

Дело № 14-16

Ответчик:

ООО «Онега Водоканал»

164840, Архангельская обл., Онежский район, г. Онега, пр. Ленина, д.96, корп.А, офис 4

Заявитель:

ОАО «Бионет»

164840, Архангельская обл., Онежский район, г. Онега, пр. Ленина, д.217, корп.29, офис 31

РЕШЕНИЕ

г. Архангельск

Резолютивная часть решения объявлена 12.05.2017 г.

Решение изготовлено в полном объеме 23.05.2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия Архангельского УФАС России), в составе:

Председатель Комиссии	- Бугаев Д.В.	- Руководитель Архангельского УФАС России;
Члены Комиссии	- Спирина Т.А.	- Зам. начальника отдела антимонопольного контроля и рекламы;
	- Нестеренко Т.В.	- Главный специалист–эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России,

рассмотрев дело № 14-16 по признакам нарушения

ООО «Онега Водоканал» (ИНН 2906008059)

в отношении которой возбуждено дело, адрес)

пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в неправомерном выставлении к оплате по Договору о водоснабжении от 25.04.2014 № 201/20 в адрес ОАО «Бионет» счетов на оплату, применяя расчетный способ коммерческого учета воды при наличии введенных в эксплуатацию приборов учета, на основании чего в адрес Общества Организацией ВКХ было выдано необоснованное уведомление о временном прекращении холодного водоснабжения и водоотведения с 10.12.2015 (исх. № 996) в соответствии со ст. 21 Федерального закона от 07.12.2011 № 416 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении»,

в присутствии представителей Заявителя — ОАО «Бионет»: <...> (доверенность); <...> (доверенность); Ответчика — ООО Онега Водоканал»: <...> (доверенность),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (Архангельское УФАС России) поступило заявление ОАО «Бионет» (заявитель), направленное Федеральной антимонопольной службой (центральным аппаратом), на действия ООО «Онега Водоканал» (ООО «Онега ВК, организация водопроводно канализационного хозяйства (ВКХ)), выразившиеся, в том числе, в применении расчетного способа коммерческого учета воды при наличии введенных в эксплуатацию приборов учета, а также во временном отключении организацией водопроводно канализационного хозяйства от водоснабжения ОАО «Бионет».

Согласно заявлению ОАО «Бионет», 03.12.2015 Обществом было получено уведомление о временном прекращении холодного водоснабжения и водоотведения с 10.12.2015 (исх. № 996), направленное ООО «Онега ВК» (как гарантирующей организацией), в соответствии со ст. 21 Федерального закона от 07.12.2011 № 416 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

Основанием для временного прекращения холодного водоснабжения и водоотведения Общества, на которое указывает ООО «Онега ВК» в уведомлении, является имеющаяся задолженность:

- за услуги водоснабжения по счету № 1449 от 29.09.2015 за сентябрь 2015 года в размере 1 702 808,24 руб.;

- за услуги водоснабжения и водоотведения по счету № 1650 от 30.10.2015 за октябрь 2015 года в размере 3 595 162,60 руб.

Также в уведомлении ООО «Онега ВК» указывало на то, что ОАО «Бионет» осуществляет бездоговорный сброс сточных вод в централизованную систему водоотведения.

Заявитель отмечал, что отключение водоснабжения указанным образом не является законным, поскольку оплачивало водопотребление в спорный период по прибору учета.

В соответствии со статьями 1 и 3 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) его целями являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения

товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условия для эффективного функционирования товарных рынков, а сферой применения — отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в т.ч. с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

В соответствии с пунктом 4 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, в том числе экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено 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.

Согласно пункту 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. Арбитражным судам предписано в результате системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции исходить из того, что для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по ст. 10 Закона о защите конкуренции необходимо наличие его доминирующего положения на соответствующем товарном рынке.

Из содержания ст. 3 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» следует, что естественная монополия – состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров; субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии; потребитель – физическое или юридическое лицо, приобретающее товар, производимый (реализуемый) субъектом естественной монополии.

Федеральным законом «О естественных монополиях» регулируется деятельность субъектов естественных монополий, в т.ч. в сфере услуг по водоснабжению и водоотведению с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры.

Следовательно, оказание услуг по водоснабжению и водоотведению с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры является деятельностью, осуществляемой хозяйствующим субъектом в условиях естественной монополии, а лицо, оказывающее такие услуги, - субъектом естественной монополии.

В соответствии со сведениями о юридическом лице, опубликованными на сайте <http://egrul.nalog.ru/>, основным видом деятельности ООО «Онега ВК» (ИНН 2906008059) является **сбор и обработка сточных вод**; дополнительным видом деятельности, в том числе, является **забор, очистка и распределение воды**.

Постановлениями Агентства по тарифам и ценам Архангельской области от 18.12.2014 № 71 в/1 и от 19.11.2015 № 64 в/12 для ООО «Онега ВК» установлены тарифы на питьевую воду (питьевое водоснабжение) и тарифы на услуги водоотведения, на 2015 год и 2016-2018 гг., соответственно. Общество наделено статусом гарантирующей организации, осуществляющей холодное водоснабжение и водоотведение на территории МО «Онежское» (постановление администрации муниципального образования «Онежский муниципальный район» от 21.03.2014 № 238).

Таким образом, в силу части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции, ООО «Онега ВК» является субъектом естественной монополии и, соответственно, занимает доминирующее положение на товарном рынке оказания услуг по водоснабжению и водоотведению с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры в силу прямого указания в законе. Следовательно, при осуществлении деятельности, связанной с водоснабжением и водоотведением, Общество обязано соблюдать запреты, предусмотренные статьей 10 Закона о защите конкуренции, в т.ч. не допускать действий, которые имеют или могут иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других хозяйствующих субъектов. Архангельским УФАС России оформлен краткий отчет (обзор) об исследовании рынка услуг по водоснабжению и водоотведению с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры от 12.12.2016. При указанных обстоятельствах, на основании приказа Архангельского УФАС России № 322 от 22.12.2016 возбуждено дело № 14-16 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Онега Водоканал» (определение Архангельского УФАС России от 22.12.2016 № 02-04Н/5798).

Комиссия Архангельского УФАС России рассмотрела дело с учетом следующего:

Правоотношения сторон в сфере холодного водоснабжения регулируются Федеральным законом от 07.12.2011 № 416 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее — Закон о водоснабжении), Правилами организации коммерческого учета воды, сточных вод, утв. постановлением Правительства РФ от 04.09.2013 № 776 (далее - Правила № 776) и Правилами холодного водоснабжения и водоотведения, утв. постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 № 644 (далее — Правила № 644).

Согласно п. 3 Правил № 776 коммерческий учет воды, сточных вод осуществляется путем измерения количества воды и сточных вод приборами учета (средствами измерения) воды, сточных вод в узлах учета или расчетным способом в случаях,

предусмотренных Федеральным законом «О водоснабжении и водоотведении». Из имеющихся материалов следует, что в целях осуществления деятельности по проектированию и строительству объекта «Реконструкция имущественного комплекса Онежского гидролизного завода под размещение завода по производству топливных пеллет по адресу: Архангельская обл., г. Онега, пр. Ленина, д.217» ОАО «Бионет» получило следующие технические условия на водоснабжение объекта «Завод, г. Онега, пр. Ленина, д.217»:

- временные технические условия на водоснабжение от 24.04.2013 № 595, которыми предусмотрено водоснабжение объекта с подключением к существующей водопроводной сети, проходящей по пр. Ленина, в точке подключения — водопроводный колодец ВК1. Однако установка водомерного узла предусмотрена на вводе в здание (здание проходной);

- технические условия на водоснабжение от 16.05.2013 № 600, которыми предусмотрено водоснабжение с подключением к существующей водопроводной сети, проходящей по пр. Ленина, в точке подключения — Водопроводный колодец ВК1. Установка водомерного узла предусмотрена на вводе в здание (здание насосной). Обществу предписано предусмотреть объемы потребления следующих предприятия г. Онеги: ОАО «Онежский ЛДК», ООО «Онега Хлеб», ООО «Гроссмейстер».

Таким образом, названными техническими условиями было предусмотрено, что узел учета для ОАО «Бионет» располагается не в точке подключения его сетей и границе балансовой принадлежности (не в Водопроводном колодце ВК1), а в ином месте (в здании проходной и в здании насосной), т. е. в том месте, в котором предполагается врезка в водопровод именно объектов Общества.

Построенный ОАО «Бионет» при реконструкции завода новый водопровод (взамен старого) предусматривал водоснабжение не только Общества, но и ОАО «Онежский ЛДК», ООО «Онега Хлеб», ООО «Гроссмейстер».

В отношениях с названными абонентами, находящимися на той же линии водопровода (ОАО «Онежский ЛДК», ООО «Онега Хлеб», ООО «Гроссмейстер»), точкой раздела балансовой принадлежности между ними и ООО «Онега ВК» является Водопроводный колодец ВК1. Однако, приборы учета у всех этих абонентов расположены в иной точке, а именно в месте, в котором фактически имеется врезка в водопровод объектов названных лиц.

Таким образом, у ООО «Онега ВК» в отношении вновь построенного водопровода сложилась четко определенная указанная схема отношений как с ОАО «Бионет», так и с другими лицами, при которой точка раздела балансовой принадлежности с ними определена как Водопроводный колодец ВК1, однако приборы учета расположены в ином месте.

25.04.2014 между ООО «Онега ВК» и ОАО «Бионет» на основании ранее выданных временных условий на водоснабжение от 24.04.2014 № 595 был заключен Договор о водоснабжении от 25.04.2014 № 201/20 (далее — договор № 201/20), предусматривающий обязанность ОАО «Бионет» установить прибор учета воды, а именно:

- согласно пп. «в» п. 4.3 Договора ОАО «Бионет» обязано обеспечивать учет получаемой холодной воды в порядке, установленном разделом V Договора и в соответствии с правилами организации коммерческого учета воды и сточных вод, утверждаемыми Правительством РФ;

- согласно пп. «г» п. 4.3 Договора ОАО «Бионет» обязано также в течение 2 х месяцев с момента заключения данного договора, установить прибор учета

потребляемой холодной воды. До установки приборов учета ООО «Онега ВК» применяет расчетный способ коммерческого учета воды в порядке, определенном законодательством РФ;

- согласно п. 5.4 Договора в случае отсутствия у ОАО «Бионет» приборов учета, оно обязано в течение 2-х месяцев с момента заключения договора установить приборы учета холодной воды и ввести их в эксплуатацию в порядке, установленном законодательством РФ. До установки приборов учета ООО «Онега ВК» применяет расчетный способ коммерческого учета воды в порядке, определенном законодательством РФ.

Следовательно, Договор предусматривал обязанность ОАО «Бионет» установить прибор учета на вновь построенную линию водопровода для определения количества поставленной ему воды.

Исходя из указанных обстоятельств представителями ОАО «Бионет» и ООО «Онега ВК», 30.04.2014 подписан акт ввода в эксплуатацию приборов учета воды, установленных по адресу: г. Онега, пр. Ленина, стр.217 (здание проходной). Прибор учета № 30249857 был установлен именно на том объекте, который указан в перечне объектов Абонента, присоединенных к системе водоснабжения, содержащемся в Приложении № 3 к Договору. Каких либо возражений относительно места установки этого прибора ООО «Онега ВК» при вводе прибора учета в эксплуатацию не заявил.

После завершения строительства объектов первой очереди при реализации проекта «Реконструкция имущественного комплекса Онежского гидролизного завода под размещение завода по производству топливных пеллет по адресу: Архангельская обл., г. Онега, пр. Ленина, д.217», в том числе, завершения строительства здания пожарной насосной станции, в соответствии с требованиями Договора о водоснабжении от 25.04.2014 № 201/20 введен в эксплуатацию прибор учета, расположенный в здании пожарной насосной станции с заводским номером 044691 (акт ввода в эксплуатацию приборов учета воды от 30.09.2015).

В период с 30.09.2015 водоснабжение производственной площадки ОАО «Бионет» осуществляется исключительно через прибор учета, расположенный в здании пожарной насосной станции (заводской номер <...>). Прибор учета на вводе в здание (проходная бывшего гидролизного завода) не демонтирован, однако, поскольку водоснабжение через него не осуществляется на протяжении длительного времени, его показания остаются неизменными.

По договору № 201/20 ООО «Онега ВК» (Организация ВКХ) обязалось подавать ОАО «Бионет» (Абонент) через присоединенную водопроводную сеть из централизованной системы холодного водоснабжения холодную (питьевую) воду, а Абонент обязался оплачивать принятую холодную (питьевую) воду установленного качества в объеме, определенном договором, и соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечить безопасность эксплуатации находящихся в его ведении водопроводных сетей и исправность используемых им приборов учета.

Пунктом 1.2 данного договора определено, что граница раздела балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности по водопроводным сетям Абонента и Организации ВКХ определяется в Акте о разграничении балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности, приведенном в приложении № 1 к Договору.

Согласно акту о разграничении балансовой принадлежности границей

балансовой принадлежности по водопроводным сетям Абонента и Организации ВКХ является водопроводный колодец ВК1, расположенный по пр. Ленина, д.217 в г. Онеге.

В приложении № 2 к договору № 201/20 согласована схема прокладки водопровода — пр. Ленина, 217, с отражением на ней водопроводного колодца ВК1.

Однако, как было отмечено выше, стороны при заключении договора № 201/20 определили необходимость установки прибора учета, а после заключения Договора — совместно ввели такой прибор учета в эксплуатацию (сначала прибор учета на проходной бывшего гидролизного завода — заводской № 30249857, затем в здании пожарной насосной станции — заводской № 044691).

Данные обстоятельства свидетельствуют о том, что стороны в своих договорных отношениях фактически определили (согласовали), что прибор учета будет установлен не в точке разграничения балансовой принадлежности, а в ином месте, что допускается действующим законодательством РФ и не противоречит закону.

Так, согласно части 5 статьи 20 Закона № 416 ФЗ приборы учета воды размещаются абонентом на границе балансовой принадлежности сетей, границе эксплуатационной ответственности абонента или в ином месте в соответствии с договорами. Аналогичная норма содержится в Правилах № 644, согласно пункту 35 которых абонент обязан установить приборы учета холодной воды на границе эксплуатационной ответственности, балансовой принадлежности водопроводных и канализационных сетей абонента и организации водопроводно канализационного хозяйства или в ином месте, определенным договором холодного водоснабжения. Также пунктом 4 Правил № 776 установлено, что приборы учета воды размещаются абонентом на границе балансовой принадлежности сетей, если иное не предусмотрено договором водоснабжения.

Таким образом, согласно названным нормам права, договор водоснабжения может предусмотреть установку прибора учета не только на границе балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности, но и в ином месте, определенном этим договором.

Изложенные выводы подтверждены при рассмотрении дела № А05 11018/2015 по спору между ООО «Онега ВК» и ОАО «Бионет», касающегося задолженности за услуги водоснабжения за период с 11.03.2014 по 25.08.2015, объем которых определен расчетным способом.

При рассмотрении заявления ОАО «Бионет», ООО «Онега ВК» была дополнительно направлена информация о том, что уведомлением от 10.12.2015 № 1037 были отменены меры временного прекращения холодного водоснабжения и водоотведения в отношении ОАО «Бионет» до решения хозяйственного спора между сторонами по делу № А05 11018/2015, что свидетельствует о том, что фактического отключения от водоснабжения и водоотведения объекта ОАО «Бионет» не осуществлялось.

Под расчетным периодом по договору холодного водоснабжения понимается 1 календарный месяц. Оплата абонентом холодной (питьевой и (или) технической) воды по договору холодного водоснабжения осуществляется по тарифам на питьевую воду (питьевое водоснабжение) и (или) техническую воду, устанавливаемым в соответствии с положениями Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении» и иных нормативных правовых актов.

Местом исполнения организацией водопроводно-канализационного хозяйства своих обязательств по договору холодного водоснабжения является точка, расположенная на границе эксплуатационной ответственности абонента и организации водопроводно-канализационного хозяйства или транзитной организации, если иное не предусмотрено договором холодного водоснабжения. Абоненты оплачивают полученную холодную воду, отведение сточных вод в объеме потребленной холодной воды, отведенных сточных вод до 10-го числа месяца, следующего за расчетным месяцем, на основании счетов, выставяемых к оплате организацией водопроводно-канализационного хозяйства в срок не позднее 5-го числа месяца, следующего за расчетным. Расчетный объем потребления холодной воды, отведенных сточных вод определяется в соответствии с правилами организации коммерческого учета воды и сточных вод, утверждаемыми Правительством Российской Федерации.

[Пунктами 2 и 3 статьи 546](#) ГК РФ установлен перечень оснований, при которых допускается перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии в одностороннем порядке.

Так, прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом - юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии ([пункт 2](#)).

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 ([пункт 2 статьи 548](#) ГК РФ).

В силу п. 4 ст. 8 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ Закона о водоснабжении, организации, осуществляющие горячее водоснабжение, холодное водоснабжение и (или) водоотведение, не вправе прекращать эксплуатацию централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или отдельных объектов таких систем, за исключением случаев, предусмотренных указанным Федеральным законом.

Согласно п. 8 ч. 3 ст. 21 Закона о водоснабжении, организация, осуществляющая холодное водоснабжение и (или) водоотведение, вправе прекратить или ограничить водоснабжение и (или) водоотведение, транспортировку воды и (или) сточных вод, предварительно уведомив не менее чем за одни сутки до планируемого прекращения или ограничения абонента и 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 установленных данной нормами случаях, в том числе при наличии у абонента задолженности по оплате по договору водоснабжения, договору водоотведения за два расчетных периода, установленных этим договором, и более.

Частью 8 указанной статьи установлено, что в случаях, указанных в [частях 1 и 3](#) статьи 21 Закона о водоснабжении, прекращение или ограничение водоснабжения и (или) водоотведения, а также транспортировки воды и (или) сточных вод осуществляется до устранения обстоятельств, явившихся причиной такого прекращения или ограничения.

Порядок прекращения, ограничения водоснабжения и (или) водоотведения, транспортировки воды и (или) сточных вод, отказа от исполнения договоров водоснабжения и (или) водоотведения, порядок уведомления абонентов, органов местного самоуправления, территориальных органов федерального органа исполнительной власти о прекращении, об ограничении или отказе от исполнения соответствующих договоров, а также категории абонентов, в отношении которых прекращение и ограничение водоснабжения и (или) водоотведения запрещены, устанавливаются [правилами](#) холодного водоснабжения и водоотведения, [правилами](#) горячего водоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации (ч. 9 ст. 21 Закона о водоснабжении).

Правила № 644 регулируют отношения федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления поселений, городских округов, организаций, осуществляющих холодное водоснабжение и (или) водоотведение (далее - организации водопроводно-канализационного хозяйства), заявителей, организаций, осуществляющих транспортировку воды, сточных вод, другие регулируемые виды деятельности в сфере водоснабжения и (или) водоотведения, абонентов в сфере холодного водоснабжения и водоотведения по предоставлению холодной (питьевой и (или) технической) воды из централизованных и нецентрализованных систем холодного водоснабжения и по отводу сточных вод в централизованную систему водоотведения.

В соответствии с п. 36 Правил № 644, организация водопроводно-канализационного хозяйства имеет право, в том числе временно прекращать или ограничивать холодное водоснабжение, водоотведение, транспортировку холодной воды, сточных вод в порядке, предусмотренном данными Правилами.

На основании пп. 61, 62 Правил № 644, перечень лиц, подлежащих уведомлению о временном прекращении или ограничении холодного водоснабжения и (или) водоотведения, транспортировки холодной воды и (или) транспортировки сточных вод, сроки уведомления о временном прекращении или ограничении, сроки снятия такого прекращения или ограничения определяются в соответствии с положениями Федерального [закона](#) «О водоснабжении и водоотведении».

Уведомление указанных лиц осуществляется в письменном виде любым способом, позволяющим достоверно установить факт получения информации. В таком уведомлении организация водопроводно-канализационного хозяйства указывает:

а) причины временного прекращения или ограничения холодного водоснабжения и (или) водоотведения, транспортировки холодной воды и (или) сточных вод;

б) предполагаемый срок, по истечении которого будет возобновлено холодное водоснабжение и (или) водоотведение, транспортировка холодной воды, сточных вод;

в) перечень абонентов, в отношении которых временно прекращено или ограничено холодное водоснабжение и (или) водоотведение.

В силу ч. 5 ст. 21 Закона о водоснабжении в случаях, предусмотренных п. 5 ч. 1, пп. 2, 4, 8 и 9 ч. 3 данной статьи, прекращение или ограничение водоснабжения и (или) водоотведения осуществляется в отношении конкретного абонента, действия (бездействие) которого являются причиной такого прекращения или ограничения.

Материалами дела подтверждается, что в соответствии с положениями договора № 201/20, в сроки и в порядке, предусмотренными им, ОАО «Бионет», согласно действующим техническим условиям № 600, установило приборы учета воды, потребляемой по договору, представители ООО «Онега Водоканал» провели

мероприятия по вводу в эксплуатацию указанных приборов учета воды.

ОАО «Бионет» ежемесячно с мая 2014 года передавало ООО «Онега ВК» показания приборов учета полученной по договору воды и, соответственно, оплачивало полученную воду в объеме ее потребления на основании счетов на оплату, выставляемых ООО «Онега Водоканал», в соответствии с передаваемыми Обществом показаниями прибора учета полученной по договору воды за соответствующий месяц.

ООО «Онега ВК» с мая 2014 года принимало от ОАО «Бионет» оплату по договору, рассчитанную Обществом на основании вышеуказанных документов, что подтверждается подписанными с обеих сторон актами оказанных услуг по договору.

Из имеющихся материалов следует, что с сентября 2015 года ООО «Онега ВК» выставляло счета на оплату по договору, в которых помимо оплаты, рассчитанной на основании показаний приборов учета воды за соответствующий месяц, передаваемых ОАО «Бионет» в адрес ООО «Онега ВК» в соответствии с порядком, предусмотренным договором, были указаны суммы, рассчитанные ООО «Онега ВК» расчетным способом с использованием метода учета пропускной способности канализационных сетей.

Выставление ООО «Онега ВК» счетов по договору указанным способом привело к образованию «мнимой» задолженности ОАО «Бионет» перед ООО «Онега Водоканал» в размере 3 376 888,42 руб. (1 702 808,24 руб. по счету № 1449 от 29.09.2015 и 1 674 080,18 руб. по счету № 1650 от 30.10.2015). Оплату за потребляемую воду по показаниям прибора учета воды по договору ОАО «Бионет» продолжает осуществлять в полном объеме, в порядке и сроки, предусмотренные договором, о чем ООО «Онега ВК» уведомлялось должным образом.

Установлено, что 30.09.2015 представителями ООО «Онега ВК» и ОАО «Бионет» был подписан акт ввода в эксплуатацию приборов учета воды (заводской номер <...>), установленный согласно проектной документации на вводе в здание корпуса № 109 «Насосная станция пожаротушения с резервуарами запаса воды». Данный прибор учета воды установлен в оперативном порядке в целях соблюдения требований действующего законодательства РФ для расчета получаемой ОАО «Бионет» холодной воды, потребляемой для осуществления своей основной хозяйственной деятельности, связанной с производством древесных пеллет.

Более того, с целью обеспечения соблюдения положений Правил № 776, регулирующих обязательства соответствующих сторон по подключению объекта к водоотведению, 06.10.2015 между сторонами были согласованы и подписаны следующие акты:

- акт о готовности внутриплощадных и (или) внутридомовых сетей и оборудования водоотведения;
- акт о подключении (технологическом присоединении) объекта к сетям централизованного водоотведения;
- акт о разграничении балансовой принадлежности.

Указанные акты, подписанные с двух сторон, были направлены ОАО «Бионет» в ООО «Онега ВК» письмом № 619 от 08.10.2015, и с 06.10.2015 ООО «Онега ВК» осуществило фактическое подключение объекта капитального строительства ОАО «Бионет» к централизованной системе водоотведения, где учет объемов водоотведения ОАО «Бионет» производится через учет подключенной нагрузки водопотребления, которая осуществляется прибором учета поставляемой Обществу воды (водомерный узел с расходомером — прибор учета с заводским

номером 044691), расположенным на вводе в здание корпуса № 109 «Насосная станция пожаротушения с резервуарами запаса воды».

Несмотря на отсутствие необходимых в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ заключенных между ООО «Онега ВК» и ОАО «Бионет» договоров по водоотведению, и полностью осознавая недопустимость безотчетного пользования услугой водоотведения, ОАО «Бионет» с октября 2015 года осуществляет оплату за водоотведение на основании показаний именно того объема поданной ему из всех источников водоснабжения воды, который фиксируется непосредственно указанным прибором учета.

В счете № 1650 от 30.10.2015 объем водоотведения рассчитан ООО «Онега ВК» расчетным способом с использованием метода учета пропускной способности канализационных сетей, несмотря на отсутствие для этого необходимых оснований в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ. При осуществлении расчета за водопотребление объем отведенных абонентом сточных вод должен приниматься равным объему воды, поданной этому абоненту из всех источников водоснабжения. Кроме того, между сторонами подписан акт о подключении (технологическом присоединении) объекта к сетям централизованного водоотведения с учетом подключенной нагрузки по водоотведению, учет ресурсов происходит посредством прибора учета, расположенном на вводе в здание корпуса № 109 «Насосная станция пожаротушения с резервуарами запаса воды».

Таким образом, выставление со стороны Организации ВКХ в адрес Общества счетов на оплату по договору, в которых помимо оплаты, рассчитанной на основании показаний приборов учета воды за соответствующий месяц (передаваемых ОАО «Бионет» в адрес ООО «Онега ВК» в соответствии с порядком, предусмотренным договором), с указанием сумм, рассчитанных расчетным способом с использованием метода учета пропускной способности сетей, привело к образованию необоснованной задолженности ОАО «Бионет» перед ООО «Онега ВК».

Также следует принимать во внимание, что ОАО «Бионет» осуществляло и продолжает осуществлять оплату по показаниям прибора учета подключенной нагрузки в порядке и сроки, предусмотренные действующим законодательством РФ.

Со своей стороны ООО «Онега ВК» считает, что какого либо нарушения антимонопольного законодательства им допущено не было. В ответ на заключение Архангельского УФАС России об обстоятельствах дела № 14 16 от 19.04.2017 № 02 04Н/1869 Общество сообщило, что не согласен с вменяемым нарушением ввиду его фактического отсутствия.

ООО «Онега Водоканал» обращает внимание на следующее:

Согласно п. 2 ст. 548 ГК РФ к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть водой, правила о договоре энергоснабжения (ст.ст. 539 547 ГК РФ) применяются, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

В соответствии с п. 1 ст. 539 ГК РФ по договору энергоснабжения организация ВКХ (ООО «Онега Водоканал») обязуется подавать абоненту (ОАО «Бионет») через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию.

ООО «Онега ВК» сообщило, что, принимая во внимание итоги соответствующего

судебного разбирательства (дело № А05 11018/2015), Общество сторнировало спорные счета и на сегодняшний день, как и ранее, ОАО «Бионет» оплачивает лишь неоспоримые сторонами объемы потребленных коммунальных ресурсов (холодная вода и водоотведение) по введенным в эксплуатацию приборам учета.

В свою очередь, нарушение интересов ОАО «Бионет» неправомерными действиями водоснабжающей организации обосновано следующим образом: Услуги водоснабжения и водоотведения, предоставляемые ООО «Онега ВК», являются для ОАО «Бионет» жизнеобеспечивающими и системообразующими, т. к. служат непосредственному обеспечению водой Общества, использующего ее как для производственных, так и для бытовых нужд, а также в целях пожаротушения. Это является чрезвычайно важным обстоятельством в деятельности ОАО «Бионет», как организации, эксплуатирующей собственную угольную котельную, а также многоступенчатое оборудование по очистке, сушке и пеллетированию легко воспламеняемого и взрывоопасного вещества — технического гидролизного лигнина. Деятельность ОАО «Бионет» относится к сложному, трудоемкому и непрерывному процессу.

ООО «Онега ВК», используя свои публичные полномочия гарантирующей организации, решилось на использование одной из самых крайних мер публичного характера, применяемых, как правило, к злостным неплательщикам услуг ресурсоснабжения — временное прекращение холодного водоснабжения и водоотведения, о чем выдало Обществу уведомление (исх. № 996 от 03.12.2015).

При этом такая крайняя мера основана 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 воду, которую ООО «Онега ВК» никогда не передавало Обществу в таком объеме.

Таким образом, действия (бездействие) ООО «Онега ВК» противоречат деловой этике, коммерческим обычаям и установленным правилам водоснабжения и водоотведения, нарушают нормы действующего законодательства РФ, а именно:

- нарушается основополагающий принцип государственной политики в сфере водоснабжения и водоотведения — достижение и соблюдение баланса экономических интересов организаций, осуществляющих горячее водоснабжение, холодное водоснабжение и (или) водоотведение и их абонентов, поскольку для обеспечения баланса интересов в области общественных отношений необходимо, чтобы цели ограничения прав и свобод были не только юридически, но и социально оправданны, а сами ограничения адекватны указанным целям и требованиям справедливости; при допустимости ограничения федеральным законом того или иного права в соответствии с конституционно одобряемыми целями следует использовать не чрезмерные, а только необходимые и обусловленные ими меры (Постановление Конституционного суда РФ от 20.12.2010 № 22 П);
- противоречие принципу добросовестности сторон, определенному статьей 10 Гражданского кодекса РФ, пункт 1 указанной статьи которого запрещает осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом), использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке;
- противоречит одной из основных целей государственной политики в сфере

водоснабжения и водоотведения — обеспечение доступности водоснабжения и водоотведения для абонентов за счет повышения эффективности деятельности организаций, осуществляющих горячее водоснабжение, холодное водоснабжение и (или) водоотведение;

- противоречие статье 10 Закона о защите конкуренции, которая запрещает 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.

По мнению ОАО «Бионет», отзыв уведомления подтверждает вину и заведомо недобросовестность гарантирующей организации при осуществлении своих прав (злоупотребление правом).

ОАО «Бионет» полностью поддержало выводы Комиссии Архангельского УФАС России, содержащиеся в заключении об обстоятельствах дела № 14 16. При этом, Общество представило сведения об ущербе, причиненном действиями ООО «Онега ВК» по выставлению счетов за потребленные ресурсы в неправомерном (завышенном) размере (необоснованно выставленные требования), который составил 34 114 077,49 рублей.

Проанализировав имеющиеся материалы по делу № 14-16 и учитывая фактические обстоятельства, Комиссия Архангельского УФАС России пришла к следующим выводам.

В связи с введением в последующий период в эксплуатацию другой части водопровода и, соответственно, введением узла учета № 044691 в действие, о чем представителями ОАО «Бионет» и ООО «Онега ВК» составлен акт от 30.09.2015, установлено, что ОАО «Бионет» оплачивало водопотребление в спорный период по прибору учета.

В силу ст. 544 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Поэтому ОАО «Бионет» правомерно использовало прибор учета, который был введен в эксплуатацию в установленном порядке и с участием ООО «Онега ВК», - прибор учета с заводским номером 044691, расположенный на вводе в здание корпуса № 109 «Насосная станция пожаротушения с резервуарами запаса воды». Комиссией Архангельского УФАС России установлено, что показания именно этого прибора учета Общество передавало Организации ВКХ, а ООО «Онега ВК» принимало эти показания, при этом выставяло к оплате счета с применением расчетного способа, которые ОАО «Бионет» оплачивало. Следовательно, ОАО «Бионет» правомерно использовало прибор учета, введенный в эксплуатацию в установленном порядке и с участием ООО «Онега ВК», и который определял объем воды, отпущенной Обществу.

ОАО «Бионет» произведена оплата за водоснабжение (холодная вода) в сумме 3 480,08 руб. по счету № 1449 от 29.09.2015 (платежное поручение № 2388 от 15.10.2015); по счету № 1650 от 30.10.2015 произведена оплата за водоснабжение (холодная вода) в размере 166 895,52 руб. (платежное поручение № 2710 от 12.11.2015), а также оплата в размере 1 612,72 руб. (платежное поручение № 2717 от 12.11.2015); по счету № 1847 от 30.11.2015 произведена оплата за водоснабжение в

размере 891, 24 руб. (платежное поручение № 3041 от 09.12.2015), а также за водоснабжение (холодная вода) и водоотведение — в размере 64 586,28 руб. (платежное поручение № 3042 от 09.12.2015).

Таким образом, установлено, что водопотребление в спорный период было оплачено ОАО «Бионет» по прибору учета.

В данном случае ОАО «Бионет» выступает в сфере отношений водоснабжения и водоотведения как добросовестный участник указанных отношений с самого начала возникновения таких отношений, а именно с момента заключения Договора о водоснабжении № 201/20 от 25.04.2014.

Комиссия Архангельского УФАС России полагает, что при наличии прибора учета ООО «Онега ВК» необоснованно направило счета с учетом расчетного способа, соответственно, неправоммерно направило уведомление о прекращении холодного водоснабжения и водоотведения в адрес ОАО «Бионет» в отсутствие у последнего фактической задолженности за услуги, что могло привести к ущемлению интересов Заявителя.

В соответствии с пунктом 10 статьи 4 Закона о защите конкуренции, монополистическая деятельность – злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью.

Учитывая совокупность имеющихся доказательств, Комиссия Архангельского УФАС России считает, что своими действиями ООО «Онега ВК», выразившимися в неправоммерном выставлении к оплате по Договору от 25.04.2014 № 201/20 в адрес ОАО «Бионет» счетов на оплату, применяя расчетный способ коммерческого учета воды, при наличии введенных в эксплуатацию приборов учета, нарушило **пункт 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции».**

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»,

РЕШИЛА:

1. Признать со стороны ООО «Онега Водоканал» факт нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в неправоммерном выставлении к оплате по договору от 25.04.2014 № 201/20 в адрес ОАО «Бионет» счетов на оплату, применяя расчетный способ коммерческого учета воды, при наличии введенных в эксплуатацию приборов учета, и направлении уведомления от 03.12.2015 № 996 в адрес ОАО «Бионет», что могло привести к ущемлению интересов ОАО «Бионет»;
2. Предписание в адрес ООО «Онега Водоканал» не выдавать по причине отмены мер временного прекращения холодного водоснабжения и водоотведения в отношении ОАО «Бионет» (уведомление от 10.12.2015 № 1037);
3. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской

Федерации об административных правонарушениях.

**Председатель
комиссии**

Д.В. Бугаев

Члены комиссии

Т.А. Спирина

**Т.В.
Нестеренко**

Нестеренко Т.В. 20-78-45