

Постановление

по делу об административном правонарушении

№ 1253-ФАС 52-02/15

09 октября 2015 года

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть постановления объявлена 07 октября 2015 года

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области Башева Надежда Владимировна, рассмотрев материалы дела № 1253-ФАС 52-02/15 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ОАО «Дзержинский водоканал»,

при участии:

защитника ОАО «Дзержинский водоканал» С. Н. А. по доверенности от 09.09.2015 г.,

установил:

26 августа 2015 года в отношении ОАО «Дзержинский водоканал» с участием защитника общества составлен протокол об административном правонарушении в связи с установлением обстоятельств, указывающих на совершение

ОАО «Дзержинский водоканал» недопустимых в контексте положений антимонопольного законодательства действий (бездействия).

Указанные действия выявлены Нижегородским УФАС России в связи с рассмотрением дела о нарушении антимонопольного законодательства по заявлению ООО «Химинвест» и зафиксированы в решении антимонопольного органа от 09 апреля 2015 года по итогам рассмотрения дела №1635-ФАС52-02/14.

Предметом оценки Нижегородского УФАС России явилось одностороннее расторжение ОАО «Дзержинский водоканал» договора на водоснабжение и прием сточных вод и навязывание заключения договора с ООО ТД «Цвет».

ОАО «Дзержинский водоканал» направило в адрес заявителя уведомление о прекращении действия договора № 0637 от 01.03.2010 «На отпуск воды и прием сточных вод», заключенного между заявителем и ОАО «Дзержинский водоканал».

Согласно данному договору ООО «Химинвест» является абонентом ОАО «Дзержинский водоканал». Условия указанного договора не предусматривают

право одностороннего расторжения договора без своевременного и обоснованного уведомления.

Из уведомления ОАО «Дзержинский водоканал» от 30.06.2014, направленного в адрес ООО «Химинвест», следует, что в соответствии с утвержденными схемами холодного водоснабжения и водоотведения в г. Дзержинске ОАО «Дзержинский водоканал» не является гарантирующим поставщиком холодной воды на сетях, по которым осуществляется водоснабжение ООО «Химинвест», в связи с чем действие договора № 0637 от 01.03.2010 «На отпуск воды и прием сточных вод», заключенного между ООО «Химинвест» и ОАО «Дзержинский водоканал», считается прекращенным с 24.06.2014. За заключением договора ООО «Химинвест» следует обратиться к владельцу сетей ООО ТД «Цвет».

Письмом № 450/пс от 26.03.2015 ОАО «Дзержинский водоканал» отозвало свое уведомление от 30.06.2014 о прекращении договора № 0637 от 01.03.2010 «На отпуск воды и прием сточных вод», как ошибочно направленное.

В соответствии с определением, изложенным в части 1 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции», доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому 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. Критерии доминирования хозяйствующего субъекта определены в той же статье. Одним из ключевых признаков является доля, занимаемая субъектом на рынке.

Доля единственного продавца на рынке услуг холодного водоснабжения и водоотведения, каковым является ОАО «Дзержинский водоканал», в границах присоединённых сетей равна 100%.

Действия (бездействие) хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на рынке, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции, ущемлению интересов иных лиц, запрещены частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы установлено, что 01.03.2010 между ОАО «Дзержинский водоканал» и ООО «Химинвест» заключен договор «На отпуск воды и прием сточных вод» №0637. Предметом данного договора являются обязанности Предприятия ВКХ производить на границе эксплуатационной ответственности сторон отпуск воды из системы коммунального водоснабжения, посредством водопроводных устройств и сооружений по водопроводным вводам, и прием сточных вод посредством канализационных устройств и сооружений по канализационным выпускам в систему канализации от нежилого отдельно-стоящего здания, расположенного по адресу г. Дзержинск, ул. Науки, д.8.

В соответствии с договором № 0637 ООО «Химинвест» обязуется производить оплату в полном объеме и в установленные настоящим договором сроки.

Пунктом 8.2 договора установлено, что договор может быть изменен, дополнен или расторгнут в порядке, установленном действующим законодательством.

Между тем согласно уведомлению ОАО «Дзержинский водоканал» от 30.06.2014, направленному в адрес ООО «Химинвест», следует, что в соответствии с утвержденными схемами холодного водоснабжения и водоотведения в г. Дзержинске ОАО «Дзержинский водоканал» не является гарантирующим поставщиком холодной воды на сетях, по которым осуществляется водоснабжение ООО «Химинвест», в связи с чем действие договора № 0637 от 01.03.2010 «На отпуск воды и прием сточных вод», заключенного между ООО «Химинвест» и ОАО «Дзержинский водоканал», считается прекращенным с 24.06.2014.

Данное уведомление, исходящее от ответчика, комиссия антимонопольного органа расценила как односторонний отказ ОАО «Дзержинский водоканал» от исполнения договора с заявителем (расторжение договора в одностороннем порядке).

В соответствии со статьями 450 (пунктами 1, 2), 451 (пунктами 1, 4) Гражданского кодекса Российской Федерации изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором. По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только: 1) при существенном нарушении договора другой стороной; 2) в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Таким образом, по общим правилам гражданского законодательства Российской Федерации для прекращения действия договора (его расторжения) требуется воля обеих сторон.

В силу части 2 статьи 13 Федерального закона от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении, Закон №416) к договору водоснабжения применяются положения о договоре энергоснабжения, предусмотренные Гражданским [КОДЕКСОМ](#) Российской Федерации, если иное не установлено настоящим Федеральным законом, принятыми в соответствии с ним нормативными правовыми актами Российской Федерации и не противоречит существу договора водоснабжения.

В соответствии со статьей 546 Гражданского кодекса Российской Федерации когда абонентом по договору энергоснабжения выступает юридическое лицо, энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке, по основаниям, предусмотренным статьей 523 Гражданского кодекса Российской Федерации, а именно: в случае неоднократного нарушения сроков оплаты товаров, неоднократной невыборки товаров.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом. Односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства (статья 310 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Согласно пункту 15 Правил №644 договор холодного водоснабжения заключается на срок, указанный в договоре. Если за месяц до истечения срока действия договора ни одна из сторон не заявит о его прекращении, изменении или заключении договора на иных условиях, соответствующих требованиям Федерального [закона](#) «О водоснабжении и водоотведении» и принимаемых в соответствии с ним иных нормативных правовых актов, срок действия договора холодного водоснабжения продлевается на тот же срок и на тех же условиях.

В пункте 8.1.2 договора №0637 указано, что договор продлевается на следующий год, если ни одна из сторон за месяц до окончания срока действия договора не заявила об отказе в его пролонгации, пересмотре или расторжении.

С учетом того, что договор №0637 в соответствии с пунктом 8.1.2 договора считается возобновленным с 01.03.2014 на очередной год, уведомление ОАО «Дзержинский водоканал» о прекращении договора №0637 с 24.06.2014, направленное в адрес ООО «Химинвест» 30.06.2014, не соответствует вышеперечисленным требованиям Гражданского кодекса Российской Федерации, Закона о водоснабжении и водоотведении, Правил №644 и условиям самого договора.

Таким образом, действия ОАО «Дзержинский водоканал» по направлению в адрес ООО «Химинвест» уведомления о прекращении договора №0637 с 24.06.2014 противоречат части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», являются злоупотреблением доминирующим положением.

Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы установлено, что в соответствии с постановлением администрации г. Дзержинска Нижегородской области от 21 августа 2013 года №3295 «Об определении гарантирующей организации в сфере водоснабжения и водоотведения» ОАО «Дзержинский водоканал» присвоен статус гарантирующей организации для централизованной системы холодного водоснабжения и водоотведения города Дзержинска Нижегородской области. Зона деятельности названной гарантирующей организации определена в границах сетей холодного водоснабжения и водоотведения, находящихся в собственности муниципального образования городского округа города Дзержинска.

Доводы ОАО «Дзержинский водоканал» о том, что действие постановления администрации о признании ОАО «Дзержинский водоканал» гарантирующей организацией не распространяется на сети, по которым осуществляется водоснабжение ООО «Химинвест», не подтверждаются анализом данного постановления, поскольку гарантирующий поставщик определен не по признаку территориальности, а по принадлежности сетей муниципального образования г. Дзержинска.

Перечень гарантирующих организаций в сфере водоснабжения и водоотведения на территории городского округа г. Дзержинск определен постановлением Администрации г. Дзержинск от 21.08.2013 №3295 «Об определении гарантирующей организации в сфере водоснабжения и водоотведения» в редакции постановления Администрации г. Дзержинск от 26.06.2014 №2539 «О внесении изменений в постановление Администрации г. Дзержинск от 21.08.2013 №3295». Указанными нормативными правовыми актами Администрацией г. Дзержинск ООО ТД «Цвет» статусом гарантирующей организации в сфере

водоснабжения и водоотведения не наделено.

Вместе с тем статус организации водопроводно-канализационного хозяйства, статус гарантирующей организации в сфере водоснабжения и водоотведения в границах городского округа города Дзержинска Нижегородской области и прочие фактические обстоятельства по настоящему делу свидетельствуют о том, что ОАО «Дзержинский водоканал» является субъектом естественных монополий по смыслу статьи 4 Федерального закона «О естественных монополиях», оказывая услуги в сфере водоснабжения и водоотведения с использованием объектов коммунальной инфраструктуры.

Как указано выше, действия ОАО «Дзержинский водоканал», направленные на одностороннее прекращение договора «На отпуск воды и прием сточных вод» без оснований, установленных действующим законодательством Российской Федерации, приводят к ущемлению интересов заявителя, что образует нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Письмом от 26.03.2015 № 450/пс ОАО «Дзержинский водоканал» отозвало свое уведомление от 30.06.2014 о прекращении договора № 0637 от 01.03.2010 «На отпуск воды и прием сточных вод», как ошибочно направленное. Указанный договор в настоящее время ОАО «Дзержинский водоканал» считает действующим. Следовательно, ОАО «Дзержинский водоканал» добровольно устранило нарушение антимонопольного законодательства.

Нарушение приведённого выше запрета, установленного антимонопольным законодательством, влечёт административную ответственность для субъекта естественной монополии по части 2 статьи 14.31 КоАП РФ, в связи с чем в отношении ОАО «Дзержинский водоканал» и инициировано настоящее административное производство.

Законный представитель ОАО «Дзержинский водоканал» Р. А. И. на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился, защитник изложил позицию общества, которая состояла в следующем.

По мнению представителя ОАО «Дзержинский водоканал», общество не является гарантирующей организацией для системы водоснабжения и водоотведения, в границах которой расположены объекты инфраструктуры ООО «Химинвест».

Вторая группа аргументов ОАО «Дзержинский водоканал» сводится к доводам о том, что отношения по данному договору не прекращались, считают, что нет события правонарушения антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения дела, предусмотренные статьёй 25.5 КоАП РФ права защитнику разъяснены, отводов не заявлено.

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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Изготовление постановления по делу об административном правонарушении в полном объеме откладывалось на два дня.

Заслушав доводы защитника ОАО «Дзержинский водоканал», изучив материалы дела, должностное лицо, уполномоченное на рассмотрение дела об административном правонарушении в отношении ОАО «Дзержинский водоканал», приходит к следующему.

Одностороннее прекращение договора «На отпуск воды и прием сточных вод» со стороны гарантирующей организации нарушает запрет, установленный в части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», и влечёт административную ответственность в соответствии с частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Вопрос о статусе ОАО «Дзержинский водоканал» в качестве гарантирующей организации исследовался ранее и разрешён в решении Нижегородского УФАС России от 15 декабря 2014 года по делу №1635-ФАС52-02/14 следующим образом.

Администрацией г. Дзержинска Нижегородской области постановлением от 21 августа 2013 года №3295 «Об определении гарантирующей организации в сфере водоснабжения и водоотведения» ОАО «Дзержинский водоканал» присвоен статус гарантирующей организации для централизованной системы холодного водоснабжения и водоотведения города Дзержинска Нижегородской области.

Зона деятельности названной гарантирующей организации определена в границах сетей холодного водоснабжения и водоотведения, находящихся в собственности муниципального образования городского округа города Дзержинска, кроме сетей, расположенных на территории административно-территориального образования сельсовета Пыра и территории рабочего посёлка Горбатовка.

Статус гарантирующей организации не означает, что присоединение потребителей и иных связанных объектов инфраструктуры, за счёт которых производится поставка услуг, к централизованной системе водоотведения является непосредственным.

Решение Нижегородского УФАС России по делу № 1635-ФАС52-02/15, принятое 09 апреля 2015 года, вступило в силу с момента его принятия.

Таким образом, факт нарушения ОАО «Дзержинский водоканал» антимонопольного законодательства следует считать установленным.

Частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ установлена административная ответственность за совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Охарактеризованное выше одностороннее прекращение договора «На отпуск воды и прием сточных вод» со стороны ОАО «Дзержинский водоканал» признано злоупотреблением доминирующим положением на рынках водоснабжения и водоотведения, что свидетельствует о наличии события административного правонарушения по части 2 статьи 14.31 КоАП РФ в действиях общества.

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

При этом юридическое 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, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

ОАО «Дзержинский водоканал» имело объективную возможность для соблюдения запретов, предусмотренных частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», но необходимых мер к этому не предприняло.

Следовательно, в деянии ОАО «Дзержинский водоканал» усматривается состав административного правонарушения по части 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Срок привлечения ОАО «Дзержинский водоканал» к административной ответственности не истек (1 год), других обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, также не установлено.

Кроме того, анализируя допущенное ОАО «Дзержинский водоканал» правонарушение, должностное лицо, анализируя материалы настоящего дела, не усматривает в данной ситуации малозначительности.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

По указанным мотивам должностное лицо, уполномоченное рассматривать данное дело, приходит к заключению, что оснований к освобождению ОАО «Дзержинский водоканал» от административной ответственности не имеется.

Санкция подлежащей применению нормы предусматривает наложение административного штрафа в случае, если 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, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

В соответствии с примечанием к статье 14.31 КоАП РФ должностное лицо, назначая административный штраф в качестве наказания, руководствуется следующими правилами:

1. Выручка от реализации товаров (работ, услуг) определяется в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации (пункт 1 примечания).

2. За совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 КоАП РФ, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения (пункт 4 примечания).

Согласно представленной в Управление справке ОАО «Дзержинский водоканал», по состоянию на 31 декабря 2013 года совокупная выручка от оказания всех видов услуг ОАО «Дзержинский водоканал» составила 927 787 220,49 рублей, за этот же период выручка общества от оказания услуг на рынке водоотведения – 484 859 742,09 рублей, выручка общества от оказания услуг на рынке водоснабжения – 390 033 866,45 рублей.

Рассчитанный в размере трёхтысячных от суммы выручки правонарушителя на рынке водоотведения и водоснабжения (874 893 608,54 рублей) минимальный штраф составляет 2 624 680,83 рубля. Максимальный штраф, соответствующий трём сотым от той же исходной суммы, равен 26 246 808,26 рублей.

Исчисленный в соответствии с приведёнными в примечании к статье 14.31 КоАП РФ правилами размер штрафа составит, таким образом, величину, равную

$$2\,624\,680,83 + 0,5(26\,246\,808,26 - 2\,624\,680,83) - (26\,246\,808,26 - 2\,624\,680,83) = 11\,482\,978,62 \text{ руб.}$$

Соответственно должностное лицо, уполномоченное на рассмотрение настоящего дела об административном правонарушении, назначает ОАО «Дзержинский водоканал» административное наказание в виде административного штрафа в размере 11 482 978,62 руб. (одиннадцати миллионов четыреста восьмидесяти двух тысяч девятисот семидесяти восьми рублей 62 копеек).

На основании изложенного, заместитель руководителя, руководствуясь статьями 23.48, 26.11, 29.9-29.11 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ОАО «Дзержинский водоканал» (ИНН/КПП 5260154749/524901001, ОГРН 1055238104822 (присвоен 11.08.2005), место нахождения: Российская Федерация, 606019, г. Дзержинск Нижегородской области, пр-кт Дзержинского, 43) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
2. Назначить ОАО «Дзержинский водоканал» административное наказание в виде административного штрафа в размере 11 482 978,62 руб. (одиннадцати миллионов четыреста восьмидесяти двух тысяч девятисот семидесяти восьми рублей 62 копеек).

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1, частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, статьями 207, 208 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации настоящее постановление может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти суток (дней) со дня вручения или получения копии постановления.

Предложить ОАО «Дзержинский водоканал» в 10-дневный срок после уплаты штрафа представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области копию платежного поручения, заверенного банком, с сопроводительным письмом о выполнении настоящего постановления либо иные доказательства уплаты штрафа.

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

В соответствии с частью 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный данным Кодексом, влечет административную ответственность.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:

Банк получателя – Волго-Вятское ГУ Банка России по Нижегородской области;

ИНН 5260041262 КПП 526001001; код ОКТМО – по месту муниципального образования (22701000).

БИК – 042202001; расчетный счет – 40101810400000010002;

Получатель – УФК по Нижегородской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области, лицевой счет – 04321510030); Код налога – 16111602010016000140;

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

Заместитель руководителя

Н.В. Башева