

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена 28 января 2011 года

Полный текст решения изготовлен 9 февраля 2011 года

г. Краснодар

### **Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела №281/2010 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:**

#### **Председатель Комиссии:**

Иващенко И.В. – заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

Тер-Осканов И.О. – начальник отдела контроля на транспорте, в строительстве и ЖКХ;

Пометельникова А.С. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля на транспорте, в строительстве и ЖКХ;

Ковтун Е.В. – специалист - эксперт отдела контроля на транспорте, в строительстве и ЖКХ;

Тимченко В.С. - специалист-эксперт отдела контроля на транспорте, строительстве и ЖКХ

рассмотрев дело №281/2010 по признакам нарушения ООО «Югводоканал» (350020, г. Краснодар, ул. Одесская, 45) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **УСТАНОВИЛА:**

В Краснодарское УФАС России поступило обращение Великого П.А. на действия филиала Ейский групповой водопровод ООО «Югводоканал» (ООО «Югводоканал», Общество) в части отключения объекта капитального строительства, расположенного по адресу Староминской район, ст. Староминская, ул. Новощербиновская, 81, от систем центрального водоснабжения.

В результате рассмотрения обращения установлено следующее.

Между индивидуальным предпринимателем (ИП) Великим П.А. и ООО «Югводоканал» заключен временный договор №12 от 01.01.2010 на отпуск питьевой воды, прием сточных вод и загрязняющих веществ на объект – магазин «Алекс», расположенный по адресу ст. Староминская, ул. Новощербиновская, 81, принадлежащий Великому П.А. на праве собственности согласно свидетельству о государственной регистрации права от 23.06.2006 №23AA756541. Данный договор заключен на срок до 01.05.2010.

02.06.2010 и 19.07.2010 в адрес ИП Великого П.А. ООО «Югводоканал» направлены предписания о предоставлении разрешительной документации на присоединение к сетям водоснабжения и канализации на объект – магазин «Алекс», расположенный по адресу ст. Староминская, ул. Новощербиновская, 81.

09.08.2010 ООО «Югводоканал» прекращен отпуск питьевой воды, на объект – магазина «Алекс», расположенный по адресу ст. Староминская, ул. Новощербиновская, 81 и составлен акт с указанием причины прекращения подачи питьевой воды «за отсутствием разрешительной документации на присоединение к сетям».

Краснодарским УФАС России установлено, что ООО «Югводоканал» является организацией, осуществляющей услуги по водоснабжению и водоотведению и занимает доминирующее положение в границах присоединенной сети сельского поселения ст. Староминская и на него распространяются ограничения, предусмотренные ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь Гражданским кодексом Российской Федерации (далее ГК РФ), Федеральным законом от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции), Правилами пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утвержденных Постановлением правительства № 167 от 12.02.1999 (далее Правила №167), Правилами определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и Правилами подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 №83 (далее Правила №83) руководителем Краснодарского УФАС России принято решение о возбуждении дела №281/2010 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Югводоканал».

Приказом руководителя Краснодарского УФАС России от 06.12.2010г. №449 в отношении ООО «Югводоканал» возбуждено дело №281/2010 по признакам нарушения ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» и создана Комиссия по рассмотрению дела №281/2010 о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением Краснодарского УФАС России от 08.12.2010г. дело №281/2010, возбужденное в отношении ООО «Югводоканал», назначено к рассмотрению на 23.12.2010г.

Заседание Комиссии состоялось 23.12.2010г. в присутствии представителя ООО «Югводоканал» по доверенности №333 от 20.12.2010 Браук М.Н., а также заявителя –ИП Великий П.А. (паспортные данные имеются в деле).

Комиссией приняты запрашиваемые в определении Краснодарского УФАС России от 08.12.2010г. документы, представленные ООО «Югводоканал» и ИП Великим П.А.

На заседании Комиссии заявитель – ИП Великий П.А. пояснил, что в 1977 г. Решением Староминского Совета депутатов трудящихся Краснодарского края №291 от 20.09.1977 г. Староминской птицефабрике был выделен земельный участок по ул. Новощербиновской в ст. Староминской. Далее право собственности на данный земельный участок было зарегистрировано за его супругой Великой Н.П. На данном земельном участке был возведен объект капитального строительства – жилой дом с закусочной и магазином. Актом приемки в эксплуатацию жилого дома с закусочной и магазином от 13.04.1999 и постановлением Главы администрации Староминского района сельского округа Староминского района Краснодарского края №601 от 28.05.1999 объект капитального строительства жилой дом с закусочной и магазином, расположенный по адресу ст. Староминская, ул. Новощербиновская, 81, принят в эксплуатацию. После раздела совместно нажитого имущества с Великой Н.П. право собственности на объект – жилой дом с закусочной и магазином зарегистрировано за Великим П.А. и выдано свидетельство о государственной регистрации права №23AA7565541 от 23.06.2006.

01.01.2008 между ИП Великим П.А. и ООО «Югводоканал» заключен договор на отпуск питьевой воды, прием сточных вод и загрязняющих веществ и подписано дополнительное соглашение о предоставлении в ООО «Югводоканал» разрешительной документации. Письмом №2925 от 01.12.2009 ООО «Югводоканал» уведомило ИП Великого П.А. о расторжении договора от 01.01.2008 по причине непредставления разрешительной документации.

01.01.2010 между ИП Великим П.А. и ООО «Югводоканал» заключен временный договор на отпуск питьевой воды, прием сточных вод и загрязняющих веществ на срок до 01.05.2010.

02.06.2010 и 19.07.2010 в адрес ИП Великого П.А. ООО «Югводоканал» были направлены предписания о предоставлении разрешительной документации. После 09.08.2010 ИП Великому П.А. прекращен отпуск питьевой воды на объект магазин «Алекс».

Представитель ООО «Югводоканал» на заседании комиссии пояснил, что ООО «Югводоканал» осуществляет свою деятельность на территории Ейского района с 2008 года и является арендатором водопроводной и канализационной сети у ГУП «Водоканал». При отключении от водоснабжения объекта магазин «Алекс», Общество руководствовалось п. 8.2 Правил, утвержденных постановлением Правительства №167 от 12.02.1999, то есть указанный объект отключен в связи с отсутствием разрешительной документации. ООО «Югводоканал» считает свои действия законными.

Определением Комиссии Краснодарского УФАС России от 24.12.2010, в связи с необходимостью получения документов по делу №281/2010, рассмотрение дела назначено на 25.01.2011.

Заседание комиссии состоялось 25.01.2011 в присутствии членов Комиссии, представителя ООО «Югводоканал» по доверенности № 333 от 20.12.2010 Браук М.Н., ИП Великого П.А. (паспортные данные имеются в деле). Комиссией объявлен перерыв до 28.01.2011.

Заседание комиссии состоялось 28.01.2011 в присутствии членов Комиссии, представителя ООО «Югводоканал» по доверенности № 333 от 20.12.2010 Браук М.Н. ИП Великий П.А. отсутствовал.

На рассмотрении дела Комиссией установлено, что между ООО «Югводоканал» и ИП Великим П.А. заключен временный договор №12 на отпуск питьевой воды, прием сточных вод и загрязняющих веществ от 01.01.2010 с объемом водопотребления 12 м3 в месяц на объект магазин «Алекс», расположенный по адресу ст. Староминская, ул. Новощербиновская, 81 (далее Договор). Договор заключен на срок с 01.01.2010 по 01.05.2010.

На основании п. 11 Правил №167, отпуск (получение) питьевой воды и (или) прием (сброс) сточных вод осуществляются на основании договора энергоснабжения, относящегося к публичным договорам, заключаемого абонентом (заказчиком) с организацией водопроводно-канализационного хозяйства.

Согласно п.2 ст. 540 ГК РФ договор энергоснабжения, заключенный на определенный срок, считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении либо о заключении нового договора. Таким образом, на момент прекращения водоснабжения объекта магазин «Алекс» Договор действовал, так как ни одной из сторон Договора не заявлено о его расторжении, кроме того условиями п. 8.1 Договора предусмотрено, что до заключения нового договора отношения сторон регулируются настоящим договором.

Организация водопроводно-канализационного хозяйства имеет право, отключать или ограничивать подачу питьевой воды абоненту в случае:

- неуплаты абонентом отпущенной питьевой воды и (или) принятых сточных вод за два расчетных периода (п.83 Правил №167);

- наличия у абонента самовольно возведенных устройств и сооружений для присоединения к системам водоснабжения и канализации (п.89 Правил №167).

На заседании Комиссии представитель ООО «Югводоканал» пояснил, что причиной прекращения водоснабжения объекта магазин «Алекс» послужило самовольное пользование абонентом системами коммунального водоснабжения, т.е. отсутствие разрешительной документации на присоединение (технических условий и проекта водопроводных сетей).

На основании п.1 Правил №167 самовольным использованием является пользование системами водоснабжения и канализации при отсутствии договора на отпуск (получение) питьевой воды и прием (сброс) сточных вод, а так же в случае нарушения условий договора абонентом.

Комиссией рассмотрены условия Договора. Согласно п.7.2 данного Договора ресурсоснабжающая организация вправе расторгнуть договор до окончания срока его действия в случае неоднократного нарушения абонентом условий, предусмотренных ст. 523 ГК РФ.

В соответствии с п.3 ст. 523 ГК РФ нарушение договора поставки покупателем предполагается существенным в случаях:

- неоднократного нарушения сроков оплаты товаров;
- неоднократной невыборки товаров.

ООО «Югводоканал» не представило Комиссии доказательств нарушения ИП Великим П.А. п.3 ст.523 ГК РФ, следовательно и п. 7.2 Договора. Более того, письмом ООО «Югводоканал» №4041 от 10.11.2010 подтверждается отсутствие у ИП Великого П.А. задолженности за потребленную в магазине «Алекс» воду перед ООО «Югводоканал» в рамках заключенного Договора.

Также представитель ООО «Югводоканал», указал на направление 17.03.2010 в адрес ИП Великого П.А. уведомления о прекращении действия договора, но документального подтверждения направления данного письма ООО «Югводоканал» не представлено.

Согласно пояснений ООО «Югводоканал» причиной отключения объекта магазина «Алекс», принадлежащего ИП Великому П.А., послужило самовольное пользование системами водоснабжения и канализации, так как у ИП Великого П.А. отсутствовал договор на отпуск питьевой воды и прием сточных вод. Договор был расторгнут ООО «Югводоканал» в одностороннем порядке в связи с непредставлением разрешительной документации.

Как ранее установлено Комиссией, факт расторжения Договора документально не подтвержден, следовательно Договор является действующим. В доказательство наличия разрешительной документации, ИП Великим П.А. на заседание Комиссии представлены копия постановления Главы администрации Староминского сельского округа Староминского района Краснодарского края №601 от 28.05.1999 «О принятии жилого дома с закуской и магазином в эксплуатацию по ул. Новощербиновская, 81-А Великой Н.П.» и акта приемки в эксплуатацию жилого дома с закуской и магазином, согласно которого в данном объекте уже существовало сетевое водоснабжение.

Согласно п.6 Правил №83, в случае если правообладатель земельного участка намерен осуществить реконструкцию объекта капитального строительства или подключение построенного объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и если технические условия для его подключения отсутствовали либо истек срок их действия, а также если истек срок действия технических условий, выданных органом местного самоуправления в составе документов о предоставлении земельного участка, правообладатель в целях определения необходимой ему подключаемой нагрузки обращается в организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, к которым планируется подключение реконструированного (построенного) объекта капитального строительства, для получения технических условий.

ООО «Югводоканал» не представлены доказательства о реконструкции объекта капитального строительства – магазина «Алекс», расположенного по адресу ст. Староминская, ул. Новощербиновская, 81. Таким образом обязанность правообладателя земельного участка – ИП Великого П.А. представить Обществу разрешительную документацию отсутствует. Ранее выданные технические условия на подключение объекта капитального строительства выполнены, что подтверждается актом приемки в эксплуатацию жилого дома с закусочной и магазином от 13.04.1999.

Таким образом, в действиях ООО «Югводоканал», выразившихся в нарушении положений Правил №167 в части требования от ИП Великого П.А. представить разрешительную документацию на подключение к сетям водоснабжения и канализации объекта магазин «Алекс», а так же положений Правил №83 в части прекращения водоснабжения объекта магазин «Алекс», расположенного по адресу ст. Староминская, ул. Новощербиновская, 81, принадлежащий ИП Великому П.А., повлекших ущемление интересов ИП Великого П.А. установлен факт нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

Согласно пункту 4 Постановления пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 30.07. 2008 г. N 30 О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства», Арбитражным судам следует обратить внимание, что исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Также надлежит иметь в виду, что суд или **антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия** (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части **перечень не является исчерпывающим**.

30.12.2010 представителем ООО «Югводоканал» составлен акт на подключение к водопроводной сети объекта магазин «Алекс», расположенный по адресу ст. Староминская, ул. Новощербиновская, 81. Факт возобновления водоснабжения подтвержден Заявителем – ИП Великим П.А.

Таким образом ООО «Югводоканал» в добровольном порядке устранило нарушение антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела № 281/2010, возбужденного в отношении ООО «Югводоканал», в связи с добровольным устранением нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Передать материалы дела №281/2010 должностному лицу для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении по факту нарушения ООО «Югводоканал» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель комиссии

И.В. Иващенко

Члены Комиссии:

И.О. Тер-Осканов

А.С. Пометельникова

Е.В. Ковтун