ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.31-2288/2020

о назначении административного наказания

17 декабря 2020 года г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев протокол № 054/04/14.31-2288/2020 от 03 декабря 2020 г. и материалы административного дела, возбужденного в отношении **юридического лица** – Общества с ограниченной ответственностью «Вилор» (ИНН 5408191103, ОГРН 1035403649247, КПП: 544501001, дата регистрации: 04.08.2003 г., юридический адрес: 633011, Новосибирская область, г. Бердск, ул. Первомайская, д. 12, оф. 31),

в присутствии при рассмотрении дела по видеоконференции законного представителя ООО «Вилор» - директора <...>, действующей на основании Протокола № 19 внеочередного общего собрания участников ООО «Вилор» от 12.12.2018 г.

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства от 22.10.2020 г. по результатам рассмотрения дела № 054/01/10-1442/2020 от 27.07.2020 г. ООО «Вилор» признано:

1. занимающим доминирующее положение на рынке услуг по транспортировке питьевой воды и транспортировке сточных вод в границах расположения водопроводных и канализационных сетей ООО «Вилор» на территории г. Бердска Новосибирской области, в соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

2. нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» путем взимания с субабонентов, которым Общество на основании заключенных договоров оказывает услуги по транспортировке питьевой воды и транспортировке сточных вод, эксплуатационных расходов, в отсутствие у Общества утвержденных ДТ НСО тарифов.

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

Между ООО «Вилор» (Абонент) и МУП «КБУ» заключен договор № 115 от 01.09.2003 г. на отпуск питьевой воды и прием стоков.

Согласно представленному ООО «Вилор» списку субабонентов, у Общества имеются договорные отношения с 21 Субабонентом по водоснабжению и канализации.

Согласно п. 1.1 заключенных ООО «Вилор» с субабонентами договоров о водоснабжении и канализации ООО «Вилор» обеспечивает Субабоненту отпуск питьевой воды и прием от него сточных вод на период действия настоящего договора, а Субабонент осуществляет оплату за потребление питьевой воды и сброс сточных вод в соответствии с условиями договора.

В соответствии с п. 4.1 субабонентских договоров оплата за отпущенную питьевую воду и сточные воды производится согласно расценок ГУП «Бердский водоканал» на основании счет-фактур ООО «Вилор».

Пункт 4.5 договоров предусматривает, что оплата Субабонентом эксплуатационных затрат ООО «Вилор» производится на основании платежных требований ООО «Вилор».

ООО «Вилор» представлена в Новосибирское УФАС России калькуляция себестоимости эксплуатационных расходов ООО «Вилор» на 1 куб. м воды в размере 9,22 руб.

Взимание ООО «Вилор» с субабонентов эксплуатационных расходов в размере 9,22 руб./куб. м подтверждается представленными Обществом счетами и платежными поручениями за период 2019 - 2020 г.

Наличие у ООО «Вилор» на праве собственности водопроводных и канализационных сетей (внутриплощадочные сети промышленной площадки №2 бывшего ОАО «Вега») по адресу: Новосибирская обл., г. Бердск. ул. Первомайская и пер. Промышленный, подтверждается договором купли-продажи №47 от 28.07.2010г. между ООО «Сибтрансресурс» и ООО «Вилор».

Кроме того ООО «Вилор» представлен акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон между МУП «Комбинат бытовых услуг» и ООО «Вилор» к договору №115 от 01.09.2003 на отпуск питьевой воды и прием стоков, который подтверждает наличие в ведении и на обслуживании ООО «Вилор» водопроводных и канализационных сетей.

Согласно вышеуказанным субабонентским договорам о водоснабжении и канализации ООО «Вилор» обеспечивает субабонента питьевой водой и сбросом сточных вод по существующим водопроводным и канализационным сетям, расположенным в г. Бердске, т.е., фактически оказывает услуги по транспортировке питьевой воды и транспортировке сточных вод в границах расположения водопроводных и канализационных сетей ООО «Вилор».

В соответствии с ч. 1 ст. 31 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» к регулируемым видам деятельности в сфере холодного водоснабжения относится холодное водоснабжение, в том числе, транспортировка воды, включая распределение воды.

К регулируемым видам деятельности в сфере водоотведения относятся водоотведение, в том числе прием и транспортировка сточных вод (ч. 7 ст. 31 Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении»).

На основании изложенного, ООО «Вилор» оказывает услуги в сфере водоснабжения и водоотведения.

Согласно ч. 2, 8 ст. 31 Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении» регулированию подлежат, в том числе, следующие тарифы в сфере холодного водоснабжения и водоотведения: тариф на транспортировку воды, тариф на транспортировку сточных вод.

В соответствии с пп. 40а п. 7. Положения о департаменте по тарифам Новосибирской области, утвержденного Постановлением Правительства Новосибирской области от 25.02.2013 г. № 74-п, органом, уполномоченным на установление тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения на территории Новосибирской области, является департамент по тарифам Новосибирской области (далее – ДТ по НСО).

Согласно данным официального сайта Департамента по тарифам Новосибирской области https://tarif.nso.ru/ у ООО «Вилор» отсутствуют утвержденные тарифы в сфере водоснабжения и водоотведения.

ООО «Вилор» в ответ на запрос информации антимонопольного органа сообщило, что до сих пор не обращалось в Департамент по тарифам Новосибирской области за утверждением соответствующего тарифа по причине наличия судебных споров о праве собственности на водопровод и канализацию.

Однако исходя из содержания ч. 3 ст. 11 Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении» ООО «Вилор», как собственник (законный владелец) водопроводных и (или) канализационных сетей не вправе до установления тарифов на транспортировку воды по таким водопроводным сетям и (или) на транспортировку сточных вод по таким канализационным сетям требовать возмещения затрат на эксплуатацию этих водопроводных и (или) канализационных сетей.

Таким образом, взимание ООО «Вилор» с субабонентов, которым Общество на основании заключенных договоров оказывает услуги по транспортировке питьевой воды и транспортировке сточных вод, эксплуатационных расходов, в отсутствие у Общества утвержденных тарифов является неправомерным.

Результатом указанных действий ООО «Вилор» является ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности, а именно, субабонентов ООО «Вилор», у субабонентов Общества возникают дополнительные, не предусмотренные действующим законодательством, затраты в части оплаты эксплуатационных расходов.

В соответствии с п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального 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 нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

В соответствии с частью 1 статьи 4 ФЗ от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги, оказываемые в сфере водоснабжения и водоотведения с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры относятся к сфере деятельности субъектов естественной монополии.

В соответствии с частью 5 статьи 5 ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В соответствии с Аналитическим отчетом ОТ и ФР Новосибирского УФАС России установлено доминирующее положение ООО «Вилор» на рынке услуг по транспортировке питьевой воды и транспортировке сточных вод в границах расположения водопроводных и канализационных сетей ООО «Вилор» на территории г. Бердска Новосибирской области.

Факт совершения ООО «Вилор» нарушения антимонопольного законодательства, а именно, п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции», подтверждается заключенными ООО «Вилор» с субабонентами договорами о водоснабжении и канализации, согласно условиям которых, ООО «Вилор» обеспечивает субабонентам отпуск питьевой воды и прием сточных вод, а субабоненты производят оплату эксплуатационных затрат ООО «Вилор», представленными Обществом счетами и платежными поручениями за период 2019 - 2020 г., а также отсутствием у ООО «Вилор» тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденных уполномоченным органом – Департаментом по тарифам НСО.

Таким образом, действия ООО «Вилор», занимающего доминирующее положение на рынке услуг по транспортировке питьевой воды и транспортировке сточных вод в границах расположения водопроводных и канализационных сетей ООО «Вилор» на территории г. Бердска Новосибирской области, выразившиеся во взимании с субабонентов, которым Общество на основании заключенных договоров оказывает услуги по транспортировке питьевой воды и транспортировке сточных вод, эксплуатационных расходов, в отсутствие у Общества утвержденных ДТ НСО тарифов, являются злоупотреблением ООО «Вилор» своим доминирующим положением на вышеуказанном товарном рынке и нарушают пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

<u>Ответственность юридического лица, являющегося субъектом естественной монополии, за совершение действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с</u>

антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Таким образом, ООО «Вилор» за нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» несет ответственность в соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Место совершения административного правонарушения – Новосибирская область, г. Бердск.

Время совершения административного правонарушения – 2019-2020 г.

При рассмотрении дела ООО «Вилор» представило следующие пояснения по делу об административном правонарушении.

ООО «Вилор» исполнило предписание антимонопольного органа, с целью устранения нарушения Общество перезаключило договоры с субабонентами, эксплуатационные расходы в настоящее время не взыскиваются, абоненты вносят плату по тарифам МУП «КБУ». ООО «Вилор» уведомило антимонопольный орган об исполнении предписания.

ООО «Вилор» согласно с вменяемым правонарушением и просит смягчить наказание, назначаемое Обществу.

По поводу изложенных доводов ответчика необходимо отметить следующее.

Факт совершения ООО «Вилор» нарушения антимонопольного законодательства установлен Решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 22.10.2020 г. № 054/01/10-1442/2020 и подтверждается материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства № 054/01/10-1442/2020.

В соответствии с п. 6 Методических рекомендаций по применению антимонопольными органами статьи 2.9 КоАП (в части прекращения дел об административных правонарушениях, связанных с нарушением антимонопольного законодательства, по малозначительности) (утв. ФАС России), а также Письмом ФАС России от 21.03.2012 № ИА/8457 при наличии доказательств совершения административных правонарушений, предусмотренных статьями 14.31 - 14.33, частей 2.1 - 2.6 статьи 19.5, частей 3 - 5 статьи 19.8 КоАП, должностные лица антимонопольного органа не вправе освобождать нарушителя от административной ответственности по основанию, предусмотренному статьей 2.9 КоАП.

Таким образом, правовые основания для освобождения ООО «Вилор» от административной ответственности по основанию, предусмотренному ст. 2.9 КоАП РФ (малозначительность совершенного административного

правонарушения), отсутствуют.

На основании изложенного, ООО «Вилор» за нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» несет ответственность в соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Согласно ч. 2 ст. 2.1. КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты меры по их соблюдению. Правовая возможность исполнения существующей обязанности определяется отсутствием объективных препятствий для выполнения указанных обязанностей то есть обстоятельств, не зависящих от воли обязанного лица.

У ООО «Вилор» имелась возможность для соблюдения норм антимонопольного законодательства, а именно – соблюдать установленный ч. 3 ст. 11 Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении» запрет собственникам (законным владельцам) водопроводных и (или) канализационных сетей до установления тарифов на транспортировку воды по таким водопроводным сетям и (или) на транспортировку сточных вод по таким канализационным сетям требовать возмещения затрат на эксплуатацию этих водопроводных и (или) канализационных сетей.

Таким образом, ООО «Вилор» не предприняло всех зависящих от него мер необходимых и достаточных для соблюдения требований антимонопольного законодательства, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, что подтверждает наличие вины в действиях ответчика.

В соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75

процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Согласно справке, представленной ООО «Вилор», в 2019 году Общество получило выручку за содержание и ремонт сетей водопровода и канализации в размере 52964,29 руб. Отпуск холодной воды и прием стоков в количестве 5744,6 куб.м исходя из расчета 9,22 руб. за куб.м.

Совокупная сумма выручки ООО «Вилор» за 2019 год *г. согласно представленной налоговой декларации составила 15 142 360 руб.*

Согласно п. 7 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим административную ответственность, признается добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

Письмом вх. № 22142э от 10.12.2020 г. ООО «Вилор» уведомило Новосибирское УФАС России об исполнении выданного Обществу антимонопольным органом Предписания № 054/01/10-1442/2020 от 22.10.2020 г.

Таким образом, в данном случае подлежит применению смягчающее обстоятельство, предусмотренное п. 7 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ.

Согласно Примечанию 3 к ст. 14.31 КоАП РФ при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2 или 14.33 настоящего Кодекса, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, отягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 1 и 2 части 1 статьи 4.3 настоящего Кодекса, а также следующие обстоятельства, отягчающие административную ответственность: совершение длящегося административного правонарушения, продолжительность которого превышает один год (п. 1 Примечания 3).

Как установлено Комиссией Новосибирского УФАС России при рассмотрении

дела № 054/01/10-1442/2020, и подтверждается материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства № 054/01/10-1442/2020, взимание ООО «Вилор» с субабонентов эксплуатационных расходов в размере 9,22 руб./куб. м осуществлялось в 2019-2020 г., период взимания эксплуатационных расходов составил более года, что подтверждается представленными Обществом счетами и платежными поручениями за период 2019 - 2020 г.

Таким образом, в данном случае подлежит применению отягчающее обстоятельство, предусмотренное п. 1 Примечания 3 к ст. 14.31 КоАП РФ.

Руководствуясь статьей 23.48 и частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях, учитывая наличие смягчающих и отягчающих обстоятельств,

ПОСТАНОВИЛ:

1 . **Признать** Общество с ограниченной ответственностью «Вилор» (ИНН 5408191103, ОГРН 1035403649247, КПП: 544501001, дата регистрации: 04.08.2003 г., юридический адрес: 633011, Новосибирская область, г. Бердск, ул. Первомайская, д. 12, оф. 31) **виновным** в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

2 . **Применить** к Обществу с ограниченной ответственностью «Вилор» (ИНН 5408191103, ОГРН 1035403649247, КПП: 544501001, дата регистрации: 04.08.2003 г., юридический адрес: 633011, Новосибирская область, г. Бердск, ул. Первомайская, д. 12, оф. 31) меру ответственности в виде административного штрафа в размере **100 000 (сто тысяч) рублей.**

Согласно части 1 статьи 32.2. Кодекса РФ об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления в законную силу постановления о наложении административного штрафа либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5. Кодекса РФ об административных правонарушениях на р/с 40 101 810 900 000 010 001, Банк получателя: Сибирское ГУ Банка России г. Новосибирска, БИК 045004001.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Получатель: Управление Федерального казначейства по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России), дата государственной регистрации в качестве юридического лица: 21.01.1998, ИНН 5405116098/КПП 540501001, код БК 16111601141010031140, ОКТМО 50701000, УИН 16100500000000798799.

Назначение платежа: административные штрафы, зачисляемые в федеральный бюджет.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, постановление в соответствии с действующим законодательством направляется судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со ст. 30.1-30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.(1)

Согласно требованиям ст. 29.11 КоАП РФ резолютивная часть данного постановления по делу об административном правонарушении оглашена в полном объёме немедленно по окончании рассмотрения дела.

---

(1) В соответствии со ст. 31.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в течение двух лет со дня его вступления в законную силу. В случае рассрочки исполнения постановления о назначении административного наказания течение срока давности продлевается на срок рассрочки.