

Заявитель:

ООО «БМВико»

Прокуратура г. Волгограда

Уполномоченный по защите прав предпринимателей в Волгоградской области

Ответчик:

ООО «Концессии водоснабжения»

РЕШЕНИЕ

по делу № 034/01/10-1063/2022

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 15 июня 2023 года
Волгоград

Решение в полном объеме изготовлено 29 июня 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Управление) по рассмотрению дела № 034/01/10-1063/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

«...» – председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления;

«...» – члена Комиссии, начальника отдела контроля монополистической деятельности и торговли,

«...» – члена Комиссии, заместителя начальника отдела контроля монополистической деятельности и торговли Управления;

рассмотрев дело № 034/01/10-1063/2022 о нарушении ООО «Концессии водоснабжения» (ИНН 3460019060 КПП 344401001) ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в проведении контрольных мероприятий по отбору проб сточных вод исключительно в отношении ООО «БМВиКо», не обеспечение доступа к канализационным колодцам со стороны ООО Концессии водоснабжения», чем создаются препятствия к осуществлению деятельности и устранению конкуренции на смежном товарном рынке сбора и обработки сточных вод на территории г. Волгограда, в присутствии на заседании:

представителей ООО «БМВиКо» – «...», «...»;«...»;

представителя прокуратуры г. Волгограда – «...» (предъявлено удостоверение);

представителя ООО «Концессии водоснабжения» - «...»

в отсутствие иных надлежащим образом извещенных лиц, участвующих в деле, руководствуясь статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Поводом для возбуждения настоящего дела послужило поступившие заявления ООО «БМВиКо» на действия ООО «Концессии водоснабжения»:

1. вх. 6280 от 08.07.2022;
2. вх. 6293 от 11.07.2022, перенаправленное приемной Президента РФ в Волгоградской области;
3. вх. 6681 от 21.07.2022, перенаправленное Межрегиональным управлением Росприроднадзора по Астраханской и Волгоградской области;
4. вх. 606/22 от 02.09.22, перенаправленное прокуратурой г. Волгограда;
5. вх. 607/22 от 02.09.22, перенаправленное прокуратурой г. Волгограда;
6. вх. 608/22 от 02.09.22, перенаправленное прокуратурой г. Волгограда;
7. вх. 865-ЭП/22 от 12.09.22, перенаправленное Уполномоченным по защите прав предпринимателей Волгоградской области;
8. вх. 952/22 от 14.09.2022, перенаправленное прокуратурой г. Волгограда;
9. вх. 1647/22 от 06.10.2022, перенаправленное аппаратом Губернатора

Волгоградской области.

Согласно указанным заявлениям 15.06.2022 совместно с представителями ООО «Концессии водоснабжения» была осуществлена комплексная промывка инженерных сетей и колодцев канализации (акт №ЮЛ 6475/2022 от 15.06.2022г.) принадлежащих ООО «БМВиКо».

16.06.2022 ООО «Концессии водоснабжения» произвели отбор проб сточных вод.

По результатам указанных мероприятий в сточных водах ООО «БМВиКо» выявлено содержание четыреххлористого углерода, что превышает значение допустимой концентрации в 2,75 раза, при превышении которого сброс запрещается.

01.07.2022 на электронную почту ООО «БМВиКо» пришло уведомление ООО «Концессии водоснабжения» №КВ/13000-исх о нарушении, с просьбой принять меры по соблюдению требований к составу и свойствам сточных вод, в целях предотвращения негативного воздействия на центральную систему водоотведения.

В течение июля 2022 ООО «БМВиКо» неоднократно обращалось в ООО «Концессии водоснабжения» с просьбой предоставить доступ к канализационным колодцам (распломбировать) для проведения профилактических проб аккредитованной организацией (акт № ВОО0-000148 от 29.07.2022г. филиала ФГБУ «ЦЛАТИ пс ЮФО» - ЦЛАТИ по Волгоградской области). Вместе с тем ООО «Концессии водоснабжения» указанные обращения были неоднократно проигнорированы.

В результате указанных действий ОВКХ ООО «БМВиКо» 15.09.2022 было вынуждено приостановить прием сточных вод.

ООО «БМВиКо» вынуждено приостановить прием сточных вод с 15.09.2022, в следствии того, что ООО «Концессии водоснабжения» заблокировало доступ к канализационным колодцам, мешающее качественному выполнению работ и предоставлению услуг пунктом приема и слива жидких бытовых отходов ООО «БМВиКо», расположенного по адресу: г. Волгоград, ул. Промысловая, 34 а.

Согласно материалам прокуратуры г. Волгограда установлено, что ООО «Концессии водоснабжения» за 2021 - 2022 в отношении ООО «РосПромЭко» отбор проб сточных вод не проводило.

Аналогичная обязанность не осуществляется в отношении абонентов ООО «Концессии водоснабжения»: АО «Красноармейский хлеб» АО «Приволжтрансстрой», КР ОО ФСК «Судостроитель», ОАО «ВКЗ» ООО «Аргус», ООО «Бизнес центр».

Согласно материалам прокуратуры г. Волгограда на территории г.

Волгограда деятельность по приему жидкими бытовых отходов осуществляют ООО «РосПромЭко» и ООО «БМВиКО».

По мнению прокуратуры г. Волгограда, указанное может свидетельствовать о том, что со стороны ООО «Концессии водоснабжения» совершаются действия, направленные на устранение с рынка сбора и обработки сточных вод в отношении ООО «БМВиКО» - конкурента ООО «РосПромЭко».

Согласно п. 1 ч. 2 ст. 39 Закона о защите конкуренции основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является поступление из государственных органов, органов местного самоуправления материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства.

На основании приказа Волгоградского УФАС России от 06.10.2022 № 35/22 было возбуждено дело № 034/01/10-1063/2022 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Концессии водоснабжения» ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Управлением установлено, что ООО «БМВиКо» является собственником пункта приема и слива жидких бытовых отходов, и оказывает услуги населению Волгограда неканализованного жилого фонда. Между ООО «БМВиКо» и ООО «Концессии водоснабжения» заключен единый договор холодного водоснабжения и водоотведения № 018461 от 21.09.2020 (далее – договор № 018461), в соответствии с которым ООО «Концессии водоснабжения» осуществляют приём сточных вод абонента в централизованную систему водоотведения и обеспечивают их транспортировку, очистку и сброс в водный объект.

06.06.2022 ООО «БМВиКо» в адрес ООО «Концессии водоснабжения» направило письмо (исх. № 50) с просьбой обеспечить доступ к канализационным колодцам (распломбировки), в целях обеспечения эффективной и бесперебойной работы пункта приема и слива жидких бытовых отходов ООО «БМВиКо», а также график периодической промывки инженерных сетей и колодцев на II полугодие 2022г.

15.06.2022 совместно с представителями ООО «Концессии водоснабжения» была осуществлена комплексная промывка инженерных сетей и колодцев канализации (акт № ЮЛ 6475/2022 от 15.06.2022г.).

16.06.2022 ООО «Концессии водоснабжения» произвели отбор проб сточных вод ООО «БМВиКо».

По результатам указанных мероприятий в сточных водах ООО «БМВиКо» выявлено содержание четыреххлористого углерода (хлоформ), что превышает значение допустимой концентрации в 2,75 раза, при превышении которого сброс запрещается.

01.07.2022 на электронную почту ООО «БМВиКо» пришло уведомление ООО «Концессии водоснабжения» №КВ/13000-исх о нарушении, с просьбой принять меры по соблюдению требований к составу и свойствам сточных вод, в целях предотвращения негативного воздействия на центральную систему водоотведения.

11.07.2022 ООО «БМВиКо» в адрес ООО «Концессии водоснабжения» направило обращение (исх. № 79) с просьбой обеспечить доступ 15.07.2022г. к канализационным колодцам для профилактических мероприятий согласно вышеуказанного графика (зарегистрировано №КВ/38542-вх от 11.08.2022г.). Из пояснений заявителя следует, что после обращения прокуратуры в ООО «Концессии водоснабжения», организацией водопроводного хозяйства была обеспечена возможность прочистки сливной станции ООО «БМВиКо».

В течение июля 2022 ООО «БМВиКо» неоднократно обращалось в ООО «Концессии водоснабжения» с просьбой предоставить доступ к канализационным колодцам (распломбировать) для проведения профилактических проб аккредитованной организацией (акт № ВОО0-000148 от 29.07.2022г. филиала ФГБУ «ЦЛАТИ по ЮФО» - ЦЛАТИ по Волгоградской области). ООО «Концессии водоснабжения» указанные обращения были проигнорированы.

Вместе с тем со стороны ООО «Концессии водоснабжения» были совершены проверки системы водоснабжения и водоотведения/снятия контрольных показаний со следующей периодичностью:

1. акт №ЮЛ-8003-22 от 25.07.2022;
2. акт №ЮЛ-8124-22 от 26.07.2022;
3. акт №СВ-319-22 от 27.07.2022;
4. акт №ЮЛ-8194-22 от 28.07.2022;
5. акт №ЮЛ-8264-2022 от 29.07.2022.

11.08.2022 ООО «БМВиКо» в адрес ООО «Концессии водоснабжения» повторно направило обращение (исх. № 112) с просьбой обеспечить доступ 15.08.2022 к канализационным колодцам (распломбировать) для проведения профилактических проб аккредитованной организацией.

19.08.2022 ООО «БМВиКо» в адрес ООО «Концессии водоснабжения» направило уведомление № 120 с просьбой обеспечить явку представителей ООО «Концессии водоснабжения» 23.08.2022 и предоставить доступ к канализационным колодцам (распломбировать). Со стороны ООО «Концессии водоснабжения» указанные обращения были проигнорированы.

Вместе с тем ООО «Концессии водоснабжения» были совершены проверки системы водоснабжения и водоотведения/снятия контрольных показаний со следующей периодичностью:

1. акт №ЮЛ-8331-22 от 01.08.2022;

2. акт №ЮЛ-8396-2022 от 02.08.2022;
3. акт №ЮЛ-8458-2022 от 03.08.2022;
4. акт №СВ-333-22 от 03.08.2022;
5. акт №ЮЛ-8522-22 от 04.08.2022;
6. акт №ЮЛ-8636-22 от 08.08.2022;
7. акт №ЮЛ-8841-22 от 10.08.2022;
8. акт №ЮЛ-8982-22 от 12.08.2022;
9. акт №ЮЛ-9108-22 от 16.08.2022;
10. акт №ЮЛ-9339-22 от 18.08.2022;
11. акт №ЮЛ-9624-22 от 21.08.2022;
12. акт №ЮЛ-9408-22 от 22.08.2022;
13. акт №ЮЛ-9506-2022 от 24.08.2022;
14. акт №ЮЛ-9735-2022 от 30.08.2022.

20.09.2022 ООО «Концессии водоснабжения» в адрес ООО «БМВиКо» направлено письмо (исх.№ KB/19966-исх) об отказе в проведении мероприятий по предоставлению доступа к канализационным колодцам и их распломбировки в связи с отсутствием обязанности ОВКХ осуществлять соответствующие действия, а также со значительными затратами материальных и трудовых ресурсов.

23.09.2022 ООО «БМВиКо» в адрес ООО «Концессии водоснабжения» направлено письмо (исх. № 155) с просьбой обеспечить явку представителей ООО «Концессии водоснабжения» 28.09.2022 и предоставить доступ к канализационным колодцам (распломбировать).

29.09.2022 ООО «БМВиКо» в адрес ООО «Концессии водоснабжения» направлено письмо (исх. № 161) с просьбой обеспечить явку представителей ООО «Концессии водоснабжения» 03.10.2022г. и предоставить доступ к канализационным колодцам (распломбировать).

Вместе с тем ООО «Концессии водоснабжения» были совершены проверки системы водоснабжения и водоотведения/снятия контрольных показаний со следующей периодичностью:

1. акт №ЮЛ-9982-2022 от 02.09.2022;
2. акт №ЮЛ-10209-22 от 08.09.2022;
3. акт №ЮЛ-10081-22 от 06.09.2022;
4. акт №ЮЛ-11203-22 от 15.09.2022;
5. акт №ЮЛ-11267-22 от 16.09.2022;
6. акт №ЮЛ-1443-22 от 21.09.2022;
7. акт №ЮЛ-1521-22 от 23.09.2022.

В ответ на обращения ООО «БМВиКо» 23.09.2022 и 29.09.2022 ООО «Концессии водоснабжения» исх. №KB/21764-исх от 12.10.2022 предложило заявителю заключить дополнительное соглашение, предусматривающее разрешение следующих вопросов:

- основание, сроки, порядок технологию, права и обязанности сторон при осуществлении абонентом промывки сетей водоотведения в местах расположения приборов учета и контрольных колодцев;
- порядок возмещения абонентом ООО «Концессии водоснабжения» расходов и уплаты вознаграждений, связанных с участием ОВКХ в мероприятиях абонента;
- изменение расположения прибора учета и предназначение контрольного канализационного колодца абонента в целях оптимизации процессов взаимодействия сторон при отборе проб сточных вод и проведении мероприятий по прочистке сетей;
- установка автоматического пробоотборника ОВКХ в контрольном канализационном колодце абонента или в непосредственной близости от него;
- предоставление ОВКХ права отбирать и исследовать пробы продуктов промывки сетей абонента для целей формирования статистической информации, используемой для оптимизации производственных процессов ОВКХ.

05.10.2022 ООО «БМВиКо» в адрес ООО «Концессии водоснабжения» направлено письмо (исх. № 169) с просьбой обеспечить явку представителей ООО «Концессии водоснабжения» 07.10.2022г. и предоставить доступ к канализационным колодцам (распломбировать).

07.10.2022 ООО «БМВиКо» в адрес ООО «Концессии водоснабжения» направлено письмо (исх. №171) с просьбой обеспечить явку представителей ООО «Концессии водоснабжения» 11.10.2022 и предоставить доступ к канализационным колодцам (распломбировать).

Вместе с тем ООО «Концессии водоснабжения» исх. № KB/23597-исх от 07.11.2022 повторно предлагают заключить дополнительное соглашение.

07.11.2022 ООО «БМВиКо» в адрес ООО «Концессии водоснабжения» направлено письмо (исх. № 218) с просьбой обеспечить явку представителей ООО «Концессии водоснабжения» 15.11.2022 и предоставить доступ к канализационным колодцам (распломбировать). Со стороны ООО «Концессии водоснабжения» указанные обращения были проигнорированы.

Вместе с тем ООО «Концессии водоснабжения» были совершены проверки системы водоснабжения и водоотведения/снятия контрольных показаний со следующей периодичностью:

1. акт №ЮЛ-13317/2022 от 16.11.2022;
2. акт №ЮЛ-13103/22 от 09.11.2022;
3. акт №ЮЛ-12913/22 от 02.11.2022;
4. акт №ЮЛ-13498/22 от 23.11.2022;

5. акт №ЮЛ-13728/22 от 30.11.2022.

ООО «Концессии водоснабжения» были совершены проверки системы водоснабжения и водоотведения/снятия контрольных показаний также в период декабрь 2022-апрель 2023:

1. акт №ЮЛ-488/22 от 01.12.2022;
2. акт №ЮЛ-13970/22 от 07.12.2022;
3. акт №ЮЛ-14206/22 от 15.12.2022;
4. акт №ЮЛ-14407/22 от 21.12.2022;
5. акт №ЮЛ-14666/22 от 27.12.2022;
6. акт №ЮЛ-415/23 от 20.01.2023;
7. акт №ЮЛ-175/2023 от 12.01.2023;
8. акт №ЮЛ-603/2023 от 26.01.2023;
9. акт №ЮЛ-1419/23 от 21.02.2023;
10. акт №ЮЛ-1055/23 от 09.02.2023;
11. акт №ЮЛ-1222/23 от 15.02.2023;
12. акт №ЮЛ-852/2023 от 02.02.2023;
13. акт №ЮЛ-2458/2023 от 22.03.2023;
14. акт №ЮЛ-2773/2023 от 29.03.2023;
15. акт №ЮЛ-2226/23 от 16.03.2023;
16. акт №ЮЛ-1987/23 от 10.03.2023;
17. акт №ЮЛ-1676/2023 от 02.03.2023;
18. акт №ЮЛ-3263/2023 от 10.04.2023;
19. акт №ЮЛ-3131/2023 от 06.04.2023.

Вместе с тем по состоянию на 15.06.2023 со стороны ООО «Концессии водоснабжения» каких-либо мер по совершению действий, направленных на возможность обеспечения ООО «БМВиКо» доступа к канализационным колодцам (распломбировки) с целью осуществления промывки инженерных сетей и колодцев канализации не осуществлено.

В материалы дела был представлен утверждённый ООО «Концессии водоснабжения» план график осуществления мероприятий по контролю за составом и свойством сточных вод, сбрасываемых в централизованные системы водоотведения, за период 2020 —2022.

Так согласно указанному плану отбора проб на наличие загрязняющих веществ, в том числе тетрахлорметан (четырёххлористый углерод) для осуществления контроля в отношении ООО «БМВиКо» планировалось проведение мероприятий 23.03.2022, 16.06.2022, 27.07.2022, 03.08.2022, 24.08.2022.

Вместе с тем в отношении иных лиц (абонентов ОВКХ), имеющих канализационные колодцы по единому договору водоснабжения и водоотведения (в том числе ООО «РосПромЭко») отбор проб на наличие загрязняющих веществ, в том числе тетрахлорметан (четырёххлористый углерод), в план график не включались.

В качестве обоснования проведения мероприятий в отношении ООО «БМВикО» и непроведения мероприятий в отношении иных лиц-абонентов ООО «Концессии водоснабжения», ОВКХ ссылается на то обстоятельство, что в пробах от 19.05.2022 было выявлен метиленхлорид в концентрации в десять раз больше предела обнаружения. При этом каких-либо доказательств такого превышения ОВКХ представлено не было.

Комиссией установлено, что проведение мероприятий по отбору проб на объекте ООО «БМВикО» 19.05.2022 на наличие в сточной воде веществ запрещённых к сбросу, был проведён в отсутствие установленного графика.

Постановлением Правительства РФ от 22.05.2020 № 728 утверждены Правила осуществления контроля состава и свойств сточных вод (далее – Правила №728).

Согласно п. 5 Правил № 728 организацией, осуществляющей водоотведение, осуществляются плановый и внеплановый контроль состава и свойств сточных вод.

Периодичность планового контроля состава и свойств сточных вод в отношении объектов абонентов определяется организацией, осуществляющей водоотведение, и не может быть чаще одного раза в календарный месяц и реже одного раза в календарный год (за исключением случаев, указанных в абзаце втором настоящего пункта) (п. 6 Правил № 728).

Согласно Правилам № 728 контроль состава и свойств сточных вод включает в себя в том числе отбор проб сточных вод и их последующий анализ. При отборе проб сточных вод организацией, осуществляющей водоотведение, абонент вправе произвести параллельный отбор проб сточных вод и провести их анализ в аккредитованной лаборатории за счет собственных средств (пункты 3, 33).

Исходя из содержания пункта 34 Правил № 728 при параллельном отборе проб сточных вод организация, осуществляющая водоотведение, на месте отбора проб сточных вод осуществляет разделение отобранной пробы на контрольную, параллельную и резервную. При параллельном отборе проб сточных вод для анализа по тем показателям состава и свойств сточных вод, срок хранения проб для анализа которых согласно нормативным документам, регулирующим отбор проб или методы определения конкретных показателей, составляет менее 12 суток, отобранная проба сточных вод разделяется только на контрольную и параллельную.

Таким образом, ООО «Концессии водоснабжения» осуществляя плановый контроль на общие показатели состава сточных вод 19.05.2022, проведя отбор проб на наличие в сточной воде запрещённых веществ фактически лишил абонента – ООО «БМВикО» права на проведение параллельного отбора проб сточных вод.

Довод ответчика о том, что отсутствует обязанность по указанию в уведомлении перечня веществ, подлежащих контролю, а абонент (ООО «БМВиКо»), являясь профессиональным участником правоотношений в сфере водоотведения, таким образом презюмирует наличие у него достаточных познаний в указанной области и риска наступления неблагоприятных правовых последствий, отклоняется Комиссией, поскольку противоречит представленным в материалы дела доказательствам.

Кроме того, Комиссия также учитывает то обстоятельство, что уведомления о проведении визуального контроля и отбора проб сточных вод, адресованные абонентам с начиная 16.06.2022, содержат перечень веществ, подлежащих контролю.

Законом о защите конкуренции определены организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения монополистической деятельности.

Монополистической деятельностью признается, в частности, злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением (п. 10 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции установлен запрет на действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

Применение данного запрета обуславливает необходимость определения действий (бездействия) хозяйствующего субъекта, которые могут рассматриваться антимонопольным органом как создание препятствий доступу на товарный рынок, а также необходимостью определения положения такого хозяйствующего субъекта на соответствующем товарном рынке как доминирующего.

При этом наступление последствий от действий хозяйствующего субъекта должно являться следствием злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на соответствующем товарном рынке.

В соответствии со статьёй 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 50% 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

Согласно пункту 8 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 по смыслу взаимосвязанных положений пунктов 4 и 7 статьи 4, части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект признается занимающим доминирующее положение на рынке, если он имеет возможность действовать независимо от конкурентов и потребителей (в том числе приобретающих товары для удовлетворения предпринимательских нужд) на рынке определенного товара и, следовательно, обладает возможностью самостоятельно в одностороннем порядке оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке.

Исходя из положений пунктов 1 и 2 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, по общему правилу, наличие у хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) доминирующего положения предполагается, если доля хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, и обратное не вытекает из применения иных критериев определения доминирующего положения (п. 8 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2).

Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее — Порядок проведения анализа) установлено, что по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции субъектом естественной монополии на рынке, функционирующем в условиях естественной монополии, анализ состояния конкуренции на товарном рынке должен включать следующие этапы:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка, которое производится согласно сферам деятельности субъектов естественных монополий, указанных в пункте 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях»;
- в) определение географических границ товарного рынка.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О

естественных монополиях» деятельность в сфере водоснабжения и водоотведения с использованием централизованных системы, систем коммунальной инфраструктуры относится к сферам деятельности субъектов естественных монополий.

В целях определения доминирующего положения хозяйствующего субъекта Управлением проведён обзор состояния конкурентной среды на рынке услуг водоснабжения и водоотведения с использованием централизованной системы коммунальной инфраструктуры.

В соответствии с обзором состояния конкурентной среды от 10.05.2023 № 292 ООО «Концессии водоснабжения» занимает доминирующее положение на рынке услуг водоснабжения и водоотведения с использованием централизованной системы коммунальной инфраструктуры в границах расположения сетей ООО «Концессии водоснабжения» на территории Волгограда за период с 01.01.2022 по 31.03.2023.

Таким образом, на ООО «Концессии водоснабжения» распространяются запреты, установленные, в том числе ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции установлен запрет на действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Применение данного запрета обуславливает необходимость определения действий (бездействия) хозяйствующего субъекта, которые могут рассматриваться антимонопольным органом как создание препятствий доступу на товарный рынок, а также необходимостью определения положения такого хозяйствующего субъекта на соответствующем товарном рынке как доминирующего.

При этом наступление последствий от действий хозяйствующего субъекта должно являться следствием злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с положениями ст. 1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее — Федеральный закон №416-ФЗ) определено, что требования к качеству и безопасности воды, подаваемой с использованием централизованных и нецентрализованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения, в том числе открытых систем теплоснабжения (горячего водоснабжения), устанавливаются законодательством Российской Федерации в области обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения и законодательством о техническом регулировании (далее также - установленные требования).

Требования к составу и свойствам сточных вод, сбрасываемых в водные объекты организациями, осуществляющими водоотведение, устанавливаются в соответствии с водным законодательством, законодательством в области охраны окружающей среды и законодательством в области обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения.

В силу ч. 1 ст. 30.3 Федерального закона № 416-ФЗ контроль состава и свойств сточных вод, сбрасываемых абонентом в централизованную систему водоотведения (канализации), осуществляется организацией, осуществляющей водоотведение, либо уполномоченной ею организацией в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Анализ проб сточных вод осуществляется юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями, аккредитованными в соответствии с законодательством Российской Федерации об аккредитации в национальной системе аккредитации. Территориальные органы федерального органа исполнительной власти, осуществляющего государственный экологический надзор (в случае, если объект абонента соответствует критериям определения объектов, подлежащих федеральному государственному экологическому надзору), или органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (в иных случаях) вправе использовать данные анализа проб сточных вод при проведении проверок в рамках осуществления государственного контроля (надзора).

На территории городского округа город-герой Волгоград деятельность в сфере водоснабжения и водоотведения осуществляется ООО «Концессии водоснабжения» в рамках заключенного концессионного соглашения между органом местного самоуправления и указанным хозяйствующим субъектом.

Правила № 728 устанавливают порядок осуществления организацией осуществляющей водоотведение, либо уполномоченной ею организацией в том числе транзитной организацией (далее - организация, осуществляющая водоотведение), контроля состава и свойств сточных вод, сбрасываемых абонентами в централизованную систему водоотведения (канализации).

Кроме того, постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 № 644 утверждены Правила холодного водоснабжения и водоотведения (далее - Правила № 644).

Подпунктом «е» п. 34 Правила № 644 определено, что организация водопроводно-канализационного хозяйства обязана осуществлять контроль за составом и свойствами принимаемых в централизованную систему водоотведения сточных вод, соблюдением устанавливаемых в соответствии с настоящими Правилами нормативов по объему сточных вод и нормативов состава сточных во,, а также установленных настоящими Правилами требований к составу и свойствам сточных вод, установленных в целях предотвращения негативного воздействия на работу централизованной

СИСТЕМЫ ВОДООТВЕДЕНИЯ

В соответствии с п. 113 Правил № 644 сточные воды, отводимые в централизованные системы водоотведения, должны соответствовать следующим требованиям:

а) запрещается производить сброс в централизованные системы водоотведения веществ, материалов, отходов и сточных вод, запрещенных к сбросу в централизованные системы водоотведения, по перечню согласно приложению № 4, в том числе с превышением значений показателей, при превышении которых концентрация загрязняющего вещества в сточных водах является запрещенной, согласно приложению № 4(1);

б) значения показателей общих свойств сточных вод и концентраций загрязняющих веществ в сточных водах не должны превышать максимальные допустимые значения показателей и концентраций по перечню согласно приложению № 5, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 114 настоящих Правил.

Таким образом на ООО «Концессии водоснабжения», как на организацию водопроводно-канализационного хозяйства, возложена обязанность по проведению контрольных проверочных мероприятий по наличию значений нормативных показателей общих свойств сточных вод и концентраций загрязняющих веществ в сточных водах, установленных в целях предотвращения также негативного воздействия централизованной системы водоотведения а также на наличие перечня загрязняющих веществ в сточных водах в целях контроля за сбросом запрещенных веществ.

В соответствии с приложение № 1 договора № 018461 канализационный колодец, на котором был произведён отбор проб 19.05.2022, 16.06.2022 находится в границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности ООО «БМВико», таким образом бремя содержания и обслуживания указанных канализационных колодцев лежит на заявителе.

В соответствии с пп. б п. 35 Правил № 644 абонент обязан обеспечивать эксплуатацию водопроводных и канализационных сетей, принадлежащих ему на праве собственности или ином законном основании и (или) находящихся в границах его эксплуатационной ответственности, в соответствии с требованиями нормативно-технических документов.

В силу положений пп. в п. 35 Правил № 644 абонент обязан обеспечивать сохранность знаков поверки и пломб на средствах измерений (приборах учета), узлах учета, задвижке обводной линии, пожарных гидрантах, задвижках и других устройствах, находящихся в границах эксплуатационной ответственности абонента, соблюдать температурный режим в помещении, где расположен узел учета холодной воды (не менее +5°C), обеспечивать защиту такого помещения от несанкционированного проникновения, попадания грунтовых, талых и дождевых вод, вредных химических веществ,

обеспечивать гидроизоляцию помещения, где расположен узел учета холодной воды, и помещений, где проходят водопроводные сети, от иных помещений, содержать указанные помещения в чистоте, не допускать хранения предметов, препятствующих доступу к узлам и приборам учета холодной воды и сточных вод, механических, химических, электромагнитных или иных воздействий, которые могут исказить показания приборов учета.

Таким образом, заявитель (ООО «БМВиКо») как абонент ООО «Концессии водоснабжения» несет полную ответственность за нарушение целостности пломбы по какой-либо причине (например порчи, либо непосредственно срыва).

П. 2 Правил № 644 устанавливает, что «несанкционированное вмешательство в работу прибора учета (узла учета) воды и (или) сточных вод» - самовольное внесение изменений в настройку и (или) конструкцию прибора учета (узла учета), повреждение прибора учета (узла учета), механические, химические, электромагнитные или иные воздействия на прибор учета, не позволяющие производить достоверный учет потребленной воды и (или) сбрасываемых сточных вод, а также нарушение сохранности контрольных пломб и знаков поверки на приборах учета, контрольных пломб на фланцах и задвижках обводных линий узла учета.

ООО «БМВиКо» утверждён график профилактической промывки инженерных сетей и колодцев канализации. Указанный график имеется в распоряжении ОВКХ.

Комиссией также учтено то обстоятельство, проверку системы водоснабжения и водоотведения/снятия контрольных показаний в отношении объекта ООО «БМВиКо» в период июнь 2022 - апрель 2023 осуществляли следующие сотрудники ООО «Концессии водоснабжения «...», «...», «...», «...», «...», «...», «...», «...», «...», «...», «...».

Согласно должностным инструкциям, представленных в материалы настоящего дела, указанные сотрудники проводят обследование водопроводных/канализационных сетей, проверку состояния узла учета (прибора учета), сохранность контрольных пломб и контроль за снятием абонентом показаний, а также производят работы по опломбированию.

Таким образом у ООО «Концессии водоснабжения» имелась возможность к осуществлению мероприятий, направленных на возможность принятия мер по обеспечению доступа к канализационным колодцам (распломбировки) ООО «БМВиКо» с целью осуществления промывки инженерных сетей и проведения отбора проб на наличие запрещённых веществ.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего

незаконного или недобросовестного поведения. Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.

Вместе с тем, хронология переписки между ООО «Концессии водоснабжения» и ООО «БМВиКо» за период июнь 2022 – май 2023, игнорирование ООО «Концессии водоснабжения» проведения мероприятий по обеспечению доступа к канализационным колодцам (распломбировки) с целью осуществления промывки инженерных сетей и проведения отбора проб на наличие запрещённых веществ, позволяет сделать вывод ОВКХ фактически лишило возможности абонента (ООО «БМВиКо») осуществлять содержание канализационных колодцев, принадлежащих заявителю, проводить профилактические мероприятия, в том числе промывку сетей канализации, для целей предотвращения негативного воздействия на централизованную систему водоснабжения.

Кроме того, указанные действия (бездействия) со стороны ООО «Концессии водоснабжения» привели к приостановке деятельности заявителя.

Злоупотребление правом может быть вызвано такими действиями лица, которые ставили другую сторону в положение, когда она не могла реализовать принадлежащие ей права.

Непосредственной целью нормы, содержащейся в статье 10 Гражданского кодекса, а именно отказа в защите права лицу, злоупотребившему правом, является не наказание лица, злоупотребившего правом, а защита прав лица, потерпевшего от этого злоупотребления.

ООО «Концессии водоснабжения» обладая рыночной властью на рынке водоснабжения и водоотведения с использованием централизованной системы коммунальной инфраструктуры, создало для ООО «БМВиКо» искусственный барьер для осуществления деятельности ООО «БМВиКо» в соответствии с нормами действующего законодательства.

Установленные факты и хронология действий (бездействия) ООО «Концессии водоснабжения», позволяют сделать вывод о превышении ответчиком пределов осуществления своих прав, что, в свою очередь, привело к нарушению интересов ООО «БМВиКо», которое было лишено возможности осуществлять деятельность в сфере сбора и обработки сточных вод на территории в соответствии с требованиями действующего законодательства.

В соответствии с имеющейся в материалах дела информации следует, что в результате нарушения требований действующего законодательства ООО «Концессия водоснабжения», выразившегося в бездействии (непринятии мер) по обеспечению доступа к канализационным колодцам

(распломбировки) с целью осуществления промывки инженерных сетей, действий по проведению отбора проб на наличие запрещённых веществ, а также по проведению контрольных мероприятий по отбору проб сточных вод на наличие запрещённых веществ в отношении ООО «БМВиКо», лишение абонента права на проведение параллельного отбора проб сточных вод, привело к ущербу заявителя в размере 4 595 782 руб.

Вышеуказанное свидетельствует о наличии квалифицирующих признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Концессии водоснабжения» занимающего доминирующее положение на рынке водоснабжения и водоотведения на территории г. Волгограда, выразившихся в бездействии (непринятии мер) по обеспечению доступа к канализационным колодцам (распломбировки) с целью осуществления промывки инженерных сетей и проведения отбора проб на наличие запрещённых веществ, а также действия по проведению контрольных мероприятий по отбору проб сточных вод на наличие запрещённых веществ в отношении ООО «БМВиКо» без возможности проведения параллельного отбора проб сточных вод, создают негативные последствия для конкуренции и ущемление интересов абонента.

Согласно Постановлению Конституционного Суда РФ от 24.06.2009 № 11-П необходимым элементом общего понятия состава правонарушения и предпосылкой возложения юридической ответственности является вина привлекаемого к ней лица. Административный орган не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта нарушения установленных законом правил, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины соответствующих субъектов.

Действующее законодательство определяет вину юридического лица (как субъекта административного правонарушения, не обладающего возможностью психического отношения к совершенному противоправному деянию) как наличие у него возможности для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, и непринятии всех зависящих от него мер по их соблюдению. Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения норм законодательства, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ООО «Концессии водоснабжения» выразилась в том, что у ответчика имелась возможность обеспечить доступ к канализационным колодцам (осуществить распломбировку) с целью осуществления промывки инженерных сетей и проведения отбора проб на наличие запрещённых веществ, а также совершить действия по проведению контрольных мероприятий по отбору проб сточных вод на наличие запрещённых веществ в отношении ООО «БМВиКо» с возможностью параллельного отбора проб

сточных вод.

Доказательства, свидетельствующие о принятии ООО «Концессии водоснабжения» всех зависящих от них мер для соблюдения правил и норм, за нарушение которых антимонопольным законодательством предусмотрена ответственность, отсутствуют.

Материалами дела опровергается тот факт, что вменяемое ответчику нарушение антимонопольного законодательства было вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвидимыми, непредотвратимыми препятствиями, находящимися вне контроля данного юридического лица, при соблюдении им той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от них в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Таким образом, в действиях ООО «Концессии водоснабжения» установлено нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

При решении вопроса о необходимости выдачи ООО «Концессии водоснабжения» предписания в целях устранения допущенного нарушения Комиссией установлено, что по состоянию на 15.06.2023 ответчиком не предприняты меры по обеспечению доступа к канализационным колодцам (распломбировка канализационных колодцев) с целью осуществления промывки инженерных сетей и проведения отбора проб на наличие запрещённых веществ.

На основании вышеизложенного Комиссия Волгоградского УФАС России приходит к выводу о наличии оснований для выдачи предписания по делу.

В соответствии с частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления

РЕШИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Концессии водоснабжения» (ИНН 3460019060) нарушившей часть 1 статьи 10 Закона о

защите конкуренции выразившееся в злоупотреблении доминирующим положением хозяйствующего субъекта путем бездействия (непринятия мер) по обеспечению доступа к канализационным колодцам (распломбировки) с целью осуществления промывки инженерных сетей, действий по проведению отбора проб на наличие запрещённых веществ, а также по проведению контрольных мероприятий по отбору проб сточных вод на наличие запрещённых веществ в отношении ООО «БМВико» без возможности на проведение параллельного отбора проб сточных вод.

2. Выдать ООО «Концессии водоснабжения» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушения части 1 статьи 10 Закона защите конкуренции.

3. Передать материалы дела № 034/01/10-1063/2022 уполномоченному лицу для решения вопроса о возбуждении в отношении общества с ограниченной ответственностью «Концессии водоснабжения» дела об административном правонарушении в соответствии с ч. 2 ст. 14.31 КоАП РФ.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»

В соответствии с частью 1 статьи 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду.

Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

