммунальных

отходов для регионального оператора было установлено при проведении конкурсного отбора регионального оператора и определено в соглашении, заключенном между органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и региональным оператором, то в отношении территорий, указанных в документации об отборе при проведении конкурсного отбора регионального оператора и соглашении с субъектом Российской Федерации.

Таким образом, организатор торгов в целях реализации возложенных полномочий по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории субъекта Российской Федерации обязан руководствоваться законодательством Российской Федерации в сфере обращения с твердыми коммунальными отходами, в том числе положениями Правил № 1133.

Учитывая изложенное, и в соответствии с пунктом 10 Правил № 1133, ООО «Природа» было обязано провести торги по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами.

По итогам мониторинга сайта zakupki.gov.ru, а также на основании запроса информации (№ 3666 от 22.04.2019г.) Оренбургским УФАС России установлено, что ООО «Природа» в соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ от 03.11.2016г. № 1133 проводились закупки № 2100700001919000001, № 2100700001919000002, №2100700001919000003 (дата размещения извещений – 17.01.2019г.) на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов по трем лотам. По результатам проведённых закупочных процедур, аукционы признаны не состоявшимся. Следует отметить, что повторные конкурентные процедуры ООО «Природа» не проводились.

ООО «Природа» в материалы дела представлены письма Министерства строительства, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Оренбургской области (№36/02-01-465 от 19.10.2018, №36/02-01-5 от 10.01.2019г.) о предварительном согласовании условий проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по сбору и транспортированию ТКО для регионального оператора.

Согласно представленной ООО «Природа» информации,

29.12.2018г., то есть до даты проведения ООО «Природа» конкурсных процедур, обществом заключены договоры на транспортирование ТКО с операторами, имеющими лицензию на соответствующий вид деятельности. В числе которых следующие.

Договор № 1 от 29.12.2018г. на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов заключен с ООО «САЯН», сроком действия с 01.01.2019г. по 28 февраля 2019г. Дополнительным соглашением от 28.02.2019г. срок договора продлен до 31.03.2019г. Дополнительным соглашением от 29.03.2019г. срок договора продлен до 30.04.2019г.

Договор № 2 от 29.12.2018г. заключен с ООО «Мечта», сроком действия с 01.01.2019г. по 31 января 2019г. Дополнительным соглашением от 28.01.2019г. срок договора продлен до 30.04.2019г.

Договор № 3 от 29.12.2018г. заключен с ООО «Саночистка», сроком действия с 01.01.2019г. до 31.12.2019г.

Договор № 4 от 29.12.2018г. заключен с МУП МО ЗАТО Комаровский Оренбургской области. Договор заключен на срок с 01.01.2019г. до 28 февраля 2019г. Дополнительным соглашением срок договора продлен до 31.03.2019г.

Договор № 10 от 29.12.2018г. с ООО «Управление коммунального хозяйства», сроком действия с 01.01.2019г. до 28.02.2019г. Дополнительным соглашением срок договора продлен до 31.03.2019г.

Договор № 11 от 29.12.2019г. заключен с ООО «Хозбытсервис» сроком действия с 01.01.2019г. до 31.03.2019г. Дополнительным соглашением срок действия продлен до 30.04.2019г.

Договор № 14 от 29.12.2018г. с МУП «город Бугуруслан «Специальное автомобильное хозяйство» сроком действия с 01.01.2019г. до 31.01.2019г. Дополнительным соглашение срок договора продлен до 30.04.2019г.

В соответствии с п. 13 Правил №1133 в случае если аукцион, в том числе аукцион, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, признан несостоявшимся по основаниям, указанным в части 4 статьи 71 Федерального закона, организатор аукциона вправе самостоятельно обеспечить транспортирование твердых коммунальных отходов или проводит аукцион повторно.

Правилами 1133 не предусмотрено право регионального оператора по ТКО заключать договоры с хозяйствующими субъектами без проведения закупочных процедур.

Не проведение торгов по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора может привести к ограничению конкуренции на рынке обращения с твердыми коммунальными отходами, следовательно, такое бездействие свидетельствует о нарушении пункта 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В Постановлении Президиума ВАС РФ от 05.04.2011г. указано, в случае, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, может влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Следует отметить, что в аукционной документации при проведении электронных аукционов устанавливаются обязательные условия и гарантии надлежащего исполнения контрактов, в частности обеспечение исполнения договоров. Тогда как в договорах, заключенных региональным оператором без проведения торгов такие условия отсутствуют.

Должностное лицо Оренбургского УФАС России устанавливает, что на момент рассмотрения комиссионного дела продолжали действовать договоры на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов с ООО «САЯН» (м/о Ясненский городской округ, в т.ч. г. Ясный, Светлинский муниципальный район, Домбаровский муниципальный район). ООО «Саночистка» (Курманаевский муниципальный район, Первомайский муниципальный район, Бузулукский муниципальный район, Грачевский муниципальный район, Тоцкий муниципальный район), МУП «ЗАТО Комаровский Оренбургской области» (городской округ ЗАТО пос. Комаровский), ООО «Управление коммунального хозяйства» (Городской округ г. Новотроицк).

В соответствии с представленными ООО «Природа» документами по договору на оказание услуг по транспортированию твердых

коммунальных отходов № 3 от 29.12.2018г., заключенного с ООО «Саночистка» за период с 1 января 2019г. по сентябрь 2019г. общая стоимость оказания услуг составила 53 577 380 рублей.

По договору № 10 на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов от 29.12.2018г., заключенного с ООО «Управление коммунального хозяйства» за период с 1 января 2019г. по сентябрь 2019г. общая стоимость оказания услуг составила 19 675 045 руб. 90 коп.

По договору № 1 на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов от 29.12.2018г., заключенного с ООО «Саян» за период с 1 января 2019г. по сентябрь 2019г. общая стоимость оказания услуг составила 11 546 809 руб. 00 коп.

По договору № 4 на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов от 29.12.2018г., заключенного с МП «Коммунально-эксплуатационное предприятие» МО ЗАТО Комаровский Оренбургской области за период с 1 января 2019г. по сентябрь 2019г. общая стоимость оказания услуг составила 1 886 447 руб.80 коп.

По договору № 11 на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов от 29.12.2018г., заключенного с ООО «Хозбытсервис» за период с 1 января 2019 г. по май 2019 г. общая стоимость оказания услуг составила 107 520 руб. 00 коп.

По договору № 14 на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов от 29.12.2018г., заключенного с МУП МО «город Бугуруслан» «Специальное автомобильное хозяйство» за период с 1 января 2019г. по июнь 2019г. общая стоимость оказания услуг составила 18 093 543 руб. 00 коп.

По договору № 2 на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов от 29.12.2018г., заключенного с ООО «Мечта» за период с 1 января 2019 г. по апрель 2019 г. общая стоимость оказания услуг составила 2 064 555 руб. 00 коп.

Согласно представленной информации ООО «Природа»:

-Договор на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов № 2 от 29.12.2018г., заключенный с ООО «Мечта» на обслуживание Городского округа Медногорск расторгнут 30.04.2019г.

- Договор на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов № 11 от 29.12.2018г. заключенный с ООО «Хозбытсервис» на обслуживание Городского округа г. Орск расторгнут 31.05.2019г.

- Договор на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов № 14, заключенный с МУП МО «Спецавтохозяйство» на обслуживание Бугурусланского муниципального района, в т.ч. г. Бугуруслана расторгнут 30.06.2019г.

Должностным лицом Оренбургского УФАС России устанавливается, что по состоянию на 06.11.2019 года ООО «Природа» осуществляло собственными силами транспортирование ТКО лишь с следующих районах: в Новоорском муниципальном районе, Кваркенском муниципальном районе, Адамовском муниципальном районе, Кувандыкский городской округ, Акбулакский муниципальный район, Соль-Илецкий городской округ, Сакмарский муниципальный район, Тюльганский муниципальный район, Октябрьский муниципальный район, Шарлыкский муниципальный район, Оренбургский муниципальный район, Саракташский муниципальный район, Беляевский муниципальный район, Новосергеевский муниципальный район, Красногрвардейский муниципальный район, Сорочинский городской округ, Александровский муниципальный район, Илекский муниципальный район, Переволоцкий муниципальный район, Ташлинский муниципальный район, Северный муниципальный район, Асекеевский муниципальный район, Абдулинский муниципальный район, Матвеевский муниципальный район, Пономаревский муниципальный район, город Оренбург, г. Медногорск, г. Бугуруслан и Бугурусланский район, Гайский городской округ, г. Орск.

На основании норм действующего законодательства цена на услугу по транспортированию ТКО должна сформироваться в результате конкурентных процедур, позволяющих заключить договор с экономически обоснованной стоимостью, а именно с хозяйствующим субъектом, который предложил наименьшую цену транспортировки ТКО.

ООО «Природа» является региональным оператором, на основании аналитического отчета занимает доминирующее положение на территории Оренбургской области и может оказывать определяющее влияние на товарный рынок.

Таким образом, ООО «Природа», не проводя аукционы, злоупотребило своим доминирующим положением, что привело к

ограничению конкуренции, поскольку создало для хозяйствующих субъектов препятствия доступу на товарный рынок.

Исходя из положений части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, как злоупотребление доминирующим положением 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.

Следовательно, злоупотребление доминирующим положением характеризуется следующей совокупностью взаимосвязанных признаков:

1) доминирующее положение хозяйствующего субъекта;

2) совершение хозяйствующим субъектом действия (бездействия);

3) наступление или возможность наступления негативных последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности, либо неопределенного круга потребителей;

4) наличие объективной взаимосвязи между доминирующим положением, совершением деяния и его негативными последствиями либо возможностью наступления таких последствий.

Как отметил Конституционный Суд Российской Федерации в определении от 29.01.2015 N 185-О, в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции называются наиболее распространенные виды злоупотреблений доминирующим положением, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции, а также ущемление интересов других лиц. Из содержания данной нормы следует, что в ней приведен лишь примерный общий перечень запрещенных действий, и соответственно, он носит открытый характер.

Исходя из положений части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, как злоупотребление доминирующим положением 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.

Следовательно, злоупотребление доминирующим положением характеризуется следующей совокупностью взаимосвязанных признаков:

1. хозяйствующий субъект должен занимать доминирующее положение;
2. хозяйствующему субъекту необходимо совершить конкретные действия,

которые не были совершены хозяйствующим субъектом.

В большинстве случаев злоупотребление доминирующим положением осуществляется в форме активного поведения хозяйствующего субъекта - действий.

Часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции также предусматривает запрет злоупотребления доминирующим положением в форме бездействия, представляющего собой пассивную форму поведения. Для квалификации бездействия в соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в решении установлению подлежат - конкретные действия, которые не были совершены хозяйствующим субъектом, а также обязанность совершения таких действий, предусмотренных действующим законодательством, устанавливающим обязанность совершения таких действий.

В абзаце 2 пункта 4 Постановления Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации N 30 указано, что, исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Комиссия Оренбургского УФАС России пришла к выводу, о том, что бездействие ООО «Природа», выразившееся в не проведении торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора, привело к созданию препятствий доступу на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам —

организациям, осуществляющим свою деятельность в области транспортирования твердых коммунальных отходов на территории Оренбургской области, что запрещено пунктом 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного было принято решение о признании ООО «Природа» нарушившим п. 9 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции (решение исх.№ 11352 от 14.11.2019).

В соответствии с ч. 1.2 ст. 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - 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.

Поскольку, решением по делу № 056/01/10-671/2019 установлен факт нарушения антимонопольного законодательства (п. 9 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции), данное решение является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении в отношении ООО «Природа» путем составленного протокола № 056/04/14.31-974/2020 от 30.06.2020.

Рассматриваемое административное правонарушение при составлении протокола от 30.6.2020 квалифицировано по части 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

Однако, из представленных материалов и характера правонарушения данная квалификация правонарушения является не верной.

Ответственность за совершение описанного выше правонарушения предусмотрена частью 2 статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного

размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Статьей 24.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлено, что задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений.

В соответствии со статьей 26.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в числе прочих обстоятельств по делу об административном правонарушении выяснению подлежат: наличие события административного правонарушения; виновность лица в совершении административного правонарушения; обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении; иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Исходя из положений части 1 статьи 1.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, обеспечение законности при применении мер административного принуждения

предполагает не только наличие законных оснований для применения административного наказания, но и соблюдение установленного законом порядка привлечения лица к административной ответственности.

Доказательствами по делу об административном правонарушении в соответствии со статьей 26.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях являются любые фактические данные, на основании которых устанавливаются наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

К числу доказательств по делу по административном правонарушении относится протокол об административном правонарушении.

Сведения, которые должны быть указаны в протоколе об административном правонарушении, предусмотрены частью 2 статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с данной нормой в протоколе об административном правонарушении указываются, в том числе событие административного правонарушения, статья названного Кодекса или закона субъекта Российской Федерации, предусматривающая административную ответственность за данное административное правонарушение.

По смыслу положений части 2 статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях квалификация действий лица, привлекаемого к административной ответственности, требует указания части статьи, если эта статья содержит несколько составов административных правонарушений.

Однако в протоколе об административном правонарушении от 30.06.2020 указана неверная часть - часть 1 вместо части 2 статьи 14.31Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, что является нарушением требований части 2 статьи 28.2 названного Кодекса.

Кроме того, протокол об административном правонарушении — это процессуальный документ, где фиксируется противоправное деяние лица, в отношении которого возбуждено производство по делу,

формулируется вменяемое данному лицу обвинение.

В силу части 4 статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, должна быть предоставлена возможность ознакомления с протоколом об административном правонарушении. Указанные лица вправе представить объяснения и замечания по содержанию протокола, которые прилагаются к протоколу.

Исходя из положений статьи 28.2, части 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, лицу, в отношении которого возбуждено производство по делу об административном правонарушении, должна быть предоставлена возможность реализовать гарантии зашиты, знакомиться с протоколом об административном правонарушении, давать объяснения по существу вменяемого административного правонарушения, квалифицированно возражать относительно его существа и обстоятельств, в том числе с представлением доказательств в подтверждение своей позиции.

Несоблюдение требований, предъявляемых статьей 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях к содержанию протокола об административном правонарушении, ненадлежащее указание состава вменяемого административного правонарушения может повлечь нарушение права на защиту лица, в отношении которого возбуждено производство по делу, лишить его возможности объективно возражать и представлять соответствующие доказательства по существу правонарушения.

Такие недостатки подлежат устранению путем внесения в протокол соответствующих исправлений и дополнений либо путем составления нового протокола (постановление Верховного суда РФ от 22.09.2017 № 18-АД17-36).

На основании изложенного, Должностным лицом Оренбургского УФАС России был составлен новый протокол по делу № 056/04/14.31-974/2020 от 31.07.2020.

Изложенные выше обстоятельства и имеющиеся материалы дела явились достаточными для составления протокола об административном правонарушении № 056/04/14.31-974/2020 по факту нарушения ООО «Природа» п. 9 ч. 1 ст. 10 Закона о защите

конкуренции, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 статьи14.31 КоАП РФ.

При составлении данного протокола должностное лицо Оренбургского УФАС России установило время, дату и место совершения административного правонарушения.

Дата (время) совершения административного правонарушения – даты заключения договоров:

Договор № 1 от 29.12.2018г. на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов заключен с ООО «САЯН», сроком действия с 01.01.2019г. по 28 февраля 2019г. Дополнительным соглашением от 28.02.2019г. срок договора продлен до 31.03.2019г. Дополнительным соглашением от 29.03.2019г. срок договора продлен до 30.04.2019г.

Договор № 2 от 29.12.2018г. заключен с ООО «Мечта», сроком действия с 01.01.2019г. по 31 января 2019г. Дополнительным соглашением от 28.01.2019г. срок договора продлен до 30.04.2019г.

Договор № 3 от 29.12.2018г. заключен с ООО «Саночистка», сроком действия с 01.01.2019г. до 31.12.2019г.

Договор № 4 от 29.12.2018г. заключен с МУП МО ЗАТО Комаровский Оренбургской области. Договор заключен на срок с 01.01.2019г. до 28 февраля 2019г. Дополнительным соглашением срок договора продлен до 31.03.2019г.

Договор № 10 от 29.12.2018г. с ООО «Управление коммунального хозяйства», сроком действия с 01.01.2019г. до 28.02.2019г. Дополнительным соглашением срок договора продлен до 31.03.2019г.

Договор № 11 от 29.12.2019г. заключен с ООО «Хозбытсервис» сроком действия с 01.01.2019г. до 31.03.2019г. Дополнительным соглашением срок действия продлен до 30.04.2019г.

Договор № 14 от 29.12.2018г. с МУП «город Бугуруслан «Специальное автомобильное хозяйство» сроком действия с 01.01.2019г. до 31.01.2019г. Дополнительным соглашение срок договора продлен до 30.04.2019г.

Факт не проведения ООО «Природа» необходимых, обязательных в силу требования закона торгов установлен решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела № 056/01/10-671/2019 о нарушении

антимонопольного законодательства (исх.№ 11352 от 14.11.20189) – 06.11.2019 оглашена резолютивная часть решения, в полном объеме решение изготовлено – 14.11.2019.

Место совершения административного правонарушения: г. Оренбург, ул. Луговая, 1Б.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Природа» зафиксирован в протоколе № 056/04/14.31-974/2020 от 31.07.2020 г. об административном правонарушении и подтверждается материалами административного дела.

В соответствии с ч.1 ст.1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ ООО «Природа» признается виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.31 КоАП РФ поскольку у общества имелась возможность для соблюдения установленных требований закона, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие невозможным соблюдение установленных законом запретов, не установлены.

Обстоятельств, исключающих и отягчающих административную ответственность, материалами дела не установлено.

В качестве смягчающих обстоятельств при назначении наказания учитывается, что ООО «Природа» к административной ответственности за аналогичное правонарушение ранее не привлекалось. В период рассмотрения комиссионного дела и настоящего дела об административном правонарушении обществом оказывалось содействие в установлении всех обстоятельств дела, запрашиваемые документы обществом предоставлялись в полном объеме и в установленные сроки, факты привлечения к

ответственности за непредставление запрашиваемых документов отсутствуют.

Также, должностное лицо Оренбургского УФАС России учитывает, что согласно письмам, исх.№ б/н от 06.03.2020, исх.№ 1155 от 07.04.2020, исх.№ 1594 от 12.05.2020 обществом предпринимались попытки для проведения торгов, по результатам которых могли быть сформированы цены на услуги по транспортированию ТКО.

Срок давности привлечения ООО «Природа» к административной ответственности, установленный ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Целью административного наказания является предупреждение совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами, следовательно, установление административного наказания и определение его размера в каждом конкретном случае должно основываться на принципах справедливости наказания, его соразмерности совершенному правонарушению (ст. 3.1 КоАП РФ).

Оценив доказательства на основании ст. 26.11 КоАП РФ по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, оценив конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, должностное лицо приходит к выводу о том, что данное административное правонарушение не может быть признано малозначительным по следующим основаниям.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных отношений.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу ч.ч. 2, 3 ст. 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении

административного наказания.

По своей юридической конструкции правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 14.31 КоАП РФ, образует формальный состав и считается оконченным с момента нарушения требований, установленных законодательством. В этой связи существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении нарушителя к исполнению своих публично-правовых обязанностей, в частности, в сфере антимонопольного законодательства.

В связи с этим, характер и степень общественной опасности конкретного деяния позволяют говорить о наличии оснований для привлечения ООО «Природа» к административной ответственности.

Напротив, освобождение общества от административной ответственности и ограничением только устным замечанием означало бы неполную реализацию ее принципов и умаление ее целей. Справедливость и целесообразность юридической ответственности не были бы соблюдены, а достижение частной превенции не могло бы рассматриваться как безусловное, поскольку предупреждение совершения новых правонарушений самим правонарушителем во многом обусловлено адекватностью санкций.

В материалы дела представлена информация о размере суммы выручки, полученной ООО «Природа» (исх.№ 2366 от 06.02.20200), данные сведения учитываются должностным лицом Оренбургского УФАС России при определении суммы штрафа.

В соответствии с абзацем 2 части 2 статьей 14.31 КоАП РФ штраф на юридическое лицо за совершение правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, в случае, если административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч

рублей.

Таким образом, максимальный размер штрафа, предусмотренный частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, составляет 3 сотые размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, и не менее ста тысяч рублей.

Три сотые размера суммы выручки от реализации услуг по обращению с твёрдыми коммунальными отходами в Оренбургской области составляет 54 020 230 рублей 38 копеек.

Минимальный размер административного штрафа – три тысячных размера суммы выручки от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, что составляет 5 402 023 рубля 04 копейки.

При отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, размер налагаемого на Общество штрафа равен сумме минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, что составило 29 711 126 рублей 71 копейка.

При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Сумма уменьшения административного штрафа за каждое смягчающее обстоятельство составляет 6 077 275 рублей 92 копейки.

Должностным лицом установлено три смягчающих обстоятельства:

- правонарушение ООО «Природа» совершено впервые, ранее за аналогичное правонарушение общество к административной ответственности не привлекалось (доказательства обратного в материалах дела отсутствуют);

- в период рассмотрения комиссионного дела и настоящего дела об административном правонарушении обществом оказывалось содействие в установлении всех обстоятельств дела, запрашиваемые документы обществом предоставлялись в полном объеме и в установленные сроки, факты привлечения к ответственности за непредставление запрашиваемых документов отсутствуют;

- обществом предпринимались попытки для проведения торгов, по результатам которых могли быть сформированы цены на услуги по транспортированию ТКО.

Общая сумма уменьшения административного штрафа составила - 18 231 827 рублей 76 копеек.

Максимально допустимый, нормой статьи 14.31 КоАП РФ, налагаемый за административное правонарушение штраф не должен превышать одну пятидесятую совокупного размера суммы выручки правонарушителя, что составляет 36 688 120 рублей 38 копеек.

На основании изложенного, размер административного штрафа, подлежащий применению в отношении ООО «Природа» равен 11 479 298 рублей 95 копеек.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства в совокупности, исходя из принципа соразмерности, выражающего требования справедливости и предполагающий дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, финансовое положение привлекаемого к ответственности лица, установленные смягчающие обстоятельства - должностное лицо Оренбургского УФАС России считает, что привлечением к административной ответственности в виде наложения административного штрафа на ООО «Природа» в размере 11 479 298 рублей 95 копеек, будет реально достигнута цель предупреждения совершения новых правонарушений.

В целях предотвращения распространения коронавирусной инфекции COVID-19 с 01 апреля 2020 года предусмотрен

дистанционный режим рассмотрения антимонопольным органом дел, без очного участия представителей заинтересованных сторон в режиме видеоконференцсвязи.

ООО «Природа» заявлено ходатайство исх.№ б/н от 12.08.2020 о дистанционном участии при рассмотрении настоящего дела.

Руководствуясь статьями 2.1, 4.1, 14.31, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать юридическое лицо – общество с ограниченной ответственностью «Природа» (ИНН 5612167252, ОГРН 1175658009053) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.2 ст.14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить юридическому лицу – обществу с ограниченной ответственностью «Природа» (ИНН 5612167252, ОГРН 1175658009053) административное наказание в виде административного штрафа в размере 11 479 298 (одиннадцать миллионов четыреста семьдесят девять тысяч двести девяносто восемь) рублей 95 копеек.

Заместитель руководителя

Оренбургского УФАС России (…..)

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, 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 либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч.5 ст. 3.5 КоАП РФ, сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно ст. 32.2 КоАП РФ копию документа, свидетельствующего об уплате административного

штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление по делу об административном правонарушении (возможно по факсу: 77-80-70).

Неуплата административного штрафа в срок (в соответствии со ст. 20.25 КоАП РФ) 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.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в порядке, предусмотренном ст. 30.1, 30.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч. 1 ст. 31.1 КоАП РФ 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.

Реквизиты для перечисления административного штрафа:

УИН 16100500000000630200

Получатель: ИНН 5610042191 КПП 561001001 УФК по Оренбургской области (для Оренбургского УФАС России)

КБК 161 1 16 01091 01 0021 140 ОКТМО 53701000

Банк получателя: Отделение по Оренбургской области Уральского главного управления Центрального банка Российской Федерации

БИК 045354001 расчетный счет 40101810200000010010

Назначение платежа: штраф за нарушение антимонопольного законодательства и законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов).