

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

В Саратовское УФАС России поступило заявление АО «Металлист» о нарушении ООО «Концессии водоснабжения – Саратов» (далее – ООО «КВС») ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившемся в ущемлении интересов АО «Металлист» путем выставления платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения в период с 01.02.2021 по 28.02.2021 и злоупотреблении доминирующим положением в виде направления уведомления о введении ограничения поставки воды АО «Металлист» (далее — Заявление).

Из Заявления следует, что 28.12.2017 между ООО «КВС» и АО «Металлист» заключен договор № 873 холодного водоснабжения и водоотведения (далее – Договор).

Согласно абз. 2 п. 1.1 Договора ООО «КВС» обязуется осуществлять прием сточных вод абонента от канализационного выпуска в централизованную систему водоотведения и обеспечивать их транспортировку, очистку и сброс в водный объект. В свою очередь АО «Металлист» обязуется соблюдать режим водоотведения, нормативы по объему и составу отводимых в центральную систему водоотведения сточных вод, нормативы допустимых сбросов (в случаях, когда такие нормативы установлены в соответствии с законодательством Российской Федерации), требования к составу и свойствам сточных вод, установленные в целях предотвращения негативного воздействия на работу централизованных систем водоотведения, оплачивать водоотведение и принятую холодную воду, а также оплачивать в случаях, предусмотренных действующим законодательством, негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения, сброс сточных вод и загрязняющих веществ в системы канализации в пределах и сверх установленных нормативов по составу отводимых в централизованную систему водоотведения сточных вод и (или) нормативов допустимых сбросов, в сроки, порядке и размере, которые предусмотрены Договором, соблюдать в соответствии с настоящим договором режим потребления холодной воды, а также обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении водопроводных и канализационных сетей исправность используемых им приборов учета.

12.02.2021 сотрудниками ООО «КВС» были составлены акты отбора проб сточных вод № 113 и № 114 (далее — Акты отбора проб), на основании которых ООО «КВС» выставило АО «Металлист» счет от 15.04.2021 № 873 на оплату сброса загрязняющих веществ в составе сточных вод сверх установленных нормативов состава сточных вод за период с 01.02.2021 по 28.02.2021 в сумме 396 572,56 рублей (счет-фактура от 26.04.2021 № 47033), а

также счет от 15.04.2021 № 873 на оплату негативного воздействия на работу централизованной системы водоотведения за период с 01.02.2021 по 28.02.2021 в сумме 367 327,72 рублей (счет-фактура от 26.04.2021 № 47048).

На требование АО «Металлист» от 24.06.2021 о представлении ООО «КВС» надлежащим образом заверенных копий протоколов лабораторных исследований проб сточных вод, отобранных 12.02.2021, ООО «КВС» 29.06.2021 направило в адрес АО «Металлист» уведомление о введении с 30.06.2021 временного прекращения водоотведения.

Указанные обстоятельства послужили основанием для обращения АО «Металлист» в Арбитражный суд Саратовской области. Впоследствии ООО «КВС» обратилось в Арбитражный суд Саратовской области со встречным заявлением о взыскании задолженности в размере 763 900,28 рублей.

В рамках рассмотрения в Арбитражном суде Саратовской области дела № А5714273/2021 по заявлению АО «Металлист» была проведена судебная экспертиза на предмет соответствия процедуры отбора проб, зафиксированной в актах отбора проб № 113 от 12.02.2021, № 114 от 12.02.2021, № 61 от 12.02.2021, и исследований, отраженных в протоколе испытаний сточной воды № 51-В/2021 от 26.02.2021, выполненных ФГБУ «Центр лабораторного анализа технических измерений по Приволжскому Федеральному округу», и протоколе результатов исследований (испытаний), измерений № 183 от 09.03.2021, выполненных Испытательной лабораторией по контролю сточных вод ООО «КВС», нормативным требованиям, в том числе методикам, указанным в указанных выше актах отбора проб и протоколах результатов исследований (испытаний).

Экспертная организация ООО «НТЦ «Экос» провело экспертизу по выше обозначенному вопросу и пришла к однозначному выводу о том, что «Результаты испытаний (исследований) и измерений, указанные в протоколах испытаний сточной воды № 51-В/2021 от 26.02.2021, № 122 от 18.02.2021, № 183 от 09.03.2021 (которые легли в основу дальнейших расчетов платы за сброс загрязняющих веществ в составе сточных вод и негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения), являются недостоверными и не соответствуют требованиям Правил осуществления контроля состава и свойств сточных вод, утвержденных постановлением Правительства РФ от 22.05.2020 № 728 (далее- Правила № 728):

1. Акт отбора проб № 61 от 12.02.2021 составлен без ссылки на аттестат аккредитации, что является прямым нарушением п. 23 Правил № 728;
2. В актах отбора проб № 113, № 114 от 12.02.2021 отсутствует ссылка на первичный акт отбора проб № 61 от 04.01.2022, подписанный представителем Абонента, что ставит под сомнение анализ именно отобранных проб АО «Металлист»;
3. В актах отбора проб № 61 от 12.02.2022, № 113 от 12.02.2021 и № 114 от 12.02.2021 отсутствуют сведения о наличии либо отсутствии подпора в

контролируемых колодцах, отсутствует конкретный метод отбора проб, что не позволяет отнести отбор проб к достоверному, нарушены п. 3.6 Приложение Б ГОСТ 31861-2012 Межгосударственный стандарт. Вода. Общие требования к отбору проб, введен в действие приказом Росстандарта от 29.11.2012 № 1513-ст и п.4.4, п.4.6, раздел 5 ПНДФ 12.151-08

Методические указания по отбору проб для анализа сточных вод;

4. Отсутствует подтверждение обучения сотрудника, отбравшего пробы (правилам отбора проб сточных вод из различных сооружений), не представлены по ходатайству эксперта сведения, подтверждающие квалификацию или обучение данного сотрудника, методам отбора проб в соответствии с требованиями п. 6.2.3 ГОСТ ISO/IEC 17025-2019 на период отбора проб, сведения о компетентности персонала не представлено и не гарантировано, что приводит к отбору недостоверного образца пробы и получению недостоверных результатов анализов;
5. Отсутствует план и метод отбора проб, описание, однозначная идентификация и состояние образца в соответствии с требованиями пп. 7.3.1, 7.3.2, и по 7.8.2 г) к), 7.8.5 d) ф) ГОСТ ISO/IEC 17025-2019, что влияет на достоверность испытаний и по факту процедуры отбора является случайной пробой, не отражающей состав сточных вод Абонента;
6. Отсутствуют сведений об обосновании выбора времени отбора проб в течение (10 минут и т.д.), (при этом конкретное время отбора отдельных точечных и периода отбора составных проб отсутствует), что влияет на достоверность отбора, обращения с пробами и их обработку до анализа;
7. В журналах технических записей отсутствует указание на номер пробки, емкости (флакона), согласно актов отбора пробы № 113, № 114 от 12.02.2021, что ставит под сомнение анализ именно отобранных проб;
8. В протоколах испытаний проб № 51-В/2021 от 26.02.2021, № 122 от 18.02.2021, № 183 от 09.03.2021, которые легли в основу дальнейших расчетов платы за сброс загрязняющих веществ в составе сточных вод и негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения, не прослеживается принадлежность к абоненту АО «Металлист» отобранных проб 12.02.2021, что ставит под сомнение анализ именно отобранных проб;
9. Не соблюдены пп. 7.3, 7.7, 7.8 ГОСТ ISO/IEC 17025-2019 «Общие требования к испытательным и калибровочным лабораториям»; методикам, разрешенным к применению областью аккредитации в части несоблюдения правил проведения испытаний

(исследований) и отбора проб по регламентируемым методикам;

10. Отобранные пробы сточных вод по актам № № 113 от 12.02.2021, № 114 от 12.02.2021, № 61 от 12.02.2021 не соответствуют требованиям п. 9, 18, п. 22

и Приложении 1, п. 23, пп. в п. 48, в части выбора метода отбора пробы и указания его в акте согласно требований Правил № 728.

Впоследствии 24.06.2022 в ходе рассмотрения в Арбитражном суде Саратовской области дела № А57-14273/2021 АО «Металлист» и ООО «КВС» отказались от своих исковых требований. Данное обстоятельство как прослеживается из заявления стало следствием направления ООО «КВС» 24.06.2022 в адрес АО «Металлист» корректирующих счетов-фактур от 05.06.2022 № 81825 и № 81826, которыми полностью обнулялась задолженность АО «Металлист» по счетам-фактурам от 26.04.2021 № 47033 и № 47048.

Между тем, обоюдный отказ АО «Металлист» и ООО «КВС» от исковых требований и снятие задолженности не свидетельствуют об отсутствии в действиях ООО «КВС» признаков злоупотребления доминирующим положением.

В ходе рассмотрения Заявления и представленных ООО «КВС» пояснений и доказательств было установлено следующее.

Согласно Акту разграничения эксплуатационной ответственности (Приложение № 1 к Договору), границей раздела эксплуатационной ответственности по канализации являются колодцы в точках подключения канализационных линий АО «Металлист» в городской коллектор по ул. Буровая, находящийся на эксплуатационном обслуживании ресурсоснабжающей организации (далее - Акт).

Указанные колодцы определены в качестве контрольных, из них осуществляется отбор проб стоков АО «Металлист».

Согласно информации, представленной АО «Металлист» в ходе рассмотрения Заявления, указанные колодцы, в которых осуществлялся отбор проб, находятся вне территории АО «Металлист» (контрольный колодец № 1 расположен на территории автостоянки; контрольный колодец № 2 расположен на территории, огороженной металлическим ограждением). При этом, АО «Металлист» указывает, что общество не имеет возможности обеспечивать постоянный доступ к указанным колодцам, а также на тот факт, что в состав стоков могут попадать стоки как с автостоянки, так и с близлежащих территорий. В подтверждение информации о месте нахождения колодцев АО «Металлист» представило фотографии.

О наличии данных обстоятельств АО «Металлист» уведомляло ООО «КВС» (исх. от 19.10.2022 №197), однако ООО «КВС» оставило их без внимания, указав на определенную Актом границу раздела эксплуатационной ответственности в Договоре, и на отсутствие оснований для внесения изменений в Договор (исх. от 28.10.2022 № ШК-20190-22/КВС).

Между тем, из пояснений и материалов, представленных ООО «КВС» в ходе

рассмотрения Заявления, а также в Актах отбора проб, отсутствует какое-либо указание на факт нахождения колодцев на территории, за пределами территории АО «Металлист» и что в них не осуществляется сброс стоков иных лиц.

Кроме того, в связи с чем отсутствуют основания для внесения изменений в Договор, из уведомления ООО «КВС» (исх. от 19.10.2022 №197) не следует.

Из положений п. 2 ст. 6 ГК РФ следует, что законодатель приравнивает требования добросовестности, разумности и справедливости к общим началам и смыслу гражданского законодательства. Разумность — стремление участника гражданского оборота при осуществлении принадлежащих ему прав и исполнении лежащих на нем обязанностей соотносить свое поведение со здравым смыслом, общими принципами делового оборота, правами и охраняемыми законом интересами других субъектов правоотношений.

В силу ч. 5 ст. 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

При таких обстоятельствах действия ООО «КВС» по выставлению АО «Металлист» платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения за период с 01.02.2021 по 28.02.2021 на основании Договора, условия которого, по мнению заявителя, не являются для него выгодными, не отвечают принципам добросовестности, разумности и справедливости.

Согласно п. 8 ч. 3 ст. 21 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» организация, осуществляющая холодное водоснабжение и (или) водоотведение, вправе прекратить или ограничить водоснабжение и (или) водоотведение, транспортировку воды и (или) сточных вод, предварительно уведомив в указанный срок абонента, органы местного самоуправления, территориальный орган федерального органа исполнительной власти, осуществляющий федеральный государственный санитарно-эпидемиологический надзор, а также структурные подразделения территориальных органов федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на решение задач в области пожарной безопасности, в том числе в случае наличия у абонента задолженности по оплате по договору водоснабжения, договору водоотведения за два расчетных периода, установленных этим договором, и более.

В соответствии с п. 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 первого ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции во взаимосвязи с п. 3, 4 ст. 1 и абз. 2 п. 1 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ)

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.

Как следует из разъяснений Президиума ФАС России № 8 «О применении положений ст. 10 Закона о защите конкуренции», утвержденных протоколом Президиума ФАС России от 07.06.2017 № 11, злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке характеризуется следующей совокупностью взаимосвязанных признаков:

- доминирующее положение хозяйствующего субъекта; совершение хозяйствующим субъектом действия (бездействия);
- 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;
- наличие объективной взаимосвязи между доминирующим положением, совершением деяния и его негативными последствиями либо возможностью наступления таких последствий.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 5 Закона о защите конкуренции 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 организации): 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.

ООО «КВС» в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 5 Закона о защите конкуренции занимает доминирующее положение на рынке водоснабжения и

водоотведения на территории г. Саратова. Следовательно, ООО «КВС» подпадает под сферу регулирования Закона о защите конкуренции и обязано соблюдать запреты, установленные ст. 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с п. 3 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, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Таким образом, в действиях ООО «КВС» по начислению платы АО «Металлист» за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения за период с 01.02.2021 по 28.02.2021 на основании документов, составленных с нарушением установленных требований, без учета возможных сбросов стоков иных лиц в колодцы, расположенные за пределами территории АО «Металлист», повлекших навязывание излишне начисленной платы по Договору, содержатся признаки злоупотребления.

В соответствии с п. 8 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, в том числе создание дискриминационных условий.

Указанные выше действия ООО «КВС» могут содержать признаки дискриминации по отношению к АО «Металлист», при условии надлежащего соблюдения требований законодательства о водоснабжении и водоотведении к иным абонентам.

При таких обстоятельствах, действия ООО «КВС» содержат признаки нарушения п.п. 3, 8 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

В связи с наличием в действиях ООО «КВС» признаков нарушения п. 3, 8 ч. 1

ст. 10 Закона о защите конкуренции и на основании ст. 39.1 Закона о защите конкуренции Саратовское УФАС России предупреждает ООО «КВС» о необходимости прекращения злоупотребления путем:

- недопущения в отношении АО «Металлист» совершения указанных а настоящем предупреждении действий, в том числе не создавать угрозу прекращения оказания услуг по водоотведению в случае выставления по нему счетов на оплату в отсутствие предусмотренных законодательством оснований;
- принятия мер по организации соблюдения требований действующего законодательства при осуществлении отбора проб и выставлении платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения, в том числе посредством проведения обучающих мероприятий с сотрудниками ООО «КВС», ответственных за отбор проб, выставление счетов и заключение договоров холодного водоснабжения и водоотведения, в том числе путем ознакомления с настоящим предупреждением;
- повторного рассмотрения предложения АО «Металлист» (исх. от 19.10.2022 №197) о внесении изменений Договор;
- отозвать направленное 29.06.2021 в АО «Металлист» уведомление о введении с 30.06.2021 временного прекращения водоотведения.

Указанные действия должны быть совершены в течение 10 дней с момента получения предупреждения.

О выполнении предупреждения сообщить в Саратовское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.