

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения объявлена «07» сентября 2023 года.

В полном объеме решение изготовлено «14» сентября 2023 года.

Коллегиальный орган Федеральной антимонопольной службы – Апелляционная коллегия Федеральной антимонопольной службы (далее – Апелляционная коллегия) в составе: председателя Апелляционной коллегии: «<...>»; заместителя председателя апелляционной коллегии: «<...>»; «<...>»; «<...>»; «<...>»; «<...>»,

в присутствии, в том числе по видео-конференц-связи: от АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» (по доверенности): «<...>», «<...>»; от АО «Коми тепловая компания» (по доверенности): «<...>», «<...>»; от Коми УФАС России: «<...>»; «<...>»,

рассмотрев на заседании Апелляционной коллегии жалобу АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» на решение Коми УФАС России от 10.05.2023 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 011/01/10-99/2023 (уведомление о дате, времени и месте рассмотрения жалобы размещено на официальном сайте ФАС России www.fas.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России в порядке статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) поступила жалоба АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» на решение Коми УФАС России от 10.05.2023 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 011/01/10-99/2023 (далее соответственно – Жалоба, Заявитель, Решение, Дело).

Решением рассмотрение Дела в отношении АО «Коми тепловая компания» было прекращено в связи с отсутствием нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в рассмотренных

комиссией по Делу действиях.

Доводы АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» изложены в Жалобе, в частности, Заявитель считает, что решение основано на неверном толковании, в том числе положений Правил холодного водоснабжения и водоотведения, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 № 644 (далее – Правила № 644), в связи с чем Решение нарушает единообразие практики применения антимонопольными органами норм антимонопольного законодательства.

В рамках рассмотрения Жалобы установлено следующее.

В Коми УФАС России от АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» поступило заявление о возможном нарушении АО «Коми тепловая компания» (далее также – АО «КТК») антимонопольного законодательства, выразившегося в нерассмотрении декларации о составе и свойствах сточных вод на 2023 год (далее – Декларация на 2023 год).

По результатам рассмотрения вышеуказанного заявления Коми УФАС России установило в действиях ООО «КТК» признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в нерассмотрении в нарушение пункта 130 Правил № 644 Декларации на 2023 год, в результате чего заявитель лишен права на расчет со стороны АО «КТК» платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения на 2023 год исходя из фактических показателей состава и свойств сточных вод, что может привести к ущемлению интересов АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» в сфере предпринимательской деятельности.

Антимонопольный орган выдал АО «Коми тепловая компания» предупреждение от 16.12.2022 (далее – Предупреждение) о необходимости прекращения указанных действий путем рассмотрения Декларации на 2023 год, направленной АО «Монди Сыктывкарский ЛПК», в соответствии с требованиями пункта 130 Правил № 644, со сроком исполнения – до 20.01.2023.

АО «КТК» письмом от 20.01.2023 направило в Коми УФАС России материалы об исполнении Предупреждения.

В результате рассмотрения указанных материалов Коми УФАС России установлено, что АО «КТК» письмом от 09.01.2023 возвратило АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» Декларацию на 2023 год на доработку ввиду её несоответствия пункту 130 Правил № 644, в том числе указание фактических значений не для всех загрязняющих веществ или

показателей общих свойств сточных вод согласно перечню, приведенному в приложении № 5 Правил № 644 (указано 11 из 30 показателей).

Коми УФАС России посчитало Предупреждение не исполненным и 03.02.2023 возбудило в отношении АО «Коми тепловая компания» Дело, в рамках рассмотрения которого установлено следующее.

Согласно приказу ФСТ России от 16.09.2014 № 1489-э АО «Коми тепловая компания» включено в реестр субъектов естественных монополий в сфере водоснабжения и водоотведения с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры.

Дополнительными видами деятельности АО «КТК» являются, в том числе сбор и обработка сточных вод.

Для целей водоотведения у АО «КТК» на территории городского поселения «Благоево» МО «Удорский» Республики Коми имеется комплекс инженерных сооружений, обеспечивающих сбор и транспортировку сточных вод по канализационному коллектору.

АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» является собственником административно-бытового (нежилого) здания, расположенного по адресу: Республика Коми, Удорский район, п. Благоево, ул. Октябрьская, д. 6 (далее – Объект водоотведения).

У АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» суточный объем отводимых (принимаемых) сточных вод составляет менее 30 куб.м в сутки, что документально подтверждено актами водопотребления и водоотведения, в том числе по Объекту водоотведения, за период с января 2021 года по сентябрь 2022 года, счетами, предъявленными АО «КТК» в адрес АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» для оплаты услуг водоснабжения и водоотведения.

15.02.2022 лабораторией охраны окружающей среды АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» (уникальный номер записи об аккредитации в реестре аккредитованных лиц в национальной системе аккредитации: RA.RU.517735) произведен отбор проб хозяйственно-бытовых сточных вод от Объекта водоотведения, по результатам исследования которых заявителем установлено отсутствие негативного воздействия на работу централизованной системы водоотведения.

АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» письмом от 24.10.2022 № 30/8568 направило в адрес АО «КТК» Декларацию на 2023 год.

Из отчета об отслеживании почтовых отправок, опубликованных на

официальном сайте АО «Почта России», следует, что АО «КТК» получило почтовое отправление – Декларацию на 2023 год 31.10.2022.

Таким образом, АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» подало Декларацию на 2023 год в срок, установленный пунктом 127 Правил № 644, то есть до 1 ноября 2022 года.

На основании пункта 130 Правил № 644 АО «КТК» должно рассмотреть поданную абонентом – АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» Декларацию на 2023 год

в течение 15 рабочих дней с даты ее получения и в письменном виде сообщить заявителю о принятии декларации для осуществления контроля либо возвратить заявителю декларацию с указанием причин отказа в ее принятии.

Однако, на дату рассмотрения Коми УФАС России заявления о нарушении антимонопольного законодательства (16.12.2022) АО «КТК» в адрес АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» письменный ответ о принятии Декларации на 2023 год или о её возврате не направило.

При этом в ходе исполнения Предупреждения АО «КТК» письмом от 09.01.2023 возвратило АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» Декларацию на 2023 год на доработку ввиду её несоответствия пункту 130 Правил № 644.

По результатам рассмотрения Дела Коми УФАС России пришло к выводу,

что в рассматриваемом случае АО «Коми тепловая компания» возвратило Декларацию на 2023 год ввиду отсутствия в ней фактических показателей по всем 30 веществам (показателям) сточных вод, приведенных в приложении № 5

к Правилам № 644, что не противоречит требованиям абзаца 6 пункта 130 Правил № 644.

При таких обстоятельствах Коми УФАС России вынесло обжалуемое Решение, которым рассмотрение Дела в отношении АО «Коми тепловая компания» было прекращено в связи с отсутствием нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в рассмотренных комиссией по Делу действиях.

По результатам рассмотрения апелляционной жалобы АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» на решение Коми УФАС России от 10.05.2023 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 011/01/10-99/2023 Апелляционная коллегия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 5 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 отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона

о защите конкуренции необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке

он занимал доминирующее положение, совершил действия (бездействие), характеризующиеся как злоупотребление этим положением, и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению прав лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Как следует из изложенного, злоупотребление доминирующим положением

на товарном рынке характеризуется следующей совокупностью взаимосвязанных признаков:

1. доминирующее положение хозяйствующего субъекта;
2. совершение хозяйствующим субъектом действия (бездействия);
3. 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;
4. наличие объективной взаимосвязи между доминирующим положением, совершением деяния и его негативными последствиями либо возможностью наступления таких последствий.

Указанная позиция также изложена в разъяснениях Президиума ФАС России № 8 «О применении положений статьи 10 Закона о защите конкуренции», утвержденных протоколом Президиума ФАС России от 07.06.2017 № 11.

Каждая из указанных составляющих злоупотребления доминирующим положением должна быть доказана антимонопольным органом в целях квалификации нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 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 первой части 1 статьи 10 Закона

о защите конкуренции во взаимосвязи с пунктами 3, 4 статьи 1 и абзацем вторым пункта 1 статьи 10 Гражданского кодекса злоупотреблением доминирующим положением признается поведение доминирующего на товарном рынке субъекта, если оно выражается в следующих формах, в том числе одной из них: 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, для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных в части 1 статьи 10 Закона

о защите конкуренции последствий.

Частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что 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 организаций):

1) 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;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной

или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

В соответствии с частью 5¹ статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно аналитическому отчету Коми УФАС России, составленному по результатам анализа состояния конкуренции на товарном рынке водоотведения

с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры в ГП «Благоево» в МО МР «Удорский» в Республике Коми за период с 01.01.2021

по 31.12.2022, АО «КТК» является субъектом естественной монополии и занимает доминирующее положение на соответствующем товарном рынке, следовательно,

на АО «КТК» распространяются запреты, предусмотренные статьей 10 Закона

о защите конкуренции.

Правила холодного водоснабжения и водоотведения, а также порядок подачи абонентами в организацию водопроводно-канализационного хозяйства

(далее – ВКХ) декларации о составе и свойствах сточных вод регламентированы Правилами № 644.

Пунктом 124 Правил № 644 установлено, что в целях обеспечения

контроля состава и свойств сточных вод абоненты, среднесуточный объем сбрасываемых сточных вод которых за период с 1 июля предшествующего календарного года по 30 июня текущего календарного года (для абонентов, с которыми договор водоотведения (единый договор холодного водоснабжения и водоотведения) был заключен после начала указанного периода, - за весь фактический период сброса ими сточных вод) в среднем составляет 30 куб. метров в сутки и более суммарно по всем канализационным выпускам с одного объекта, обязаны подавать в организацию ВКХ декларацию о составе и свойствах сточных вод. Иные абоненты вправе подать соответствующую декларацию.

Коми УФАС России в рамках рассмотрения Дела установлено, что у АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» суточный объем отводимых (принимаемых) сточных вод составляет менее 30 куб.м. в сутки, что документально подтверждено актами водопотребления и водоотведения, в том числе по Объекту водоотведения, за период с января 2021 года по сентябрь 2022 года, счетами, предъявленными АО «КТК» в адрес АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» для оплаты услуг водоснабжения и водоотведения, в связи с чем подача декларации о составе и свойствах сточных вод является правом, а не обязанностью АО «Монди Сыктывкарский ЛПК».

В соответствии с пунктом 127 Правил № 644 декларация о составе и свойствах сточных вод на очередной год подается до 1 ноября предшествующего года в организацию ВКХ.

Из материалов Дела следует, что организацией ВКХ являлось АО «КТК».

Согласно подпункту «б» пункта 128 Правил № 644 декларация о составе и свойствах сточных вод содержит фактические концентрации загрязняющих веществ в сточных водах и фактические показатели свойств сточных вод, отводимых (планируемых к отведению) абонентом в централизованную систему водоотведения.

Пунктом 130 Правил № 644 определено, что организация ВКХ рассматривает поданную абонентом декларацию о составе и свойствах сточных вод в течение 15 рабочих дней с даты ее получения и в письменном виде сообщает абоненту о принятии соответствующей декларации для осуществления дальнейшего контроля либо возвращает её абоненту с указанием причин отказа в её принятии.

При этом организация ВКХ вправе не принимать декларацию о составе и свойствах сточных вод для осуществления контроля, в том числе в случаях:

1) указания в декларации о составе и свойствах сточных вод нулевых значений фактических концентраций или фактических свойств сточных вод либо значений фактических концентраций или фактических свойств сточных вод ниже минимального значения, определенного по результатам, полученным за предшествующие 2 года в ходе осуществления контроля состава и свойств сточных вод, проводимого организацией ВКХ в соответствии с Правилами № 644 (абзац 5 пункта 130 Правил № 644);

2) указания в декларации о составе и свойствах сточных вод фактических значений не для всех загрязняющих веществ или показателей общих свойств сточных вод согласно перечню, приведенному в приложении № 5 к Правилам № 644, а также не для всех загрязняющих веществ, в отношении которых установлены нормативы состава сточных вод (абзац 6 пункта 130 Правил № 644).

Приложением № 5 к Правилам № 644 установлены максимальные допустимые значения нормативных показателей общих свойств сточных вод и концентраций загрязняющих веществ в сточных водах по 30 загрязняющим веществам (далее – Перечень).

АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» письмом от 24.10.2022 № 30/8568 направило в адрес АО «КТК» Декларацию на 2023 год, которая была получена АО «КТК» 31.10.2022, то есть в последний день срока, установленного пунктом 127 Правил № 644.

При этом АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» в Декларации на 2023 год было указано 11 показателей (загрязняющих веществ) из 30, предусмотренных Перечнем.

На основании пункта 130 Правил № 644 АО «КТК» должно было рассмотреть поданную абонентом – АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» Декларацию на 2023 год в течение 15 рабочих дней с даты ее получения и в письменном виде сообщить заявителю о принятии декларации для осуществления контроля либо вернуть заявителю декларацию с указанием причин отказа в ее принятии.

Однако, на дату рассмотрения Коми УФАС России заявления АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» о возможном нарушении антимонопольного

законодательства (16.12.2022) АО «КТК» в адрес АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» письменный ответ о принятии Декларации на 2023 год или о её возврате не направило.

При этом в ходе исполнения Предупреждения антимонопольного органа АО «КТК» письмом от 09.01.2023 возвратило АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» Декларацию на 2023 год на доработку ввиду её несоответствия пункту 130 Правил № 644.

В частности, вышеуказанное письмо содержало информацию о том, что в Декларации на 2023 год указаны значения не для всех загрязняющих веществ или показателей общих свойств сточных вод согласно Перечню.

Апелляционная коллегия, основываясь на положениях Правил № 644, соглашается с выводом Коми УФАС России о том, что для целей подачи декларации о составе и свойствах сточных вод абоненты, в частности, АО «Монди Сыктывкарский ЛПК», подающие соответствующую декларацию в организацию ВКХ (АО «КТК»), должны включать в неё все 30 показателей, перечисленных в Перечне.

При этом в соответствии с абзацем 6 пункта 129 Правил № 644 в декларации о составе и свойствах сточных вод недопустимо указывать нулевые значения фактических концентраций или фактических свойств сточных вод.

Также стоит отметить, что при проведении анализа о составе и свойствах сточных вод лаборатория, которая проводит соответствующее исследование руководствуется нормативным документом, определяющим методику измерений конкретного показателя. Указанной методикой устанавливаются границы, в которых показатель может быть определен. Если по результатам анализа пробы установлено, что значение показателя ниже границы определения, то делается вывод о том, что значение показателя ниже границы определения. Таким образом, нулевые значения по результатам анализа не предполагаются.

Данная позиция относительно необходимости указания в декларации о составе и свойствах сточных вод всех 30 показателей (загрязняющих веществ), перечисленных в Перечне, а также о недопустимости указания нулевых значений фактических концентраций или фактических свойств сточных вод подтверждается письмом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 16.08.2023 исх. № 49464-АЕ/04, представленным в ответ

на запрос ФАС России от 07.08.2023 исх. № ВК/62854/23 о разъяснении положений Правил № 644, направленный в рамках рассмотрения Жалобы АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» на Решение.

С учётом изложенного, Апелляционная коллегия приходит к выводу о том, что действия АО «КТК» в части непринятия Декларации на 2023 год и возврате её на доработку в связи с указанием АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» 11 показателей (загрязняющих веществ) из 30, предусмотренных Перечнем, совершены в соответствии с пунктом 130 Правил № 644.

Одновременно Апелляционная коллегия отмечает, что ранее 28.06.2022 АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» письмом № 30/5308 направляло АО «КТК» декларацию о составе и свойствах сточных вод на 2022 год, которая письмом АО «КТК» от 14.07.2022 исх. № 106-02-02/1274 была возвращена абоненту на доработку на основании абзаца 6 пункта 130 Правил № 644, так как указанная декларация содержала только 11 показателей (загрязняющих веществ) из 30, предусмотренных Перечнем.

Таким образом, АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» на дату направления Декларации на 2023 год (24.10.2022) было известно о последствиях направления соответствующей декларации без указания в ней всех показателей, предусмотренных Перечнем, а именно о праве АО «КТК» не принимать Декларацию на 2023 год на основании абзаца 6 пункта 130 Правил № 644.

С учётом изложенного, Апелляционная коллегия считает обоснованным вывод Коми УФАС России об отсутствии нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в действиях АО «КТК».

Таким образом, изучив фактические обстоятельства Дела, Апелляционная коллегия приходит к выводу, что решение Коми УФАС России от 10.05.2023 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 011/01/10-99/2023 не нарушает единообразие практики применения антимонопольными органами норм антимонопольного законодательства.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 23 Закона о защите конкуренции по итогам рассмотрения жалобы на решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа коллегиальный орган вправе, в том числе оставить жалобу на решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа без удовлетворения.

На основании изложенного, руководствуясь частью 10 статьи 23 Закона

о защите конкуренции, Апелляционная коллегия

РЕШИЛА:

оставить жалобу АО «Монди Сыктывкарский ЛПК» на решение Коми УФАС России от 10.05.2023 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 011/01/10-99/2023 без удовлетворения.

Председатель Апелляционной коллегии:

_____ «<...>»

Заместитель председателя Апелляционной коллегии:

_____ «<...>»

Члены Апелляционной коллегии:

_____ «<...>»

_____ «<...>»

_____ «<...>»

Согласно части 15 статьи 23 Закона о защите конкуренции решение коллегиального органа, принятое по результатам пересмотра решения и (или) предписания территориального антимонопольного органа, вступает в силу с момента его размещения на официальном сайте Федерального антимонопольного органа в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

В соответствии с частью 1.1. статьи 52 Закона о защите конкуренции решение по итогам рассмотрения жалобы на решение и (или) предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального

органа федерального антимонопольного органа.