

## Решение

по делу № 10/01/16-11/2019

### о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 06.04.2020

Решение в полном объеме изготовлено 10.04.2020

г. Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:<...> рассмотрев дело № 10/01/16-11/2019 по признакам нарушения в действиях Правительства Пермского края пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившихся в увеличении уставного фонда ПКГУП «Теплоэнерго» на 231680,200 тыс. рублей в целях обеспечения участия в конкурсном отборе регионального оператора по обращению с ТКО на территории Пермского края, что является созданием преимущества по отношению к хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность в сфере обращения с ТКО на территории Пермского края, в отсутствие представителей Правительства Пермского края (ходатайство от 02.04.2020 № б/н о проведении заседания Комиссии ФАС России в отсутствие представителя),

#### УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступили материалы проверки прокуратуры Пермского края по обращению ООО «ТехГарант», направленные письмом Пермского УФАС России от 21.02.2019 № 02037-19, в ходе анализа которых выявлена следующая информация.

В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее — Закон № 89-ФЗ) региональный оператор по обращению с твердыми коммунальными отходами (далее также - региональный оператор) - оператор по обращению с твердыми коммунальными отходами - юридическое лицо,

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 каждом субъекте Российской Федерации региональные операторы определяются в результате проведения конкурсного отбора.

Согласно пункту 1 статьи 24.6 Закона № 89-ФЗ сбор, транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов (далее - ТКО) на территории субъекта Российской Федерации обеспечиваются одним или несколькими региональными операторами.

В соответствии с пунктом 4 статьи 24.7 Закона № 89-ФЗ собственники ТКО обязаны заключить договор на оказание услуг по обращению с ТКО с региональным оператором, в зоне деятельности которого образуются ТКО и находятся места их накопления.

Приказом Региональной службы по тарифам Пермского края от 13.07.2018 СЭД-46-04-37-9 утверждена документация об отборе регионального оператора по обращению с ТКО на территории Пермского края.

24.07.2018 на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет ([www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru)) было размещено извещение 240718/27473757/01 о конкурсном отборе регионального оператора по обращению с ТКО на территории Пермского края.

Комиссия отмечает, что организатором конкурсного отбора являлась Региональная служба по тарифам Пермского края (упразднена 28.10.2018 в связи с созданием Министерства жилищно-коммунального хозяйства и благоустройства Пермского края (Положение о Министерстве жилищно-коммунального хозяйства и благоустройства Пермского края утверждено постановлением Правительства Пермского края от 26.10.2018 № 631-п).

В соответствии с пунктом 1.2 Положения о Региональной службе по тарифам Пермского края, утвержденного постановлением Правительства Пермского края от 05.08.2013 № 1057-п, Региональная служба по тарифам Пермского края была подотчетна в своей деятельности Правительству Пермского края. Координацию деятельности Региональной службы по тарифам Пермского края осуществлял председатель Правительства Пермского края или заместитель председателя Правительства Пермского края в соответствии с распределением обязанностей председателя

Правительства Пермского края, заместителей председателя Правительства Пермского края и иных членов Правительства Пермского края, утверждаемым председателем Правительства Пермского края.

Конкурсной документацией на проведение отбора регионального оператора по обращению с ТКО на территории Пермского края было установлено, что размер обеспечения заявки составляет 5% от максимально допустимой выручки регионального оператора, определяемой как произведение максимально допустимой стоимости услуги регионального оператора и количества (объема) твердых коммунальных отходов, образующихся в зоне деятельности регионального оператора и установленных в документации о конкурсном отборе, в течение первого года деятельности регионального оператора, что составляет 211 739 130 руб. 80 коп. (раздел 7 документации о конкурсном отборе).

При этом на дату размещения документации об отборе (24.07.2019) уставной фонд ПКГУП «Теплоэнерго» составлял 40 200 000 рублей (информация ООО «ТехГарант»).

Согласно пункту 2.1.4 Устава ПКГУП «Теплоэнерго», утвержденного приказом Министерства по управлению имуществом и земельным отношениям Пермского края от 14.09.2018 № СЭД-31-02-2-2-1143, целями деятельности ПКГУП «Теплоэнерго» являются, в том числе сбор, накопление, транспортирование, сортировка, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение ТКО, в том числе в случае присвоения статуса регионального оператора по обращению с ТКО.

Правительством Пермского края принято распоряжение от 03.10.2018 № 246-рп «Об увеличении уставного фонда Пермского краевого государственного унитарного предприятия «Теплоэнерго», в соответствии с которым уставный фонд ПКГУП «Теплоэнерго» был увеличен на 231 680,2 тыс. рублей.

12.10.2018 ПКГУП «Теплоэнерго» подало заявку на участие в конкурсном отборе регионального оператора по обращению с ТКО.

15.10.2018 Комиссия по проведению конкурсного отбора регионального оператора провела процедуру вскрытия конверта с единственной заявкой на участие в конкурсном отборе.

Протоколом подведения результатов конкурсного отбора регионального оператора по обращению с ТКО на территории Пермского края от 18.10.2018

№ 03 решено заключить с ПКГУП «Теплоэнерго» соглашение об организации деятельности по обращению с ТКО на территории

Пермского края.

В соответствии с распоряжением Правительства Пермского края от 09.02.2019 № 33-рп «Об уменьшении уставного фонда Пермского краевого государственного унитарного предприятия «Теплоэнерго» был осуществлен возврат в бюджет Пермского края денежных средств, внесенных в уставной фонд ПКГУП «Теплоэнерго», в размере 231680,2 тыс. рублей. (письмо Министерства жилищно-коммунального хозяйства и благоустройства Пермского края от 03.04.2019 № СЭД-24-02-17-3).

Выделенные Правительством Пермского края денежные средства в размере 231680,2 тысяч рублей и последующий их возврат, может свидетельствовать о том, что целями указанной субсидии было обеспечение возможности ПКГУП «Теплоэнерго» участия в конкурсном отборе.

В подтверждение указанного, письмом от 09.08.2019 № СЭД-24-02-17-исх-7 Министерство жилищно-коммунального хозяйства и благоустройство Пермского края представила Комиссии ФАС России письмо Министерства по управлению имуществом и градостроительной деятельности Пермского края от 04.07.2019 № СЭД-Пвн31-02-2-15-629 с приложением Отчета о направлениях расходования средств бюджета Пермского края, выделенных на увеличение уставного фонда ПКГУП «Теплоэнерго» (согласован <...> Пермского края <...> 29.12.2018) (далее — отчет).

Согласно отчету средства бюджета Пермского края, поступившие на лицевой счет ПКГУП «Теплоэнерго» в размере 231680,200 тыс. рублей были направлены на обеспечение заявки на участие в конкурсном отборе регионального оператора по обращению с ТКО на территории Пермского края.

На основании изложенного издан приказ ФАС России от 02.07.2019 № 898/19 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Правительством Пермского края и ПКГУП «Теплоэнерго» пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных

действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Вместе с тем в рамках рассмотрения дела выявлено отсутствие действий ПКГУП «Теплоэнерго», направленных на заключение антиконкурентного соглашения.

Доказательства, свидетельствующие о заключении между Правительством Пермского края и ПКГУП «Теплоэнерго» антиконкурентного соглашения, запрет на которое предусмотрен пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, отсутствуют, в связи с чем Комиссия на заседании 10.03.2019 приняла решение о прекращении участия в деле ПКГУП «Теплоэнерго» в качестве ответчика по делу в связи с отсутствием признаков нарушения антимонопольного законодательства (определение от 10.03.2020 № 10/19981/20).

Вместе с тем в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе к созданию участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Письмом от 24.03.2020 № б/н Правительство Пермского края направило дополнительные пояснения по делу № 10/01/16-11/2019.

В указанных пояснениях Правительство Пермского края отмечает, что при проведении анализа товарного рынка следует учитывать, что конкурсный отбор регионального оператора по обращению с ТКО на территории Пермского края проводился впервые, а также специфичность проведения конкурсного отбора — присвоение статуса регионального оператора по обращению с ТКО, зоной деятельности которого является вся территория Пермского края и право заключения

соглашения об организации деятельности по обращению с ТКО.

Необходимо отметить, что ФАС России письмом от 05.09.2019 № ВК/77748/19 запрошена информация у Росприроднадзора об организациях, имеющих лицензию на осуществление деятельности по обращению с ТКО на территории Пермского края.

Письмом от 17.09.2019 № АА-10-01-29/25411 Росприроднадзор представила реестр организаций, имеющих лицензию на осуществление деятельности по обращению с ТКО на территории Пермского края.

ФАС России письмом от 25.02.2020 № ВК/13840/20 запрошена информации у 258 хозяйствующих субъектов, имеющих лицензию на осуществление деятельности в сфере обращения с ТКО на территории Пермского края.

По состоянию на 19.03.2020 более пятидесяти хозяйствующих субъектов отметили, что не принимали участие в конкурсном отборе на присвоение статуса регионального оператора по обращению с ТКО на территории Пермского края по причине отсутствия денежных средств, необходимых для обеспечения заявки на участие в конкурсном отборе.

Указанное подтверждает, что действия Правительства Пермского края, выразившиеся в увеличении уставного фонда ПКГУП «Теплоэнерго» на 231680,200 тыс. рублей в целях обеспечения участия в конкурсном отборе регионального оператора по обращению с ТКО на территории Пермского края, были направлены на создание преимуществ для ПКГУП «Теплоэнерго» по отношению к хозяйствующим субъектам, имеющим лицензию на деятельность по обращению с ТКО и осуществляющим деятельность по обращению с ТКО на территории Пермского края.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что в действиях Правительства Пермского края содержится нарушение пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в увеличении уставного фонда ПКГУП «Теплоэнерго» на 231680,200 тыс. рублей в целях обеспечения участия в конкурсном отборе регионального оператора по обращению с ТКО на территории Пермского края, что является созданием преимущества по отношению к хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность в сфере обращения с ТКО на территории Пермского края.

Комиссия ФАС России отмечает, что согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция - это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в

одностороннем

порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Региональные операторы, как уже отмечалось ранее, определяются в результате проведения конкурсного отбора.

Порядок проведения такого отбора регламентирован постановлением Правительства Российской Федерации от 05.09.2016 № 881 «О проведении уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации конкурсного отбора региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами» (далее – Правила № 881).

Правилами № 881 установлены требования к участникам конкурсного отбора. То есть любое заинтересованное лицо, соответствующее установленным требованиям, вправе участвовать в конкурсном отборе и претендовать на получение статуса регионального оператора.

Учитывая количество хозяйствующих субъектов (258), имеющих лицензию на осуществление деятельности в сфере обращения с ТКО — потенциальных участников конкурса - на территории Пермского края, рынок по оказанию услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами является конкурентным.

Таким образом, действия Правительства Пермского края по созданию преимуществ для ПКГУП «Теплоэнерго» привели или могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Комиссией ФАС России 27.03.2020 направлено заключение об обстоятельствах дела № 10/01/16-11/2019 № 10/25345/20.

Согласно части 5 статьи 48<sup>1</sup> Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить Комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании Комиссии.

Письмом от 03.04.2020 № б/н Правительством Пермского края представлено ходатайство о рассмотрении дела № 10/01/16-11/2019 без участия представителей Правительства Пермского края на заседании Комиссии ФАС России 06.04.2020.

В указанном ходатайстве дополнительно содержатся пояснения, что

Правительством Пермского края установлен минимальный размер обеспечения заявки на участие в конкурсном отборе регионального оператора по обращению с ТКО на территории Пермского края в размере 5%, что составляет 211739130,80 рублей.

Иных пояснений, а также доводов на заключение об обстоятельствах дела № 10/01/16-11/2019 в адрес ФАС России не поступало.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России пришла к выводу о наличии в действиях Правительства Пермского края, выразившихся в увеличении уставного фонда ПКГУП «Теплоэнерго» на 231680,200 тыс. рублей в целях обеспечения участия в конкурсном отборе регионального оператора по обращению с ТКО на территории Пермского края, что является созданием преимущества по отношению к хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность в сфере обращения с ТКО на территории Пермского края, нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьёй 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Правительство Пермского края нарушившим пункт 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.
2. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьёй 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.