

## РЕШЕНИЕ

о рассмотрении жалобы на постановление

по делу № 242.04-14.31 об административном правонарушении

«2» марта 2017 г. г. Москва

Я, заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы Королев Виталий Геннадьевич, рассмотрев материалы жалобы на постановление по делу № 242.04-14.31 об административном правонарушении от 15.12.2016, вынесенное заместителем руководителя Воронежского УФАС России Поповым В.Г. в отношении общества с ограниченной ответственностью «РВК-Воронеж» (далее — ООО «РВК-Воронеж») (место нахождения: 396038, г. Воронеж, ул. Пешестрелецкая, д. 90; ОГРН 11746139499, ИНН 7726671234, КПП 366501001, дата регистрации в качестве юридического лица — 28.02.2011 г.), в отсутствие законного представителя ООО «РВК-Воронеж», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы на постановление по делу № 242.04-14.31 об административном правонарушении, в присутствии защитников <...>, которым разъяснены права лица, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные статьей 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП), а также предусмотренные статьей 25.5 КоАП права защитников,

УСТАНОВИЛ:

В ФАС России 22.12.2016 (вх. № 190692/16) поступила жалоба ООО «РВК-Воронеж» (далее — жалоба) на постановление по делу № 242.04-14.31 об административном правонарушении от 15.12.2016, вынесенное заместителем руководителя Воронежского УФАС России Поповым В.Г. в отношении ООО «РВК-Воронеж».

В жалобе ООО «РВК-Воронеж» просит признать незаконным и отменить постановление по делу № 242.04-14.31 об административном правонарушении от 15.12.2016 (далее - постановление).

Жалоба содержит следующие доводы:

- плата за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения не является ценой и ее начисление не относится к порядку ценообразования;
- отсутствует событие административного правонарушения, предусмотренного

частью 1 статьи 14.31 КоАП; вменяемое ООО «РВК-Воронеж» деяние следует квалифицировать по статье 14.6 КоАП;

- действия ООО «РВК-Воронеж» не привели к ущемлению интересов ООО «Этажи-Энерго»;
- неверно определен размер административного штрафа;
- при расчете административного штрафа следует исходить из границ рынка водоотведения правобережной части г. Воронеж для прочих потребителей;
- издержки по уплате всех штрафов, наложенных на ООО «РВК-Воронеж» за административные правонарушения, влияют на выполнение функций гарантирующей организации и обязательств концессионера.

При рассмотрении материалов дела установлено следующее.

Основанием для возбуждения дела № 242.04-14.31 об административном правонарушении в отношении ООО «РВК-Воронеж» послужило решение Комиссии Воронежского УФАС России по делу № 317-10К от 21.09.2016 г. о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 21.09.2016 № 04-16/3730) (далее - Решение), которым Комиссия Воронежского УФАС России признала действия ООО «РВК-Воронеж» по нарушению установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем необоснованного начисления и взимания с общества с ограниченной ответственностью «Этажи-Энерго» (далее - 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, злоупотреблению доминирующим положением и нарушению пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закона о защите конкуренции).

По результатам рассмотрения административного дела № 242.04-14.31 юридическое лицо — ООО «РВК-Воронеж» признано нарушившим часть 2 статьи 14.31 КоАП. Воронежским УФАС России в отношении данного лица вынесено постановление и применена мера ответственности в виде административного штрафа в размере 12 511 695 (двенадцать миллионов пятьсот одиннадцать тысяч шестьсот девяносто пять) рублей.

Доводы ООО «РВК-Воронеж», изложенные в жалобе, являются несостоятельными и необоснованными, так как сделаны на ошибочном применении и толковании положений действующего законодательства и противоречат фактическим обстоятельствам, установленным по делу № 242.04-14.31 об административном правонарушении, в силу следующего.

В соответствии со статьей 16 Федерального закона от 10.01.2012 г. № 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 РФ.

В соответствии с пунктом 10 статьи 7 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее — Закона 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 холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 г. № 644 (далее — Правила), 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 Законом о водоснабжении и водоотведении, законодательством Российской Федерации об охране окружающей среды, Правилами и нормативами 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 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 абоненты обязаны соблюдать требования к составу и свойствам сточных вод, отводимых в централизованную систему водоотведения, установленные 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 N 3 Правил.

В соответствии с пунктом 118 Правил 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 отвечают требованиям, установленным пунктом 114 Правил, 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 Правилами.

Порядок расчета такой платы установлен пунктом 123 Правил по формуле, где расчетное значение  $Q$  - объем сточных вод, отведенных абонентом за период от

обнаружения превышения требований, установленных пунктом 114 Правил, 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.

Таким образом, указанными нормативными правовыми актами установлен порядок ценообразования платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения, который является обязательным для соблюдения организациями водопроводно- канализационного хозяйства, в том числе и ООО «РВК-Воронеж».

Обстоятельства дела № 317-10К о нарушении антимонопольного законодательства и имеющиеся в материалах дела доказательства свидетельствуют о том, что 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, являются злоупотреблением доминирующим положением и нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, что и было установлено решением Комиссии Воронежского УФАС России по данному делу, а в дальнейшем подтверждено решением Апелляционной коллегии ФАС России от 14.12.2016 г.

Доводы ООО «РВК-Воронеж» об отсутствии ущемления интересов ООО «Этажи-Энерго» являются необоснованными и не соответствующими фактическим обстоятельствам данного дела. Решением Комиссии установлено, что в результате действий ООО «РВК-Воронеж» по необоснованному начислению ООО «Этажи-Энерго» платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения за периоды, превышающие трехмесячный срок с момента отбора контрольных проб, ООО «Этажи-Энерго» было фактически лишено права на оплату негативного воздействия на работу централизованной системы водоотведения в установленном нормативными правовыми актами порядке и на него незаконно возложена обязанность внесения данной платы с нарушением установленного порядка, что привело к угрозе со стороны субъекта естественной монополии наступления негативных последствий для ООО «Этажи-Энерго» в случае неоплаты в виде ограничения/прекращения водоснабжения. В связи с этим, законных оснований для применения статьи 2.9 КоАП не имеется.

По смыслу статьи 14.6 КоАП предусматривается ответственность за завышение либо занижение регулируемых государством цен, предельных цен, установленных надбавок (наценок). В рамках дела № 242.04-14.31 в действиях ООО «РВК-Воронеж» установлен состав административного правонарушения, связанного с совершением действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением, которое недопустимо в соответствии с антимонопольным законодательством и ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи

14.31 КоАП, а не статьей 14.6 КоАП. В связи с чем, довод ООО «РВК-Воронеж» о том, что вменяемое ООО «РВК-Воронеж» деяние следует квалифицировать по статье 14.6 КоАП, несостоятелен.

Довод ООО «РВК-Воронеж» о том, что при расчете административного штрафа по данному делу следует исходить из границ рынка водоотведения правобережной части г. Воронеж для прочих потребителей (потребителей, не относящихся к населению), ошибочен и не соответствует обстоятельствам данного дела и обзору состояния конкурентной среды на рынке услуг водоотведения. Обзором состояния конкурентной среды на рынке услуг водоотведения от 27.07.2016 г. установлено, что ООО «РВК-Воронеж» оказывает услуги по водоотведению в пределах зоны обслуживания на территории города Воронеж, а не какой либо части города Воронеж. Территория муниципального городского округа город Воронеж является единой и неделимой. Водопроводные и канализационные сети, эксплуатируемые ООО «РВК-Воронеж» по договору концессии, расположены на всей территории города Воронеж (как на правобережной, так и на левобережной частях) и, соответственно, отсутствуют основания для сужения географических границ рынка услуг по водоотведению, на котором действует ООО «РВК-Воронеж». При этом, в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 г. № 220, по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции субъектом естественной монополии на рынке, функционирующем в условиях естественной монополии, определение продуктовых границ товарного рынка производится согласно сферам деятельности субъектов естественных монополий, указанным в части 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях). Сферой деятельности ООО «РВК-Воронеж», как субъекта естественной монополии является, в том числе, сфера водоотведения с использованием централизованных систем коммунальной инфраструктуры, что и было установлено обзором состояния конкурентной среды на рынке услуг водоотведения от 27.07.2016 г. При этом какого-либо деления по категориям потребителей указанной нормой Закона о естественных монополиях не предусмотрено.

Довод ООО «РВК-Воронеж» о том, что Воронежским УФАС России при определении размера штрафа не учтено осуществление социально значимой, общественнополезной деятельности в целях удовлетворения потребностей населения г. Воронежа в водоснабжении и водоотведении несостоятелен, так как КоАП не предусматривает такого обстоятельства в качестве смягчающего административную ответственность.

Довод о влиянии издержек по уплате всех штрафов, наложенных на ООО «РВК-Воронеж» за административные правонарушения, на выполнение функций гарантирующей организации и обязательств концессионера несостоятелен и не соответствует действующему законодательству, так как КоАП не содержит в качестве смягчающих административную ответственность такие обстоятельства как статус гарантирующей организации и наличие обязательств по концессионному соглашению. Одновременно с этим, административное наказание является мерой ответственности за каждое конкретное административное правонарушение.

Довод ООО «РВК-Воронеж» о назначении наказания, не отвечающего целям

административной ответственности, принципам разумности и соразмерности, не обоснован, так как назначен минимально возможный штраф, предусмотренный частью 2 статьи 14.31 КоАП с учетом смягчающего вину обстоятельства.

На основании изложенного, вышеуказанное деяние ООО «РВК-Воронеж» содержит состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП.

Факт совершения административного правонарушения ООО «РВК-Воронеж» подтверждается материалами дела № 242.04-14.31.

Срок давности привлечения ООО «РВК-Воронеж» к административной ответственности, установленный частью 6 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Учитывая, что административное правонарушение совершено ООО «РВК-Воронеж» на рынке услуг по водоотведению, реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), в рассматриваемом случае применению подлежит санкция, предусмотренная частью 2 статьи 14.31 КоАП – 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 части 2 статьи 2.1 КоАП 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 или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Как установлено из материалов дела, ООО «РВК-Воронеж» имело возможность и обязано было принять необходимые и достаточные меры по соблюдению установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем обоснованного начисления и взимания с ООО «ПО «ВСЗ» платы за негативное воздействие на работу централизованной системы водоотведения за периоды, не превышающие трехмесячный срок с момента отбора контрольных проб, однако ООО «РВК-Воронеж» этого не сделало, тем самым совершив административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП.

При рассмотрении дела об административном правонарушении Воронежским УФАС России учитывался характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, установлено, предусмотренное пунктом 7 части 1 статьи 4.2 КоАП, добровольное исполнение

ООО «РВК-Воронеж» до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор).

При исчислении размера административного штрафа Воронежским УФАС России правомерно определен размер подлежащего наложению административного штрафа в размере 12 511 695 (двенадцать миллионов пятьсот одиннадцать тысяч шестьсот девяносто пять рублей) руб.

Нормы материального права применены Воронежским УФАС России по отношению к установленным обстоятельствам правильно, выводы Воронежского УФАС России соответствуют имеющимся в деле доказательствам.

При рассмотрении жалобы нарушений процессуального характера, которые носят существенное значение и не позволили всесторонне, полно и объективно рассмотреть дело № 242.04-14.31 об административном правонарушении и которые могут повлечь отмену принятого постановления, не установлено.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 30.7 КоАП,

РЕШИЛ:

Постановление по делу № 242.04-14.31 об административном правонарушении от 15.12.2016, вынесенное заместителем руководителя Воронежского УФАС России Поповым В.Г. в отношении ООО «РВК-Воронеж» (место нахождения: 396038, г. Воронеж, ул. Пешестрелецкая, д. 90; ОГРН 11746139499, ИНН 7726671234, КПП 366501001, дата регистрации в качестве юридического лица — 28.02.2011 г.), оставить без изменения, жалобу ООО «РВК-Воронеж» - без удовлетворения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.9 и статьей 30.3 КоАП решение о рассмотрении жалобы на постановление об административном правонарушении может быть обжаловано в суд по месту рассмотрения жалобы в течение 10 суток со дня вручения или получения копии решения.

В.Г. Королев