

РЕШЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 11-01-10-04/378

Резолютивная часть оглашена 29 сентября 2011 г. г. Волгоград
Решение в полном объеме изготовлено 12 октября 2011 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, утвержденная Приказами руководителя Волгоградского УФАС от 07.07.2011 года № 443, от 01.08.2011 г. №511, в составе:

Никуйко И.Б. – председателя комиссии, заместителя руководителя Управления ФАС России по Волгоградской области,

Удовик К.А. – члена комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления ФАС России по Волгоградской области,

Кочетова Г.В. – члена комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления ФАС России по Волгоградской области,

рассмотрев материалы дела №11-01-10-04/378 по признакам нарушения Государственным унитарным предприятием Волгоградское областное сельскохозяйственное предприятие «Заря» (далее - ГУП ВОСХП «Заря» (400022, г. Волгоград-22, ул. Куйбышева, 76 ИНН: 3448025003) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции",

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной Антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Управление) поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью «ТепличноХозяйственныйКомплекс» (далее - ООО «ТХК») (вх. № 7418 от 02.12.2010 г.) на неправомерные действия со стороны ГУП ВОСХП «Заря». Из заявления и материалов дела следует, что между ООО «ТХК» и ГУП «ВОСХП «Заря» был заключен договор от 01 января 2010 года на оказание услуг по подаче питьевой воды. По условиям договора от 01 января 2010 года ГУП «ВОСХП «Заря» обязалось транспортировать ООО «ТХК» питьевую воду, а ООО «ТХК» обязалось производить оплату потребленного объема воды и её транспортировку.

Договор от 01 января 2010 года на оказание услуг по подаче питьевой воды действовал до 31 декабря 2010 года, при этом договор считался продленным на следующий календарный год, если за месяц до окончания срока действия договора ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении, либо о заключении нового.

Согласно письму от 29 ноября 2010 года №01-1064 ГУП ВОСХП «Заря» сообщило ООО «ТХК» о том, что договор транспортировки питьевой воды от 01 января 2010 года, заключенный между ГУП «ВОСХП «Заря» и ООО «ТХК» после окончания срока его действия пролонгирован не будет. Вопрос о заключении нового договора будет решаться после заключения ООО «ТХК» с МУП «Городской водоканал г.Волгограда» договора на отпуск (получение) питьевой воды и приема (сброса) сточных вод.

15.12.2010 г. ООО «ТХК» обратилось в МУП «Горводоканал г.Волгограда» о заключении договора. В ответ на письмо МУП «Горводоканал г.Волгограда» ответило (исх. №6692и-10 от 27.12.2010 г.), что в силу п.2 ст.539 ГК РФ договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него отвечающего

установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии. Между тем у ООО «ТХК» отсутствует подключение к сетям водопровода и канализации МУП «Горводоканал г.Волгограда». Согласно актов разграничения балансовой принадлежности сетей водоснабжения и водоотведения собственником сетей является ГУП «ВОСХП «Заря». Согласно технических условий №57КР от 23.12.2010 г. предусмотрена возможность подключения ООО «ТХК» от водопровода $D=200$ мм, находящегося в муниципальной собственности. В случае производства работ по подключению к указанному водопроводу, МУП «Горводоканал г.Волгограда» рассмотрит вопрос о заключении прямого договора с ООО «ТХК».

На заседании Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссии) представители сторон пояснили:

ООО «ТХК»: «В ноябре 2010 г. мы получили письмо ГУП «ВОСХП «Заря» о том, что договор подачи питьевой воды продлен не будет, возможность заключения ставилась в зависимость от заключения договора с МУП «Горводоканал г.Волгограда». МУП «Горводоканал г.Волгограда» в ответ на письмо ООО «ТХК» сообщило, что получать питьевую воду мы можем через сети ГУП ВОСХП «Заря». ГУП ВОСХП «Заря» в январе 2011 года направило нам проект договора, но он не был надлежаще оформлен. Отсутствовали подписи и печати ГУП ВОСХП «Заря». На данный момент договор заключен, но ГУП «ВОСХП «Заря» не гарантирует поставку. Прекращение поставок питьевой воды началось с января 2011 года и имеет систематический характер. Периоды перерывов длятся от нескольких часов до нескольких суток. В связи с тем, что наше хозяйство очень сильно зависит от водопотребления мы хотели бы иметь две ветки: одну резервную, одну рабочую. ООО «ТХК» не пошло на предложенное условие МУП «Горводоканал г.Волгограда» о заключении трехстороннего соглашения, т.к. в декабре МУП «Горводоканал г.Волгограда» нам были выданы ТУ, мы начали их реализовывать».

Представитель ГУП «ВОСХП «Заря»: «ГУП ВОСХП «Заря» является абонентом по потреблению питьевой воды, и в силу того, что наше предприятие абонент, для него заключение договора на транспортировку водных ресурсов не является обязательным в силу ст.426 ГК РФ. Согласно статьям 426, 539-548 ГК РФ договор энергоснабжения (к которым относят снабжение водой) носит публичный характер для поставщика ресурсов и абонента, но не для других сторон. Питьевая вода предоставляется МУП «Горводоканал г.Волгограда». При этом данная организация непосредственно не доставляет данные ресурсы до объектов потребления ГУП «ВОСХП «Заря», расположенных на возвышенности. По этой причине водопроводные сети ГУП «ВОСХП «Заря» были проложены к сетям МУП «Горводоканал г.Волгограда» и посредством собственных мощных насосных агрегатов подавали воду на предприятие и посёлок. Транспортировка питьевой воды носила временный характер. Мощностей электронасосных агрегатов насосных станций ГУП «ВОСХП «Заря» с трудом обеспечивает потребности подачи воды для производства овощей, что приводит к тому, что мы вынуждены были увеличить время поливов собственных площадей из-за недостаточной пропускной способности водопроводных линий и вводить в работу резервные насосы. Это ставит под угрозу стабильность подачи воды для нужд ГУП ВОСХП «Заря» и посёлка им.Сакко и Ванцетти. Соответственно считаем, что ООО «ТХК» не обосновано требует снабжения водными ресурсами своего комплекса

посредством сетей инженерно-технического обеспечения ГУП «ВОСХП «Заря», используя материальный и трудовой потенциал нашего предприятия. У нас установлен тариф на транспортировку, другой договор мы не можем заключить. В 2010 году мы не согласовывали с ресурсоснабжающей организацией подключение ООО «ТХК» к сетям нашей организации.

Исходя из вышеуказанного ООО «ТХК» необходимо для получения водных ресурсов непосредственно заключить договор о снабжении питьевой водой непосредственно с поставщиком этого ресурса.

С предложением заключить трехстороннее соглашение, по которому расчеты производились бы на прямую между ООО «ТХК» и МУП «Горводоканал г.Волгограда», ООО «ТХК» не обращалось».

Рассмотрев доводы сторон, и ознакомившись с представленными документами, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение, совершил действие (бездействие),

характеризующееся как злоупотребление этим положением и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению прав лиц.

В силу пункта 4 статьи 4 Закона под товарным рынком следует понимать сферу обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, 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 отсутствует за ее пределами. Согласно п.1 ч.1 ст. 5 ФЗ «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.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

Таким образом, установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта производится с учетом его доли на рынке определенного товара. Если доля лица на рынке определенного товара превышает 50 процентов, то в силу

пункта 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции положение такого лица признается доминирующим, если не доказано иное.

В соответствии с п. 3.7. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией (Приказ ФАС РФ от 17.01.2007 № 5) и в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС РФ от 28.04.2010 года № 220, в рамках рассмотрения дела Управлением был подготовлен аналитический отчет № 674 от 12.09.2011 года по результатам проведения анализа состояния конкуренции на рынке подачи питьевой воды в период 2010-01.09.2011 гг.

Согласно аналитическому отчету № 674 от 12.09.2011 года доля ГУП «ВОСХП «Заря» на рынке услуг транспортировки питьевой воды в границах водопроводных сетей, эксплуатируемых предприятием, составляет 100%. Таким образом, положение ГУП «ВОСХП «Заря» можно признать доминирующим.

Отношения между абонентами (заказчиками) и организациями водопроводно-канализационного хозяйства в сфере пользования централизованными системами водоснабжения и (или) канализации населенных пунктов регулируются Правилами пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации (утв. Постановлением Правительства РФ от 12.02.1999 N 167) (далее - Правила коммунального водоснабжения).

Согласно п. 11. отпуск (получение) питьевой воды осуществляются на основании договора энергоснабжения, относящегося к публичным договорам (статьи 426, 539 - 548 Гражданского кодекса Российской Федерации), заключаемого абонентом (заказчиком) с организацией водопроводно-канализационного хозяйства.

В соответствии со статьей 539 ГК РФ сторонами в договоре на энергоснабжение являются энергоснабжающая организация и абонент (потребитель), имеющий энергопринимающие устройства, присоединенные к сетям энергоснабжающей организации.

Согласно статье 545 ГК РФ абонент может передавать энергию, принятую им от энергоснабжающей организации через присоединенную суть, другому лицу (субабоненту) только с согласия энергоснабжающей организации.

Согласно п.1 Правил коммунального водоснабжения под организацией водопроводно-канализационного хозяйства понимается предприятие (организация), осуществляющее отпуск воды из системы водоснабжения и (или) прием сточных вод в систему канализации и эксплуатирующее эти системы.

Между ГУП «ВОСХП «Заря» и МУП «Горводоканал г.Волгограда» заключен договор №004701 от 01.06.2009 г. на отпуск воды и прием сточных вод. По условиям данного договора ГУП «ВОСХП «Заря» является абонентом МУП «Горводоканал г.Волгограда».

В соответствии с Уставом ГУП «ВОСХП «Заря» от 17.07.2003 г. №573-р основным видом экономической деятельности предприятия является производство и реализация овощей, цветов, семян, рассады в защищенном грунте для удовлетворения потребности населения. Водоснабжение к основному или дополнительному виду экономической деятельности ГУП «ВОСХП «Заря» не отнесено. Таким образом, ГУП «ВОСХП «Заря» не является коммерческой организацией, обязанной по характеру своей деятельности оказывать услуги водоснабжения.

Таким образом, ГУП «ВОСХП «Заря» не является организацией водопроводно-

канализационного хозяйства, субабонентский договор не относится к числу публичных, обязательность заключения которого установлена статьей 426 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Согласно пункту 1 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена названным Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

В соответствии с пунктами 17 и 88 Правил N 167 абонент может передавать (принимать) субабоненту (от субабонента) воду (сточные воды), принятую им от организации водопроводно-канализационного хозяйства через присоединенные водопроводные и канализационные устройства и сооружения, только с согласия этой организации, а также абонент обязан предоставлять субабонентам возможность присоединения к своим сетям, сооружениям и устройствам при наличии согласования с организацией водопроводно-канализационного хозяйства.

Согласно Приложению №1 к договору №004701 от 01.06.2009 г. ООО «ТХК» в число субабонентов не включено. В соответствии с письмом МУП «Горводоканал г.Волгограда» от 23.09.2011 г. №5496и-11 и пояснениями, данными представителем МУП «Горводоканал г.Волгограда» на заседании Комиссии, ГУП «ВОСХП «Заря» не согласовало с предприятием присоединение ООО «ТХК» в качестве субабонента, писем, дополнительных соглашений о внесении в договор №004701 от 01.06.2009 г. изменений, в части включения субабонента, в адрес МУП «Горводоканал г.Волгограда» не поступало.

ООО «ТХК» обращалось в ГУП «ВОСХП «Заря» (письмо №12-10/01 от 12.10.2010 г.) с просьбой продлить договор на оказание услуг по подаче питьевой воды от 01.01.2010 г. на следующий год, т.е. договор транспортировки питьевой воды. В материалах дела отсутствуют доказательства обращения ООО «ТХК» в ГУП ВОСХП «Заря» с предложением заключить субабонентский договор. Исходя из вышесказанного, ООО «ТХК» не высказало желание стать субабонентом ГУП ВОСХП «Заря».

Таким образом, Комиссией установлено отсутствие согласования с МУП «Горводоканал г.Волгограда» подключения ООО «ТХК» в качестве субабонента ГУП ВОСХП «Заря». В силу статьи 545 ГК РФ и пункта 17 Правил коммунального водоснабжения у ГУП «ВОСХП «Заря» отсутствует обязанность в заключении договора с ООО «ТХК».

Кроме того, письмом от 27.12.2010 года №6692и-11 МУП «Горводоканал г.Волгограда» указывает, что предусмотрена возможность подключения ООО «ТХК» в соответствии с техническими условиями №57Кр от 23.12.2010 г., согласно которым в качестве точек подключения указаны водопровод $D=200$ мм, находящийся в муниципальной собственности (по постоянной схеме водоснабжения) и внутриплощадочные сети ГУП «ВОСХП «Заря» по согласованию с владельцем (по временной схеме водоснабжения). Также указанным письмом МУП «Горводоканал г.Волгограда» сообщило ООО «ТХК» о возможности заключения дополнительного трехстороннего соглашения к договору с ГУП «ВОСХП «Заря» на проведение прямых расчетов за отпущенную воду и сброшенные стоки с МУП «Горводоканал г.Волгограда».

Однако, согласно представленным материалам и пояснениям, данным представителем ООО «ТХК» на заседаниях Комиссии, ООО «ТХК» приступило к реализации технических условий №57Кр, выданных МУП «Горводоканал г.Волгограда», т.е. не воспользовалось правом заключения дополнительного трехстороннего соглашения к договору.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции следует, что для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий.

Следовательно, для состава указанного правонарушения необходимы следующие условия: действие хозяйствующего субъекта, его доминирующее положение на соответствующем товарном рынке и наступление одного из перечисленных последствий.

При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Факт преступления ООО «ТХК» к реализации выданных МУП «Горводоканал г.Волгограда» технических условий и не использование права на заключение трехстороннего соглашения, а также факт отсутствия обязанности ГУП «ВОСХП «Заря» в заключении договора с ООО «ТХК» при отсутствии согласования с ресурсоснабжающей организацией свидетельствует об отсутствии ущемления интересов ООО «ТХК» в результате действий ГУП «ВОСХП «Заря» по направлению письма №01-1064 от 29.11.2010 г.

При таких обстоятельствах, в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях ГУП ВОСХП «Заря» нарушения, предусмотренного частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь, частями 1 - 4 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции",

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела №11-01-10-04/378 в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях (бездействии) со стороны ГУП «ВОСХП «Заря».