

СТАНОВЛЕНИЕ № 02-13-75-2015

значении административного наказания

декабря 2015 года

г. Новосибирск

меститель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области, рассмотрев протокол № 02-13-75-2015 от 27 ноября 2015 года материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица – Жилищно-строительного кооператива «Дубравушка» № 5407197060/КПП 540701001, юридический адрес: 630132, г. Новосибирск, ул. Исноярская, д.40), далее – ЖСК «Дубравушка»,

в присутствии:

...», председателя Правления ЖСК «Дубравушка»;

...», представителя ЖСК «Дубравушка», действующего по доверенности от 2.2014г.,

ТАНОВИЛ:

решением Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства от 14 октября 2015 года по результатам рассмотрения дела № 02-01-49-10-14 ЖСК «Дубравушка» признано:

1. Занимающим доминирующее положение на рынке услуг в сфере водоснабжения и водоотведения, а именно по технологическому подключению (присоединению), транспортировке (распределению) воды и сточных вод в границах присоединенных водопроводных сетей, в соответствии с частью 5 статьи 5 ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 30.12.2012) «О защите конкуренции»
2. Нарушившим пункт 5 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» путем отказа от заключения договоров о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе водоотведения и о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе водоснабжения в отношении строящегося объекта ОАО «Трансервис», расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. 2-я Ельцовка, 64 стр.

решением Комиссии Новосибирского УФАС России установлено следующее.

Объект «Трансервис» является собственником земельного участка с кадастровым номером 54:35:032040:39, на котором осуществляется строительство гостиницы с подземной автостоянкой и трансформаторной подстанцией, инженерно-технического объекта (котельная), открытой площадкой для стоянки автомобилей, расположенных по адресу: город Новосибирск, Заельцовский район, улица 2-я Ельцовка, строение 64 в соответствии с разрешением на строительство.

В целях подключения к централизованной системе водоснабжения и водоотведения собственник обратился к предприятию «Горводоканал» для определения точек соединения к сетям с максимальной нагрузкой 4,67 куб.м/час. Ближайшие точки соединения к строящемуся зданию определены на участке сетей, принадлежащих

К «Дубравушка» и присоединённых к централизованной системе.

сток сетей холодного водоснабжения и водоотведения, в границах которого техническими условиями определены точки подключения для заявителя, принадлежит эчику.

ивитель обратился к эчику (ЖСК «Дубравушка») с заявкой на заключение овра на подключение.

ьмом исх. № 02/04/1 от 02.04.13 ЖСК «Дубравушка в адрес МУП «Горводоканал» о направлено согласие на подключение строящегося объекта ОАО «Трансервис» к и водоснабжения и водоотведения. На основании данного согласия МУП зводоканал» разработаны и выданы заявителю (ОАО «Трансервис») технические овия подключения объекта капитального строительства к инженерным сетям № 5-13-1 от 23.04.14 г. Письмом № 08/05 от 08.05.2014 г. в адрес МУП «Горводоканал» ЖСК бравушка» подтвердило ранее выданное согласие на врезку в свои сети ,оснабжения и водоотведения объекта ОАО «Трансервис». На основании данных umentов МУП «Горводоканал» были подготовлены и направлены для подписания екты трехсторонних договоров о подключении к централизованной системе ,оснабжения и водоотведения, которые ЖСК не подписаны. Необходимо отметить, у установление правомочности лиц, подписавших от имени ЖСК вышеуказанные ьма, не относится к компетенции антимонопольного органа.

ласно письму МУП «Горводоканал» № 6-1573 от 15.04.2014г. водоснабжение ЖСК бравушка» осуществляется по кольцевому трубопроводу $D=325$ мм по ул. Победы. имальная пропускная способность водопровода $D=325$ мм составляет 295 куб. м с. В соответствии с выданными техническими условиями № 5-3963 от 18.05.2011г. :симальный расход ЖСК «Дубравушка» составляет 450 куб. м/сутки. При данном ходе скорости в трубопроводе составляют 0,18 м/с (оптимальная скорость для ,опровода $D=325$ мм 1,11 м/с). Подключение к указанному водопроводу комплекса иний с водопотреблением 101 куб.м/сутки практически не скажется на режиме ,ачи воды существующим потребителям.

еуказанное подтверждает наличие технической возможности для подключения :нологического присоединения) строящегося объекта ОАО «Трансервис» к :енерным сетям ЖСК «Дубравушка» и отсутствие у МУП г. Новосибирска зводоканал» законодательно предусмотренных оснований для отказа заявителю в лючении договора о подключении (технологическом присоединении). В ходе :смотрения заявления установлено наличие двух письменных согласий № 02/04/1 от 14.2013 г. № 08/05 от 08.05.2014г. ЖСК «Дубравушка», направленных в адрес МУП зводоканал», в которых кооператив разрешает подключение к своим сетям ,оснабжения и водоотведения строящегося объекта ОАО «Трансервис». При этом в иных письмах № 02/04/1 от 02.04.2013 г. № 08/05 от 08.05.2014г. отсутствует какое-либо зание, на то, что они являются предварительным согласованием ,ключения.

одя из положений ст. 18 Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ (ред. от 17.2014) "О водоснабжении и водоотведении" техническую возможность ,ключения (технологического присоединения) к централизованной системе одного водоснабжения и (или) системе водоотведения определяет организация, ществляющая холодное водоснабжение и (или) водоотведение, в данном случае Т «Горводоканал». Как указывалось выше письмо МУП «Горводоканал» № 6-1573 от

14.2014г. подтверждает наличие технической возможности для подключения объекта заявителя к сетям ЖСК, что свидетельствует о необоснованности отказа кооператива в подключении объекта заявителя.

Согласно Договору № 6873-Д от 29.12.2004 г. на отпуск питьевой воды и прием сточных вод, между ЖСК «Дубравушка» и МУП «Горводоканал» и акту разграничения ответственности, являющегося приложением к данному договору, Кооператив является основным абонентом, владеет инженерными сетями и имеет подключенных к указанным сетям потребителей.

Согласно п. 35 Правил холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 N 644, абонент обязан предоставлять другим абонентам и транзитным организациям возможность подключения (технологического присоединения) к водопроводным и (или) канализационным сетям, сооружениям и устройствам, принадлежащим на законном основании абоненту при условии согласования с организацией водопроводно-канализационного хозяйства.

Однако при обращении заявителя 02.07.2014г. в ЖСК «Дубравушка» с заявлением о подписании договоров о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе водоотведения и о подключении (технологическом соединении) к централизованной системе водоснабжения в отношении строящегося объекта ОАО «Трансервис», расположенного по адресу: г. Новосибирск, 2-я Ельцовка, 64 стр, председатель ЖСК «Дубравушка» отказала в подписании договоров.

В материалах присутствует письменный отказ ЖСК «Дубравушка» (исх. № 17 от 08.07.14) от подписания договора о подключении (технологическом соединении) к централизованной системе водоотведения № 5-14 304 от 17.06.14 и договора о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе водоснабжения № 5-14 303 от 17.06.14 по причине отсутствия свободных производственных мощностей, направленный в адрес МУП «Горводоканал» и в адрес ОАО «Трансервис». Отказ в подключении строящегося объекта ОАО «Трансервис» к сетям ЖСК по причине отсутствия пропускной способности сетей также изложен в ответе ЖСК «Дубравушка» на запрос Новосибирского УФАС России (исх. № 23/7 от 17.14).

Законность действий ответчика по отказу (уклонению) от заключения договоров о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе водоснабжения и водоотведения и обязанность заключить вышеуказанные договоры подтверждена вступившим в силу судебным актом (дело № А45-14143/2014). Кроме того, судом всесторонне исследован вопрос наличия (отсутствия) технической возможности подключения объекта заявителя к сетям водоснабжения и водоотведения.

МУП «Горводоканал» выдало заявителю технические условия от 07.05.2013 № 5-231, от 23.04.2014 № 5-13-1321 (уточненные), на подключение к сетям водопровода и канализации.

МУП «Дубравушка» согласовал заявителю возможность подключения к своим сетям. Подтверждением ООО «Мидель» подтверждена техническая возможность подключения заявителя к спорному участку сетей ответчика. От заключения договоров о подключении (технологическом присоединении) ответчик уклонился. Доказательств

ичия обстоятельств, являющихся в силу пункта 17 Правил № 360 основаниями для
за от заключения договора о подключении (технологическом присоединении), не
доставлено.

им образом, действия ответчика по отказу и (или) уклонению от заключения
указанных договоров являются неправомерными.

соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите
конкуренции», запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее
положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут
стать недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление
интересов других лиц, в том числе следующие действия (бездействие): экономически
или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с
иными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства
и поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое
уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными
актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми
актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами
уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Согласно Договору № 6873-Д от 29.12.2004 г. на отпуск питьевой воды и прием сточных
вод, между ЖСК «Дубравушка» и МУП «Горводоканал» и акту разграничения
ответственности, являющегося приложением к данному договору, Кооператив является
единственным абонентом, владеет инженерными сетями и имеет подключенных к указанным
сетям потребителей.

соответствии со статьей 31 ФЗ от 07.12.2011 № 416-ФЗ (ред. от 30.12.2012) «О
водоснабжении и водоотведении» к регулируемым видам деятельности в сфере
водоснабжения относятся:

холодное водоснабжение, в том числе:

транспортировка воды, включая распределение воды;

подвоз воды в случаях, установленных частью 3 названной статьи;

подключение (технологическое присоединение) к централизованной
системе водоснабжения.

регулируемым видам деятельности в сфере водоотведения относятся:

водоотведение, в том числе очистка сточных вод, обращение с осадком сточных вод;

прием и транспортировка сточных вод;

подключение (технологическое присоединение) к централизованной системе
водоотведения.

В материалах дела имеется письмо ООО «Партнер», в котором указано, что ЖСК
«Дубравушка» принимало оплату от физических и юридических лиц за врезку в
водопровод и справка ЖСК «Дубравушка» от 30.06.2015 г., подтверждающая взимание
платы за технологическое присоединение к инженерным сетям, в том числе к сетям
водоснабжения. Также в материалах дела имеется договор об осуществлении

нологического присоединения к инженерным сетям от 31.05.2013 г. между ЖСК «Бравушка» и ООО «ГлаСиб», в соответствии с которым кооператив взимал плату за технологическое присоединение к сетям водоснабжения и канализования, снабжения (п. 3.1). Часть оплаты по данному договору в последующем числялась второму собственнику сетей – ООО «Наш дом» согласно ответствующему соглашению (имеется в материалах дела). Указанные документы подтверждают, что ЖСК оказывает услуги в сфере водоснабжения и водоотведения.

ме того, под транспортировкой воды (сточных вод) понимается перемещение воды (сточных вод), осуществляемое с использованием водопроводных (канализационных) сетей (ст. 2 Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ (ред. от 21.07.2014) "О водоснабжении и водоотведении"). Таким образом, ЖСК «Дубравушка», владея объектами водоснабжения и водоотведения и имея подключенных к данным объектам потребителей оказывает услуги в сфере водоснабжения и водоотведения, а именно услуги по подключению (технологическому присоединению) к системе водоснабжения водоотведения, транспортировке (распределению) воды.

соответствии с частью 1 статьи 4 ФЗ от 17.08.1995 № 147-ФЗ (ред. от 30.12.2012) «О естественных монополиях» услуги, оказываемые в сфере водоснабжения и водоотведения с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры относятся к сфере деятельности субъектов естественной монополии.

К «Дубравушка», оказывая услуги в сфере водоснабжения и водоотведения, а именно по технологическому подключению (присоединению), транспортировке (распределению) воды и сточных вод, в границах присоединенных водопроводных сетей, является субъектом естественной монополии.

соответствии с частью 5 статьи 5 ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 30.12.2012) «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта / субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

доминирующее положение в данном случае устанавливается исходя из определения естественной монополии, понимаемой как состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем, спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в большей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

Таким образом, ЖСК «Дубравушка», как субъект естественной монополии, в границах присоединенных водопроводных сетей занимает доминирующее положение. Следовательно, на ЖСК «Дубравушка» распространяются требования и запреты антимонопольного законодательства (в частности части 1 статьи 10 ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

соответствии с частями 1 и 3 статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 27.06.2006 г., в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению

курении, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение, предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение); выдача предупреждения в период рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства осуществляется комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если при рассмотрении такого дела установлены признаки нарушения пунктов 3 и 5 части 1 статьи 10 настоящего Федерального закона, которые не были известны на момент возбуждения такого дела.

ЖСК «Дубравушка» предупреждение Новосибирского УФАС России о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 27.06.2006 г.) не исполнило.

Таким образом, действия ЖСК «Дубравушка», выразившиеся в отказе от заключения договоров о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе водоотведения и о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе водоснабжения в отношении строящегося объекта ОАО «Ансерсвис», расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. 2-я Ельцовка, 64 стр., нарушают пункт 5 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 27.06.2006 г.

Ответственность за совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является ограничение конкуренции, либо осуществление субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, предусмотрена частью 1 статьи 14.31 Кодекса об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Таким образом, ЖСК «Дубравушка» за нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», несет ответственность в соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск

Срок совершения административного правонарушения – 02.07.2014г., 08.07.2014г., 17.2014г.

При рассмотрении дела об административном правонарушении ЖСК «Дубравушка» учтены ранее приведенные доводы, а также представлены следующие письменные объяснения.

В настоящее время ЖСК «Дубравушка» подано заявление в суд о признании решения ФГУП «Федеральная антимонопольная служба по Новосибирской области от

0.2015г. по делу № 02-01-49-10-14 недействительным.

К «Дубравушка» полагает невозможным производство по делу об административном правонарушении по признакам административного, предусмотренного ч. 2 ст. 14.31 КоАП РФ до вступления в законную силу судебного акта, вынесенного по результатам рассмотрения заявления ЖСК «Дубравушка» о признании недействительным постановления Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области от 14.10.2015г. по делу № 02-01-49-10-14 недействительным.

Постановление Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области от 14.10.2015г. по делу № 02-01-49-10-14 в части пунктов 1 и 2 не соответствует требованиям законодательства и незаконно возлагают обязанности, предусмотренные «О защите конкуренции».

Данное мнение основано на следующем.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

В соответствии с положениями статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, если в силу такого положения 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.

В силу статьи 4 Закона о защите конкуренции под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного обращения в оборот; под товарным рынком понимается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или заменяемыми товарами, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность осуществляется в ее пределах.

В соответствии с пп.26 п. 1 ст. 2 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» под транспортировкой воды (сточных вод) понимается перемещение воды (сточных вод), осуществляемое с использованием водопроводных (канализационных) сетей.

В соответствии со ст. 14 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении по договору водоотведения организация, осуществляющая водоотведение, обязуется осуществлять прием сточных вод абонента в централизованную систему водоотведения и обеспечивать их транспортировку и сброс в водный объект, а абонент обязуется соблюдать требования к составу и свойствам отводимых сточных вод, установленные законодательством РФ, производить организации, осуществляющей водоотведение, оплату водоотведения. К договору водоотведения

меняются положения договора о возмездном оказании услуг, предусмотренные ГК, если иное не установлено настоящим Федеральным законом, принятыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами РФ и не противоречит существу договора водоотведения. Договор водоотведения является публичным договором.

Им образом, осуществление транспортировки на безвозмездной основе не является услугой в смысле ст. 14 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и статьи 4 ФЗ «О естественных монополиях».

Такой вывод соответствует правовой позиции, изложенной в постановлении Президиума ВАС РФ от 20.11.2012 № 2513/12 по делу № А50-5359/2011.

Согласно части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим.

Согласно части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут быть недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Согласно статье 18 Федерального закона «О водоснабжении» установлена обязанность организации, осуществляющей холодное водоснабжение и (или) водоотведение, по заключению договора с заявителем о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе холодного водоснабжения (водоотведения).

Следовательно, технологическое присоединение является неотъемлемой организационно-технической предпосылкой, необходимой для оказания сетевой организацией услуг по водоснабжению и водоотведению, т.е. услуги по технологическому присоединению охватываются единой сферой обращения товара – комплексом услуг по водоснабжению и водоотведению.

Компания «Дубравушка» не является лицом, занимающим доминирующее положение на рынке услуг по подключению (технологическому присоединению), поскольку согласно письму № 17-2201 от 15.04.2015г. МУП г. Новосибирска «Горводоканал» выразило свое согласие на подключение ОАО «Трансервис» к своим сетям.

Кроме того, из акта от 08.04.2015г., составленного специалистами МУП г. Новосибирска «Горводоканал» следует, что существующие насосные агрегаты канализационной насосной станции ЖСК «Дубравушка» изношены и не могут принимать дополнительный объем сточных вод. Также обследованием установлено и подтверждено МУП г. Новосибирска «Горводоканал» (письмо № 17-2201 от 15.04.2015г.), что замечания, указанные в акте, указывают на то, что без реализации соответствующих мероприятий по ремонту (замене) оборудования не гарантируется надежность и работоспособность канализационной насосной станции, что влияет на техническую возможность (наличие достаточной мощности и пропускной способности) новых подключений. Таким образом, в административный орган были предоставлены доказательства, что техническое состояние сетей не позволяет принимать и сбрасывать дополнительный объем сточных вод.

1 определении меры наказания заявитель просит учесть, что ЖСК «Дубравушка» является некоммерческим лицом, не извлекающим прибыль из своей деятельности. К финансируется за счет средств его членов, являющихся физическими лицами.

К «Дубравушка» просит снизить размер штрафа исходя из позиции, изложенной в постановлении Конституционного Суда РФ от 14.02.2013г. № 4-П от 25.02.2014г. № 4-П.

Согласно части 1 статьи 3.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях административный штраф, равно как любое другое административное наказание, является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами. Соответственно, устанавливаемые данным Кодексом размеры административных штрафов должны соотноситься с характером и степенью общественной опасности административных правонарушений и обладать разумным сдерживающим эффектом, необходимым для соблюдения находящихся под защитой административно-деликтного законодательства запретов. В противном случае применение административной ответственности не будет отвечать предназначению ударственного принуждения, которое по смыслу статей 1 (часть 1), 2, 17 (часть 3), 18 и 5 (часть 3) Конституции РФ, должно заключаться главным образом в превентивном использовании соответствующих юридических средств для защиты прав и свобод человека и гражданина, иных конституционно признаваемых ценностей гражданского общества и правового государства.

Данное правило назначения административного наказания имеет целью предотвращение излишнего административного усмотрения и избежание злоупотреблений при принятии решений о размерах административных санкций в конкретных делах, что в целом согласуется с конституционными требованиями к использованию мер публично-правовой ответственности. Тем не менее применительно к административным штрафам, минимальные размеры которых сопряжены со значительными денежными затратами, оно может – при определенных обстоятельствах – противоречить целям административной ответственности и приводить к чрезмерному ограничению конституционных прав и свобод (Постановление Конституционного Суда от 14.02.2013г. № 4-П).

Согласно части 3 статьи 4.1 кодекса РФ об административных правонарушениях при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность. В этом, КоАП РФ, исходя, в частности из того, что административное наказание не может иметь своей целью нанесение вреда деловой репутации юридического лица (статья 2 ст. 3.1), предоставляет судье, органу, должностному лицу, рассматривающим дело об административном правонарушении, правомочие признать смягчающими обстоятельства, не указанные в данном кодексе или законах субъектов РФ об административных правонарушениях (часть 2 статьи 4.2). Соблюдение этих – вытекающих из конституционных принципов равенства, пропорциональности и соразмерности – требований призвано обеспечить индивидуализацию наказания юридических лиц, виновных в совершении административных правонарушений, и одновременно не допустить при применении мер административной ответственности избыточного ограничения их имущественных прав и интересов.

жду тем в условиях, когда нижняя граница административных штрафов для физических лиц за совершение административных правонарушений составляет как минимум сто тысяч рублей, обеспечение индивидуального – учитывающего характер административного правонарушения, обстановку его совершения и наступившие последствия, степень вины, а также имущественное и финансовое положение нарушителя – подхода к наложению административного штрафа становится крайне труднительным, а в некоторых случаях и просто невозможным.

Конституционный Суд РФ в постановлении от 25.04.2014г. № 4-П указал, что впредь до вступления в силу изменений в Кодекс об административных правонарушениях РФ подлежащих изменениям размеров административного штрафа, назначаемого юридическим лицам за совершение административных правонарушений, минимальный размер административного штрафа за которые установлен в сумме ста тысяч рублей и более, не может быть снижен на основе требований Конституции РФ и с учетом правовых позиций Конституционного Суда РФ, выраженных в настоящем Постановлении, если наложение административного штрафа в установленных соответствующей административной законодательством пределах не отвечает целям административной ответственности и с учетом влечет избыточное ограничение прав юридического лица.

При рассмотрении дела об административном правонарушении установлены следующие обстоятельства.

Судебное обжалование Решения № 02-01-49-10-14 от 14.10.2015г. в соответствии с нормами КоАП не препятствует рассмотрению дела об административном правонарушении.

Согласно имеющимся материалам дела ЖСК оказывает услуги в сфере водоснабжения и водоотведения.

В соответствии со статьей 31 ФЗ от 07.12.2011 № 416-ФЗ (ред. от 30.12.2012) «О водоснабжении и водоотведении» к регулируемым видам деятельности в сфере водоснабжения относятся:

холодное водоснабжение, в том числе:

транспортировка воды, включая распределение воды;

подвоз воды в случаях, установленных частью 3 названной статьи;

подключение (технологическое присоединение) к централизованной системе водоснабжения.

к регулируемым видам деятельности в сфере водоотведения относятся:

водоотведение, в том числе очистка сточных вод, обращение с осадком сточных вод;

прием и транспортировка сточных вод;

подключение (технологическое присоединение) к централизованной системе водоотведения.

В материалах дела имеется письмо ООО «Партнер», в котором указано, что ЖСК «Бравушка» принимало оплату от физических и юридических лиц за врезку в водопровод и справка ЖСК «Дубравушка» от 30.06.2015 г., подтверждающая взимание

ты за технологическое присоединение к инженерным сетям, в том числе к сетям снабжения. Также в материалах дела имеется договор об осуществлении технологического присоединения к инженерным сетям от 31.05.2013 г. между ЖСК «Бравушка» и ООО «ГлаСиб», в соответствии с которым кооператив взимал плату за технологическое присоединение к сетям водоснабжения и канализования, снабжения (п. 3.1). Часть оплаты по данному договору в последующем числялась второму собственнику сетей – ООО «Наш дом» согласно ответственному соглашению (имеется в материалах дела). Указанные документы подтверждают, что ЖСК оказывает услуги в сфере водоснабжения и водоотведения.

В транспортировке воды (сточных вод) понимается перемещение воды (сточных вод), осуществляемое с использованием водопроводных (канализационных) сетей (ст. 1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ (ред. от 21.07.2014) "О водоснабжении и водоотведении"). Таким образом, ЖСК «Дубравушка», владея объектами водоснабжения и водоотведения и имея подключенных к данным объектам потребителей оказывает услуги в сфере водоснабжения и водоотведения, а именно услуги по подключению (технологическому присоединению) к системе водоснабжения и водоотведения, транспортировке (распределению) воды.

В соответствии с частью 1 статьи 4 ФЗ от 17.08.1995 № 147-ФЗ (ред. от 30.12.2012) «О естественных монополиях» услуги, оказываемые в сфере водоснабжения и водоотведения с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры относятся к сфере деятельности субъектов естественной монополии.

ЖСК «Дубравушка», оказывая услуги в сфере водоснабжения и водоотведения, а именно по технологическому подключению (присоединению), транспортировке (распределению) воды и сточных вод, в границах присоединенных водопроводных сетей, является субъектом естественной монополии.

В соответствии с частью 5 статьи 5 ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 30.12.2012) «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта / субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Доминирующее положение в данном случае устанавливается исходя из определения естественной монополии, понимаемой как состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем, спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в большей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

Таким образом, ЖСК «Дубравушка», как субъект естественной монополии, в границах присоединенных водопроводных сетей занимает доминирующее положение. Следовательно, на ЖСК «Дубравушка» распространяются требования и запреты антимонопольного законодательства (в частности части 1 статьи 10 ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Согласно Договору № 6873-Д от 29.12.2004 г. на отпуск питьевой воды и прием сточных

между ЖСК «Дубравушка» и МУП «Горводоканал» и акту разграничения ответственности, являющегося приложением к данному договору, Кооператив является основным абонентом, владеет инженерными сетями и имеет подключенных к указанным потребителей.

Согласно п. 35 Правил холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 N 644, абонент обязан предоставлять своим абонентам и транзитным организациям возможность подключения (технологического присоединения) к водопроводным и (или) канализационным сетям, сооружениям и устройствам, принадлежащим на законном основании абоненту при условии согласования с организацией водопроводно-канализационного хозяйства.

В обращении заявителя от 02.07.2014г. в ЖСК «Дубравушка» с заявлением о подписании договоров о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе водоотведения и о подключении (технологическом соединении) к централизованной системе водоснабжения в отношении строящегося объекта ОАО «Трансервис», расположенного по адресу: г. Новосибирск, 2-я Ельцовка, 64 стр, председатель ЖСК «Дубравушка» отказала в подписании договоров.

В материалах присутствует письменный отказ ЖСК «Дубравушка» (исх. от 17.07.2014г., исх. № 08/07 от 08.07.14) от подписания договора о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе водоотведения № 5-14 от 17.06.14 и договора о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе водоснабжения № 5-14.303 от 17.06.14 по причине отсутствия свободных производственных мощностей, направленный в адрес МУП «Горводоканал» по адресу ОАО «Трансервис». Отказ в подключении строящегося объекта ОАО «Трансервис» к сетям ЖСК по причине отсутствия пропускной способности сетей также изложен в ответе ЖСК «Дубравушка» на запрос Новосибирского УФАС России от 23.07.14 (исх. № 23/7 от 23.07.14).

Таким образом, действия ЖСК «Дубравушка», выразившиеся в отказе от заключения договоров о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе водоотведения и о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе водоснабжения в отношении строящегося объекта ОАО «Трансервис», расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. 2-я Ельцовка, 64 стр., нарушают пункт 5 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» № 137-ФЗ от 26.07.2006г.

Лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ).

Установление виновности лица в совершении административного правонарушения осуществляется на основании данных, зафиксированных в протоколе об административном правонарушении, объяснений лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в том числе об отсутствии возможности для соблюдения соответствующих правил и норм, о принятии им мер по их соблюдению, а также на основании иных

азательств, предусмотренных частью 2 статьи 26.2 КоАП РФ.

ЖСК имела возможность для соблюдения норм антимонопольного законодательства, а именно заключить договоры о подключении (технологическом соединении) к централизованной системе водоотведения и о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе водоснабжения в отношении строящегося объекта ОАО «Трансервис», расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. 2-я Ельцовка, 64 стр., но данным ответчиком не были приняты все меры от него по соблюдению законодательства.

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

В соответствии с ч. 2 ст. 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях, совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, - влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной десятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех до пятидесяти процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации 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.

Сумма выручки ЖСК за 2013г. составила 7 637 957 рублей.

Смягчающие и отягчающие административную ответственность, предусмотренные статьей 4.2, 4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, не применены.

Сводя к учету статьи 23.48 и часть 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях, учитывая отсутствие отягчающих и смягчающих обстоятельств,

СТАНОВИЛ:

Признать Жилищно-строительный кооператив «Дубравушка» (ИНН 5407197060/КПП 701001, юридический адрес: 630132, г. Новосибирск, ул. Красноярская, д.40) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Применить к Жилищно-строительному кооперативу «Дубравушка» (ИНН 7197060/КПП 540701001, юридический адрес: 630132, г. Новосибирск, ул. Исноярская, д.40) меру ответственности в виде административного штрафа в мере 100 000 (сто тысяч) рублей.

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

Исполнитель: Управление Федерального казначейства по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России), ИНН 5405116098/КПП 540501001, ОКАТО 50401000000, МО 50701000.

Назначение платежа: административные штрафы, зачисляемые в федеральный бюджет.

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

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

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