

14 декабря 2015 года

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть объявлена 11.12.15

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области Гребнев Ю. Н., рассмотрев в городе Нижнем Новгороде материалы дела № 1733-ФАС52-02/15 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс), возбужденного в отношении открытого акционерного общества «Нижегородский водоканал» (ИНН 5257086827, ОГРН 1065257065268 (дата регистрации 14.12.2006), место нахождения: 603086, Российская Федерация, Нижегородская область, г. Нижний Новгород, улица Керченская, 15А) (далее - ОАО «Нижегородский водоканал», общество),

при участии Г. С. В. – защитника ОАО «Нижегородский водоканал» (по доверенности от 15.09.15), после перерыва – защитника ОАО «Нижегородский водоканал» - К.С.С. (по доверенности от 01.01.2015),

УСТАНОВИЛ:

25 ноября 2015 года в отношении Общества составлен протокол об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс).

Основанием (поводом) для возбуждения настоящего производства послужили обстоятельства, установленные Нижегородским УФАС России при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства № 963-ФАС52-02/15 и зафиксированные вступившим в силу решением по данному делу от 28 августа 2015 года.

Указанным решением ОАО «Нижегородский водоканал» признано нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в связи с неустранением в должный срок аварии на сетях, сопряженным с ущемлением интересов членов ПСК «Здоровье».

При составлении протокола об административном правонарушении в отношении ОАО «Нижегородский водоканал» участвовал защитник Общества К.С.С. по доверенности от 01.01.2015.

На рассмотрение дела об административном правонарушении (11.12.2015 в 14 часов 00 минут) явился защитник Общества Г. С. В. по доверенности от 15.09.15, которому разъяснены права, предусмотренные статьёй 25.5 КоАП РФ. Права понятны, отводов не заявлено.

В ходе рассмотрения дела, должностным лицом, рассматривающее дело, объявлен перерыв до 16 часов 30 минут того же дня. После перерыва на рассмотрение дела об административном правонарушении №1733-ФАС52-02/15 явился защитник ОАО «Нижегородский водоканал» К. С.С. по доверенности от 01.01.2015, которому разъяснены права, предусмотренные статьёй 25.5 КоАП РФ. Права понятны, отводов не заявлено.

К. С.С. (защитник ОАО «Нижегородский водоканал») устно изложил свою позицию по делу об административном правонарушении, в которой отметил, что ОАО «Нижегородский водоканал» не согласно с принятым антимонопольным органом решением по делу № 963-ФАС52-02/15 и считает его незаконным. Также защитник общества сообщил, что решение от 28 августа 2015 года № 963-ФАС52-02/15 обжаловано ОАО «Нижегородский водоканал» в Арбитражный суд Нижегородской области.

Защитник ОАО «Нижегородский водоканал» К.С.С. просил должностное лицо, рассматривающее дело, применить статью 2.9 КоАП РФ и освободить ОАО «Нижегородский водоканал» от административной ответственности.

Резолютивная часть постановления объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела 11.12.15.

На основании части 1 статьи 29.11 Кодекса составление мотивированного постановления откладывалось на три дня.

Изучив материалы дела, заслушав доводы защитника Общества, оценив имеющиеся доказательства, должностное лицо, рассматривающее настоящее дело, приходит к следующим выводам.

Статьёй 26.1 КоАП РФ предусмотрено, что по делу об административном правонарушении выяснению подлежат: 1) наличие события административного правонарушения; 2) лицо, совершившее противоправные действия (бездействие), за которые настоящим Кодексом или законом субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность; 3) виновность лица в совершении административного правонарушения; 4) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность; 5) характер и размер ущерба, причиненного административным правонарушением; 6) обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении; 7) иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, а также причины и условия совершения административного правонарушения.

В соответствии с положениями статьи 26.2 КоАП РФ (части 1 и 2) доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело, устанавливают наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела. Эти данные устанавливаются протоколом об административном правонарушении, иными протоколами, предусмотренными Кодексом, объяснениями лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, показаниями потерпевшего, свидетелей, заключениями эксперта, иными документами, а также показаниями специальных технических средств, вещественными доказательствами.

При этом документы признаются доказательствами, если сведения, изложенные или удостоверенные в них организациями, их объединениями, должностными лицами и гражданами, имеют значение для производства по делу об административном правонарушении. Документы могут содержать сведения, зафиксированные как в письменной, так и в иной форме (части 1, 2 статьи 26.7 КоАП РФ).

По правилам статьи 26.11 Кодекса должностное лицо, осуществляющее производство по делу об административном правонарушении, оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности. Никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу.

Должностное лицо, рассматривающее дело, исследовав все собранные по делу доказательства, в том числе материалы, полученные в рамках производства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, считает подтвержденным факт совершения ОАО «Нижегородский водоканал» административного правонарушения по части 2 статьи 14.31 КоАП РФ; его виновность в данном случае объективно следует из анализа относимых, достоверных и допустимых доказательств в их совокупности.

Установлено, что в Нижегородское УФАС России обратился председатель правления потребительского садоводческого кооператива «Здоровье» Е. Г. И., которая сообщила, что несмотря на неоднократные обращения в ОАО «Нижегородский водоканал» (с 20 апреля 2015 года) по вопросу устранения аварии на водопроводных сетях и восстановления водоснабжения на территории кооператива, ОАО «Нижегородский водоканал» бездействует, причиняя убытки землепользователям.

В связи с вышеназванными обстоятельствами Нижегородским УФАС России в отношении ОАО «Нижегородский водоканал» возбуждено дело по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Установлено, что ОАО «Нижегородский водоканал» оказывает услуги водоснабжения ПСК «Здоровье» по договору № 2717 за счёт присоединения водопровода кооператива к централизованным коммунальным сетям общества.

Указанные факты позволяют с учётом статьи 4 Федерального закона «О естественных монополиях» охарактеризовать статус поставщика услуг водоснабжения ОАО «Нижегородский водоканал» по отношению к покупателю ПСК «Здоровье» как положение субъекта естественной монополии-единственного продавца на рынке водоснабжения в границах присоединённых сетей.

Кроме того, по смыслу части 5 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» ОАО «Нижегородский водоканал» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по водоснабжению в границах балансовой принадлежности присоединенных сетей водоснабжения.

Обеспечение надежности и качества водоснабжения в соответствии с условиями договора №2717, заключенного сторонами, является основной обязанностью ОАО «Нижегородский водоканал».

Подпунктом 3.1.1 договора предусмотрены обязанности поставщика (в качестве которого выступает ОАО «Нижегородский водоканал») при условиях своевременной оплаты услуг абонентом обеспечивать подачу питьевой воды абоненту (ПСК «Здоровье») в объемах потребления, соответствующих приложению к договору; обеспечивать режим отпуска воды, за исключением случаев, предусмотренных действующим законодательством, поддерживать расчётный свободный напор в сети питьевого водопровода согласно выданным техническим условиям на присоединение к сетям водопровода.

В соответствии с особенностями водопотребления абонента подпунктом 3.2.6 договора предусмотрена обязанность абонента при плановом, временном, полном прекращении расхода питьевой воды, а также при изменении расхода воды за две недели до намеченной даты письменно сообщить об этом поставщику. При временном, полном прекращении расхода воды водопроводный ввод подлежит закрытию.

Свои договорные обязанности абонент (ПСК «Здоровье») исполнял надлежащим образом. Следовательно, заявитель вправе был рассчитывать на своевременное и надлежащее устранение возникших в зоне эксплуатационной ответственности ОАО «Нижегородский водоканал» препятствий к водопользованию в соответствии с указанной им в письме от 20.04.2015 года датой.

Между тем водоснабжение на территории кооператива отсутствовало 21 день с предполагаемой даты начала поливочного сезона и пуска воды (1 мая 2015 года) до 22 мая 2015 года.

Договорные отношения ОАО «Нижегородский водоканал» и ПСК «Здоровье» подчиняются правилам, регламентированным Типовым договором холодного водоснабжения в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 №645.

В силу пункта 10 такого Типового договора организация водопроводно-канализационного хозяйства обязана в частности принимать необходимые меры по своевременной ликвидации аварий и повреждений на централизованных системах холодного водоснабжения, принадлежащих ей на праве собственности или на ином законном основании, в порядке и сроки, которые установлены нормативно-технической документацией, а также по возобновлению действия таких систем с соблюдением требований, установленных законодательством Российской Федерации в области обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения.

ОАО «Нижегородский водоканал» было уведомлено абонентом о видимом повреждении водопровода заблаговременно (20 апреля 2015 года), соответственно общество располагало достаточным временем для устранения повреждения на водопроводных сетях к 1 мая 2015 года.

Согласно части 3 статьи 1 Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении» от 07.12.2011 №416-ФЗ (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении), требования к качеству и безопасности воды, подаваемой с использованием централизованных и нецентрализованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения, в том числе открытых систем теплоснабжения (горячего водоснабжения), устанавливаются законодательством Российской Федерации в области обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения и законодательством о техническом регулировании.

С 1 января 2013 года применяется «СП 31.13330.2012. Свод правил. Водоснабжение. Наружные сети и сооружения. Актуализированная редакция СНиП 2.04.02-84*» (утв. Приказом Минрегиона России от 29.12.2011 N 635/14).

Согласно таблице 25 «Расчётное время ликвидации аварий на трубопроводах различного диаметра и заложения», приведённой в указанном документе, время устранения повреждения на водопроводе диаметром менее 400 мм при глубине заложения до 2 м не должно превышать 8 часов.

Из Акта разграничения эксплуатационной ответственности по обслуживанию сетей водопровода и канализации от 11 июня 2010 года усматривается, что диаметр водопроводной линии до территории кооператива равен 150 мм, по данным Акта №447 от 06.05.2015 обследования системы

водоснабжения ПСК «Здоровье» по договору №2717, водопроводный ввод, за счёт которого обслуживается территория кооператива, имеет диаметр 90 мм.

Глубина заложения рассматриваемого водопровода, исходя из материалов дела, менее двух метров.

Таким образом, устранение повреждения на данной водопроводной линии не должно превышать 8 часов.

Между тем после получения ОАО «Нижегородский водоканал» 20.04.2015 информации о планируемой дате начала полива 1 мая 2015 года, а также об имеющемся повреждении водопровода работы по устранению повреждения (замене участка водопровода) произведены только 14.05.2015, в полном объеме водоснабжение участков ПСК «Здоровье» восстановлено к 22.05.2015.

При изложенных обстоятельствах длительное отсутствие водоснабжения у членов ПСК «Здоровье», ущемляющее интересы неопределенного круга потребителей (членов ПСК «Здоровье», садоводов), связано с бездействием ОАО «Нижегородский водоканал», что нарушает приведенные выше требования законодательства о водоснабжении.

С учётом изложенных обстоятельств и норм права должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу, что ОАО «Нижегородский водоканал» нарушены требования части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции ввиду несвоевременного устранения повреждения на сетях потребительского садоводческого кооператива «Здоровье», сопряжённого с ущемлением интересов членов ПСК «Здоровье».

Ответственность за совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Следовательно, с учётом постановленных выше выводов событие административного правонарушения в рассматриваемом случае имеет место.

Согласно части 1 статьи 2.1 Кодекса административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое данным Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Часть 2 указанной правовой нормы предусматривает, что юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Общество имело возможность соблюдения требований антимонопольного законодательства, запрещающих злоупотребление доминирующим положением, однако не приняло к этому всех зависящих от него мер.

С учетом всего вышеизложенного в действиях ОАО «Нижегородский водоканал» имеется состав административного правонарушения по части 2 статьи 14.31 Кодекса.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что протокол об административном правонарушении и иные документы составлены в соответствии с процессуальными требованиями КоАП РФ.

Срок привлечения Общества к административной ответственности не истек, других обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, также не установлено.

В силу статьи 26.11 Кодекса судья, члены коллегиального органа, должностное лицо, осуществляющие производство по делу об административном правонарушении, оценивают доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности. Никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу.

Исследовав характер совершенного ОАО «Нижегородский водоканал» правонарушения,

должностное лицо, рассматривающее дело, не усматривает **ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫХ** обстоятельств, позволяющих считать деяние Общества малозначительным и применить положения статьи 2.9 Кодекса.

Согласно санкции части 2 статьи 14.31 КоАП РФ административный штраф на юридических лиц составляет 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 пятидесятой 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) или 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 тысячных до трех сотых 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**.

Установлено, что в 2014 году, предшествующем году, в котором было выявлено административное правонарушение (2015), совокупная выручка Общества от оказания услуг от реализации товара в границах присоединённых сетей ПСК «Здоровье» (606200, Нижегородская область, Кстовский район, станция Ройка) составила 1 14853,43 руб. Выручка от реализации всех товаров составила в 2014 году 3840297677,07 руб.

Три тысячных размера суммы выручки ОАО «Нижегородский водоканал» от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение (в границах присоединённых сетей ПСК «Здоровье»), составляет 344,56 руб. ($0,003 * 1\,148\,53,43$ руб.); три сотых размера суммы выручки Общества от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение (в границах присоединённых сетей ПСК «Здоровье»), составляет 3445,60 руб. ($0,03 * 1\,148\,53,43$ руб.).

Таким образом, сумма минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения (344,56 руб.), и половина разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения ($1\,550,52$ руб. = $(3445,60$ руб. - $344,56$ руб.) / 2), составила 1895,08 руб.

В силу части 2 примечания к статье 14.31 КоАП РФ при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.1, 14.31.2 или 14.33 настоящего Кодекса, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 2 - 7 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим административную ответственность, признается: добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение.

В соответствии с частью 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ при наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

На момент вынесения решения от 28 августа 2015 года № 963-ФАС52-02/15 водоснабжение кооператива восстановлено и осуществлялось должным образом, рассмотрение дела № 963-ФАС52-02/15 прекращено в связи с добровольным устранением ответчиком по делу нарушения антимонопольного законодательства, что отражено в резолютивной части решения от 28 августа 2015 года.

Следовательно, размер административного штрафа 1895,08 руб. подлежит уменьшению на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа (3445,60 руб.), предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа (344,56 руб.), предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

С учетом вышесказанного, размер административного штрафа 1895,08 руб. подлежит уменьшению на 387,63 руб. (3445,60 руб. - 344,56 руб. / 8)

Таким образом, расчетный размер административного штрафа ОАО «Нижегородский водоканал» составил 1507,45 руб., что является суммой меньше нижнего предела санкции части 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

В таком случае ОАО «Нижегородский водоканал» подлежит ответственности с назначением наказания в виде административного штрафа в минимально возможном размере (с учётом установленного Кодексом нижнего предела санкции части 2 статьи 14.31 КоАП РФ), то есть в размере 100.000 рублей.

Обстоятельств, позволяющих уменьшить размер административного штрафа ниже нижнего предела, установленного КоАП РФ, по делу не усматривается.

С учётом вышеизложенного, руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, заместитель руководителя Нижегородского УФАС России

ПОСТАНОВИЛ:

признать ОАО «Нижегородский водоканал» (ИНН 5257086827, ОГРН 1065257065268 (дата регистрации 14.12.2006), место нахождения: 603086, Российская Федерация, Нижегородская область, г. Нижний Новгород, улица Керченская, 15А) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить данному лицу наказание в виде административного штрафа в размере 100.000 (сто тысяч) рублей.

В соответствии со статьями 30.1, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях настоящее постановление может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение десяти суток (при судебном обжаловании – в течение 10 дней) со дня вручения (получения) копии постановления.

Предлагается после уплаты штрафа представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области копию платежного поручения или иные сведения об оплате административного штрафа.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:

Банк получателя – Волго-Вятское ГУ Банка России;

БИК – 042202001; расчетный счет – 40101810400000010002;

Получатель – УФК по Нижегородской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области, лицевой счет – 04321510030);

Код налога – 161 1 16 02010 01 6000 140;

ИНН – 5260041262; КПП – 526001001; ОКТМО – 22701000.

Назначение платежа – денежное взыскание (штраф) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, налагаемое федеральным органом государственной власти.

Частью 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность за неуплату административного штрафа в срок, предусмотренный данным Кодексом.

**Заместитель
руководителя
Ю. Н. Гребнев**