

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения объявлена «13» июля 2021 года.

В полном объеме решение изготовлено «16» июля 2021 года.

Коллегиальный орган Федеральной антимонопольной службы – Апелляционная коллегия Федеральной антимонопольной службы (далее – Апелляционная коллегия) в составе: председателя Апелляционной коллегии: <<...>>; членов Апелляционной коллегии: <<...>>, <<...>>, <<...>>,

в присутствии (по видео-конференц-связи): от ООО «ЭкоСтройРесурс»: <<...>> (по доверенности); от Самарского УФАС России: <<...>>, <<...>>, <<...>>,

рассмотрев на заседании Апелляционной коллегии жалобу ООО «ЭкоСтройРесурс» на решение и предписание Самарского УФАС России от 24.05.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 063/01/10-1125/2020 (уведомление о дате, времени и месте рассмотрения жалобы размещено на официальном сайте ФАС России www.fas.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России в порядке статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) поступила жалоба ООО «ЭкоСтройРесурс» на решение и предписание Самарского УФАС России от 24.05.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 063/01/10-1125/2020 (далее также – Жалоба, Решение, Дело)

По результатам рассмотрения Дела Самарским УФАС России ООО «ЭкоСтройРесурс» (далее также – Заявитель) признано нарушившим часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции путем необоснованного применения значения показателя K_i при расчете ежемесячной платы за оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами (далее - ТКО) ООО «СК ЛАБ» и ООО «Хеликсмед». Также Самарским УФАС России выдано предписание о прекращении указанного нарушения антимонопольного законодательства.

Заявитель с вынесенным Самарским УФАС России Решением и выданным предписанием по Делу не согласен, просит их отменить. Доводы Заявителя изложены в жалобе, в частности Заявитель указывает, что расчеты ежемесячной платы за оказание услуг по обращению с ТКО проведены Заявителем в соответствии с требованиями действующего законодательства.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

ООО «СК ЛАБ» и ООО «Хеликсмед» заключены договоры с Заявителем как с региональным оператором на предоставление услуг по обращению с ТКО.

В адрес ООО «СК ЛАБ» выставлены счета на оплату услуг по обращению с ТКО за период январь-декабрь 2019 года на сумму 5 545, 48 рублей за один месяц, за период январь-апрель 2020 года на сумму 5 694,02 рублей за один месяц, за июнь 2020 года на сумму 6 182,02 рублей.

В адрес ООО «Хеликсмед» региональным оператором выставлены счета на оплату услуг по обращению с ТКО за период январь-декабрь 2019 года, за период январь-июнь 2020 года на сумму 4 941,33 рублей за один месяц.

Самарским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке, по результатам которого установлено доминирующее положение (100%) Заявителя на рынке услуг по обращению с ТКО на территории Самарской области.

Единый предельный тариф на услугу регионального оператора по обращению с ТКО ООО «ЭкоСтройРесурс» составляет для населения – 598,16 руб./м³ (с учетом НДС).

Указанный тариф утвержден Приказом Министерства энергетики и жилищно-коммунального хозяйства Самарской области от 18.12.2018 № 846, Приказом Департамента ценового и тарифного регулирования Самарской области от 28.03.2019 № 95, Приказом Департамента ценового и тарифного регулирования Самарской области от 19.12.2019 № 781.

ООО «СК ЛАБ» и ООО «Хеликсмед» осуществляют медицинскую деятельность в нежилых помещениях многоквартирных домов на территории Самарской области.

Заявитель при расчете размера ежемесячной платы за услуги по обращению с ТКО для ООО «СК ЛАБ» и для ООО «Хеликсмед» в качестве расчетной единицы использует количество посетителей медицинской организации за весь год в целом, предшествующий году оказания коммунальной услуги. Согласно применяемому ООО «ЭкоСтройРесурс» расчету, посещаемость ООО «СК ЛАБ» составляет 890 человек в год, посещаемость ООО «Хеликсмед» - 793 человека в год.

Исходя из расчетов, произведенных Заявителем, ежемесячная стоимость услуг по обращению с ТКО для ООО «Хеликсмед» составляет 5 929,26 руб./мес. с учетом НДС, что подтверждается соответствующими счетами на оплату №00БП-024802, №00БП-024804, №00БП-024805, №00БП-024806, №00БП-024807, №00БП-024808, №00БП-024809 от 31.07.2020.

Согласно расчетам Заявителя ежемесячная стоимость услуг по обращению с ТКО для ООО «СК ЛАБ» составляет 6 654 руб./мес. с учетом НДС, что подтверждается соответствующими счетами на оплату № 00БП-

Самарским УФАС России установлено, что Заявитель, совершая вышеизложенные действия в отношении ООО «СК ЛАБ» и ООО «Хеликсмед» по необоснованному расчету ежемесячной платы за оказание услуг по

обращению с ТКО, злоупотребляет своим доминирующим положением на товарном рынке.

В качестве злоупотребления доминирующим положением, повлекшим ущемление интересов медицинских организаций, антимонопольным органом квалифицированы действия, связанные с начислением ежемесячной платы за оказание коммунальной услуги по обращению с ТКО путем необоснованного применения значения показателя K_i , отражающего количество посетителей за год, которые не соответствуют требованиям экономической обоснованности, имеющие своим результатом значительное увеличение цены за коммунальную услугу.

На основании изложенного, Решением Самарского УФАС России ООО «ЭкоСтройРесурс» признано нарушившим часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

По результатам рассмотрения жалобы ООО «ЭкоСтройРесурс» на решение и предписание Самарского УФАС России от 24.05.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 063/01/10-1125/2020 Апелляционная коллегия установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона 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: установление, поддержание монопольно высокой или монопольно низкой цены товара.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона о защите конкуренции необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение, совершил действия (бездействие), характеризующиеся как злоупотребление этим положением, и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению прав лиц

(хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Как следует из изложенного, злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке 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.

Указанная позиция также изложена в разъяснениях Президиума ФАС России № 8 «О применении положений статьи 10 Закона о защите конкуренции», утвержденных протоколом Президиума ФАС России от 07.06.2017 № 11.

Каждая из указанных составляющих злоупотребления доминирующим положением должна быть доказана антимонопольным органом в целях квалификации нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 11 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» (далее — Постановление Пленума № 2) по смыслу абзаца первой части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции во взаимосвязи с пунктами 3, 4 статьи 1 и абзацем вторым пункта 1 статьи 10 Гражданского кодекса злоупотреблением доминирующим положением признается поведение доминирующего на товарном рынке субъекта, если оно выражается в следующих формах, в том

числе одной из них: недопущение, ограничение, устранение конкуренции на товарных рынках (например, устранение конкурентов с товарного рынка, затруднение доступа на рынок новых конкурентов); причинение вреда иным участникам рынка (хозяйствующим субъектам-конкурентам и потребителям, гражданам-потребителям как отдельной категории участников рынка), включая извлечение необоснованной (монопольной) выгоды за их счет, иное подобное ущемление прав участников рынка, для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции последствий.

Частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организаций):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке,

принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

В соответствии с частью 5¹ статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно аналитическому отчету Самарского УФАС России, составленному по результатам анализа состояния конкурентной среды на рынке услуг по обращению с ТКО на территории Самарской области в пределах срока своего существования (с 01.01.2019) осуществляет деятельность единственный хозяйствующий субъект ООО «ЭкоСтройРесурс», доля которого составляет 100% на указанном товарном рынке.

На основании изложенного, Самарским УФАС России ООО «ЭкоСтройРесурс» признано занимающим доминирующее положение на указанном товарном рынке.

Самарским УФАС России по результатам рассмотрения Дела установлено злоупотребление Заявителем доминирующим положением, повлекшим ущемление интересов медицинских организаций, антимонопольным органом квалифицированы действия, связанные с начислением ежемесячной платы за оказание коммунальной услуги по обращению с ТКО путем необоснованного применения значения показателя K_i , отражающего количество посетителей за год, которые не соответствуют требованиям экономической обоснованности, имеющие своим результатом значительное увеличение цены за коммунальную услугу.

Вместе с тем Апелляционной коллегией установлено следующее.

В соответствии с пунктом 9(5) Приложения № 2 к Правилам предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в

многоквартирных домах и жилых домов, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 (далее — Правила), размер платы за коммунальную услугу по обращению с ТКО в *i*-м нежилом помещении в многоквартирном доме определяется на основании нормативов накопления ТКО согласно пункту 148(38) Правил по формуле:

$$P_i = K_i \times \frac{1}{12} N_j^o \times T^{\text{отх}}$$

где:

K_i - количество расчетных единиц для *i*-го нежилого помещения, установленных органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации для данной категории объектов в соответствии с Правилами определения нормативов накопления твердых коммунальных отходов, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 04.04.2016 № 269 «Об определении нормативов накопления твердых коммунальных отходов»;

N_j^o - норматив накопления твердых коммунальных отходов в соответствии с Правилами определения нормативов накопления твердых коммунальных отходов, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от от 04.04.2016 № 269 «Об определении нормативов накопления твердых коммунальных отходов»;

$T^{\text{отх}}$ - цена на коммунальную услугу по обращению с твердыми коммунальными отходами, определенная в пределах утвержденного в установленном порядке единого тарифа на услугу регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами.

При этом согласно приказу Министерства энергетики и жилищно-коммунального хозяйства Самарской области от 19.12.2016 № 804:

$N_j^o = 0,15 \text{ м}^3/\text{год}$ на 1 посетителя.

Согласно приказу Департамента ценового и тарифного регулирования Самарской области от 19.12.2019 г. № 781:

$T^{\text{отх}} = 598,16 \text{ руб./м}^3$.

Согласно Решению и материалам Дела, ООО «Экостройресурс» для расчета размера ежемесячной оплаты за услугу по обращению с ТКО для ООО «СК ЛАБ» указанная формула использована следующим образом:

$890 \text{ чел./год} * 1/12 \text{ мес.} * 0,15 \text{ м}^3/\text{год} * 598,16 \text{ руб./м}^3 = 6 654,53 \text{ руб./мес.}$

Материалами Дела подтверждается, что сведения о количестве посетителей в год направлены в адрес Заявителя ООО «СК ЛАБ» (890 посетителей в год) и ООО «Хеликсмед» (793 посетителя в год).

Правила не содержат указания на то, каким показателем следует принимать K_i (день, месяц или год).

В соответствии с пунктом 37 Правил расчетный период для оплаты коммунальных услуг устанавливается равным календарному месяцу. То есть плата за коммунальную услугу должна взиматься за месяц.

Вместе с тем из указанного не следует, что показатель K_i необходимо приводить к одному месяцу, как указывает в Решении Самарское УФАС России.

Проанализировав материалы Дела, а также порядок применения формулы, приведенной в Правилах, Апелляционная коллегия приходит к выводу, что при расчете платы по указанной формуле, необходимо учитывать, что в соответствии с приказом Министерства энергетики и жилищно-коммунального хозяйства Самарской области от 19.12.2016 № 804 «Об утверждении нормативов накопления твердых коммунальных отходов на территории Самарской области» показатель N_j^o равен $0,15 \text{ м}^3/\text{год}$ на 1 посетителя, следовательно показатель K_i (количество посетителей) необходимо принимать равным годовому значению.

Кроме того, при определении платы за услугу по обращению с ТКО необходимо величины (количество посетителей, норматив накопления) приводить к общему знаменателю (одному расчетному периоду). То есть в целях расчета платы за услугу в месяц все показатели формулы должны быть перемножены в числителе между собой, а знаменатель равен 12 (количество месяцев).

Таким образом, Заявителем обоснованно применено значение показателя K_i при расчете ежемесячной платы за оказание услуг по обращению с ТКО ООО «СК ЛАБ» и ООО «Хеликсмед» в соответствии с пунктом 148(38) Правил по формуле, указанной в пункте 9(5) Приложения № 2 к Правилам.

Апелляционная коллегия также отмечает, что злоупотреблением доминирующим положением может являться, в частности неправильное применение хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение, законодательно установленных формул при определении размера платы за услуги, оказываемые контрагентам (аналогичной позиции придерживаются суды по делам № А59-2131/2016, № А72-10922/2012).

Вместе с тем в рассматриваемом случае Заявителем формула, установленная Правилами, применена надлежащим образом, в связи с чем Апелляционная коллегия приходит к выводу, что нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции путем необоснованного применения значения показателя K_i при расчете ежемесячной платы за оказание услуг по обращению с ТКО ООО «СК ЛАБ» и ООО «Хеликсмед» в действиях Заявителя отсутствует.

Согласно части 10 статьи 23 Закона о защите конкуренции по итогам рассмотрения жалобы на решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа коллегиальный орган вправе оставить жалобу без удовлетворения; отменить решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа или изменить решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа.

Учитывая изложенное, Апелляционная приходит к выводу, что Решение нарушает единообразие практики применения антимонопольными органами норм антимонопольного законодательства и подлежит отмене.

На основании изложенного, руководствуясь частью 10 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Апелляционная коллегия

РЕШИЛА:

отменить решение и предписание Самарского УФАС России от 24.05.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 063/01/10-1125/2020.

Председатель

Апелляционной коллегии: _____ <<...>>

Члены

Апелляционной коллегии: _____ <<...>>

_____ <<...>>

_____ <<...>>

_____ <<...>>

Согласно части 15 статьи 23 Закона о защите конкуренции решение коллегиального органа, принятое по результатам пересмотра решения и (или) предписания территориального антимонопольного органа, вступает в силу с момента его размещения на официальном сайте федерального антимонопольного органа в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

В соответствии с частью 1.1. статьи 52 Закона о защите конкуренции решение по итогам рассмотрения жалобы на решение и (или) предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.