

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 055/01/14.8-556/2024

о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения
антимонопольного законодательства

28 июня 2024 года
г. Омск

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) на основании имеющихся материалов о выданных Омским УФАС России предупреждениях о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения статьи 15 Федерального закона от 26.07.2009 № 135-ФЗ (далее - Предупреждение), медицинским учреждениям, не проводившим конкурентную процедуру (закупку), объектом которой являются услуги по сбору, транспортированию (вывозу) и размещению медицинских отходов класса «А», но заключившим договоры в целях вывоза медицинских отходов, образующихся от их деятельности, установлены признаки нарушения региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами в Омской области - ООО «Магнит» (ОГРН 1145476106654, ИНН 5401381810) статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции под недобросовестной конкуренцией понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается 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.

В соответствии с пунктами 3 и 4 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. Никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Согласно пункту 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Анализ вышеуказанных материалов по выданным Предупреждениям, а также сведений (информации), представленной медицинскими учреждениями, показал, что медицинские учреждения, которыми не были проведены закупки для заключения договора на оказание услуг по обращению с медицинскими отходами, заключили в январе 2024 года с региональным оператором ООО «Магнит» договоры на оказание услуг по обращению с ТКО, фактически в целях вывоза медицинских отходов класса «А», образующихся от деятельности данных медицинских учреждений. При этом в ответ на запросы антимонопольного органа данные медицинские учреждения сообщили, что **в процессе их деятельности образуются только медицинские отходы**, в том числе класса «А».

Так, не была проведена закупка на оказание услуг по сбору, транспортированию для последующей сдачи на размещение медицинских отходов класса «А», следующими медицинскими учреждениями, которые заключили с региональным оператором ООО «Магнит» договоры на 2024 год, в целях оказания означенных услуг, поименованные как договоры на оказание услуг по обращению с ТКО, и которым Омским УФАС России были выданы Предупреждения по признакам нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции (Предупреждения выполнены):

- БУЗОО <...> (договор № РГ0057319/ТКО от 01.01.2024);

- БУЗОО <...> (договор № РГ0057485/ТКО от 01.01.2024);

- БУЗОО <...> (договор № РГ0055563 от 10.01.2024);

- БУЗОО <...> (договор № РГ0057295/ТКО от 19.01.2024).

Омское УФАС России учитывает, что ООО «Магнит» **как юридическое лицо, располагающее ресурсом (спецтехникой для сбора и транспортирования отходов производства и потребления)** для оказания услуг по обращению с медицинскими отходами класса «А», вправе принимать участие в закупках, проводимых медицинскими учреждениями. При условии победы в добросовестной и законной конкурентной борьбе, по результатам закупки с ООО «Магнит» может быть заключен договор на оказание услуг по обращению с медицинскими отходами, в том числе класса «А», **стоимость услуг по которому не подлежит государственному тарифному регулированию.**

Однако действия, осуществленные ООО «Магнит» **как региональным оператором по обращению с ТКО, деятельность которого подлежит государственному тарифному регулированию,** в целях оказания медицинским учреждениям услуг по обращению с медицинскими отходами класса «А» по договорам, заключенным региональным оператором с медицинскими учреждениями на оказание услуг по обращению с ТКО, не соответствуют нормам действующего законодательства РФ и правовой позиции Верховного Суда РФ, изложенной в пункте 8 Обзора судебной практики по делам, связанным с обращением с твердыми коммунальными отходами, утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ от 13.12.2023 (далее – Обзор судебной практики от 13.12.2023).

Омское УФАС России отмечает, что в своей деятельности региональный оператор по обращению с ТКО обязан руководствоваться нормами Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее - № 89-ФЗ), Правил обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 12.11.2016 № 1156 (далее – Правила № 1156).

Так, в понятии, определенном статьей 1 № 89-ФЗ, региональный оператор по обращению с твердыми коммунальными отходами - 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.

Пунктом 2 статьи 2 № 89-ФЗ установлено, что отношения в области обращения с радиоактивными отходами, с биологическими отходами, с медицинскими отходами регулируются соответствующим законодательством Российской Федерации.

Как следует из пункта 8 Обзора судебной практики от 13.12.2023, **деятельность по обращению с медицинскими отходами выведена из сферы действия законодательства об отходах производства и потребления.**

В силу части 2 статьи 49 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах здоровья граждан в Российской Федерации» (далее - № 323-ФЗ) медицинские отходы разделяются по степени их эпидемиологической, токсикологической, радиационной опасности, а также негативного воздействия на среду обитания в соответствии с критериями, установленными Правительством Российской Федерации, на классы от «А» до «Д», где класс «А» - эпидемиологически безопасные отходы, приближенные по составу к ТКО.

Согласно части 3 статьи 49 № 323-ФЗ медицинские отходы подлежат сбору, использованию, обезвреживанию, размещению, хранению, транспортированию, учету и утилизации в порядке, установленном законодательством в области обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения.

Анализ Санитарных правил и норм САНПИН 2.1.3684-21, утвержденных Постановлением Главного государственного санитарного врача Российской Федерации от 28.01.2021 № 3 (далее – СанПин 2.1.3684-21), в частности, пунктов 16, 170, 171, 193, 200, 201, 203, 204 и 244, показывает, что положениями данных правил установлены особенности обращения с медицинскими отходами класса «А» по сравнению с ТКО в отношении их сбора, хранения, размещения и транспортирования; оборудования и эксплуатации участка по обращению с медицинскими отходами; дезинфекции, мойки и дезинсекции транспортных средств и контейнеров; порядка утверждения схемы обращения с медицинскими отходами и обращения с ними в соответствии с этой схемой.

Таким образом, действующее санитарно-эпидемиологическое законодательство содержит положения, разграничивающие порядок обращения с медицинскими отходами класса «А» и с ТКО. В пункте 14 Правил № 1156 закреплен *прямой запрет на складирование в контейнерах медицинских отходов*, а также иных отходов, которые могут причинить вред жизни и здоровью лиц, осуществляющих погрузку (разгрузку) контейнеров, повредить контейнеры, мусоровозы или нарушить режим работы объектов по обработке, обезвреживанию, захоронению ТКО.

Несмотря на то, что медицинские отходы класса «А» приближены по составу к ТКО, **действие № 89-ФЗ не распространяется на медицинские отходы класса А, и такие отходы не должны квалифицироваться как ТКО.**

Медицинские отходы класса «А», перечень которых приведен в примечании <48> к пункту 157 СанПин 2.1.3684-21, по своему морфологическому (компонентному) составу приближены к отходам «Мусор из офисных и бытовых помещений организаций не сортированный (исключая крупногабаритный)» (код по ФККО 7 33 100 01 72 4).

Омское УФАС России особо отмечает, что при принятии решения об для

отнесения отходов к медицинским отходам или к ТКО имеет значение источник их образования.

В рассматриваемом случае надлежит учитывать, что в процессе деятельности медицинских учреждений образуются только медицинские отходы класса «А», о чем сообщили медицинские учреждения в антимонопольный орган.

По информации медицинских учреждений, в процессе переговоров с региональным оператором сотрудники ООО «Магнит» присылали по электронной почте образец заявки о заключении договора на оказание услуг по обращению с ТКО, разъяснили, что для заключения договора с региональным оператором необходимо представить протокол измерений (испытаний) отходов производства и потребления, которым следует подтвердить, что образовавшиеся отходы относятся к ТКО. Медицинские учреждения не придали значения наименованию услуги, поскольку для них стоимость услуг ООО «Магнит» более привлекательна.

При этом, когда образец заявки (оферты) был направлен ООО «Магнит» в БУЗОО <...>, сотрудник регионального оператора указал, что направляется **«бланк заявки на заключение договора на вывоз ТКО класса А»** (скриншот представлен).

Омское УФАС России отмечает, что такое наименование отходов подтверждает намерение регионального оператора заключить договор в целях оказания услуг по обращению с медицинскими отходами. Действующее законодательство Российской Федерации не содержит норм об отнесении ТКО к каким-либо классам опасности, при этом медицинские отходы разделяются по классу их опасности (медицинские отходы класса «А» отнесены к эпидемиологически безопасным отходам, приближенным по своему составу к ТКО).

По информации БУЗОО <...>, данное медицинское учреждение направило региональному оператору запрос на вывоз с 01.01.2024 отходов класса «А», по результатам его рассмотрения заключен договор № РГ0057485/ТКО от 01.01.2024, по которому региональный оператор осуществляет сбор и транспортирование (вывоз) с территории данного учреждения медицинских отходов класса «А».

Таким образом, договоры, заключенные региональным оператором с медицинскими учреждениями, оформленные как договоры на оказание услуг по обращению с ТКО, фактически были заключены с целью сбора, транспортирования (вывоза) с территории медицинских учреждений медицинских отходов класса «А», в нарушение установленного нормами действующего законодательства Российской Федерации порядка заключения таких договоров, в силу которых услуги по обращению с медицинскими отходами класса «А» могут быть оказаны только по договору, заключенному по результатам проведения медицинским учреждением

конкурентной процедуры (закупки) и ООО «Магнит», как уже было отмечено выше, вправе участвовать в такой закупке как юридическое лицо, но не как региональный оператор по обращению с ТКО.

Тем самым региональный оператор (ООО «Магнит») получил не обоснованные преимущества в своей предпринимательской деятельности перед добросовестными участниками рынка услуг по обращению с медицинскими отходами класса «А» (ООО <...> , ООО <...> , ООО <...>, ООО <...> и других лиц – потенциальных участников закупки, по отношению к которым ООО «Магнит», в рассматриваемых обстоятельствах, является хозяйствующим субъектом-конкурентом), учитывая, что **региональный оператор по обращению с ТКО** не вправе оказывать медицинским учреждениям услуги по обращению с медицинскими отходами класса «А».

Вышеуказанные действия ООО «Магнит» противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, а также обладают объективной способностью:

- ограничить конкуренцию и причинить убытки другим участникам рынка (хозяйствующим субъектам-конкурентам, оказывающим услуги по обращению с медицинскими отходами, в том числе класса «А»), действующим в рамках правового поля, соблюдающим нормы действующего законодательства, которые являются потенциальными участниками закупок, проводимых медицинскими учреждениями, а также способны повлечь ущемление интересов таких хозяйствующих субъектов-конкурентов в сфере предпринимательской деятельности.

Положением о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденным Приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15 (подпункт 7.2 пункта 7), территориальный орган ФАС России имеет право применять предусмотренные законодательством Российской Федерации меры ограничительного, предупредительного и профилактического характера, направленные на недопущение и (или) пресечение нарушений юридическими лицами и гражданами обязательных требований в установленной сфере деятельности, а также меры по ликвидации последствий указанных нарушений в пределах компетенции территориального органа.

В соответствии с положениями статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, в случае выявления признаков нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции, и в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту предупреждение в письменной форме о

прекращении действий (бездействия) либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

При выдаче предупреждения Омское УФАС России также учитывает следующее.

Совместное прочтение статей 1, 3 Закона о защите конкуренции свидетельствует о том, что настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции (часть 1 статьи 1), распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица.

Статьей 14.8 Закона о защите конкуренции установлен запрет на инфоформы недобросовестной конкуренции, помимо предусмотренных статьями 14.1-14.6 данного Федерального закона.

Поскольку в действиях регионального оператора по обращению с ТКО – ООО «Магнит» выявленные признаки нарушения антимонопольного законодательства – статьи 14.8 Закона о защите конкуренции, Омское УФАС России считает необходимым принять меры, направленные на предупреждение и пресечение недобросовестной конкуренции по отношению к хозяйствующим субъектам, оказывающим услуги по обращению с медицинскими отходами класса «А» на территории Омской области, в том числе потенциальным участникам рынка, которые могут принять участие в закупках, проводимых медицинскими учреждениями на оказание услуг по сбору, транспортированию (в целях размещения/захоронения) медицинских отходов класса «А».

На основании изложенного, в соответствии со статьей 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Омское УФАС России

предупреждает

регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами в Омской области ООО «Магнит» (ОГРН 1145476106654, ИНН 5401381810) о необходимости прекращения недобросовестной конкуренции и нарушения статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно:

- не заключать с медицинскими учреждениями, в процессе деятельности которых образуются медицинские отходы класса «А», договоры по обращению с твердыми коммунальными отходами в целях оказания услуг по сбору, погрузке, транспортированию медицинских отходов класса «А».

Настоящее предупреждение подлежит исполнению в течение десяти дней со дня его получения, о выполнении предупреждения необходимо письменно сообщить в Омское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Руководитель управления

<...>