РЕШЕНИЕ

г.

Иваново

Резолютивная часть решения оглашена 24 августа 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 29 августа 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>, рассмотрев дело № 02-10/2018-001 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Промэнергосеть» (ул. Ивановская, д. 18, г. Кохма, Ивановская область, 153511, ИНН3702633948, ОГРН1103702027604) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии на заседании от Ответчика – Общества с ограниченной ответственностью «Промэнергосеть» (ул. Ивановская, д. 18, г. Кохма, Ивановская область, 153511, ИНН3702633948, ОГРН1103702027604) представителя по доверенности <...>,

УСТАНОВИЛА:

15.05.2018 в Ивановское УФАС России поступила жалоба МУПП «Кохмабытсервис» на действия ООО «Промэнергосеть», выразившиеся в:

- уклонении от урегулирования разногласий по договору (контракту) холодного водоснабжения и водоотведения, направленному письмом от 22.01.2018 №06-01, и направление новой оферты договора водоснабжения и водоотведения;
- расчете стоимости услуг водоотведения с использованием расчетного метода учета пропускной способности канализационной сети;
- принятии решения о введении полного ограничения водоотведения 09.04.2018 и 26.04.2018.

Заявитель отметил, что действия ООО «Промэнергосеть», связанные с нарушением сроков и порядка заключения договора холодного водоснабжения и водоотведения, предусмотренного Правилами холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденными Постановлением Правительства РФ №644 от 29.07.2013(далее – Правила №644), а также действия по ограничению водоотведения ввиду чрезмерно высокой задолженности, рассчитанной по методу пропускной способности за

бездоговорное потребление, приведут к нарушению прав и интересов абонентов МУПП «Кохмабытсервис», прежде всего, жителей, которые не подлежат отключению от водоснабжения даже в случае наличия задолженности, а также тех, кто такой задолженности не имеет.

МУПП «Кохмабытсервис» полагает, что ООО «Промэнергосеть» саботирует и воспрепятствует ему в заключении договора холодного водоснабжения и водоотведения в целях необоснованного увеличения своей выгоды путем применения расчетного метода определения стоимости оказанных услуг по пропускной способности канализационных сетей, а также угрожает ограничением оказания услуг водоотведения в случае неоплаты выставленных счетов.

В свою очередь, Ответчик в объяснениях от 31.05.2018 пояснил, что письмом от 27.11.2017 №1334 МУПП «Кохмабытсервис» выразило желание прекратить с 31.12.2017 действие ранее заключенного договора холодного водоснабжения и водоотведения №36-ВС/2015 от 16.11.2015. Исходя из совокупности норм п. 8, 16, 17 Правил №644, ООО «Промэнергосеть» пришло к выводу, что письмо МУПП «Кохмабытсервис» от 27.11.2017 №1334 неправомерно рассматривать в качестве заявки на заключение договора холодного водоснабжения и водоотведения, поскольку оно не отвечает предъявляемым к заявке требованиям.

Однако, несмотря на данный факт, ООО «Промэнергосеть» направило оферту договора холодного водоснабжения и водоотведения сопроводительным письмом от 22.01.2018 №06-01, и не получило никакого ответа на нее.

22.03.2018 ООО «Промэнергосеть» направило в адрес МУПП «Кохмабытсервис» письмо, которым уведомило о факте самовольного пользования с его стороны системой централизованного водоотведения, а также направило акт о самовольном пользовании системой централизованного водоотведения с расчетом платы за такое пользование.

ООО «Промэнергосеть» отметило, что проекты договора холодного водоснабжения и водоотведения направлялись им 29.03.2018, 26.04.2018, однако договор водоснабжения и водоотведения до сих пор не заключен. С 01.01.2018 от МУПП «Кохмабытсервис» в адрес ООО «Промэнергосеть» не поступало ни иной редакции договора, ни протоколов разногласий.

В письме от 01.06.2018 Заявитель дополнительно пояснил, что все предложения направлялись ООО «Промэнергосеть» относительно проектов договоров по электронной почте, в подтверждение, предоставив скрин-шоты страниц электронной почты. Основываясь на п. 8,12,13 Правил №644 пояснил, что предложения могут направляться в организацию водопроводно-канализационного хозяйства любым способом.

МУПП «Кохмабытсервис» полагает, что до заключения договора

водоснабжения и водоотведения подлежат применению нормы ч. 3 ст. 540 Гражданского кодекса РФ.

Заявитель уточнил, что с 26.04.2018 и на момент предоставления объяснений ограничения водоотведения со стороны ООО «Промэнергосеть» не вводились. Так же Заявитель уточнил, что услуги водоснабжения и водоотведения, предоставляемые ООО «Промэнергосеть», являются для МУПП «Кохмабытсервис» жизнеобеспечивающими и системообразующими. По мнению Заявителя, ООО «Промэнергосеть», используя полномочия гарантирующей организации, намерено применить крайнюю меру - временное прекращение холодного водоснабжения и водоотведения, основанную не на необходимости возмещения понесенных расходов аналогичных сумм, не на защите интересов и ресурсов города, других абонентов или соответствующего регионального бюджета, а на попытке взыскать любыми способами незаконно начисленные суммы задолженности за услуги, которые никогда не оказывало в таком объеме.

Приказом Ивановского УФАС России от 25.06.2018 №021 возбуждено дело № 02-10/2018-001 по признакам нарушения ООО «Промэнергосеть» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции. Определением от 26.06.2018 дело № 02-10/2018-001 назначено к рассмотрению на 08 августа 2018 года.

В письменных пояснениях от 16.07.2018 ООО «Промэнергосеть» указало, что 09.07.2018 между ООО «Промэнергосеть» и МУПП «Кохмабытсервис» заключен контракт №36-ВС/2018 холодного водоснабжения и водоотведения со сроком действия с 01.01.2018. В связи с этим Ответчик просил прекратить производство по делу.

Заявитель указал, что договор на водоснабжение и водоотведение с ООО «Промэнергосеть» заключен, Ответчик отказался от исковых требований взыскания задолженности с МУПП «Кохмабытсервис», рассчитанной по методу пропускной способности трубы, производство по делу №А17-4082/2018 прекращено (определение Арбитражного суда Ивановской области от 24.07.2018), ограничение водоснабжения и водоотведения не вводилось до 30.07.2018. Одновременно, заявил ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие.

На заседаниях Комиссий 08.08.2018, 24.08.2018 представитель Ответчика пояснил, что, ООО «Промэнергосеть» не инициировало процедуру прекращения подачи воды и водоотведения, не уведомляло уполномоченные органы о прекращении водоотведения МУПП «Кохмабытсервис». ООО «Промэнергосеть» отказалось от заявленных в Суд требований о взыскании задолженности с МУПП «Кохмабытсервис». Несвоевременное заключение договора холодного водоснабжения и водоотведения произошло по вине МУПП «Кохмабытсервис». Между ООО «Промэнергосеть» и МУПП «Кохмабытсервис» имелись разногласия по определению границ балансовой принадлежности. В водопроводных и канализационных сетях между ООО

«Промэнергосеть» и МУПП «Кохмабытсервис» имеется участок бесхозных сетей. МУПП «Кохмабытсервис» направило в адрес ООО «Промэнергосеть» проект договора холодного водоснабжения и водоотведения, в котором эти бесхозные сети включило в зону ответственности Общества. Указанные обстоятельства явились теми обстоятельствами, в силу которых договор и не был заключен.

Рассмотрев материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно части 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.

Для квалификации совершенного деяния в качестве указанного правонарушения и подтверждения его состава в действиях конкретного лица, необходимо чтобы лицо, совершившее данное деяние: занимало доминирующее положение на соответствующем товарном рынке и результатом его действий явилось наступление одного из перечисленных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции последствий, либо угроза такого наступления.

Порядок установления доминирующего положения определен административным регламентом ФАС России по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 № 345 (далее – Административный регламент № 345).

В соответствии с п. 3.19 Административного регламента №345 определение признаков наличия доминирующего положения хозяйствующего субъекта осуществляется по результатам анализа состояния конкуренции, проведенного в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок).

Пунктом 11.1 Порядка по результатам проведенного анализа состояния конкуренции на товарном рынке составляется аналитический отчет, в котором приводятся результаты анализа.

В соответствии с п.1.3 Порядка по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции субъектом естественной монополии на рынке, функционирующем в условиях естественной монополии,

анализ состояния конкуренции на товарном рынке должен включать следующие этапы:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка, которое производится согласно сферам деятельности субъектов естественных монополий, указанных в пункте 1 статьи 4 Федерального закона от 17 августа 1995 года № 147-ФЗ "О естественных монополиях";
- в) определение географических границ товарного рынка.

С учетом проведения ретроспективного анализа состояния конкуренции на товарном рынке, временной интервал исследования: с 01.01.2017 по 31.05.2018.

Продуктовые границы товарного рынка определены: «Деятельность по водоснабжению и водоотведению».

Постановлением Департамента энергетики и тарифов Ивановской области от 20.12.2016 № 124-к/9 «Об установлении тарифов в сфере холодного водоснабжения и водоотведения для организаций, оказывающих услуги потребителям городского округа Кохма» (вместе с «Тарифами в сфере холодного водоснабжения и водоотведения для ООО «Промэнергосеть», оказывающего услуги потребителям г. Кохмы») установлены одноставочные тарифы в сфере холодного водоснабжения и водоотведения для ООО «Промэнергосеть», оказывающего услуги потребителям г. Кохмы а также установлены долгосрочные параметры регулирования для формирования тарифов в сфере холодного водоснабжения и водоотведения с использованием метода индексации установленных тарифов для ООО «Промэнергосеть», оказывающего услуги потребителям г. Кохмы.

Статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ «О естественных монополиях» предусмотрено, что водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры относится к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Следовательно, ООО «Промэнергосеть» действует в сфере деятельности субъекта естественной монополии.

Пункты 3.8 и 3.9 Порядка использовать не представляется возможным в связи с естественно монопольным характером товарного рынка.

В соответствии с п.4.7 Порядка в сфере услуг субъектов естественных монополий географические границы товарных рынков определяются с учетом особенностей, предусмотренных законодательством Российской Федерации, предоставления этих услуг на соответствующих товарных рынках, в том числе на основании технологического критерия (наличие и

расположение технологической инфраструктуры (сетей)), включая доступ к инфраструктуре и ее использованию (подключение к сетям).

Таким образом, географическими границами товарного рынка является территория границ балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сетей.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции и п.12.5 Порядка доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ООО «Промэнергосеть» занимает доминирующее положение на товарном рынке «Деятельность по водоснабжению и водоотведению» в границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сетей.

При изложенных обстоятельствах ООО «Промэнергосеть» обязано соблюдать запреты, предусмотренные статьей 10 Закона о защите конкуренции, в том числе не допускать действий, которые имеют или могут иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Из представленных материалов следует, что между МУПП «Кохмабытсервис» и ООО «Промэнергосеть» заключен договор №36-ВС/2015 от 16.11.2015 (далее – договор №36-ВС/2015 от 16.11.2015), по которому организация водопроводно-канализационного хозяйства (ООО «Промэнергосеть»), осуществляющая холодное водоснабжение и водоотведение, обязуется подавать абоненту через присоединенную сеть из централизованных систем холодного водоснабжения, осуществлять прием сточных вод абонента от канализационного выпуска в централизованную систему водоотведения, а также стоки горячей воды по абонентам и обеспечивать их транспортировку, очистку и сброс в водный объект, а абонент (МУПП «Кохмабытсервис») оплачивать холодную питьевую воду, соблюдать режим водоотведения, нормативы по объему и составу отводимых в централизованную систему сточных вод, нормативы допустимых сбросов (в случаях, когда такие нормативы установлены в соответствии с законодательством РФ), требования к составу и свойствам сточных вод, установленные в целях предотвращения негативного воздействия на работу централизованных систем водоотведения, оплачивать водоотведение и принятую холодную воду в сроки, порядке и размере, которые предусмотрены настоящим договором, соблюдать в соответствии с настоящим договором режим потребления холодной воды, а также обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении водопроводных и канализационных сетей и исправность используемых им

приборов учета.

В соответствии с п. 64, 65, 66 договора №36-ВС/2015 от 16.11.2015, договор вступил в силу с 16.12.2015 и заключен на срок до 15.11.2016. Договор считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если за один месяц до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении либо о заключении нового договора на иных условиях.

Дополнительным соглашением от 30.12.2016 срок действия договора №36-ВС/2015 от 16.11.2015 продлен по 31.12.2017.

Письмом от 27.11.2017 №1334 МУПП «Кохмабытсервис» уведомило ООО «Промэнергосеть» о прекращении действия указанного договора и одновременно просило направить проект контракта холодного водоснабжения в объеме 1000 куб.м. и водоотведения в объеме 325 тыс. куб. м/год с периодом действия с 01.01.2018 по 31.12.2018 с указанием цены контракта, руководствуясь п. 8 ст. 93 ФЗ №44 «О контрактной системе...».

22.01.2018 ООО «Промэнергосеть» направило для подписания договор №36-ВС/2018.

Из жалобы Заявителя следует, что проект договора №36-ВС/2018 подписан им с протоколом разногласий и направлен электронной почтой.

Письмом от 22.03.2018 №22-03 ООО «Промэнергосеть», указав на факт не подписания Заявителем оферты и не представления протокола разногласий, направило в адрес МУПП «Кохмабытсервис» акт № 1 о самовольном пользовании системой водоотведения от 21.03.2018, а также счета на оплату за прием сточных вод в январе, феврале 2018 года, произведя расчет платы по пропускной способности сетей.

29.03.2018 в адрес МУПП «Кохмабытсервис» направлен проект Контракта №36-ВС/2018, подготовленный в соответствии с требованиями Закона №93-ФЗ, №44-ФЗ.

Неоплата со стороны МУПП «Кохмабытсервис» выставленных счетов явилась основанием направления уведомлений от 03.04.2018 №33-04 и от 17.04.2018 о введении полного ограничения приема сточных вод с 13 ч. 00 мин. 09.04.2018 и 26.04.2018.

Письмом от 06.04.2018 №386 МУПП «Кохмабытсервис» направило претензию, указав, что потребление холодного водоснабжения и водоотведения не является бездоговорным, а находится на стадии урегулирования разногласий по договору, оснований для применения метода расчета платы по пропускной способности не имеется, как и права на введение ограничения режима потребления холодного водоснабжения и водоотведения.

Президиум ФАС России в разъяснениях № 8 «О применении положений ст. 10 Закона о защите конкуренции» (утвержден Протоколом ФАС России от 07.06.2017 № 11) указал, что злоупотребление доминирующим положением характеризуется следующей совокупностью взаимосвязанных признаков:

- наличие у лица доминирующего положения на рассматриваемом рынке на момент совершения предполагаемого нарушения;
- факт злоупотребления таким лицом своим положением на рынке, т.е. использования принадлежащих ему гражданских прав либо имеющейся у него рыночной власти в целях недопущения, ограничения либо устранения конкуренции на соответствующем товарном рынке и (или) ущемления законных интересов других лиц;
- наличие запрещенных Законом о защите конкуренции последствий как результата противоправной деятельности такого лица, а именно недопущения, ограничения, устранения конкуренции на соответствующем товарном рынке и (или) ущемления законных интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей;
- наличие объективной взаимосвязи между доминирующим положением, совершенным деянием и его негативными последствиями либо возможностью наступления таких последствий.

Постановлением Администрации г.о. Кохма от 14.12.2017 №820 ООО «Промэнергосеть» определено гарантирующим поставщиком для централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения объектов, расположенных на территории г.о. Кохма, в пределах комплекса технологически связанных между собой инженерных сетей и сооружений, находящихся в границах балансовой принадлежности ООО «Промэнергосеть».

В свою очередь, п. 1 этого же Постановления гарантирующей организацией для централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения на территории городского округа Кохма определено муниципальное унитарное производственное предприятие жилищно-коммунального хозяйства "Кохмабытсервис", за исключением сетей и объектов, относящихся к зоне деятельности гарантирующих организаций, указанных в [пункте 2](#) настоящего постановления (ООО «Промэнергосеть» и ООО «Контур-ВК»).

Следовательно, обе организации осуществляют деятельность по водоснабжению и водоотведению с использованием централизованных систем водоснабжения и водоотведения.

При этом, исходя из условий договора №36-ВС/2015 от 16.11.2015, продавцом услуг, поименованных в п.1.1 указанного договора, является ООО «Промэнергосеть», а покупателем – МУПП «Кохмабытсервис».

В соответствии с ч.1, 5, 6, 8 статьи 7 Федерального закона от 07.12.2011 №416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" (далее - Закон №416-ФЗ) водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения осуществляются на основании договоров горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения.

Согласно части 1 ст. 11 Закона №416-ФЗ в целях обеспечения горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения организации, эксплуатирующие отдельные объекты централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, заключают договоры по водоподготовке, по приготовлению горячей воды, по транспортировке воды (горячей воды), по транспортировке сточных вод, по очистке сточных вод, по обращению с осадком сточных вод и (или) иные договоры, необходимые для обеспечения горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения.

В свою очередь, ст. 12 Закона №416-ФЗ предусмотрено, что гарантирующая организация обязана обеспечить холодное водоснабжение и (или) водоотведение в случае, если объекты капитального строительства абонентов присоединены в установленном порядке к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения в пределах зоны деятельности такой гарантирующей организации. Гарантирующая организация заключает с организациями, осуществляющими эксплуатацию объектов централизованной системы холодного водоснабжения и (или) водоотведения, договоры, необходимые для обеспечения надежного и бесперебойного холодного водоснабжения и (или) водоотведения в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации (ч. 4).

Из части 5 этой же статьи следует, что организации, эксплуатирующие отдельные объекты централизованной системы холодного водоснабжения и (или) водоотведения, обязаны заключить с гарантирующей организацией, определенной в отношении такой централизованной системы холодного водоснабжения и (или) водоотведения, договор по водоподготовке, по транспортировке воды и (или) договор по транспортировке сточных вод, по очистке сточных вод, а также иные договоры, необходимые для обеспечения холодного водоснабжения и (или) водоотведения. Гарантирующая организация обязана оплачивать указанные услуги по тарифам в сфере холодного водоснабжения и водоотведения.

Правилами холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 №644 (далее - Правила №644), установлено, что холодное водоснабжение и (или) водоотведение с использованием централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения осуществляются на основании договора холодного водоснабжения, договора водоотведения или единого

договора холодного водоснабжения и водоотведения (пункт 4).

Договоры холодного водоснабжения, договоры водоотведения или единые договоры холодного водоснабжения и водоотведения заключаются между абонентами и организацией водопроводно-канализационного хозяйства в соответствии с типовыми договорами, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 №645 "Об утверждении типовых договоров в области холодного водоснабжения и водоотведения" (п. 5).

Если для централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения органами местного самоуправления определена гарантирующая организация, соответствующие договоры холодного водоснабжения, водоотведения или единый договор холодного водоснабжения и водоотведения заключаются с такой гарантирующей организацией (пункт 6).

Из пунктов 8, 9 Правил №644 следует, что основанием для заключения единого договора холодного водоснабжения и водоотведения является заявка абонента на заключение такого договора, которая рассматривается организацией водопроводно-канализационного хозяйства в течение 20 дней со дня ее поступления. Если в заявке абонента отсутствуют необходимые сведения и (или) документы, предусмотренные пунктами 16 и 17 настоящих Правил, организация водопроводно-канализационного хозяйства в течение 5 рабочих дней со дня получения заявки абонента направляет ему уведомление о необходимости представить недостающие сведения и (или) документы, после чего приостанавливает рассмотрение заявки абонента до получения недостающих сведений и документов. В случае если недостающие сведения и (или) документы не будут представлены абонентом в течение 20 дней со дня приостановления рассмотрения заявки абонента, организация водопроводно-канализационного хозяйства вправе прекратить рассмотрение заявки абонента и вернуть ее с указанием причин возврата.

В случае если заявка абонента отвечает требованиям настоящих Правил, организация водопроводно-канализационного хозяйства в течение 20 дней со дня получения заявки абонента или представления им сведений и документов в полном объеме направляет абоненту в 2 экземплярах проекты соответствующих договоров, отвечающие условиям типовых договоров (п. 11 Правил №644).

В свою очередь, из п. 12 Правил №644 следует, что абонент в течение 30 дней со дня поступления проекта единого договора холодного водоснабжения и водоотведения обязан подписать оба экземпляра каждого проекта договора и направить 1 экземпляр подписанного договора организации водопроводно-канализационного хозяйства. Договор считается заключенным со дня получения организацией водопроводно-

канализационного хозяйства (гарантирующей организацией) подписанного абонентом единого договора холодного водоснабжения и водоотведения, если иное не установлено настоящими Правилами или соответствующим договором.

В случае представления абонентом в течение 30 дней после получения от организации водопроводно-канализационного хозяйства проекта единого договора холодного водоснабжения и водоотведения мотивированного отказа от подписания проекта договора в предложенной редакции с приложением предложения об изменении проекта договора организация водопроводно-канализационного хозяйства обязана в течение 10 рабочих дней рассмотреть указанные документы, принять меры к урегулированию разногласий и направить абоненту на подписание новый проект договора (проекты договоров).

Абонент подписывает проект договора (договоров) в течение 10 рабочих дней со дня его получения в 2 экземплярах и направляет 1 экземпляр подписанного договора (договоров) организации водопроводно-канализационного хозяйства.

В случае если организация водопроводно-канализационного хозяйства не направит абоненту в течение 10 рабочих дней новый проект договора, абонент вправе обратиться в суд с требованием о понуждении организации водопроводно-канализационного хозяйства заключить договор.

Как установлено выше Комиссией, письмо МУПП «Кохмабытсервис» от 27.11.2017 №1334, которым Общество отказывалось от пролонгации договора №36-ВС/2015 от 16.11.2015 и просило заключить новый договор (контракт) на водоснабжение и водоотведение, поступило в ООО «Промэнергосеть» 27.11.2017, о чем свидетельствует штамп организации на нем.

Рассмотрев довод ООО «Промэнергосеть» о том, что письмо МУПП «Кохмабытсервис» не могло быть рассмотрено в качестве заявки, поскольку не соответствовало требованиям п. 16 и 17 Правил №644, Комиссия приходит к выводу о его необоснованности.

Исходя из положений п. 9 Правил №644, отсутствие документов, предусмотренных п. 16, 17 данных Правил, не является основанием для оставления обращения без рассмотрения со стороны гарантирующей организации; а создает обязанность по направлению уведомления о необходимости представления недостающих сведений и (или) документов.

Поскольку материалы дела не содержат писем ООО «Промэнергосеть» о запросе дополнительных документов, а проект договора (контракта) водоснабжения и водоотведения в поздние сроки (22.01.2018) подготовлен ООО «Промэнергосеть» без них, следовательно, отсутствие указанных документов не создавало препятствий для его подготовки и направления в установленный законодательством 20-дневный срок, т.е. до 18.12.2017.

Кроме того, в последующей переписке (письма от 22.03.2018 №22-03, от 29.03.2018 №29-03) ООО «Промэнергосеть» расценивает письмо МУПП «Кохмабытсервис» от 27.11.2017 как заявку с просьбой о подготовке и направлении контракта холодного водоснабжения и водоотведения.

Проект договора холодного водоснабжения и водоотведения направлен в адрес Заявителя 22.01.2018 (то есть с нарушением установленного срока) и получен им 30.01.2018, о чем свидетельствует штамп организации.

Соответственно с 30.01.2018 начинает исчисляться 30-ти дневный срок (до 01.03.2018) для направления подписанного контракта холодного водоснабжения или водоотведения либо протокола разногласий к нему.

Материалы рассматриваемого заявления не содержат документальных доказательств направления МУПП «Кохмабытсервис» протокола разногласий к проекту договора №36-ВС/2018, направленного письмом от 22.01.2018. В тоже время представленные скриншоты страниц электронной почты, свидетельствуют о возникновении между сторонами взаимоотношений по согласованию условий договора водоснабжения и водоотведения №36-ВС/2018, направленного письмом от 22.01.2018.

Вместе с тем, ООО «Промэнергосеть» направлен новый проект контракта холодного водоснабжения и водоотведения (письмо от 29.03.2018 №29-03), а период с 01.01.2018 по март 2018 года рассмотрен как самовольный сброс сточных вод.

Комиссия полагает, что оснований для определения объема потребленного МУПП «Кохмабытсервис» ресурса на основании пропускной способности канализационных сетей в связи с самовольным пользованием системой водоотведения, у ООО «Промэнергосеть» не имелось.

Согласно пункту 10 статьи 20 Закона №416-ФЗ осуществление коммерческого учета расчетным способом допускается в следующих случаях:

1) при отсутствии прибора учета, в том числе в случае самовольного присоединения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения;

2) в случае неисправности прибора учета;

3) при нарушении в течение более шести месяцев сроков представления показаний прибора учета, являющихся собственностью абонента, организации, которые эксплуатируют водопроводные, канализационные сети, за исключением случаев предварительного уведомления абонентом такой организации о временном прекращении потребления воды.

Таким образом, расчетные способы применяются при отсутствии (неисправности) приборов учета и в иных случаях, когда невозможно

определить фактическое потребление абонентом питьевой воды и сброса сточных вод.

При этом пунктом 82 Правил №644 предусмотрено, что количество поданной (полученной) холодной воды, принятых (отведенных) сточных вод, определяется путем осуществления коммерческого учета в соответствии с Правилами №776.

Применение метода учета пропускной способности устройств и сооружений при самовольном подключении и (или) пользовании централизованной системой водоотведения определено в пункте 24 Правил №776.

Согласно подпункту "б" пункта 36 Правил №644 организация водопроводно-канализационного хозяйства имеет право осуществлять контроль за наличием фактов самовольного пользования и (или) самовольного подключения к централизованным системам холодного водоснабжения и (или) водоотведения и принимать меры по предотвращению таких фактов.

В силу приведенных правовых положений для применения расчетного способа коммерческого учета воды по примененному ООО «Промэнергосеть» методу, предусмотренному пунктом 24 Правил №776, необходимо доказать факт самовольного присоединения и (или) пользования МУПП «Кохмабытсервис» централизованными системами ООО «Промэнергосеть».

Под самовольным пользованием централизованной системой холодного водоснабжения и (или) водоотведения, исходя из п. 2 Правил №644, понимается пользование централизованной системой холодного водоснабжения и (или) централизованной системой водоотведения либо при отсутствии договора холодного водоснабжения, договора водоотведения или единого договора холодного водоснабжения и водоотведения, либо при нарушении сохранности контрольных пломб на задвижках, пожарных гидрантах или обводных линиях, находящихся в границах эксплуатационной ответственности абонента (при отсутствии на них приборов учета), либо при врезке абонента в водопроводную сеть до установленного прибора учета.

Обстоятельств, свидетельствующих о том, что МУПП «Кохмабытсервис» осуществлено подключение путем несанкционированных врезок (присоединений), не установлено. Напротив существование заключенного между сторонами договора №36-ВС/2015 от 16.11.2015 исключает данное обстоятельство.

Действия МУПП «Кохмабытсервис» по водоотведению в централизованные канализационные сети ООО «Промэнергосеть» также не могут быть рассмотрены, как самостоятельное пользование централизованными объектами водоотведения, поскольку между сторонами заключен договор холодного водоснабжения №36-ВС/2015 от 16.11.2015.

Согласно части 2 статьи 548 Гражданского кодекса РФ к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и другими товарами, правила о договоре энергоснабжения (статьи 539 - 547) применяются, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

Из части 2 статьи 540 ГК РФ следует, что договор энергоснабжения, заключенный на определенный срок, считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении либо о заключении нового договора.

При этом, в соответствии с пунктом 3 статьи 540 ГК РФ если одной из сторон до окончания срока действия договора внесено предложение о заключении нового договора, то отношения сторон до заключения нового договора регулируются ранее заключенным договором.

Кроме того, пунктом 2 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного суда РФ от 05.05.1997 №14 "Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров" предусмотрено, что в тех случаях, когда потребитель пользуется услугами (энергоснабжение, услуги связи и т.п.), оказываемыми обязанной стороной, однако от заключения договора отказывается, арбитражные суды должны иметь в виду, что фактическое пользование потребителем услугами обязанной стороны следует считать в соответствии с пунктом 3 статьи 438 ГК РФ как акцепт абонентом оферты, предложенной стороной, оказывающей услуги (выполняющей работы). Поэтому данные отношения должны рассматриваться как договорные.

Таким образом, определение ООО «Промэргнергосеть» объема отведенных сточных вод расчетным способом с использованием метода учета пропускной способности канализационных сетей Комиссия признает необоснованным.

Из п. 17, 18 договора №36-ВС/2015 и Приложения № 5 к нему следует, что для учета объема принятых сточных вод стороны используют прибор учета в канализационном колодце на выпуске №2, на выпусках №1 и 3 производится расчетным способом с учетом объема поверхностных сточных вод.

Следовательно, объем потребленной услуги по водоотведению (объем стока) на выпуске №2 фиксированный прибором учета, а на выпусках №1 и 3 не фиксированный.

Пунктом 11 статьи 20 Закона №416-ФЗ предусмотрено, что в случае отсутствия у абонента прибора учета сточных вод объем отведенных абонентом сточных вод принимается равным объему воды, поданной этому абоненту из всех источников централизованного водоснабжения, при этом

учитывается объем поверхностных сточных вод в случае, если прием таких сточных вод в систему водоотведения предусмотрен договором водоотведения.

Согласно пункту 23 Правил № 776 при отсутствии у абонента прибора учета или неисправности прибора учета (в том числе при демонтаже прибора учета в связи с его поверкой, ремонтом или заменой), нарушении сроков представления показаний приборов учета, за исключением случаев предварительного уведомления абонентом организации, осуществляющей водоотведение, о временном прекращении сброса сточных вод, объем отведенных абонентом сточных вод принимается равным объему воды, поданной этому абоненту из всех источников водоснабжения, в том числе определенному расчетным способом в соответствии с [разделом III](#) настоящих Правил.

В таком случае действующее законодательство предусматривает лишь один вариант определения объема отведенных стоков - объем стоков равен объему водоснабжения.

Из уведомлений ООО «Промэнергосеть» следует, что основанием полного ограничения приема сточных вод с 13 ч. 00 мин. 09.04.2018 является наличие задолженности за самовольное пользования системой водоотведения в январе, феврале, марте 2018 года.

Пунктом 60 Правил №644 предусмотрено, что организация водопроводно-канализационного хозяйства вправе временно прекратить или ограничить холодное водоснабжение и (или) водоотведение, транспортировку холодной воды и (или) сточных вод в случаях, указанных в [статье 21](#) Федерального закона "О водоснабжении и водоотведении".

Согласно ст. 21 Закона о водоснабжении определены основания ограничения или прекращения оказания услуг водоснабжения и водоотведения, к которым ч. 3 указанной статьи, отнесены:

1) получение предписания или соответствующего решения уполномоченных органов о выполнении мероприятий, направленных на обеспечение соответствия качества питьевой воды, горячей воды, состава и свойств сточных вод требованиям законодательства Российской Федерации;

2) самовольного подключения (технологического присоединения) лицом объекта капитального строительства к централизованным системам горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения;

3) превышения абонентом в три раза и более нормативов допустимых сбросов загрязняющих веществ, иных веществ и микроорганизмов или лимитов на сбросы загрязняющих веществ, иных веществ и микроорганизмов, совершенного два раза и более в течение одного года с момента первого превышения;

- 4) отсутствия у абонента плана снижения сбросов в случаях, предусмотренных [частью 1 статьи 27](#) настоящего Федерального закона, либо неисполнения абонентом плана снижения сбросов;
- 5) аварийного состояния водопроводных и (или) канализационных сетей абонента или организации, осуществляющей эксплуатацию водопроводных и (или) канализационных сетей;
- 6) проведения работ по подключению (технологическому присоединению) объектов капитального строительства заявителей;
- 7) проведения планово-предупредительного ремонта;
- 8) наличия у абонента задолженности по оплате по договору водоснабжения, договору водоотведения за два расчетных периода, установленных этим договором, и более;
- 9) воспрепятствования абонентом допуску (недопуск) представителей организации, осуществляющей горячее водоснабжение, холодное водоснабжение и (или) водоотведение, или по ее указанию представителей иной организации к узлам учета абонента для осмотра, контроля, снятия показаний средств измерений.

Пунктом 63 Правил №644 предусмотрено, что временное прекращение или ограничение холодного водоснабжения и (или) водоотведения в отношении абонента или лица, осуществляющего самовольное пользование централизованной системой холодного водоснабжения и (или) водоотведения, в связи с действиями (бездействием) таких лиц осуществляется на основании акта или другого документального подтверждения, свидетельствующего о факте самовольного пользования централизованной системой холодного водоснабжения и (или) водоотведения. В таком акте указываются место, дата и время составления акта, основания введения временного прекращения или ограничения, причины, послужившие основанием для принятия решения о таком прекращении или ограничении, фамилия, имя, отчество и должность лиц, подписывающих акт.

Поскольку Ответчиком не представлено Комиссии доказательств, подтверждающих факт самовольного пользования системой водоотведения со стороны МУПП «Кохмабытсервис», то изложенное позволяет прийти к выводу, что намерения ООО «Промэнергосеть» в части введения полного ограничения приема сточных вод не соответствуют действующему законодательству.

Комиссия, исследовав экономическую и технологическую обоснованность действий ООО «Промэнергосеть» по намерениям прекращения производства товара, установила, что технологическая возможность оказания услуги водоотведения (приема сточных вод) у ООО

«Промэнергосеть» имелась, поскольку пропускная способность системы водоотведения, учитывает объемы сточных вод МУПП «Кохмабытсервис», исходя из состоявшегося подключения (технологического присоединения) к данной системе и наличия договорных отношений.

Поскольку отношения между сторонами носят договорной характер, что исключает самовольное пользование системой водоотведения, то оснований для применения расчетного способа с использованием метода учета пропускной способности канализационной сети, как и для введения полного ограничения приема сточных вод, не имелось, а выраженные в уведомлениях от 03.04.2018 №33-04 и от 17.04.2018 намерения осуществления таких действий являются экономически и технологически необоснованными.

На основании изложенного, Комиссия пришла к следующим выводам:

во-первых, о несоблюдении ООО «Промэнергосеть» предусмотренного п. 8-12 Правил №644 порядка заключения договора (контракта) холодного водоснабжения и водоотведения в соответствии с поданной МУПП «Кохмабытсервис» заявкой от 27.11.2017;

во-вторых, о необоснованном расчете ООО «Промэнергосеть» объемов сточных вод расчетным способом с использованием метода учета пропускной способности канализационных сетей;

в-третьих, о создании угрозы полного прекращения приема сточных вод МУПП «Кохмабытсервис» 09.04.2018 и 26.04.2018 по основанию наличия задолженности за самовольное пользование системой водоотведения в отсутствие соответствующих доказательств данному факту.

Результатом действий ООО «Промэнергосеть» явилось (могло явиться) ущемление интересов МУПП «Кохмабытсервис» в сфере предпринимательской деятельности, а также прав и законных интересов потребителей оказываемых МУПП «Кохмабытсервис» услуг водоотведения, указанных в п. 1 договора №26-ВС/2015 от 16.11.2015.

ООО «Промэнергосеть» выражало намерения отключить объекты МУПП «Кохмабытсервис» не вследствие убыточности производства товара, а в качестве мер воздействия на заключение договора холодного водоснабжения и водоотведения в своей редакции и ответственности за неисполнение выставленных счетов за бездоговорное потребление услуг водоотведения и не оплаты их в январе, феврале, марте 2018 года.

На данный факт указывает непосредственно поведение Ответчика по не направлению уведомлений о предстоящем ограничении водоотведения МУПП «Кохмабытсервис» в адрес уполномоченных органов, как предусматривает процедура такого ограничения.

При этом ООО «Промэнергосеть» располагало и знало о выраженных еще в

ноябре 2017 года намерениях МУПП «Кохмабытсервис» заключения нового договора (контракта) на водоснабжение и водоотведение с 01.01.2018 в связи с внесением изменений в Федеральный закон №44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе...», указывающих на распространение его действия на муниципальные унитарные предприятия.

Пунктом 1 ст. 10 ГК РФ не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах.

Суть этого принципа заключается в том, что каждый субъект гражданских прав волен свободно осуществлять права в своих интересах, но не должен при этом нарушать права и интересы других лиц.

Действия в пределах предоставленных прав, но причиняющие вред другим лицам, являются в силу этого принципа недозволенными (неправомерными). Такие действия признаются злоупотреблением правом.

Злоупотребление связано не с содержанием права, а с его осуществлением, так как при злоупотреблении правом лицо действует в пределах предоставленных ему прав, но недозволенным образом.

При этом установленные ГК РФ запреты не нарушают свободы осуществления гражданских прав, в понимании осуществления субъективных прав как право делать все, что не вредит другим лицам, не нарушает их прав и законных интересов.

К злоупотреблению правом ст. 10 ГК РФ относит такие действия, совершенные без прямого умысла ущемить интересы других лиц, когда поведение лица объективно вызывает такой результат.

Запрет ограничивать конкуренцию и осуществлять монополистическую деятельность адресован прежде всего хозяйствующим субъектам, занимающим доминирующее положение на товарном рынке.

Использование ООО «Промэнергосеть», имеющим необходимые для оказания МУПП «Кохмабытсервис» услуги водоотведения производственные ресурсы, такого способа самозащиты как прекращение оказания услуги по водоотведению в отношении объектов Заявителя, в результате которого могут пострадать добросовестные потребители услуг по водоотведению стоков водоснабжения, является злоупотреблением правом.

При этом для защиты своих имущественных прав ООО «Промэнергосеть» имело реальную возможность использовать иные предусмотренные законом права, не ущемляющие интересов иных лиц, в частности, право на рассмотрение вопросов в судебном порядке.

Таким образом, действия ООО «Промэнергосеть», занимающего доминирующее положение на товарном рынке «Деятельность по

водоснабжению и водоотведению» в границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сетей, выразившиеся в злоупотреблении таким положением путем несоблюдения порядка заключения договора (контракта) холодного водоснабжения и водоотведения в соответствии с поданной МУПП «Кохмабытсервис» заявкой от 27.11.2017, необоснованного расчета объемов сточных вод с использованием метода учета пропускной способности канализационных сетей, и направления уведомлений от 03.04.2018 №33-04 и от 17.04.2018 №41-04 о намерении прекратить оказание услуг по водоотведению МУПП «Кохмабытсервис» по основанию наличия задолженности за самовольное пользование системой водоотведения, создали угрозу ущемления интересов МУПП «Кохмабытсервис» и других лиц - потребителей услуг МУПП «Кохмабытсервис», что указывает на наличие нарушения ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В силу пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает обязательные для исполнения предписания: в частности о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Несмотря на несоблюдение ООО «Промэнергосеть» порядка заключения договора водоснабжения и водоотведения, на момент принятия настоящего решения договор (контракт) холодного водоснабжения и водоотведения между сторонами заключен, а от требований взимания стоимости сточных вод по методу пропускной способности Ответчик отказался, ограничение режима водоотведения не вводил, Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания Ответчику.

Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 02-10/2018-001 в силу статьи 48 Закона о защите конкуренции отсутствуют.

Иных обстоятельств, свидетельствующих о нарушении Ответчиком антимонопольного законодательства, Комиссией не установлено.

Оснований для переквалификации нарушения антимонопольного законодательства у Комиссии нет.

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

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Промэнергосеть», занимающего доминирующее положение на товарном рынке «Деятельность по водоснабжению и водоотведению» в границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сетей, выразившиеся в создании угрозы ущемления интересов МУПП «Кохмабытсервис» и других лиц - потребителей услуг МУПП «Кохмабытсервис» путем несоблюдения порядка заключения договора (контракта) холодного водоснабжения и водоотведения в соответствии с поданной МУПП «Кохмабытсервис» заявкой от 27.11.2017, необоснованного расчета объемов сточных вод с использованием метода учета пропускной способности канализационных сетей, и направления уведомлений от 03.04.2018 №33-04 и от 17.04.2018 №41-04 о намерении прекратить оказание услуг по водоотведению МУПП «Кохмабытсервис», нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

2. Основания для прекращения дела № 02-10/2018-001 в соответствии со статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» отсутствуют.

3. В связи с прекращением нарушения до принятия решения по делу предписание ООО «Промэнергосеть» о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

Подписи членов Комиссии

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