

ООО «Водоканал»

667003, Республика Тыва, г. Кызыл,

ул. Баянкольская, д. 5 А

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А88-14.31/17

г. Кызыл ул. Комсомольская, д. 122 «а», 2 этаж, каб. 6

Резолютивная часть постановления объявлена 25 октября 2017 года

Постановление изготовлено в полном объеме 26 октября 2017 года

Заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) Ооржак А.О., руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 15.09.2017 года и иные материалы дела № А88-14.31/17 об административном правонарушении в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «Водоканал» (далее - ООО «Водоканал»), ИНН 1701055634, ОГРН 1151719000586, дата регистрации юридического лица: 18.03.2015 года, юридический адрес: 667003, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Баянкольская, д. 5 А, по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ,

### УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А88-14.31/17 рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенного законного представителя юридического лица – ООО «Водоканал» (почтовое уведомление № 66701212612970), в присутствии представителя действующего на основании доверенности от 26.07.2017 года № 1107.

Событие административного правонарушения: злоупотребление доминирующим положением на рынке услуг холодного водоснабжения и водоотведения, в части навязывания Федеральному бюджетному учреждению здравоохранения «Центр гигиены и эпидемиологии в Республике Тыва» (далее - ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ») в Акте о разграничении эксплуатационной ответственности по водопроводным, канализационным линиям, являющемся приложением № 1 к государственному контракту (договору) № 51 холодного водоснабжения и водоотведения, заключаемому с ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ», несоответствующих действующему законодательству и невыгодных условий государственного контракта (договора) № 51 холодного водоснабжения и водоотведения путем возложения на ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» обязанности по содержанию имущества (спорные участки водопроводных и канализационных сетей от КК1 и ВК1 до территории учреждения), не принадлежащего ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» на праве собственности или ином законном основании.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.31 КоАП РФ, является принятие решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Данное нарушение антимонопольного законодательства установлено решением Тывинского УФАС России от 16.08.2017 года по делу № 04-06-08/16-10-16.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении № А88-14.31/17 представитель ООО «Водоканал» признал вину юридического лица в совершении вменяемого административного правонарушения, заявил о тяжелом материальном положении юридического лица и просил учесть его при назначении наказания юридическому лицу, представив в подтверждение своих доводов налоговую декларацию за 9 месяцев 2017 года, выписки по банковским счетам Общества по состоянию на 03.10.2017 года.

Выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, рассмотрев представленные документы и материалы дела об административном правонарушении, прихожу к следующему.

В адрес Тывинского УФАС России 07.06.2016 года (вх. № 2283) поступило заявление ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» на действия ООО «Водоканал» по факту навязывания невыгодных условий государственного контракта (договора) холодного водоснабжения и водоотведения № 51 (далее – Контракт).

Из содержания заявления следует, что актом о разграничении эксплуатационной ответственности по водопроводным и канализационным сетям, являющимся приложением № 1 к Контракту, на абонента (ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ») возложена обязанность по эксплуатации водопроводных и канализационных сетей, не принадлежащих абоненту и расположенных за пределами его территории.

Тывинским УФАС России по результатам рассмотрения заявления ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» принято решение от 08.06.2016 года об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства, в связи с тем, что учреждением при обращении в адрес Тывинского УФАС России с указанным заявлением, не представлены документы, подтверждающие факт обращения в адрес ООО «Водоканал» с целью урегулирования возникших разногласий по условиям Контракта.

Кроме того, учреждением не представлены в составе заявления документы, подтверждающие осуществление приносящей доход деятельности.

13.07.2016 года (вх. № 3028) ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» повторно обратилось в адрес Тывинского УФАС России с аналогичным заявлением, представив требуемые документы.

Из представленных документов видно, что ООО «Водоканал» сопроводительным письмом от 01.02.2016 года направило в адрес ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» проект государственного контракта со всеми приложениями.

В свою очередь, ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» сопроводительным

письмом от 08.02.2016 года направило в адрес ООО «Водоканал» возражения по проекту государственного контракта.

ООО «Водоканал» письмом от 10.03.2016 года уведомило ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» о том, что возражения на государственный контракт не принимаются.

В свою очередь, ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» сопроводительным письмом от 22.03.2016 года повторно направило в адрес ООО «Водоканал» возражения на проект государственного контракта, которые ООО «Водоканал» повторно отклонило письмом от 06.04.2016 года.

В последующем ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» сопроводительным письмом от 14.04.2016 года направило в адрес ООО «Водоканал» протокол разногласий, который ООО «Водоканал» не согласовало и сопроводительным письмом от 21.04.2016 года направило в адрес учреждения протокол урегулирования разногласий, согласно которого акт разграничения эксплуатационной ответственности по водопроводным и канализационным сетям изложен в прежней редакции ООО «Водоканал».

Кроме того, ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» представило в адрес Тывинского УФАС России приказ от 23.07.2014 года № 63, которым утвержден перечень платных услуг (работ), оказываемых учреждением здравоохранения, и размеры их платы.

Пунктом 1 Устава ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» установлено, что ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» является некоммерческой организацией, обеспечивающей деятельность Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Республике Тыва.

Пунктом 14.5 Устава предусмотрено, что бюджетное учреждение вправе сверх установленного государственного задания выполнять работы, оказывать услуги, относящиеся к его основным видам деятельности, для граждан и юридических лиц за плату.

Следовательно, ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» является хозяйствующим субъектом в понимании статьи 4 Закона о защите конкуренции, поскольку осуществляет приносящую доход деятельность.

Тывинским УФАС России по результатам изучения заявления ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» установлено, что рассматриваемые действия ООО «Водоканал», выразившиеся в навязывании в акте о разграничении эксплуатационной ответственности по водопроводным, канализационным линиям, являющемся приложением № 1 к государственному контракту (договору) № 51, заключаемому с ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Республике Тыва», несоответствующих действующему законодательству и невыгодных условий, ущемляют интересы последнего в сфере предпринимательской деятельности и содержат признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Согласно статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

Предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается (Часть 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции).

С учетом вышеизложенного и на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции Тывинским УФАС России ООО «Водоканал» выдано предупреждение от 12.08.2016 года (исх. № 4-1350) о прекращении действий, содержащих признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, которым ООО «Водоканал» предложено привести Приложение № 1 государственного контракта (договора) № 51 холодного водоснабжения и водоотведения в соответствии с Правилами холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 года № 644. Срок исполнения предупреждения 10 рабочих дней со дня его получения.

ООО «Водоканал» предупреждение Тывинского УФАС России от 12.08.2016 года в установленный срок не выполнено, приложение № 1 к государственному контракту № 51 не приведено в соответствие с действующим законодательством, в связи чем, Тывинским УФАС России на основании части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции приказом от 06.09.2016 года № 390 возбуждено дело № 04-06-08/16-10-16 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Водоканал» по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Определением от 07.09.2016 года рассмотрение дела № 04-06-08/16-10-16 в отношении ООО «Водоканал» назначено на 29.09.2016 года в 16 часов 00 минут.

27.09.2016 года (вх. № 4041) в адрес Тывинского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Водоканал», согласно которых спорные участки водопроводных и канализационных сетей в собственности ООО «Водоканал» не находятся, в установленном порядке бесхозным имуществом не признаны и органами местного самоуправления на обслуживание ООО «Водоканал» не переданы.

Кроме того, ранее у ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» имелся аналогичный государственный контракт, заключенный с Обществом с ограниченной ответственностью «Водопроводно-канализационные системы» (далее - ООО «ВКС»), поэтому заявитель ранее выразил свое согласие на обслуживание спорных участков водопроводных и канализационных сетей.

На основании изложенного ООО «Водоканал» полагает, что в рассматриваемых действиях Общества отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

К письменным пояснениям приложены следующие документы: устав, свидетельство ОГРН, договор аренды государственного имущества, относящегося к казне Республики Тыва, от 16.07.2016 года № 360 с приложением.

До рассмотрения дела 13.09.2016 года (вх. № 3889) в адрес Тывинского УФАС России поступило определение Арбитражного суда Республики Тыва от 05.09.2016 года по делу № А69-2800/2016 о принятии к производству заявление ООО «Водоканал» о признании незаконным и отмене предупреждения Тывинского УФАС России от 12.08.2016 года.

Определением от 29.09.2016 года на основании частей 3 и 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции производство по делу № 04-06-08/16-10-16 приостановлено до вступления в законную силу судебного акта по делу № А69-2800/2016.

Решением Арбитражного суда Республики Тыва от 14.12.2016 года по делу № А69-2800/2016, оставленным без изменения постановлением Третьего арбитражного апелляционного суда от 05.06.2017 года по тому же делу, предупреждение Тывинского УФАС России от 12.08.2016 года оставлено без изменения, а жалоба ООО «Водоканал» - без удовлетворения и считается вступившим в законную силу 06.06.2017 года.

Определением от 08.06.2017 года на основании части 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции производство по делу № 04-06-08/16-10-16 возобновлено, рассмотрение дела назначено на 18 июля 2017 года в 15 часов 30 минут.

До рассмотрения дела 18.07.2017 года (вх. № 3069) в адрес Тывинского УФАС России поступило письменное ходатайство ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» о рассмотрении дела № 04-06-08/16-10-16 без участия его представителя.

Явившийся 18.07.2017 года на рассмотрение дела представитель ООО «Водоканал» пояснил, что Обществом ведутся переговоры с заявителем по согласованию и подписанию акта о разграничении эксплуатационной ответственности по водопроводным, канализационным линиям, являющемся приложением № 1 к государственному контракту (договору) № 51, документальные доказательства будут представлены в адрес Тывинского УФАС России к следующему заседанию Комиссии.

Комиссия Тывинского УФАС России, изучив материалы дела № 04-06-08/16-10-16, выслушав устные пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, пришла к следующим выводам:

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Обязательным элементом состава нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, является специальный субъект – хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение.

Согласно статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) к сферам деятельности субъектов естественной монополии относятся водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Водоканал» является распределение воды.

В порядке части 1 статьи 12 Федерального закона от 07.12.2011 года № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» постановлением Мэрии г. Кызыла от 31.07.2015 года № 830 ООО «Водоканал» определено гарантирующей организацией для централизованной системы холодного (питьевого) водоснабжения и водоотведения с зоной деятельности в границах городского округа «город Кызыл Республики Тыва».

Постановлением Службы по тарифам Республики Тыва от 25.11.2015 года № 67 установлены тарифы на услуги по холодному водоснабжению, водоотведению и очистке сточных вод, оказываемые ООО «Водоканал» на территории г. Кызыла Республики Тыва.

Кроме того, Тывинским УФАС России проведен анализ (обзор) состояния конкурентной среды на рынке услуг по холодному водоснабжению и водоотведению на территории г. Кызыла Республики Тыва за 2015 год, по результатам которого установлено, что ООО «Водоканал» является хозяйствующим субъектом, занимающим на исследуемом рынке в пределах территории г. Кызыла Республики Тыва в рамках присоединенной сети, долю в размере 100%, что в соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции является

доминирующим положением - положением хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту или таким хозяйствующим субъектам 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.

Таким образом, в силу положений статьи 4 Закона о естественных монополиях, статьи 5 Закона о защите конкуренции ООО «Водоканал» занимает доминирующее положение на рынке услуг холодного водоснабжения и водоотведения в пределах территории города Кызыла Республики Тыва.

Следовательно, в силу своего доминирующего положения ООО «Водоканал» обязано соблюдать запреты, установленные в статье 10 Закона о защите конкуренции.

Для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением, то есть нарушения антимонопольного законодательства, достаточно наличие или угрозы наступления любого из следующих последствий: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Отношения в сфере водоснабжения регулируются Федеральным законом от 07.12.2011 года № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении), Правилами холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 года № 644 (далее - Правила водоснабжения), Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ).

В статье 2 Закона о водоснабжении приведены основные понятия, используемые в настоящем законе:

-абонент - физическое либо юридическое лицо, заключившее или обязанное заключить договор горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) договор водоотведения, единый договор холодного водоснабжения и водоотведения;

-водоснабжение - водоподготовка, транспортировка и подача питьевой или технической воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем холодного водоснабжения (холодное водоснабжение) или приготовление, транспортировка и подача горячей воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем горячего водоснабжения (горячее водоснабжение);

-гарантирующая организация - организация, осуществляющая холодное водоснабжение и (или) водоотведение, определенная решением органа местного самоуправления, которая обязана заключить договор холодного водоснабжения, договор водоотведения, единый договор холодного водоснабжения и водоотведения с любым обратившимся к ней лицом, чьи объекты подключены (технологически присоединены) к централизованной системе холодного

водоснабжения и (или) водоотведения;

-организация, осуществляющая холодное водоснабжение и (или) водоотведение (организация водопроводно-канализационного хозяйства), - юридическое лицо, осуществляющее эксплуатацию централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем.

В силу статьи 210 ГК РФ собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором.

В соответствии с пунктом 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Пунктом 4 статьи 421 ГК РФ установлено, что условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Согласно пункту 2 статьи 548 ГК РФ к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и другими товарами, правила о договоре энергоснабжения применяются, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

Согласно части 1 статьи 7 Закона о водоснабжении водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения осуществляются на основании договоров горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения.

В силу пункта 8 части 5 статьи 13 Закона о водоснабжении (в части водоснабжения), а также пункта 11 части 5 статьи 14 данного Закона (в части водоотведения) существенным условием договора является граница эксплуатационной ответственности по сетям абонента и организации, осуществляющей водоснабжение и водоотведение, определенная по признаку обязанностей (ответственности) за эксплуатацию этих сетей. Граница эксплуатационной ответственности определена в качестве места исполнения обязательств организацией, осуществляющей водоснабжение и водоотведение (часть 7 статьи 13, часть 7 статьи 14 Закона о водоснабжении).

В соответствии с пунктом 31 Правил водоснабжения к договору холодного водоснабжения, договору водоотведения, единому договору холодного водоснабжения и водоотведения прилагаются акты разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности абонента и организации водопроводно-канализационного хозяйства либо другого абонента по объектам централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, в том числе водопроводным и (или) канализационным сетям.

При отсутствии акта разграничения эксплуатационной ответственности граница эксплуатационной ответственности по объектам централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, в том числе водопроводным и (или) канализационным сетям, устанавливается по границе балансовой принадлежности абонента и организации водопроводно- канализационного



хозяйства либо другого абонента (Пункт 32 Правил водоснабжения).

Из анализа приведенных норм права следует, что водопроводные и канализационные сети, обеспечивающие водоснабжение и водоотведение административного здания учреждения и находящиеся за пределами его территории, не могут быть включены в состав имущества ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ», если они не принадлежат ему на праве собственности или ином законном основании.

Таким образом, по положениям пунктов 31, 32 Правил водоснабжения при недостижении соглашения об ином граница эксплуатационной ответственности между сторонами устанавливается по границе балансовой принадлежности.

Из приложенного к заявлению акта о разграничении эксплуатационной ответственности по водопроводным и канализационным сетям и схемы видно, что границей раздела эксплуатационной ответственности по водопроводным и канализационным сетям объекта абонента (г. Кызыл, ул. Калинина, д. 116) и организации водопроводно-канализационного хозяйства является водопроводный и канализационный колодцы, расположенные за пределами территории ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ».

Согласно сведениям заявителя водопроводные и канализационные сети от внешних границ территории ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Республики Тыва» до границы раздела эксплуатационной ответственности по акту не принадлежат ему на праве собственности и не находятся на его балансе (вх. № 3495 от 09.08.2016 года).

В свою очередь, в качестве границы балансовой принадлежности пункт 2 Правил водоснабжения рассматривает линию раздела объектов централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, в том числе водопроводных и (или) канализационных сетей, между владельцами по признаку собственности или владения на ином законном основании.

ООО «Водоканал» доказательства принадлежности ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» спорных участков водопроводных и канализационных сетей на каком-либо вещном праве или ином законном основании в адрес Тывинского УФАС России не представлены.

Вместе с тем, из информации Министерства земельных и имущественных отношений Республики Тыва (вх. № 3466 от 08.08.2016 года) следует, что собственником наружной водопроводной сети по ул. Островского и наружной канализационной сети по ул. Московская является субъект Российской Федерации – Республика Тыва. Данные сети учтены в перечне государственного имущества, относящегося к казне Республики Тыва, переданного в аренду ООО «Водоканал» по договору аренды от 16.07.2016 года № 360.

В силу вышеизложенного Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/16-10-16 пришла к выводу, что у ООО «Водоканал» отсутствуют правовые основания для возложения обязанности по содержанию спорных участков водопроводных и канализационных сетей (от внешней стены территории учреждения здравоохранения до водопроводного и канализационного колодцев) на ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ».

Комиссией Тывинского УФАС России отклоняется довод ООО «Водоканал» о том, что ранее у ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» имелся аналогичный государственный контракт, заключенный с ООО «ВКС», соответственно, заявитель ранее выразил свое согласие на обслуживание спорных участков водопроводных и канализационных сетей, поскольку выполнение условий по ранее действовавшему контракту не является препятствием для обращения учреждения в антимонопольный орган с соответствующим заявлением.

Кроме того, предметом спора в настоящем деле является заключение соответствующего договора на 2016 год, по условиям которого у сторон и возникли разногласия.

Более того, не обращение учреждения в адрес антимонопольного органа с указанным заявлением по ранее заключенному и действовавшему договору не свидетельствует о соответствии его условий требованиям действующего законодательства и об отсутствии в рассматриваемых действиях ООО «Водоканал» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

При таких обстоятельствах Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/16-10-16 пришла к выводу, что ООО «Водоканал», не имея на то законных оснований, в нарушение Правил холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 года № 644, в акте о разграничении эксплуатационной ответственности по водопроводным, канализационным линиям, являющимся приложением № 1 к государственному контракту (договору) № 51, навязывает ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» несоответствующие действующему законодательству и невыгодные условия контракта путем возложения на ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» обязанности по содержанию имущества (спорные участки водопроводных и канализационных сетей от КК1 и ВК1 до территории учреждения), не принадлежащего ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» на праве собственности или ином законном основании, чем ущемлены интересы последнего в сфере предпринимательской деятельности, что является злоупотреблением доминирующим положением и нарушает пункт 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Тывинским УФАС России в порядке статьи 48.1 Закона о защите конкуренции 24.07.2017 года принято заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/16-10-16, направленное в адрес ООО «Водоканал» и ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ».

ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» в соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции до оглашения резолютивной части решения по данному делу возражения на заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/16-10-16 в адрес Комиссии Тывинского УФАС России не представлены.

08.08.2017 года (вх. № 3298) ООО «Водоканал» представило в адрес Комиссии Тывинского УФАС России возражения на заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/16-10-16, согласно которых ООО «Водоканал» в адрес ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» сопроводительным письмом от 14.03.2017 года (исх. № 446) направило для рассмотрения и подписания проект государственного контракта № 51 с приложениями, подписанный и скрепленный печатью ООО «Водоканал».

Согласно Акту о разграничении эксплуатационной ответственности по водопроводным и канализационным сетям, являющимся приложением № 1 к государственному контракту № 51, спорным участкам водопроводных и канализационных сетей от КК1 и ВК1 до территории учреждения (до наружной стены административного здания ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ») присвоен неопределенный статус и на абонента (ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ») обязанность по эксплуатации спорных участков водопроводных и канализационных сетей Актом не возложена.

При этом пунктом 3 государственного контракта № 51 установлено, что граница раздела эксплуатационной принадлежности по водопроводным и канализационным сетям абонента и организации водопроводно-канализационного хозяйства определяется актом разграничения, в приложении № 1. Местом исполнения обязательств по государственному контракту является объект по адресу: г. Кызыл, ул. Калинина, д. 116.

В свою очередь, ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» на указанное выше предложение ООО «Водоканал» ответило отказом (письмо от 20.04.2017 года за исх. № 02/303-17-1), указав, что в соответствии с частями 4 и 5 статьи 8 Закона о водоснабжении ООО «Водоканал» как гарантирующая организация обязано взять на себя эксплуатацию спорных бесхозяйных участков водопроводных и канализационных сетей.

ООО «Водоканал» письмом от 16.05.2017 года (исх. № 0853) повторно предложило ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» согласовать и подписать ранее направленный проект государственного контракта № 51, указав, что в соответствии с частью 5 статьи 8 Закона о водоснабжении ООО «Водоканал» обязано взять на себя эксплуатацию спорных бесхозяйных участков водопроводных и канализационных сетей со дня подписания органом местного самоуправления передаточного акта указанных объектов до признания на такие объекты права собственности или до принятия их во владение, пользование и распоряжение собственником.

При этом ООО «Водоканал» пояснило, что указанные спорные бесхозяйные участки водопроводных и канализационных сетей до настоящего времени Мэрией г. Кызыла не переданы ООО «Водоканал» в эксплуатацию в установленном порядке, в связи с чем, у ООО «Водоканал» отсутствуют полномочия по эксплуатации указанных бесхозяйных сетей.

В свою очередь, ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» повторно ответило отказом (письмо от 21.06.2017 года за исх. № 02/500-17-1) по вышеизложенным мотивам.

Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/16-10-16, изучив представленные документы, пришла к выводу об устранении со стороны ООО «Водоканал» рассматриваемого нарушения антимонопольного законодательства в силу следующего:

Предупреждением от 12.08.2016 года (исх. № 4-1350) о прекращении действий, содержащих признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, ООО «Водоканал» предложено привести Приложение № 1 государственного контракта (договора) № 51 холодного водоснабжения и

водоотведения в соответствии с Правилами водоснабжения.

В соответствии с пунктом 31 Правил водоснабжения к договору холодного водоснабжения, договору водоотведения, единому договору холодного водоснабжения и водоотведения прилагаются акты разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности абонента и организации водопроводно-канализационного хозяйства либо другого абонента по объектам централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, в том числе водопроводным и (или) канализационным сетям.

При отсутствии акта разграничения эксплуатационной ответственности граница эксплуатационной ответственности по объектам централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, в том числе водопроводным и (или) канализационным сетям, устанавливается по границе балансовой принадлежности абонента и организации водопроводно- канализационного хозяйства либо другого абонента (Пункт 32 Правил водоснабжения).

В силу статьи 210 ГК РФ собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором.

Из анализа приведенных норм права следует, что водопроводные и канализационные сети, обеспечивающие водоснабжение и водоотведение административного здания учреждения и находящиеся за пределами его территории, не могут быть включены в состав имущества ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ», если они не принадлежат ему на праве собственности или ином законном основании.

Таким образом, по положениям пунктов 31, 32 Правил водоснабжения при недостижении соглашения об ином граница эксплуатационной ответственности между сторонами устанавливается по границе балансовой принадлежности.

Из предложенного ООО «Водоканал» сопроводительным письмом от 14.03.2017 года (исх. № 446) проекта государственного контракта № 51 и Акта о разграничении эксплуатационной ответственности по водопроводным и канализационным сетям, являющемся приложением № 1 к государственному контракту № 51, видно, что граница эксплуатационной ответственности по водопроводным и канализационным сетям между абонентом (ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ») и организацией водопроводно-канализационного хозяйства (ООО «Водоканал») установлена по границе балансовой принадлежности. На абонента (ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ») обязанность по эксплуатации спорных участков водопроводных и канализационных сетей от КК1 и ВК1 до территории учреждения (до наружной стены административного здания ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ») Актом не возложена.

Таким образом, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/16-10-16 пришла к выводу, что Акт о разграничении эксплуатационной ответственности по водопроводным, канализационным линиям, являющийся приложением № 1 к государственному контракту (договору) № 51 холодного водоснабжения и водоотведения, заключаемому с ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Республике Тыва», ООО «Водоканал» приведен в соответствии с Правилами водоснабжения, что свидетельствует об устранении со стороны ООО

«Водоканал» нарушения антимонопольного законодательства.

Кроме того, Комиссия Тывинского УФАС России отмечает, что ООО «Водоканал» предприняты неоднократные попытки по заключению государственного контракта № 51 холодного водоснабжения и водоотведения с ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ», между тем, учреждением усмотрено наличие оснований для отклонения предложенного проекта государственного контракта.

Следовательно, сам по себе факт несогласия ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» с условиями предложенного ООО «Водоканал» проекта государственного контракта № 51 холодного водоснабжения и водоотведения не может быть признан злоупотреблением доминирующим положением со стороны ООО «Водоканал», нарушением антимонопольного законодательства, свидетельствующим об ущемлении интересов ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» в сфере предпринимательской деятельности.

Решением Тывинского УФАС России от 16.08.2017 года по делу № 04-06-08/16-10-16 ООО «Водоканал» признано нарушившим пункт 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в части навязывания ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» в Акте о разграничении эксплуатационной ответственности по водопроводным, канализационным линиям, являющемся приложением № 1 к государственному контракту (договору) № 51 холодного водоснабжения и водоотведения, заключаемому с ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ», несоответствующих действующему законодательству и невыгодных условий государственного контракта (договора) № 51 холодного водоснабжения и водоотведения путем возложения на ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» обязанности по содержанию имущества (спорные участки водопроводных и канализационных сетей от КК1 и ВК1 до территории учреждения), не принадлежащего ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» на праве собственности или ином законном основании.

В соответствии с частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 настоящего Кодекса, либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати 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, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке

которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение 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, 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.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, состоит в действиях ООО «Водоканал», выразившихся в навязывании ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» в Акте о разграничении эксплуатационной ответственности по водопроводным, канализационным линиям, являющемся приложением № 1 к государственному контракту (договору) № 51 холодного водоснабжения и водоотведения, заключаемому с ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ», несоответствующих действующему законодательству и невыгодных условий государственного контракта (договора) № 51 холодного водоснабжения и водоотведения путем возложения на ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» обязанности по содержанию имущества (спорные участки водопроводных и канализационных сетей от КК1 и ВК1 до территории учреждения), не принадлежащего ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в РТ» на праве собственности или ином законном основании.

Субъектами данного правонарушения являются должностные и юридические лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

Таким образом, юридическое лицо – ООО «Водоканал», как субъект, занимающий доминирующее положение на рынке услуг холодного водоснабжения и водоотведения в пределах территории г. Кызыла Республики Тыва в рамках присоединенной сети, совершило административное правонарушение, предусмотренное частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Определяя степень виновности ООО «Водоканал» следует отметить, что ООО «Водоканал» не выполнило установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность ООО «Водоканал», предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ обстоятельствами смягчающими административную ответственность ООО «Водоканал» являются совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, впервые, а также устранение нарушения антимонопольного законодательства и его последствий до объявления Комиссией Тывинского УФАС России резолютивной части решения от 16.08.2017 года по делу № 04-06-08/16-10-16.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не выявлены.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении в соответствии со статьей 24.5.КоАП РФ, не установлено.

Правонарушение выявлено в 2017 году, следовательно, для расчета штрафа используется выручка ООО «Водоканал» от реализации услуг по холодному водоснабжению и водоотведению по хозяйствующим субъектам на территории г. Кызыла Республики Тыва за 2016 год.

Совокупный размер выручки ООО «Водоканал» за 2016 год составил – 198 681 000 (сто девяносто восемь миллионов шестьсот восемьдесят одна тысяча) рублей.

Выручка от реализации услуг по холодному водоснабжению и водоотведению по хозяйствующим субъектам на территории г. Кызыла Республики Тыва за 2016 год составила – 64 881 514,58 (шестьдесят четыре миллиона восемьсот восемьдесят одна тысяча пятьсот четырнадцать) рублей 58 копеек.

Поскольку правонарушение совершено на рынке услуг по холодному водоснабжению и водоотведению, реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации тарифам, то согласно рекомендациям ФАС России по расчету административного штрафа от 19.01.2012 года № ИА/1099 применяется размер штрафа от 0,003 до 0,03, но не более 1/50 совокупного размера суммы выручки и не менее 100 000 (сто тысяч) рублей.

Таким образом, сумма штрафа, налагаемая на ООО «Водоканал», составит:

$$\text{БШ} = (\text{МаксШ} - \text{МинШ})/2 + \text{МинШ}$$

МаксШ = 0,03 от размера выручки от реализации услуг по холодному водоснабжению и водоотведению на территории г. Кызыла Республики Тыва 64 881 514,58 рублей  $\times$  0,03 = 1 946 445,4 рублей, что не более 1/50 совокупного размера суммы выручки.

МинШ = 0,003 от размера выручки от реализации услуг по холодному водоснабжению и водоотведению на территории г. Кызыла Республики Тыва 64 881 514,58 рублей  $\times$  0,003 = 194 644,5 рублей, что менее 100 000 рублей.

$$\text{БШ} = (1\,946\,445,4 - 194\,644,5)/2 + 194\,644,5 = 1\,070\,544,9 \text{ рублей.}$$

В соответствии с частями 3.2, 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

При назначении административного наказания в соответствии с частью 3.2 настоящей статьи размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса.

Представленные представителем ООО «Водоканал» документы (вх. № 4517 от 25.10.2017 года) подтверждают тяжелое материальное положение юридического лица, в связи с чем, имеются основания для применения в отношении ООО «Водоканал» положений частей 3.2, 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ.

Таким образом, сумма штрафа, налагаемая на ООО «Водоканал» за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, с учетом частей 3.2, 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ, составит:  $194\ 644,5/2 = 97\ 322,25$  (девятьсот семь тысяч триста двадцать два) рублей 25 копеек.

Поскольку указанный размер штрафа, налагаемого на ООО «Водоканал», менее 100 000 рублей (97 322,25 рублей), то в силу санкции части 2 статьи 14.31 КоАП РФ размер штрафа, налагаемого на ООО «Водоканал», не может быть менее 100 000 (ста тысяч) рублей.

Местом совершения административного правонарушения является город Кызыл Республики Тыва.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 1.7, 3.5, 4.1, 4.5, частью 2 статьи 14.31, 23.48, частью 1.2 статьи 28.1, статьями 29.9, 29.10 КоАП РФ,

**ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать юридическое лицо - Общество с ограниченной ответственностью «Водоканал» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.



2. Наложить на юридическое лицо - Общество с ограниченной ответственностью «Водоканал» административный штраф в размере 100 000 (сто тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии со статьей 31.1 КоАП РФ постановление, об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного на его обжалование, если постановление не было обжаловано или опротестовано, либо после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Примечание:

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Штраф должен быть перечислен в бюджет Российской Федерации по следующим реквизитам:

Получатель: Управление Федерального Казначейства по Республике Тыва (Тывинское УФАС России, адрес: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Красноармейская, 100, 4 этаж).

ИНН 1701044223 КПП 170101001

Код бюджетной классификации: 161 1 16 02010 01 6000 140

Банк получателя: УФК по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

р/с 40101810900000010001 в ГРКЦ НБ Республики Тыва Банка России г. Кызыл БИК 049304001

ОКТМО: 93701000

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти.

Идентификатор плательщика: 21701055634170101001

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, установленного на уплату штрафа, должностным лицом, вынесшим постановление, соответствующие материалы будут направлены судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного

штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, должно будет принять решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 20.25 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

Согласно части 1, 2 статьи 31.5 КоАП РФ при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца. Также с учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена органом, должностным лицом, вынесшими постановление, на срок до трех месяцев.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

Заместитель руководителя управления А.О. Ооржак