



АРБИТРАЖНЫЙ СУД САМАРСКОЙ ОБЛАСТИ
443045, г.Самара, ул. Авроры,148, тел. (846) 226-56-17

Именем Российской Федерации
РЕШЕНИЕ

19 марта 2014 года

Дело № А55-26192/2013

Арбитражный суд Самарской области

в составе судьи

Лихоманенко О.А.

рассмотрев 12 марта 2014 года в судебном заседании, в котором объявлена резолютивная часть решения, дело по заявлению

Закрытого акционерного общества "ЭкоСфера", г.Тольятти

к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Самарской области, г.Самара

о признании недействительным приказа № 322 от 23.09.2013

при участии в заседании, протокол которого велся секретарем судебного заседания Алиевой Е.А.:

от заявителя – Мишушина П.Н., доверенность от 09.01.2014, Моруновой А.Е., доверенность от 20.12.2013;

от заинтересованного лица – Конюкаевой Н.А., доверенность от 10.01.2014;

Установил:

Закрытое акционерное общество "ЭкоСфера" (далее – ЗАО «ЭкоСфера», общество) обратилось в Арбитражный суд Самарской области с заявлением, в котором просит признать недействительным приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) № 322 от 23.09.2013 о включении в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, а также просит обязать Самарское УФАС России исключить сведения о ЗАО «ЭкоСфера» из реестра хозяйствующих субъектов.

Правовое обоснование заявленных требований дополнялось ЗАО «ЭкоСфера» письменными пояснениями (т.4, л.д.74-75).

Самарское УФАС России заявленные требования не признает по основаниям, изложенным в письменном отзыве и дополнениях к нему (т.1, л.д.54-63, т.4, л.д.67-72, 120-125).

Рассмотрев материалы дела, заслушав доводы представителей сторон, арбитражный суд читает, что заявленные требования удовлетворению не подлежат по следующим основаниям.

Приказом Самарского УФАС России от 23.09.2013 № 322 «О включении в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов» (далее - Приказ от 23.09.2013 № 322) ЗАО «ЭкоСфера» включено в Реестр по товарной позиции «транспортировка твердых коммунальных отходов» (далее - ТКО) в географических границах городского округа Тольятти, с долей более 35%.

Считая вышеуказанный Приказ от 23.09.2013 № 322 не соответствующим положе-

ниям действующего законодательства, ЗАО «ЭкоСфера» обратилось в Арбитражный суд Самарской области с заявлением о признании его недействительным. При этом общество указывает, что Самарским УФАС России нарушен порядок оценки продуктовых границ товарного рынка и определения хозяйствующих субъектов, что привело к неправильному расчету объема товарного рынка и долей хозяйствующих субъектов на рынке.

Указанные доводы ЗАО «ЭкоСфера» судом не принимаются, поскольку не опровергают выводов Самарского УФАС России и основаны на неправильном толковании положений Закона о защите конкуренции.

В соответствии с приказом ФАС России от 19.12.2012 № 773/12 «О плане работы ФАС России по анализу состояния конкуренции на товарных рынках на 2013-2014 годы» Самарским УФАС России был проведен анализ состояния конкурентной среды на рынках услуг по транспортировке и размещению твердых коммунальных отходов на территории г.о. Тольятти в 2012 году.

Указанный анализ соответствует требованиям приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении порядка проведения анализа состояния конкурентной среды на товарном рынке» (далее - Порядок проведения анализа).

Согласно Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности, а также Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, выделяются самостоятельные виды услуг по обращению отходов, формирующие анализируемый рынок:

- услуги по транспортировке твердых коммунальных отходов;
- услуги по обработке твердых коммунальных отходов (включают обезвреживание, размещение, хранение, захоронение, использование и уничтожение).

Согласно Закону об отходах производства и потребления обращение с отходами - это деятельность по сбору, накоплению, использованию, обезвреживанию, транспортированию, размещению отходов, где:

- транспортирование отходов - перемещение отходов с помощью транспортных средств вне границ земельного участка, находящегося в собственности юридического лица или индивидуального предпринимателя либо предоставленного им на иных правах.

При этом Самарским УФАС России обоснованно указывается, что отношения в сфере обращения с отходами могут быть предметом различных договорных конструкций. Предмет договора с учетом технологического цикла отходов (далее - ТЦО) может включать следующие действия в отношении отходов: услуги по транспортированию, хранению, захоронению, обезвреживанию, переработке. В договоры могут быть включены как отдельные действия в отношении отходов, так и ряд последовательных действий по этапам движения отходов от производителя к хозяйствующему субъекту, который их размещает (использует).

Транспортирование, обезвреживание, размещение (использование) выступают последовательными стадиями в технологической цепочке услуг по обращению с отходами. При этом в рамках проводимого анализа рассматриваются лишь услуги по транспортировке и размещению твердых коммунальных (бытовых) отходов.

Учитывая различный характер услуг по транспортировке и размещению, названные услуги могут предоставляться как одним хозяйствующим субъектом (продавцом услуг), так и несколькими хозяйствующими субъектами (продавцами услуг).

Самарским УФАС России указывается, что в рамках проведения анализа конкуренции на рынке услуг по транспортировке твердых коммунальных отходов в 2012 году в г.о. Тольятти, в соответствии с Порядком проведения анализа был рассмотрен вопрос о взаимозаменяемости исследуемой услуги.

Согласно пункту 3.7 Порядка проведения анализа определение взаимозаменяемых товаров в соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции основывается на фактической замене товаров приобретателем или готовности приобретателя заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях),

учитывая их функциональное назначение, применение, качественные и технические характеристики, цену и другие параметры.

В рамках анализа рынка Самарским УФАС России сделан вывод, что услуга по транспортировке твердых коммунальных отходов заменителей не имеет, поскольку это уникальная услуга, связанная с изъятием твердых коммунальных отходов с мест их образования и перемещением к местам их захоронения.

Исходя из проанализированных договорных отношений между хозяйствующими субъектами, из анализа опроса потребителей услуг транспортировки ТКО, а также руководствуясь методическими рекомендациями ФАС России по проведению анализа состояния рынка услуг по транспортировке и размещению твердых коммунальных отходов, продуктовые границы рынка обоснованно определены как услуга по транспортировке твердых коммунальных отходов, наряду с услугой размещения ТКО.

В обоснование своей позиции ЗАО «ЭкоСфера» также ссылаются на письма Территориального органа федеральной службы государственной статистики по Самарской области (далее - Самарстат) от 23.10.2013 № 64/545-Др, от 24.10.2013 № 64/582-Др.

На основании полученных данных, обществом самостоятельно определена доля ЗАО «ЭкоСфера» на рынке ТКО в границах г.о. Тольятти. По мнению общества, доля ЗАС «ЭкоСфера» на рынке транспортировки ТКО в границах г.о. Тольятти составляет 11,63%.

С учетом указанных обстоятельств, ЗАО «ЭкоСфера» полагает, что Самарским УФАС России в рамках проведения анализа указанного рынка неверно определена доля ЗАО «ЭкоСфера» на рынке услуг по транспортировке ТКО на территории г.о. Тольятти в 2012 году.

Как следует из содержания письма Самарстата от 24.10.2013 № 64/582-Др объем отгруженных товаров собственного производства, выполненных работ и услуг по предприятиям г.Тольятти, не относящихся к субъектам малого предпринимательства, по чистому виду экономической деятельности «Сбор и обработка прочих отходов» (ОКВЭД - 90.02) за 2012 год, составляет 297681 тыс. рублей.

Из указанного письма следует, что Самарстат при определении объема отгруженных товаров собственного производства, выполненных работ и услуг по предприятиям г.Тольятти руководствовался Общероссийским классификатором видов экономической деятельности.

Между тем, как следует из письма Самарстата от 24.10.2013 № 64/582-Др, указанный объем оказанных услуг включает в себя не только услугу по транспортировке твердых коммунальных отходов, но иные виды деятельности по обращению с различными видами отходов.

Таким образом, Самарским УФАС России обоснованно величина объема услуг, указанных в письме Самарстата, не принята в качестве ёмкости рынка по транспортировке твердых коммунальных отходов, поскольку рассчитана в целях учета статистического наблюдения, без учета положений Порядка проведения анализа состояния конкурентной среды на товарном рынке.

Кроме того, в обоснование правомерности своей позиции ЗАО «ЭкоСфера» ссылаются также на письмо Самарстата от 23.10.2013 № 64/545-Др.

В указанной части доводы общества судом также не принимаются.

Указанное письмо содержит информацию об объеме отгруженных товаров собственного производства, выполненных работ и услуг собственными силами (по чистым видам экономической деятельности) по крупным и средним предприятиям Самарской области за 2012 год по коду ОКВЭД 90.02 «Сбор и обработка прочих отходов», который составил 891540 тыс. руб.

При этом, объем отгруженных товаров собственного производства, выполненных работ и услуг собственными силами по крупным и средним предприятиям по коду ОКВЭД 90.02 «Сбор и обработка прочих отходов», указанный в письме Самарстата от 23.10.2013 № 64/545-Др, рассчитан, исходя из показателей деятельности крупных и средних предпри-

ятий Самарской области.

Указанный объем рассчитан Самарстатом исходя из методики статистического наблюдения, без учета положений Порядка проведения анализа состояния конкурентной среды на товарном рынке.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 4.1 Порядка проведения анализа, географические границы товарного рынка - это границы территории, на которой приобретатель (приобретатели) приобретает или имеет экономическую, техническую или иную возможность приобрести товар и не имеет такой возможности за ее пределами.

Самарским УФАС России указывается, что анализ договоров, заключенных автотранспортными предприятиями с производителями твердых коммунальных отходов свидетельствует о том, что продажа услуг по транспортировке отходов осуществляется в пределах географических границ г.о. Тольятти. У покупателей услуг по транспортировке отходов отсутствует возможность приобретать услугу за пределами г.о. Тольятти, так как все покупатели проживают или расположены на территории г.о. Тольятти.

Учитывая специфику товарного рынка, а также результаты опроса потребителей географические границы рынка услуг по транспортировке твердых коммунальных отходов Самарским УФАС России определены как границы г.о. Тольятти.

С учетом изложенного ссылка общества на письмо Самарстата от 23.10.2013 № 64/545-Др является необоснованной.

Таким образом, расчет объема товарного рынка и доли хозяйствующих субъектов был осуществлен Самарским УФАС России в рамках полномочий, предоставленных статьей 23 Закона о защите конкуренции, в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкурентной среды на товарном рынке.

ЗАО «ЭкоСфера» также ссылается на то, что Самарским УФАС России не правильно определен состав хозяйствующих субъектов.

В обоснование своей позиции ЗАО «ЭкоСфера» ссылается на письма ООО «ЭкоВоз», ООО «ГК «ЭкоВоз». ОАО «ЗПБО», содержащие сведения об объемах услуг по транспортировке отходов в границах г.о. Тольятти в 2012 году.

На основании полученных данных, руководствуясь сведениями, содержащимися в письмах указанных хозяйствующих субъектов обществом самостоятельно определена доля ЗАО «ЭкоСфера» на рынке транспортировки ТКО в границах г.о. Тольятти. По мнению общества, доля ЗАО «ЭкоСфера» на рынке транспортировки ТКО в границах г.о. Тольятти составляет 34,86 %.

Согласно пункту 5.1 Порядка проведения анализа состояния конкуренции, в состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, включаются хозяйствующие субъекты, реализующие в его границах рассматриваемый товар в пределах определенного временного интервала исследования товарного рынка.

В соответствии с пунктом 5.2 Порядка проведения анализа состояния конкуренции, количество выявленных хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, является достаточным, если выполняется любое (хотя бы одно) из следующих условий:

- выявленных хозяйствующих субъектов достаточно, чтобы подтвердить или опровергнуть гипотезу о доминирующем положении любого из них, а также установления влияния любого из них на состояние конкуренции;

- количество выявленных хозяйствующих субъектов основано на всей доступной информации и не может быть расширено за счет информации о хозяйствующих субъектах, которой обладают покупатели и продавцы на рассматриваемом рынке.

Согласно письму от 28.05.2013 № 27/03/7323 Министерства лесного хозяйства, охраны окружающей среды и природопользования Самарской области деятельность по транспортировке твердых коммунальных отходов в 2012 году на территории г.о. Тольятти осуществляли 6 хозяйствующих субъектов:

1. ООО «ЭкоВоз» (ИНН 63121214630);
2. ЗАО «ЭкоСфера» (ИНН 6323109334);

3. ООО «Бис» (ИНН 6321218948);
4. ООО «СУМ-Транс» (ИНН 6321138675);
5. МУП «Производственное объединение ком. Хозяйства г.Тольятти» (ИНН 6322023081);
6. МП г. Тольятти «Управляющая компания № 5» (ИНН 6322028611).

Самарским УФАС России также указано, что при определении состава хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на рынке по транспортировке ТКО в г.о. Тольятти использовались данные, представленные в Региональном кадастре отходов производства и потребления Самарской области.

Самарским УФАС России письмом от 10.06.2013 № 5301/6 были направлены запросы указанным хозяйствующим субъектам (в том числе ЗАО «ЭкоВоз») о предоставлении сведений, необходимых для проведения анализа рынка услуг по транспортировке ТКО в 2012 году в г.о.Тольятти, в том числе сведения об объемах оказанных хозяйствующими субъектами услуг в натуральном и стоимостном выражении.

Хозяйствующими субъектами, оказывающими услуги по транспортировке и размещению твердых коммунальных отходов в г.о. Тольятти в 2012 году были представлены необходимые документы и сведения, в том числе сведения о хозяйствующих субъектах-конкурентах, оказывающих аналогичные услуги, среди которых: ООО ТП «Шмель», МУПП г.о.Тольятти «Экология», ЗАО «ЭкоВоз», ООО «Арсенал», ИП Рябченко П.Н., ИП Фадеев И.А., ООО «БиС», ООО «Эколайн», ООО «АвтоСан», ООО «Департамент ЖКХ», ООО «АВТОВАЗАГРЕГАТТРАНС», ОАО «АВТООВАЗТРАНС», ООО «Поволжские вторичные ресурсы».

По результатам анализа документов и сведений, представленных хозяйствующими субъектами, Самарским УФАС России установлено, что услуги по транспортировке твердых коммунальных отходов на территории г.о. Тольятти в 2012 году оказывали 6 хозяйствующих субъектов, имеющих специализированный автотранспорт для оказания данного вида услуг: МУПП г.о. Тольятти «Экология», ООО «СУМ-Транс», ЗАО «ЭкоСфера», ООО ТП «Шмель», ЗАО «ЭкоВоз», ООО «Экология».

Самарским УФАС России обоснованно указано на то, что количество выявленных хозяйствующих субъектов осуществляющих деятельность на исследованном товарном рынке основано на всей доступной информации, представленной в Региональном кадастре отходов производства и потребления Самарской области, а также в письме от 28.05.2013 № 27/03/7323 Министерства лесного хозяйства, охраны окружающей среды и природопользования Самарской области. Кроме того, указанные сведения были расширены за счет информации, полученной от хозяйствующих субъектов, которые обладают информацией о субъектах- конкурентах осуществляющий указанный вид деятельности.

Пунктом 5.2 Порядка проведения анализа состояния конкуренции, количество выявленных хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, является достаточным, если количество выявленных хозяйствующих субъектов основано на всей доступной информации и не может быть расширено за счет информации о хозяйствующих субъектах, которой обладают покупатели и продавцы на рассматриваемом рынке.

Таким образом, исходя из вышеизложенного, Самарским УФАС России в рамках определения состава хозяйствующих субъектов, действующих на рынке услуг транспортировке твердых коммунальных отходов были выявлены и учтены все хозяйствующие субъекты, действовавшие на товарном рынке в 2012 году в географических границах г.о. Тольятти.

Доводы ЗАО «ЭкоСфера» на то, что не учтена деятельность ОАО «ЗПБО» на указанном товарном рынке, судом также не принимается.

Как следует из содержания письма от 15.01.2014 № 11 ОАО «ЗПБО» оказало «транспортные услуги по вывозу твердых коммунальных отходов в количестве 7384,98 куб. м., на основании договора, заключенного между ОАО «ЗПБО» и ОАО «АВТОВАЗТРАНС».

Однако, Самарским УФАС России указано на то, что между ОАО «ЗПБО» и ОАО «АВТОВАЗТРАНС» заключен договор на оказание транспортных услуг от 09.02.2012.

Пунктом 1.1 указанного договора установлено, что Исполнитель (ОАО «ЗПБО») обязуется в установленные договором сроки выполнить транспортные услуги (работы) для ООО «ПППО», а Заказчик (ОАО «АВТОВАЗТРАНС») осуществлять контроль за выполнением услуг (работ) и оплатить выполненные Исполнителем транспортные услуги (работы) в соответствии с условиями настоящего договора.

Таким образом, из содержания указанного договора, следует, что ОАО «ЗПБО» оказывает услуги по предоставлению транспортных средств (мусоровозов), в рамках договора на оказание транспортных услуг от 09.02.2012. При этом, возможность оказания услуг по транспортировке твердых коммунальных отходов указанным договором не предусмотрена.

Кроме того, согласно приложению № 1 к договору от 09.02.2012 г. представлен расчет цены на услуги, выполняемые ОАО «ЗПБО» для ОАО «АВТОВАЗТРАНС» в единицах измерения тарифа руб./ машиночас.

Самарское УФАС России указывает, что письмом от 16.07.2013 № 251 ОАО «ЗПБО» сообщило, что оказывает услуги по переработке ТБО (твердых бытовых отходов). Кроме того основным видом деятельности ОАО «ЗПБО» является обезвреживание ТБО с последующим направлением отходов, остающихся после переработки на пол и юны с целью захоронения.

Таким образом, на основании вышеизложенного, имеющиеся документы и сведения, не свидетельствуют о том, что ОАО «ЗПБО» являлся субъектом рынка по транспортировке ТКО в г.о. Тольятти в 2012 году, а поэтому величина объема услуг, указанных в письме ОАО «ЗПБО» от 15.01.2014 № 11, на которое ссылается ЗАО «ЭкоСфера» не может быть учтена при расчете ёмкости рынка по транспортировке твердых коммунальных отходов, поскольку ОАО «ЗПБО» не осуществляет данный вид деятельности, и не является субъектом рынка по транспортировке ТКО.

Ссылка ЗАО «ЭкоСфера» на письма ООО «ЭкоВоз» (ИНН 6321142706) от 20.01.2014 и ООО «ГК «ЭкоВоз» (ИНН 6324015914) от 17.01.2014 № 218/1 также не свидетельствует о недействительности оспариваемого приказа, поскольку в случае включения в ёмкость рынка по транспортировке ТКО в г.о. Тольятти в 2012 году представленных заявителем объемов указанных организаций, доля указанных субъектов является незначительной, по сравнению с долей ЗАО «ЭкоСфера», что не приведет к снижению доли ЗАО «ЭкоСфера» порогового значения, установленного для нахождения в Реестре.

Таким образом, оснований для признания приказ от 23.09.2013 № 322 недействительным не имеется.

В соответствии со ст.110 АПК РФ расходы по уплате государственной пошлины подлежат отнесению на заявителя.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст.110, 167-170, 197-201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации,

Р Е Ш И Л:

В удовлетворении заявленных требований отказать.

Решение может быть обжаловано в Одиннадцатый арбитражный апелляционный суд, г.Самара с направлением апелляционной жалобы через Арбитражный суд Самарской области в течение месяца.

Судья

/ О.А. Лихоманенко