

г. Москва

Резолютивная часть решения объявлена «08» декабря 2016

Полный текст решения изготовлен «14» декабря 2016

Коллегиальный орган Федеральной антимонопольной службы — Апелляционная коллегия Федеральной антимонопольной службы (далее — Апелляционная коллегия ФАС России, Коллегия ФАС России) в составе: заместителя председателя Коллегии: <...> ,

рассмотрев на заседании Коллегии ФАС России жалобу ООО «РВК-Воронеж» на решение и предписание № 04-16/3731, № 04-16/3732, № 04-16/3733 Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области от 21.09.2016 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 317-10К,

в присутствии (в том числе, посредством видео-конференц-связи): <...>.

(Уведомление о дате, времени и месте рассмотрения жалобы размещено 07.12.2016 на официальном сайте ФАС России www.fas.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба ООО «РВК-Воронеж» (далее — Заявитель, Общество) на решение и предписание № 04-16/3731, № 04-16/3732, № 04-16/3733 Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области от 21.09.2016 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 317-10К (далее — Решение Воронежского УФАС России / Предписание Воронежского УФАС России).

Оспариваемым Решением Воронежского УФАС России:

- признан факт наличия у ООО «РВК-Воронеж» доминирующего положения на рынке услуг по водоснабжению в пределах зоны обслуживания в г. Воронеже;
- признан факт наличия у ООО «РВК-Воронеж» доминирующего положения на рынке услуг по водоотведению в пределах зоны обслуживания в г. Воронеже;
- действия ООО «РВК-Воронеж» по нарушению установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем необоснованного

начисления и взимания с ООО «Этажи -Энерго» платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения за периоды, превышающие трехмесячный срок с момента отбора контрольных проб, что привело к ущемлению его интересов, признаны злоупотреблением доминирующим положением и нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Оспариваемым Предписанием Воронежского УФАС России ООО «РВК-Воронеж» предписано прекратить злоупотребление доминирующим положением и совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции; не допускать действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства; устранить последствия нарушения антимонопольного законодательства.

В этих целях, ООО «РВК-Воронеж» в течение всего срока сохранения доминирующего положения на рынках услуг по водоснабжению и водоотведению в пределах зоны обслуживания в г. Воронеж не допускать действий по необоснованному начислению и взиманию с ООО «Этажи-Энерго» платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения за периоды, превышающие трехмесячный срок с момента отбора контрольных проб.

В соответствии с частью 6 статьи 23 Закона о защите конкуренции жалобу на решение территориального антимонопольного органа в федеральный антимонопольный орган представляют лица, участвовавшие в деле, в течение одного месяца со дня принятия решения.

Срок представления жалобы (вх. № 155139/16 от 21.10.2016) на решение Воронежского УФАС России Заявителем соблюден.

Согласно материалам и сведениям по делу № 317-10К, ООО «РВК-Воронеж» является лицом, участвовавшим в деле в качестве ответчика.

По мнению ООО «РВК-Воронеж», Решение Воронежского УФАС России нарушает нормы антимонопольного законодательства, содержит субъективные, не подтвержденные материалами дела выводы, а также нарушает единообразие практики в сфере применения антимонопольного законодательства по следующим основаниям:

- Комиссия Воронежского УФАС России (далее — Комиссия) ошибочно квалифицировала плату за негативное воздействие на систему водоотведения как цену;
- отсутствует самостоятельный рынок услуг по плате за негативное воздействие на систему водоотведения;
- плата за негативное воздействие на не является ценой, поскольку, согласно закону, не входит в цену услуг по водоотведению и не включена в тариф по водоотведению;
- спор о размере платы и обоснованности её начисления за тот или иной период является гражданско-правовым спором и его уполномочен рассматривать только суд;

- отсутствуют признаки нарушения, предусмотренного пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции и производство по делу должно было быть прекращено;
- антимонопольный орган не обладает необходимой компетенцией по проверке порядка исчисления платы за негативное воздействие на систему водоотведения;
- ООО «Этажи-Энерго» не понесло необоснованных расходов, в связи с тем, что не произвело оплату платы за негативное воздействие;
- действия ООО «РВК-Воронеж» по начислению платы за негативное воздействие не ущемляют интересы ООО «Этажи-Энерго»,

При рассмотрении жалобы Апелляционной коллегией ФАС России установлены следующие обстоятельства.

03.06.2016 в Воронежское УФАС России поступило заявление ООО «Этажи-Энерго» и ЗАО «Вертикаль» на действия ООО «РВК-Воронеж», связанные с незаконным, по мнению ООО «Этажи-Энерго» и ЗАО «Вертикаль», начислением и взиманием платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения, а также с угрозой, в случае неоплаты, прекращения водоснабжения и (или) водоотведения.

ООО «Этажи-Энерго» считает действия ООО «РВК-Воронеж» по начислению и взиманию платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения за периоды, превышающие 3 календарных месяца с момента отбора контрольных проб на соответствие допустимым концентрациям, незаконными и необоснованными.

Из материалов дела № 317-10К следует, что между ООО «РВК-Воронеж» и ООО «Этажи-Энерго» заключен единый договор от 25.09.2014 № 5275 холодного водоснабжения и водоотведения. Согласно приложению № 5 указанного договора отбор контрольной пробы производится ООО «РВК-Воронеж» не чаще 1-го раза в квартал и не реже 1-го раза в год.

10.11.2015 ООО «РВК-Воронеж» был произведен отбор проб сточных вод, отводимых абонентом в централизованную систему водоотведения (протокол от 10.11.2015 № 252). По результатам исследования проб выявлены несоответствия допустимым концентрациям.

На основании указанных результатов испытаний ООО «РВК-Воронеж» (протокол от 16.11.2015 № 252/1) произвело расчет платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения за следующие периоды:

с 01.11.2015 по 31.05.2016 - (плата, начисленная в соответствии с порядком ценообразования, установленным пунктом 123 Правил № 644),

Протокол анализов воды, дата, номер	результатов проб сточной воды	Месяц, год	Сумма с НДС, рублей	Примечание
---	--	---------------	---------------------------	------------

Протокол анализов 252/1	от	результатов 16.11.2015 № 2015 года	Ноябрь, 48315,3	34 206, 95 рублей: выставлена корректировочная счет-фактура от 31.12.2015
Протокол анализов 252/1	от	результатов 16.11.2015 № 2015 года	Декабрь, 69182,79	
Протокол анализов 252/1	от	результатов 16.11.2015 № 2016 года	Январь, 66213,6	

ИТОГО 183711,69 169603,34

с 01.02.2016 по 31.05.2016 - (плата, начисленная с нарушением порядка ценообразования, установленного пунктом 123 Правил № 644),

Протокол анализов воды, дата, номер	результатов проб сточной	Месяц, год	Сумма с НДС, рублей	Примечание
Протокол анализов 252/1	результатов от 16.11.2015 № 2016 года	Февраль, 2016	64229,67	
Протокол анализов 252/1	результатов от 16.11.2015 № 2016 года	Март, 2016	105311,98	
Протокол анализов 252/1	результатов от 16.11.2015 № 2016 года	Апрель, 2016	78677,77	38 377, 69 рублей: выставлена корректировочная счет-фактура от 31.05.2016
Протокол анализов 252/1	результатов от 16.11.2015 № 2016 года	Май, 2016	27876,16	
ИТОГО			276095,58	235795,5

Таким образом, из материалов дела о нарушении антимонопольного законодательства № 317-10К следует, что ООО «РВК-Воронеж» начисляло плату за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения, на основании протокола испытаний от 16.11.2015 № 252/1 - за период 7 календарных месяцев (ноябрь 2015 - май 2016).

Изучив доводы ООО «РВК-Воронеж», Воронежского УФАС России, ООО «Этажи-Энерго», материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 317-10К, Апелляционная коллегия ФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии со статьей 16 Федерального закона от 10.01.2012 № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды» негативное воздействие на окружающую среду является платным. Порядок исчисления и взимания платы за негативное воздействие на окружающую среду устанавливается Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 10 статьи 7 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» в случае, если сточные воды, принимаемые от абонента в централизованную систему водоотведения, содержат загрязняющие вещества, иные вещества и микроорганизмы, негативно воздействующие на работу такой системы, абонент обязан компенсировать организации, осуществляющей водоотведение, расходы, связанные с негативным воздействием указанных веществ и микроорганизмов на работу централизованной системы водоотведения, в размере и порядке, которые установлены правилами холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 25 Правил № 644, организация, осуществляющая водоотведение, обязуется осуществлять прием сточных вод абонента в централизованную систему водоотведения и обеспечивать их транспортировку, очистку и сброс в водный объект, а абонент обязуется соблюдать требования к составу и свойствам отводимых сточных вод, установленные Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», законодательством Российской Федерации об охране окружающей среды и Правилами № 644, нормативы по объему и составу отводимых в централизованную систему водоотведения сточных вод, а также производить организации водопроводно-канализационного хозяйства оплату водоотведения в порядке, размере и сроки, которые определены в договоре водоотведения.

На основании подпункта «г» пункта 36 Правил № 644 организация водопроводно-канализационного хозяйства имеет право взимать с абонентов плату за отведение сточных вод сверх установленных нормативов по объему и составу отводимых в централизованную систему водоотведения сточных вод и плату за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения, а также плату за сброс веществ, запрещенных или не разрешенных к сбросу в централизованные системы водоотведения.

Согласно требованиям Правил № 644, абоненты обязаны соблюдать требования к составу и свойствам сточных вод, отводимых в централизованную систему водоотведения, установленные указанными правилами, в целях предотвращения негативного воздействия сточных вод на работу централизованной системы водоотведения. Состав и свойства сточных вод, принимаемых (отводимых) в централизованные системы водоотведения, должны соответствовать нормативным показателям общих свойств сточных вод и допустимым концентрациям загрязняющих веществ в сточных водах, допущенных к сбросу в централизованную систему водоотведения, предусмотренным приложением № 3 Правил № 644 (пункт 114 Правил № 644).

Согласно пункту 118 Правил № 644 в случае если сточные воды, принимаемые от абонента в централизованную систему водоотведения, содержат загрязняющие вещества, иные вещества и микроорганизмы, негативно воздействующие на работу такой системы, не отвечающие требованиям, установленным пунктом 114

Правил № 644, абонент обязан компенсировать организации, осуществляющей водоотведение, расходы, связанные с негативным воздействием сточных вод на работу централизованной системы водоотведения (далее - плата за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения), в порядке и размере, которые определены данными правилами.

Формирование платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения не образует самостоятельного товарного рынка, так как возникновение права на компенсацию расходов по очистке водостока, содержащего загрязняющие вещества, превышающие установленные законодательством показатели, у организации водопроводно-канализационного хозяйства связано непосредственно с оказанием услуг по водоотведению.

Таким образом, комиссией Воронежского УФАС России верно определен товарный рынок, на котором совершены рассматриваемые действия, – рынок услуг по водоотведению, и верно признан факт наличия у ООО «РВК-Воронеж» доминирующего положения на рынке услуг по водоотведению в пределах зоны обслуживания в г. Воронеже.

Порядок расчета платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения установлен пунктом 123 Правил № 644.

В случае если абонент осуществил сброс сточных вод с нарушением требований, установленных пунктом 114 Правил № 644, размер платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения, в части превышения допустимой концентрации загрязняющего вещества без учета налога на добавленную стоимость (веществ) и нормативов свойств сточных вод, определяется по формуле:

,

где:

- фактическая концентрация i -го загрязняющего вещества или фактический показатель свойств сточных вод абонента в декларации о составе и свойствах сточных вод, либо в расчете платы, предусмотренном приложением № 5, либо в контрольной пробе сточных вод абонента, отобранной организацией, осуществляющей водоотведение (мг/куб. дм). При наличии у абонента нескольких выпусков в систему водоотведения и при отсутствии на них приборов учета сточных вод за величину принимается усредненное значение концентрации загрязняющего вещества (показателя свойств сточных вод) по различным выпускам, превышающее требования, установленные пунктом 114 Правил № 644;

- допустимая концентрация i -го загрязняющего вещества или допустимый показатель свойств сточных вод, предусмотренные приложением № 3 к Правилам

№ 644 (мг/куб. дм). В случае если значение по водородному показателю составляет от 5 до 6,5, при расчете платы значение принимается равным 6,5, в случае, если от 9 до 10, принимается равным 9;

T - тариф на водоотведение, действующий для абонента, без учета налога на добавленную стоимость (руб/куб. м);

Q - объем сточных вод, отведенных абонентом за период от обнаружения превышения требований, установленных пунктом 114 Правил № 644, до следующего отбора проб организацией, осуществляющей водоотведение, но не более 3 календарных месяцев. При этом объем сточных вод учитывается с начала календарного месяца, в котором зафиксировано превышение, независимо от даты отбора контрольных проб. Предельный размер платы, рассчитанной в соответствии с настоящим пунктом, составляет 10-кратный тариф на водоотведение без учета налога на добавленную стоимость, умноженный на общий объем сточных вод, отведенных абонентом, за период, указанный в настоящем пункте.

В случае если в контрольной пробе сточных вод, отобранной организацией, осуществляющей водоотведение, значение по какому-либо показателю зафиксировано больше значения, заявленного абонентом в декларации о составе и свойствах сточных вод, отводимых в централизованную систему водоотведения, либо в расчете платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения, предусмотренном приложением № 5 к Правилам № 644, организация, осуществляющая водоотведение, производит перерасчет платы.

Таким образом, нормативными правовыми актами установлен порядок ценообразования платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения, который является обязательным для соблюдения организациями водопроводно-канализационного хозяйства.

ООО «РВК-Воронеж» осуществляло расчет платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения, без учета контрольных проб сточных вод, отбор которых в соответствии с Правилами № 644 необходимо осуществлять не реже чем по прошествии 3 календарных месяцев, и как следствие, выставляло счета, сформированные с нарушением требований, установленных пунктом 114 Правил № 644, иначе говоря, не предусмотренные законодательством, при этом, угрожая в случае неоплаты указанных счетов прекращением (ограничением) водоснабжения и (или) водоотведения (Претензия об оплате задолженности от 17.02.2016 № 2015/16-23 - имеется в материалах дела).

Воронежское УФАС России верно квалифицировало действия ООО «РВК-Воронеж» по необоснованному начислению и взиманию с ООО «Этажи-Энерго» платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения за периоды, превышающие трехмесячный срок с момента отбора контрольных проб, как злоупотребление доминирующим положением и нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Аналогичные выводы по необоснованному начислению и взиманию платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения также содержатся в решении Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области от 19.08.2016 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 273-10К

Учитывая изложенное, Апелляционная коллегия ФАС России приходит к выводу о том, что установленные по делу обстоятельства свидетельствуют о правильных действиях Комиссии Воронежского УФАС России по признанию в действиях ООО «РВК-Воронеж» злоупотребление доминирующим положением и нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившихся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем необоснованного начисления и взимания с ООО «Этажи-Энерго» платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения, на основании протокола испытаний от 16.11.2015 № 252/1 - за период 7 календарных месяцев (ноябрь 2015 - май 2016), что привело к ущемлению интересов ООО «Этажи-Энерго».

Решение и предписание № № 04-16/3731, № 04-16/3732, № 04-16/3733 Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области от 21.09.2016 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 317-10К не нарушают единообразие в применении антимонопольными органами норм антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь частью 10 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Апелляционная коллегия ФАС России,

РЕШИЛА:

оставить жалобу ООО «РВК-Воронеж» на решение и предписание № 04-16/3731, № 04-16/3732, № 04-16/3733 Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области от 21.09.2016 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 317-10К без удовлетворения.

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 о рассмотрении 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.