

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 5

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЙ),

КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«16» июня 2021 г.
Курган

г.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее – Курганское УФАС России, Управление) рассмотрено заявление «...» (вх. № 1497 от 20.04.2021) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны «...» путем навязывания невыгодных условий по муниципальному контракту холодного водоснабжения и водоотведения № 1349 от 27.12.2019. Рассмотрев указанное заявление, Управление отмечает следующее.

Отношения в сфере водоснабжения и водоотведения регулируются Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее по тексту – Закон о водоснабжении), Правилами холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденными Постановлением Правительства РФ № 644 от 29.07.2013 (далее по тексту – Правила № 644).

Согласно пункту 194 Правил № 644, в случае если сточные воды, принимаемые от абонента в централизованную систему водоотведения, содержат загрязняющие вещества, концентрация которых превышает установленные нормативы состава сточных вод, абонент обязан внести организации, осуществляющей водоотведение, плату за сброс загрязняющих веществ в составе сточных вод сверх установленных нормативов состава сточных вод.

Пункт 167 Правил № 644 определяет, что в целях охраны водных объектов от загрязнения для объектов абонентов организаций, осуществляющих водоотведение, устанавливаются нормативы состава сточных вод.

При этом согласно указанному пункту нормативы состава сточных вод не устанавливаются:

- на объекты абонентов, являющиеся жилыми домами, многоквартирными домами (кроме нежилых помещений в многоквартирных домах, имеющих отдельные канализационные выпуски в централизованную систему водоотведения (канализации), жилыми помещениями специализированного жилищного фонда;

- на иные объекты абонентов, среднесуточный объем сбрасываемых сточных вод с которых менее указанного в абзаце первом пункта 124 Правил № 644 (за исключением объектов абонентов, используемых (в том числе фактически, без государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей и (или) без указания соответствующего вида экономической деятельности в учредительных документах юридического лица или Едином государственном реестре юридических лиц) в целях осуществления деятельности гостиниц, предприятий общественного питания, полиграфической деятельности, деятельности по складированию и хранению, деятельности бань и душевых по предоставлению общегигиенических услуг, деятельности саун, деятельности сухопутного транспорта, розничной торговли моторным топливом в

специализированных магазинах, предоставления услуг парикмахерскими и салонами красоты, производства пара и горячей воды (тепловой энергии), производства пищевых продуктов, производства стекла и изделий из стекла, производства строительных керамических материалов, производства керамических изделий, производства огнеупорных керамических товаров, производства стекловолокна, производства изделий из бетона, цемента и гипса, производства химических веществ и химических продуктов, производства кожи и изделий из кожи, производства одежды из кожи, обработки кож и шкур на бойнях, производства меховых изделий, производства электрических аккумуляторов и аккумуляторных батарей, гальванопокрытия, металлизации и тепловой обработки металла, производства лекарственных средств и материалов, применяемых в медицинских целях, производства резиновых и пластмассовых изделий, мойки транспортных средств, стирки или химической чистки текстильных и меховых изделий, сбора, обработки или утилизации отходов, обработки вторичного сырья, предоставления услуг в области ликвидации последствий загрязнений и прочих услуг, связанных с удалением отходов).

В соответствии с пунктом 203 Правил № 644 определена формула расчета платы за сброс загрязняющих веществ в составе сточных вод сверх установленных нормативов состава сточных вод для объектов абонентов при наличии любого из условий:

- среднесуточный объем сбрасываемых сточных вод с объекта менее 30 куб. метров в сутки, используемых (в том числе фактически, без государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей и (или) без указания соответствующего вида экономической деятельности в учредительных документах юридического лица или Едином государственном реестре юридических лиц) в целях осуществления деятельности гостиниц, предприятий общественного питания, полиграфической деятельности, деятельности по складированию и хранению, деятельности бань и душевых по предоставлению общегигиенических услуг, деятельности саун, деятельности сухопутного транспорта, розничной торговли моторным топливом в специализированных магазинах, предоставления услуг парикмахерскими и салонами красоты, производства пара и горячей воды (тепловой энергии), производства пищевых продуктов, производства стекла и изделий из стекла, производства строительных керамических материалов, производства керамических изделий, производства огнеупорных керамических товаров, производства стекловолокна, производства изделий из бетона, цемента и гипса, производства химических веществ и химических продуктов, производства кожи и изделий из кожи, производства одежды из кожи, обработки кож и шкур на бойнях, производства меховых изделий, производства электрических аккумуляторов и аккумуляторных батарей, гальванопокрытия, металлизации и тепловой обработки металла, производства лекарственных средств и материалов, применяемых в медицинских целях, производства резиновых и пластмассовых изделий, мойки транспортных средств, стирки или химической чистки текстильных и меховых изделий, сбора, обработки или утилизации отходов, обработки вторичного сырья, предоставления услуг в области ликвидации последствий загрязнений и прочих услуг, связанных с удалением отходов;

- с которых осуществляется сброс сточных вод с использованием сооружений и устройств, не подключенных (технологически не присоединенных) к

централизованной системе водоотведения, а также при неорганизованном сбросе поверхностных сточных вод в централизованные ливневые или общесплавные системы водоотведения;

- расположенных во встроенном (пристроенном) нежилом помещении в многоквартирном доме при отсутствии отдельного канализационного выпуска в централизованную систему водоотведения, оборудованного канализационным колодцем;

- для отбора сбрасываемых сточных вод с которых отсутствует контрольный канализационный колодец, а также иной канализационный колодец, в котором отбор проб сточных вод абонента может быть осуществлен отдельно от сточных вод иных абонентов.

Таким образом, взимание платы за сброс загрязняющих веществ в составе сточных вод сверх установленных нормативов состава сточных вод возможно только в отношении объектов абонентов, для которых установлены нормативы состава сточных вод.

Из материалов по заявлению следует, что между «...» и «...» заключен муниципальный контракт холодного водоснабжения и водоотведения № 1349 от 27.12.2019 в целях обеспечения холодным водоснабжением и водоотведением нежилого помещения, находящегося по адресу: «...».

06.08.2020 «...» направило в адрес «...» информационное письмо (исх. № И-В-КГН-2020-157774) об изменении действующего законодательства в части начисления платы за негативное воздействие и сброс загрязняющих веществ в централизованную систему водоснабжения.

В ходе анализа документов антимонопольным органом было установлено, что нежилое помещение «...», находящееся по вышеуказанному адресу располагается в многоквартирном жилом доме и не имеет отдельного канализационного выпуска для спуска сточных вод в централизованную систему водоснабжения и водоотведения.

В данной случае действия (бездействие) «...», выразившиеся в начислении платы за сброс загрязняющих веществ в составе сточных вод сверх установленных нормативов состава сточных вод в отношении нежилого помещения «...», находящегося по адресу: г. «...», не соответствуют нормам действующего законодательства и нарушают баланс интересов между потребителем и поставщиком коммунального ресурса. Указанная позиция Курганского УФАС России коррелируется с разъяснениями ФАС России, изложенным в письме № МШ/27138/21 от 07.04.2021.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции) установлен запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением, результатом которого 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 навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора

(экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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 требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования) (пункт 3).

Под монополистической деятельностью понимается злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью (пункт 10 статьи 4 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 – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии (ч.ч 1, 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции).

Для квалификации действий лица, занимающего доминирующее положение, в качестве нарушающих часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции достаточно наличия угрозы наступления неблагоприятных последствий.

«...» как хозяйствующий субъект, осуществляющий деятельность по водоснабжению и водоотведению с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры в пределах сетей на территории города Кургана (Постановление Администрации г. Кургана № 4914 от 08.07.2013), занимает доминирующее положение на соответствующем товарном рынке в силу части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» при оценке злоупотребления доминирующим положением следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Оценивая поведение «...» с учетом требований статьи 10 ГК РФ, пункта 4 постановления Пленума № 30, следует признать, что Общество использовало

противоречащие интересам инструменты и механизмы с целью извлечения прибыли, применив положения пункта 203 Правил № 644, которые в указанной ситуации не могут быть использованы в отношении указанного объекта «...», тем самым действует с превышением допустимых пределов осуществления гражданских прав.

Также дополнительно отмечается, что злоупотребление правом, запрещенное как общими нормами (статья 10 ГК РФ), так и специальными (статья 10 Закона о защите конкуренции), заключается (применительно к антимонопольным нарушениям) не в незаконных действиях, то есть не в осуществлении действий, не предусмотренных законом, а именно в злоупотреблении теми полномочиями, которые закон делегировал субъекту гражданских правоотношений. При этом лицо, занимающее доминирующее положение на рынке, является субъектом не только частноправовых, но и публично-правовых, отношений.

Действия (бездействие) «...», результатом которых является навязывание невыгодных условий по муниципальному контракту холодного водоснабжения и водоотведения № 1349 от 27.12.2019, выразившихся путем включения платы за сброс загрязняющих веществ сверх нормативов, свидетельствует о злоупотреблении рыночной силой по отношению к «..», имеющей своей целью принуждение к оплате услуг по указанному договору на условиях доминанта.

При этом действия (бездействие) «...» составляют именно злоупотребление правом, которое состоит в превышении лицом, занимающим доминирующее положение, пределов осуществления этих прав, которое, в свою очередь, приводит к нарушению прав более слабой, зависимой стороны (абонента).

Таким образом, антимонопольный орган приходит к выводу, что указанные действия «...» не основаны на нормах действующего законодательства в сфере водоснабжения и водоотведения, в том числе исключительно направлены на получение неосновательного обогащения путем взимания платы за сброс загрязняющих веществ в составе сточных вод сверх установленных нормативов состава сточных вод с Заявителя, объект которого не подпадает под правила пункта 203 Правил № 644.

На основании вышеизложенного, в связи с наличием в действиях (бездействии) «...» («...») признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в навязывании невыгодных условий по муниципальному контракту холодного водоснабжения и водоотведения № 1349 от 27.12.2019 путем включения платы за сброс загрязняющих веществ в составе сточных вод сверх установленных нормативов, Курганское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, предупреждает «...» о необходимости прекращения указанных действий (бездействия), имеющего признаки нарушения антимонопольного законодательства, в том числе путем исключения из счетов-фактур платы за сброс загрязняющих веществ в составе сточных вод сверх установленных нормативов с 01.07.2020 г.

Настоящее предупреждение надлежит исполнить в срок до 15 июля 2021 года.

В течение трёх дней со дня окончания срока, установленного для выполнения предупреждения, о его выполнении надлежит сообщить в Курганское УФАС

России в письменном виде с приложением заверенных копий документов, подтверждающих его выполнение.

В целях оперативного получения информации просим направлять документы по электронной почте: «...».

При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

По мотивированному ходатайству лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено, указанный срок может быть продлен антимонопольным органом.