

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление по Кировской области
г. Киров обл., 610019, К.Либкнехта, 69, тел. 64-94-25.

РЕШЕНИЕ

г. Киров
«15» марта 2010 г.

Дело № 02/02-10

Резолютивная часть решения объявлена 15 марта 2010 года
Полный текст решения изготовлен 25 марта 2010 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии:

Мильчакова В.В. – руководителя управления;

Членов Комиссии:

Никоновой М.Л. – зам. руководителя управления, начальника отдела товарных рынков и естественных монополий;

Боровченко Н.И. – ведущего специалиста-эксперта отдела

товарных рынков и естественных монополий;

Головиной Г.Ш. – главного специалиста-эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий.

Секретаря:

Двининой Е.Н. – специалиста 3 разряда отдела товарных рынков и естественных монополий.

В присутствии представителей:

ООО «ТЭК»

Иванова М.Ю. по доверенности от 07.02.2010 г.

Пантюхина О.А. по доверенности от 07.02.2010 г.

ОАО «ККС»

Зайкова Н.И. по доверенности № 55 от 30.12.2008г.

рассмотрев дело № 02/02-10 о нарушении ОАО «ТЭК» (610000 г. Киров, пер. Вершининский, 1) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области 11.01.2010 года обратилось ОАО «ККС» с заявлением на действия ООО «ТЭК», выразившиеся в отказе заключения договора на перекачку сточных вод на условиях, установленных органом регулирования и прекращения перекачки сточных вод через КНС-7 с 07.01.2010 года.

По признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» было возбуждено дело № 02/02-10.

17.02.2010 года на заседании Комиссии представитель ОАО «ККС» поддержал заявленные требования, указав на то, что между ОАО «ККС» и ООО «ТЭК» заключен договор на оказание услуг по отведению сточных вод через КНС-7 № 1567 от 01.01.2007 года. 16 ноября 2009 года в адрес ОАО «ККС» поступило дополнительное соглашение к указанному договору о повышении цены договора более чем в 5 раз, что будет составлять 102 млн. руб. в год. ОАО «ККС» осуществляет регулируемый вид деятельности, при этом все планируемые на следующий период регулирования затраты, включаются в тариф. В связи с тем, что в тариф на 2010 год затраты на оказание услуг по обслуживанию КНС-7 включены в размере 18,7 млн. рублей в год, со стороны ОАО «ККС» был подготовлен и направлен в адрес ООО «ТЭК» протокол разногласий, с указанием на возможность заключения договора именно на эту цену.

Несмотря на это со стороны ООО «ТЭК» поступило уведомление о прекращении действия договора на оказание услуг по отведению сточных вод через КНС-7 и прекращении перекачки сточных вод через КНС-7 с 07.01.2010 года.

В случае отказа ООО «ТЭК» от оказания услуг по обслуживанию КНС-7, все сточные воды от населения Юго-западного района города Кирова и промышленные стоки от биохимического завода пойдут по рельефу и попадут в водные объекты, что, учитывая состав сточных вод биохимического завода, приведет к экологической катастрофе.

Представители ООО «ТЭК» пояснили, что 01.01.2007 года между ОАО «ККС» и ООО «ТЭК» был заключен договор на оказание услуг по отведению сточных вод через КНС-7, п. 5. 2 которого предусмотрено, что в случае если за месяц до истечения срока действия настоящего договора ни одна из сторон письменно не изъявит желание расторгнуть его или изменить, то договор пролонгируется на прежних условиях и на прежний срок.

Письмом от 16.11.2009 года ООО «ТЭК» заявило о намерении изменить стоимость оказываемых услуг по договору № 1567 от 01.01.2007 в связи с тем, что плата, установленная дополнительным соглашением от 31.12.2008 года не покрывает затраты ООО «ТЭК» на оказание услуг по перекачке сточных вод, оказываемых ОАО «ККС». Вместе с указанным письмом в адрес ОАО «ККС» было направлено дополнительное соглашение об изменении стоимости оказываемых услуг в 2010 году и о пролонгации срока действия договора на 2010 год. Внесение в договор изменений, указанных в дополнительном соглашении, возможно только при наличии обоюдного согласия обеих сторон. ООО «ТЭК» не имеет юридической возможности обязать в судебном или ином порядке ОАО «ККС» заключить договор в новой редакции, а равно внести в него изменения. Срок для акцепта дополнительного соглашения был установлен в 10 календарных дней. По истечении 10 календарных дней с момента получения ОАО «ККС» дополнительного соглашения акцепт, отказ от акцепта или согласие на акцепт на иных условиях (протокол разногласий) в адрес ООО «ТЭК» не направлялся, соглашение о продлении срока действия договора на 2010 год между сторонами заключено не было. Таким образом, в соответствии с п. 5.2. договора № 1567 от 01.01.2007 договор прекратил свое действие с 01.01.2010

года, а соответственно в силу ст. 407 ГК РФ с указанной даты прекратились и обязательства ООО «ТЭК» по оказанию услуг ОАО «ККС» по перекачке сточных вод.

Далее представители ООО «ТЭК» пояснили, что в связи с отсутствием со стороны ОАО «ККС» каких-либо предложений по урегулированию отношений на 2010 год ООО «ТЭК» письмом № 23-218 от 16.12.2009 года указало, что согласно п. 5.2 договора на перекачку сточных вод через КНС-7 после прекращения срока действия договора ОАО «ККС» обязано самостоятельно произвести отключение от КНС-7. Лишь 27.12.2009 года, то есть за пределами срока предусмотренного ст. 440 ГК РФ от ОАО «ККС» в адрес ООО «ТЭК» поступил протокол разногласий ОАО «ККС» к дополнительному соглашению с предложением оставить стоимость оказываемых услуг на уровне 2009 года.

Для более полного и всестороннего рассмотрения обстоятельств дела от сторон была запрошена дополнительная информация. Рассмотрение дела было отложено на 15.03.2010 года.

12.03.2010 года в адрес Кировского УФАС поступило письмо из Прокуратуры Октябрьского района г. Кирова № 02-06-2010 от 05.03.2010 года. Из содержания письма следует, что по обращению главного федерального инспектора по Кировской области Терехиной Т.А. о создании аварийной ситуации в системе водоотведения города Кирова прокуратурой Октябрьского района г. Кирова проведена проверка. При проведении проверки установлено, что ОАО «ККС» частично осуществляет водоотведение через КНС-7, находящуюся в ведении ООО «ТЭК» на основании договора № 1567 от 01.01.2007 года, пролонгированного до 31.12.2009 года. Указанный договор прекратил действовать с 01.01.2010 года, т.к. соглашение о стоимости оказываемых ООО «ТЭК» ОАО «ККС» услуг по водоотведению не достигнуто. Руководство ООО «ТЭК» в связи с окончанием срока действия договора заявило о прекращении отвода сточных вод юго-западного района г. Кирова и потребовало от ОАО «ККС» произвести отключение канализационного коллектора, ведущего из Юго-западного района г. Кирова в месте его врезки в канализационно-насосную станцию. Несмотря на изложенное, ОАО «ККС» продолжает принимать от потребителей юго-западного района г. Кирова, оплачивающих данный вид коммунальных услуг, сточные воды и перекачивать их через КНС-7, тем самым нарушая п. 5.2 названного договора, согласно которому предусмотрено самостоятельное отключение от КНС-7.

Прокуратурой Октябрьского района г. Кирова сделан вывод о том, что со стороны ОАО «ККС» имеет место самовольное пользование системой канализации при отсутствии договора (п. 1 Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства российской Федерации от 12.02.1999 г. № 167)(далее Правила № 167).

Исследовав материалы дела и заслушав представителей сторон, Комиссия установила следующее.

Между ОАО «ККС» (Заказчик) и ООО «Ремэнергосервис» (Исполнитель) 01.01.2007 года был заключен договор на оказание услуг по отведению сточных вод через КНС-7. Согласно условий указанного договора Исполнитель принял на себя обязательство оказывать Заказчику услуги по перекачке сточных вод через систему канализации, включающую КНС-7, напорные и самотечные коллекторы, находящиеся на балансе Исполнителя, от места врезки самотечного коллектора Заказчика в КНС-7 Исполнителя до места врезки самотечного коллектора (ДУ 900мм) Исполнителя в самотечный коллектор Заказчика.

Дополнительными соглашениями от 28.12.2007 и от 31.12.2008 действие указанного договора было продлено на 2008 и 2009 год.

Стоимость услуг Исполнителя по данному договору с 01.01.2007 года и с 01.01.2008 года составляла 1 356 832 (один миллион триста пятьдесят шесть тысяч восемьсот тридцать два) рубля 44 коп. в месяц.

Стоимость за оказываемые по договору услуги Исполнителя на 2009 год составляет 1560358 (один миллион пятьсот шестьдесят тысяч триста пятьдесят восемь) рублей 25 коп. в месяц.

01.01.2009 года между ОАО «ККС» («Заказчик»), ООО «Ремэнергосервис» («Исполнитель») и ООО «ТЭК» («Новый исполнитель») заключено соглашение о переходе прав и обязанностей по договору оказания услуг № 1567 от 01.01.2007 года, пунктом 1 которого определено, что в порядке, предусмотренном главой 24 ГК РФ Исполнитель передает, а Новый Исполнитель принимает все права и обязанности Исполнителя по данному договору.

ООО «ТЭК» является арендатором здания канализационно-насосной станции площадью 493,6 кв.м. с расположенным в нем оборудованием по адресу: г. Киров, ул. Луганская, 53 согласно п. 1.1 договора аренды № 37 от 24.12.2008, заключенному между ООО «Корпорация Стэл» (Арендодатель) и ООО «ТЭК» (Арендатор). В соответствии с п. 2.2 договора арендатор обязан содержать арендуемое здание в исправном состоянии в соответствии с требованиями пожарной и электрической безопасности.

16.11.2009 года ООО «ТЭК» направило в адрес ОАО «ККС» дополнительное соглашение с предложением об увеличении стоимости оказываемых услуг на 2010 год до 8 500 000 руб. и продлении срока действия договора на 2010 год.

Сопроводительным письмом к дополнительному соглашению от 16.11.2009 срок для акцепта указанного дополнительного соглашения был установлен 10 дней. По истечении месяца от ОАО «ККС» в адрес ООО «ТЭК» ни акцепта, ни отказа от акцепта, ни согласия на акцепт на иных условиях (протокол разногласий) не поступило.

В письме от 16.12.2009 года ООО «ТЭК» уведомило ОАО «ККС» о том, что в связи с отсутствием между ОАО «ККС» и ООО «ТЭК» соглашения о пролонгации договора № 1567 от 01.01.2007 года на 2010 год указанный договор прекращает свое действие с 01.01.2010 года и просило самостоятельно произвести отключение своих сетей от КНС-7 в срок до 07.01.2010 года.

24.12.2009 ОАО «ККС» письмом, датированным 16.12.2009, направило в адрес ООО «ТЭК» протокол разногласий к дополнительному соглашению, предложив оставить размер стоимости оказываемых услуг на уровне 2009 года, указав, что эти условия являются существенными для него.

Из указанного выше протокола разногласий к дополнительному соглашению следует, что условия, предложенные в настоящем протоколе разногласий, являются для Заказчика существенными. В соответствии со ст. 432 ГК РФ в случае не достижения согласия по условиям, предложенным в протоколе разногласий договор считается не заключенным.

В соответствии со ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Согласно штампа на почтовом конверте протокол разногласий получен ООО «ТЭК» 27.12.2009.

07.01.2010 года ООО «ККС» самостоятельно не произвело отключения своих сетей от КНС-7 и ООО «ТЭК» не отключило канализационные сети ОАО «ККС» от КНС-7.

11.01.2010 года ООО «ТЭК» уведомило ОАО «ККС» и Администрацию г. Кирова о том, что срок отключения сетей ОАО «ККС» от КНС-7, запланированный на 07.01.2010 года переносится на 18.01.2010 года.

14.01.2010 года в Администрации г. Кирова состоялось совещание с участием представителей Администрации г. Кирова, ООО «ТЭК» и ОАО «ККС». Предметом данного совещания являлся поиск законных путей решения в предотвращении экологической катастрофы из-за намерения владельца КНС-7 прекратить с 18.01.2010 года прием и перекачку сточных вод от жилищного фонда и объектов социальной сферы Юго-западного района г. Кирова. Представитель ООО «ТЭК» на совещании заявил, что 18.01.2010 года остановка КНС-7 отменяется.

В соответствии с п. 5.2 договора на оказание услуг по отведению сточных вод № 1567 от 01.01.2007 года определено, что если за месяц до истечения срока действия договора ни одна из сторон не заявит о его изменении или расторжении, то

договор считается пролонгированным на следующий календарный год на прежних условиях.

В силу ст. 445 ГК РФ при отклонении протокола разногласий либо неполучения извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора на рассмотрение суда. ОАО «ККС» не использовало предоставленное законом право.

ОАО «ККС» продолжает принимать от потребителей Юго-западного района г. Кирова сточные воды, перекачка которых производится через КНС-7 в отсутствие заключенного договора с ООО «ТЭК». В соответствии с п. 5.2 договора № 1567 от 01.01.2007г. на оказание услуг по отведению сточных вод через КНС-7, согласно которому после прекращения срока действия настоящего договора Заказчик (ОАО «ККС») должен произвести отключение от канализационно-насосной станции № 7 и уведомить в течение пяти дней исполнителя о произведенном отключении.

Отсутствию договора на отпуск воды и прием сточных вод пунктом 1 Правил № 167 расценивается как самовольное пользование системами коммунального водоснабжения и (или) канализации.

В соответствии с п.82 Правил № 167 организация водопроводно-канализационного хозяйства может прекратить или ограничить отпуск питьевой воды и (или) прием сточных вод, предупредив абонента, органы местного самоуправления, местные службы госсанэпиднадзора, а также территориальное подразделение Государственной противопожарной службы Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, в случаях аварийного или неудовлетворительного состояния водопроводных и (или) канализационных сетей абонента, а также самовольного пользования системами коммунального водоснабжения и (или) канализации.

11.12.2009 года ООО «ТЭК» письмом № 74-210 в адрес Начальника Главного управления МЧС России по Кировской области, письмом № 74-211 от 11.12.2009 в адрес Руководителя Управления Роспотребнадзора по Кировской области и письмом № 37-юр от 28.12.2009 в адрес Главу администрации муниципального образования «Город Киров» уведомило о том, что ООО «ТЭК» вынуждено будет отключить прием грязных стоков от Юго-западного района города Кирова на канализационно - насосную станцию № 7 по причине того, что заканчивается срок действия договора между ООО «ТЭК» и ОАО «ККС».

Статья 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещает действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которого являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе следующие действия (бездействие):

- экономически или технологически не обоснованное сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос;

- экономически или технологически необоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара.

Для признания хозяйствующего субъекта нарушившим требования части 1 статьи 10 закона от 26.07.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» требуется наличие следующих факторов:

а) хозяйствующий субъект должен занимать доминирующее положение на определенном рынке;

б) он должен совершить действие или бездействие, результатом которого является или существует угроза недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

К вышеуказанной КНС-7 присоединена канализационная сеть ОАО «ККС», посредством которой ОАО «ККС» оказывает услуги по перекачке сточных вод от потребителей Юго-западного района г. Кирова. ОАО «ККС» не может принять стоки от потребителей Юго-западного района г. Кирова, минуя КНС-7. В материалах дела не содержится доказательств наличия иной действующей схемы отведения стоков от абонентов ОАО «ККС», кроме как через КНС-7. Таким образом, ООО «ТЭК» занимает доминирующее положение на рынке водоотведения в границах присоединенной сети.

Письмом № 23-218 от 16.12.2009 ООО «ТЭК» предложило ОАО «ККС» самостоятельно произвести отключение и само не производило отключения канализационных сетей ОАО «ККС» от КНС-7. Таким образом, ООО «ТЭК» не совершило действий по экономически или технологически не обоснованному сокращению или прекращению производства товара, на который имеется спрос.

ООО «ТЭК», направив проект дополнительного соглашения от 16.11.2009 года, не отказывало и не уклонялось от заключения договора с ОАО «ККС».

ООО «ТЭК» не совершало действий, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Комиссия пришла к выводу об отсутствии в действиях ООО «ТЭК» состава правонарушения, предусмотренного п. 4 и п. 5 ч. 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Производство по делу № 02/02-10 прекратить в виду отсутствия в действиях ООО «ТЭК» нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

В.В. Мильчаков

Члены комиссии

М.Л. Никонова

Г.Ш. Головина

Н.И. Боровченко

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.