

РЕШЕНИЕ

г. Томск

Резолютивная часть решения оглашена «13» октября 2021 года

В полном объеме решение изготовлено «27» октября 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии – Абдурахманова А.Ф. – и.о. заместителя руководителя управления, членов Комиссии: Луневой М.А. – заместителя начальника отдела контроля монополистической деятельности, Вульф Т.Н. – ведущего специалиста – эксперта отдела контроля монополистической деятельности, рассмотрев дело № 070/01/10-89/2021, возбужденное в отношении ООО «Томскводоканал» (ИНН 7017270664, 634021, г. Томск, ул. Елизаровых, 79/2) по признакам нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2016 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при участии представителя ООО «Мария-Ра» Б. (доверенность), представителя ООО «Томскводоканал» А. (доверенность), представителей ООО «Томский расчетный центр» М. (доверенность), С. (доверенность),

УСТАНОВИЛА:

В Томское УФАС России поступило заявление ООО «Мария-Ра» (г. Барнаул ул. Мерзликина д. 5 ИНН 2225021331) вх. № 2434 от 06.04.2021 г. (далее также – заявитель, общество), содержащее указание на нарушение ООО «Томскводоканал» (далее также – ответчик, организация) (ИНН 7017270664, адрес 634012 Томск ул. Елизаровых д. 79/2) Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении

внеплановой проверки узла учета холодного водоснабжения.

По результатам рассмотрения заявления установлено следующее.

Между ООО «Томскводоканал» и ООО «Мария-Ра» заключен договор холодного водоснабжения и водоотведения № 7-2758 от 22.05.2014 г., согласно которому ООО «Томскводоканал» (организация водопроводно-канализационного хозяйства) обязуется подавать ООО «Мария-Ра» (Абоненту) через присоединённую водопроводную сеть из централизованных систем холодного водоснабжения холодную воду, а Абонент обязуется оплачивать принятую холодную воду.

08.02.2021 г. в ходе проверки узла учёта холодного водоснабжения по адресу г. Томск ул. 5 Армии д. 36 (магазин «Мария-Ра») ООО «Томскводоканал» было установлено отсутствие контрольной пломбы на вентиле обводной линии узла учёта, о чём составлен соответствующий акт.

В результате ООО «Томскводоканал», основываясь на акте от 08.02.2021 г., направило ООО «Мария-Ра» претензию от 19.02.2021 г. на сумму 7340539.50 рублей.

По мнению ООО «Мария-Ра», при проведении проверки приборов учёта воды ООО «Томскводоканал» нарушено действующее законодательство, так как Абонент не был уведомлен о проведении проверки, в связи с чем, проверка была осуществлена без присутствия уполномоченного представителя Абонента.

По результатам изучения и анализа имеющихся материалов Томским УФАС России выявлены признаки нарушения ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции в действиях ООО «Томскводоканал» и возбуждено дело № 070/01/10-89/2021.

В ходе рассмотрения настоящего дела комиссией установлено следующее.

В силу пункта 147 Правил холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 № 644 (далее – Правила № 644) абонент, транзитная организация обязаны обеспечить доступ представителям организации водопроводно-канализационного хозяйства или по ее указанию представителям иной организации к приборам учета (узлам учета) и иным устройствам: а) для проверки исправности приборов учета, сохранности контрольных пломб и снятия показаний и контроля за снятыми абонентом показаниями; б) для проведения поверок, ремонта, технического и иного обслуживания, замены приборов учета в случае, если такие приборы учета принадлежат

организации водопроводно-канализационного хозяйства или организация обеспечивает их обслуживание; в) для опломбирования приборов учета холодной воды, сточных вод; г) для отбора проб в установленных местах отбора проб в целях проведения производственного контроля качества питьевой воды, контроля качества сточных вод; д) для обслуживания водопроводных, канализационных сетей и оборудования, находящихся на границе эксплуатационной ответственности организации водопроводно-канализационного хозяйства; е) для проверки водопроводных, канализационных сетей, иных устройств и сооружений, присоединенных к централизованным системам холодного водоснабжения и (или) водоотведения.

На основании пункта 148 Правил № 644 абонент, транзитная организация должны быть извещены о проведении обследования водопроводных и канализационных сетей и о проведении отбора проб воды и сточных вод не менее чем за 15 минут до проведения такого обследования и (или) отбора проб. Оповещение должно осуществляться любыми доступными способами, позволяющими подтвердить получение такого уведомления адресатами.

На основании пункта 149 Правил № 644 уполномоченные представители организации водопроводно-канализационного хозяйства или представители иной организации допускаются к водопроводным, канализационным сетям и сооружениям на них, приборам учета и иным устройствам, местам отбора проб при наличии служебного удостоверения (доверенности) или по заранее направленному абоненту, транзитной организации списку с указанием должностей проверяющих. В случае если доступ предоставляется для проверки, по итогам проверки составляется двусторонний акт, в котором фиксируются результаты проверки, при этом один экземпляр акта должен быть направлен абоненту, транзитной организации не позднее 3 рабочих дней со дня его составления. При этом абонент, транзитная организация имеют право присутствовать при проведении организацией водопроводно-канализационного хозяйства всех проверок, предусмотренных настоящим разделом.

Наличие у организации водопроводно-канализационного хозяйства права на доступ к водопроводным и канализационным сетям абонента, местам отбора проб воды, сточных вод и приборам учета холодной воды, сточных вод и на осуществление контрольных проверок корреспондирует с ее обязанностью неукоснительного

соблюдения законодательно установленного порядка проведения проверок (раздел XI Правил № 644), принимая во внимание императивность требований законодательства к правилам и процедуре фиксации нарушений.

Вопросы, связанные с предварительным уведомлением абонента о предстоящей проверке, обстоятельства проведения проверок и соблюдение законодательно установленного порядка таких проверок имеют существенное значение для принятия в качестве допустимых доказательств выявленных нарушений актов составленных по их результатам.

Таким образом, для проведения проверки водопроводных и канализационных сетей абонента, установлено обязательное предварительное оповещение абонента о дате и времени проверки с целью соблюдения права абонента присутствовать при ее проведении. При отсутствии информации о проведении проверки право абонента присутствовать при проведении не может быть реализовано абонентом.

Представитель ООО «Томскводоканал» не признал нарушение антимонопольного законодательства в действиях общества ввиду следующего.

Из пояснений представителя ООО «Томскводоканал» следует, что в рамках заключенного между ООО «ТРЦ» и ООО «Томскводоканал» агентского договора № 150 от 01.02.2011 ООО «ТРЦ» обязано проводить работу по выявлению самовольного водопользования системами водоснабжения и водоотведения, осуществлять начисление абонентам платы за самовольное пользование системами водоснабжения и водоотведения.

ООО «Томскводоканал» считает, что уведомило Абонента о предстоящей проверке надлежащим образом, позвонив по номеру +, данный номер был указан в качестве контактного в Акте допуска к эксплуатации узла учёта расхода воды от 30.09.2020 г., контактным лицом указан гр. Ш. Акт проверки составлен в присутствии представителя Абонента С.

Однако данный довод не принимается комиссией в виду того, что согласно акту допуска к эксплуатации узла учета расхода воды от 30.09.2020, где представителем по доверенности ООО «Мария-Ра» значится Ш., для коммерческого учета допущен прибор учета по адресу: пер. Светлый, 32.

Акт допуска к эксплуатации узла учета расхода воды по адресу: ул. 5 Армии, 36 составлен представителем ООО «Томскводоканал» Ю. в

присутствии представителя по доверенности ООО «Мария-Ра» Я. и указан другой контактный телефон.

Кроме того, согласно письму ООО «Мария-Ра» от 09.06.2021 № 115 ни Ш., ни С. работниками ООО «Мария-Ра» не являются и никогда не состояли в трудовых отношениях с ООО «Мария-Ра».

Представитель ООО «Томскводоканал» в пояснениях от 15.09.2021 указывает, что ООО «Управляющая» и ООО «Мария-Ра» располагаются по одному адресу: г. Барнаул, ул. Мерзликина, 5 и Р является учредителем и в том, и в другом обществе. Таким образом, у ООО «Томскводоканал» имеются объективные основания считать, что юридические лица взаимозависимы. В связи с чем, возможно трудоустройство инженера – теплотехника С. и инженера отдела эксплуатации Ш. в качестве работников ООО «Управляющая» и представление интересов ООО «Мария-Ра» в качестве представителей по доверенности.

Факт того, что С. и Ш. могли быть предоставлены доверенности на представление интересов ООО «Мария-Ра» в качестве представителей по доверенности заявителем не оспаривался и комиссией принимался, но из фактических материалов дела следует, что ООО «Мария-Ра» не выдавало доверенности указанным физическим лицам для представления своих интересов. Документов и доводов, подтверждающих обратное, ответчиком не представлено.

Довод представителя ООО «Томскводоканал» о том, что полномочия С. совершать действия от имени ООО «Мария-Ра» при проведении проверки 08.02.2021 всецело явствовало из обстановки не принимается комиссией, т.к. данный довод не нашел своего подтверждения в материалах дела, никакими доказательствами не подтвержден, при том, что С. не является сотрудником ООО «Мария-Ра».

В силу положений Гражданского кодекса РФ полномочия представителя могут явствовать из обстановки, в которой действует представитель в ряде случаев, а именно, когда данное лицо совершало аналогичные действия в прошлом и при этом абонент ранее не оспаривал полномочия данного лица. Исходя из материалов дела, С. ни разу не представлял интересы ООО «Мария-Ра» при проведении проверок обследования системы водоснабжения и водоотведения, либо при приемке узлов учета. При этом факт допуска представителя ООО «ТРЦ» в помещения ООО «Мария-Ра» для проведения проверки не является доказательством

наличия предоставленных С. полномочий на представление интересов заявителя при проведении проверки.

Более того, существенным является факт не уведомления юридического лица о проведении проверки, поскольку ООО «Томскводоканал» игнорируется факт извещения и делается вывод о явствовании полномочий из обстановки, что может быть существенным лишь в случае надлежащего извещения абонента.

Кроме того, согласно заключению, указанному в акте от 08.02.2021, в ООО «ТРЦ» необходимо представить доверенность на право подписи, что также подтверждает, что акт составлялся в отсутствие законного (уполномоченного) представителя абонента.

В ответ на запрос Томского УФАС России ПАО «Мегафон» сообщило, что номер +7(зарегистрирован на ООО «Управляющая» (г. Барнаул, ул. Мерзликина, д. 5 ИНН 2221138392).

Определением от 30.07.2021 ООО «ТРЦ» и ООО «Управляющая» привлечены к рассмотрению дела в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах.

В своих пояснениях ООО «Управляющая» указывает, что номер телефона +7со 02 сентября 2019 находится в пользовании руководителя отделения службы строительства С. Со стороны ООО «Мария-Ра» сотрудникам ООО «Управляющая» доверенность на представление интересов ООО «Мария-Ра» в ООО «Томскводоканал» не выдавалась.

Из пояснений представителя ООО «ТРЦ» следует, что 05.02.2021 по номеру телефона +7(представитель ООО «Мария-Ра» С. был уведомлен о предстоящем плановом обследовании объекта по адресу: г. Томск, ул. 5-ой Армии, 36. Данный номер указан как контактный в целом ряде документов как совместно составленных сторонами, так и исходящих от ООО «Мария-Ра». В назначенные дату и время С. провел инспектора на узел учета объекта и участвовал в составлении акта.

Комиссия не принимает довод ООО «ТРЦ» о том, что номер +7(923)407-14-21 является контактным ввиду следующего. В договоре на холодное водоснабжение и водоотведение №, заключенном между ООО «Томскводоканал» и ООО «Мария-Ра» отсутствует контактный номер телефона для уведомления абонента о предстоящих проверках. Также не указан номер телефона и в

представленных ООО «Томскводоканал» счет-фактурах, выставленных в адрес ООО «Мария-Ра». Вышеуказанный номер телефона указан в письмах ООО «Мария-Ра» от 28.09.2020 б/н и от 15.06.2020 б/н с целью сообщения о готовности выезда представителя ООО «ТРЦ» для опломбирования узла учета холодной воды на объектах по адресам: пер. Светлый, 32 и ул. Богдана Хмельницкого, 42б. При допуске в эксплуатацию узла учета по адресу: ул. 5-ой Армии, 36 присутствовал другой представитель ООО «Мария-Ра» и указан иной номер телефона, что подтверждается актом от 30.09.2019.

Кроме того, в материалах дела отсутствует информация о том, что ООО «Мария-Ра» направляло ответчику сведения о контактных телефонах для уведомления о предстоящих проверках.

Оценив в совокупности все имеющиеся в деле № 070/01/10-89/2021 доказательства и обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения дела, Комиссия приходит к выводу, что со стороны ООО «Томскводоканал» отсутствует надлежащее уведомление юридического лица о проведении обследования узла учета по адресу: г. Томск, ул. 5-ой Армии, 36.

Составление акта без уведомления абонента и в отсутствие законного (уполномоченного) представителя абонента лишает потребителя права участвовать в составлении акта, проверять достоверность отраженных в нем сведений, давать объяснения, делать замечания к акту, представлять соответствующие возражения в целях защиты своих прав и законных интересов.

Согласно ч. 1 ст. 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.

Действия ООО «Томскводоканал» могут привести к ущемлению интересов хозяйствующего субъекта – ООО «Мария Ра» - в сфере предпринимательской деятельности в результате направления в адрес ООО «Мария-Ра» претензии от 19.02.2021 г. с требованием оплатить сумму 7340539,50 рублей. В настоящее время в Арбитражном суде Томской области рассматривается дело № А67-3126/2021 по исковому заявлению ООО «Томскводоканал» к ООО

«Мария-Ра» о взыскании задолженности за самовольное водопользование в связи с нарушением целостности контрольных пломб на задвижке обводной линии узла учета холодной воды в размере 1 669 438,31 руб, вместо 7 340 539,50 руб. Несмотря на существенное уменьшение суммы, подлежащей взысканию, данные действия ООО «Томскводоканал» привели к ущемлению интересов ООО «Мария-Ра» в сфере предпринимательской деятельности.

Обязательным элементом состава нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, является специальный субъект - хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение.

Согласно статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) к сферам деятельности субъектов естественной монополии относятся водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Томскводоканал» является забор, очистка и распределение воды.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.12.2011 года № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении) гарантирующая организация - организация, осуществляющая холодное водоснабжение и (или) водоотведение, определенная решением органа местного самоуправления, которая обязана заключить договор холодного водоснабжения, договор водоотведения, единый договор холодного водоснабжения и водоотведения с любым обратившимся к ней лицом, чьи объекты подключены (технологически присоединены) к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения.

Постановлением администрации Города Томска от 04.06.2015 № 494 «Об определении гарантирующих организаций для централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения на территории муниципального образования «Город Томск» ООО «Томскводоканал» определено гарантирующей

организацией для централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения на территории муниципального образования «Город Томск».

Таким образом, в силу положений ст. 4 Закона о естественных монополиях, ст. 5 Закона о защите конкуренции ООО «Томскводоканал» занимает доминирующее положение на рынке услуг холодного водоснабжения и водоотведения в пределах территории города Томска в рамках присоединенной сети.

Следовательно, в силу своего доминирующего положения ООО «Томскводоканал» обязано соблюдать запреты, установленные ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением, то есть нарушения антимонопольного законодательства, достаточно наличие или угрозы наступления любого из следующих последствий: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Аналогичные выводы изложены и в пункте 11 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства», где разъяснено, что, 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: недопущения, ограничения, устранения конкуренции на товарных рынках (например, устранение конкуренции 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).

Таким образом, действия ООО «Томскводоканал» по проведению проверки системы водоснабжения и водоотведения объекта ООО «Мария-Ра» по адресу: г. Томск, ул. 5 Армии, 36 без надлежащего уведомления абонента и выставление в последствии счета и претензии за самовольное водопользование привело к ущемлению интересов общества в сфере предпринимательской деятельности.

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению дела № 070/01/10-89/2021 о нарушении антимонопольного законодательства, изучив материалы дела, заслушав пояснения сторон, учитывая совокупность имеющихся доказательств, оценив доводы лиц, участвующих в рассмотрении дела, считает доводы ответчика об отсутствии в его действиях нарушения антимонопольного законодательства несостоятельными и приходит к выводу о наличии в действиях ООО «Томскводоканал», выразившихся в проведении проверки узла учета холодного водоснабжения ООО «Мария-Ра» без надлежащего уведомления абонента, нарушения ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-4 ст. 41, ст. 48 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Оснований для прекращения дела № 070/01/10-89/2021 не установлено.
2. Признать ООО «Томскводоканал» (ИНН 7017270664, 634021, г. Томск, ул. Елизаровых, 79/2) нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в злоупотреблении доминирующим положением и ущемлении прав ООО «Мария-Ра» путем не уведомления надлежащим образом ООО «Мария-Ра» о проведении проверки узла учета холодного водоснабжения.
3. Выдать ООО «Томскводоканал» предписание об устранении нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
4. Передать материалы дела № 070/01/10-89/2021 должностному лицу Управления ФАС по Томской области для принятия мер административного реагирования.

Председатель Комиссии:
Абдурахманов

А.Ф.

Члены Комиссии:
Т.Н. Вульф

М.А. Лулева