

РЕШЕНИЕ № 04/62 - 12

29 декабря 2012 года
г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

В.А. Кабаненко - заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

Г.П. Ситниковой - начальника отдела защиты конкуренции, члена Комиссии;

Н.Г. Черенкова - эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии;

В.М. Михеева - эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии,

при участии:

от ООО «ЖКО «Нефтяник» – <...>(доверенность от 02.04.2012г, б/н);

от ОАО «ОмскВодоканал» – <...> (доверенность от 15.05.2012 № 15/165),

рассмотрев дело, возбужденное приказом Омского УФАС России от 11 декабря 2012 года № 258 по признакам нарушения ОАО «ОмскВодоканал» (644042, г. Омск, ул. Маяковского, 2) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

1. Основанием для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «ОмскВодоканал» послужило заявление ООО «ЖКО «Нефтяник» (вх. от 15.11.2012г.№ 12808) об отказе ОАО «ОмскВодоканал» от внесения в Договор на отпуск питьевой воды, прием сточных вод и загрязняющих веществ от 29.11.2006г. № 16484 (далее – Договор 16484) условий о порядке расчетов за воду и сброс сточных вод, соответствующих положениям подпунктов «а» и «б» пункта 5 Требований к осуществлению расчетов за ресурсы, необходимые для предоставления коммунальных услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 28.03.2012 № 253 (далее – Требования 253).

Заявление ООО «ЖКО «Нефтяник» (далее – ЖКО) содержит ходатайство о возбуждении дела и вынесении предписания об изменении условий Договора 16484 по основаниям подпункта «и» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о конкуренции.

2. ЖКО является организацией, осуществляющей управление многоквартирными

домами, обязанной предоставлять коммунальные услуги собственникам помещений в многоквартирных домах № 6, № 6 корп.1, № 6 корп.2, № 10, № 10 корп.1, № 10 корп.2 в г. Омске по улице Малиновского.

Во исполнение полномочной управляющей организации ЖКО заключен с ОАО «ОмскВодоканал» (далее – Водоканал) Договор 16484 на отпуск питьевой воды, прием сточных вод и загрязняющих веществ с целью предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в названных многоквартирных домах (потребителям коммунальных услуг, ресурсов).

Порядок расчетов за отпущенную питьевую воду, прием сточных вод и загрязняющих веществ определен пунктом 6.6. Договора 16484 и состоит в следующем: расчеты за воду и сброс соответствующего количества сточных вод производятся путем выставления Водоканалом платежного требования в банк для снятия с расчетного счета ЖКО на расчетный счет Водоканала соответствующих денежных сумм в порядке акцепта плательщиком. ЖКО обязано в пятидневный срок после предъявления Водоканал в банк платежного документа произвести оплату услуг.

3. Постановлением Правительства РФ от 28.03.2012 № 253 утверждены [требования](#) к осуществлению расчетов за ресурсы, необходимые для предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах, управляющими организациями - исполнителем с ресурсоснабжающими организациями за ресурсы, поставляемые по заключаемым договорам энергоснабжения (купли-продажи, поставки электрической энергии (мощности)), теплоснабжения и (или) горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, поставки газа (далее – Требования 253).

Пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 28.03.2012 № 253 установлено, что Требования 253 вступают в силу с даты вступления в силу [Правил](#) предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 (далее - Правила 354).

При этом, подпунктом «б» пункта 2 Постановления Правительства РФ от 28.03.2012 № 253 определено, что Требования 253 применяются к отношениям, вытекающим из договоров поставки ресурсов, необходимых для предоставления коммунальных услуг, заключенных управляющими организациями, товариществами собственников жилья, жилищно-строительными, жилищными кооперативами и иными специализированными потребительскими кооперативами с ресурсоснабжающими организациями до вступления в силу [требований](#), утвержденных постановлением 253, в части прав и обязанностей, которые возникнут после вступления в силу этих [требований](#).

Согласно пункту 5 [Требований](#) 253, с даты вступления в силу [Правил](#) 354 размер платежа исполнителя, причитающегося к перечислению в пользу ресурсоснабжающей организации, поставляющей конкретный вид ресурса, в общем размере платежей потребителя (далее - платеж исполнителя) определяется в следующем порядке:

а) в отношении платежей потребителя, перечисленных исполнителю за расчетные

периоды, следующие за датой вступления в силу настоящего документа:

при осуществлении потребителем оплаты по платежному документу в полном размере - в размере указанной в платежном документе платы за конкретную коммунальную услугу, начисленной потребителю за данный расчетный период в соответствии с [Правилами](#) 354;

при осуществлении потребителем оплаты по платежному документу не в полном размере - в размере, пропорциональном размеру платы за конкретную коммунальную услугу в общем размере указанных в платежном документе платежей за работы и услуги, выполненные (предоставленные) за данный расчетный период;

б) в отношении платежей потребителя, перечисленных исполнителю в счет задолженности потребителя за коммунальные услуги, образовавшейся до вступления в силу настоящего документа, а также при отсутствии в платежных документах указания на расчетный период, за который производится оплата, - в размере, пропорциональном размеру обязательств исполнителя перед ресурсоснабжающей организацией по оплате соответствующего вида ресурса в общем объеме обязательств исполнителя по оплате всех ресурсов, определенном по состоянию на 1-е число предшествующего расчетного периода. Общий объем указанных обязательств исполнителя определяется на основании актов сверки его расчетов за ресурсы с ресурсоснабжающими организациями в соответствии с договором ресурсоснабжения и (или) на основании вступивших в силу решений суда.

Порядок расчетов за ресурсы, потребленные на коммунальные услуги, установленный Требованиями 253, подлежит применению в порядке пункта 2 Постановления Правительства РФ от 28.03.2012 № 253 - с 1 сентября 2012 года.

4. Руководствуясь Требованиями 253 и пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 28.03.2012 № 253, ЖКО обратился в Водоканал с предложением (исх. от 29.08.2012г. № 43) о применении положений Требований 253 при расчетах с ЖКО по Договору 16484 за потребленные ресурсы, начиная с 01.09.2012г. путем внесения дополнительным соглашением изменений в Договор 16484.

Письмом исх. от 10.09.2012г. № 11791/12/14770 Водоканал отвергло предложение ЖКО.

Повторно 24 сентября 2012 года исх. № 49 ЖКО обратилось в Водоканал с предложением о приведении условий Договора 16484 в соответствие с положениями Требований 253, направив в адрес Водоканала Дополнительное соглашение №10 к Договору 16484, предусматривающее внесение изменений в пункт 6.6. Договора 16484, основанные на нормах подпунктов «а» и «б» пункта 5 Требований 253.

Письмом исх. от 25.10.2012г. № 14013/12/16184 Водоканал вновь отвергло предложения ЖКО о внесении изменений в действующий договор, возвратив Дополнительное соглашение №10 к Договору 16484 без подписания.

Представленные в деле документы свидетельствуют, что Водоканал без указания на какие-либо правовые основания отвергло все попытки ЖКО привести

правоотношения в соответствии со вступившим с 01.09.2012г. в законную силу Требованиями 253, что свидетельствует о наличии в действиях Водоканала признаков навязывания ЖКО условий Договора 16484, невыгодных для ЖКО, не соответствующих нормативному правовому акту Правительства Российской Федерации - постановлению Правительства Российской Федерации от 28 марта 2012г. № 253, которым утверждены «[Требования](#) к осуществлению расчетов за ресурсы, необходимые для предоставления коммунальных услуг».

5. Действия Водоканала по отказу в применении порядка расчетов за ресурсы, потребленные на коммунальные услуги, установленного Требованиями 253 ЖКО считает ущемляющими его интересы.

В соответствии с Уставом основным видом экономической деятельности ЖКО является управление эксплуатацией жилого фонда. Иных видов деятельности ЖКО не предусмотрено. Единственным источником получения денежных средств ЖКО является внесение платы за содержание и ремонт жилья и оплата коммунальных услуг. Внесение денежных средств потребителями коммунальных услуг постоянно осуществляется с нарушением требований к своевременности внесения такой платы, установленной разделом VI Правил 354. Разница, которая образуется в результате неполного внесения денежных средств потребителями, не восполняется исполнителю из иных источников. Данная разница теоретически может быть восполнена по истечении времени, после допоступления соответствующих сумм потребителями в досудебном или в претензионном порядке, а также в судебном порядке или на стадии исполнительного производства. При этом не исключена невозможность взыскания и исполнение судебных Актов по причинам невозможности установления должника отсутствия имущества или иных причин. Вместе с тем, условия Договора 16484 обязывают ЖКО оплачивать стоимость коммунального ресурса в размере 100 % от стоимости фактически потребленного объема. Таким образом, изначально Водоканалом были установлены условия невыгодные для ЖКО, и нарушающие его права в силу неосуществимости этих условий.

В силу специфики отношений между потребителями и ЖКО, как исполнителем коммунальных услуг, и анализа поступления денежных средств от потребителей, поступлений в ЖКО денежных средств в 100 % стоимости потребленных коммунальных никогда нет. Фактически наличие данного пункта в редакции действующего Договора 16484 изначально направлено на ущемление интересов ЖКО.

Предложение ЖКО, содержащееся в Дополнительном соглашении № 10 к Договору 16484 не содержит отказ от внесения Водоканалу денежных средств, поскольку предлагаемая редакция пункта 6.6. с учетом Требований 253 предусматривает доплату по мере допоступления денежных средств от потребителей за соответствующие расчетные периоды до полного расчета за потребленные коммунальные ресурсы.

Навязывание Водоканалом условий расчетов за потребленные ресурсы в порядке п.6.6. Договора 16484 создает угрозу деятельности ЖКО в части обеспечения благоприятных и безопасных условий для всех проживания собственников, в том числе и регулярно оплачивающих услуги. При этом создается угроза и надлежащего содержания общего имущества в многоквартирном доме, поскольку судебное взыскание Водоканалом сумм задолженности ограничивает

возможности ЖКО по оплате работ контрагентов по содержанию жилья.

Отклонение Водоканалом предложений ЖКО по внесению изменений в Договор 16484, соответствующих Требованиям 253, ЖКО расценивает как угрозу его экономическим интересам и нарушением требований Постановления Правительства РФ от 28.03.2012 № 253.

6. В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных системы, систем коммунальной инфраструктуры, относится к сферам деятельности субъектов естественных монополий. Согласно части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Законодательные положения относительно доминирующего положения субъекта естественной монополии внесены также в пункт 3.2.4 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, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 17 января 2007 г. № 5.

Кроме того, в соответствии с приказом Омского УФАС России от 30.08.2005 № 58-ОД «О включении в региональный раздел Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов» (в редакции приказа от 30.10.2008 г. № 140) ОАО «ОмскВодоканал» включено в Реестр хозяйствующих субъектов с долей более 50% на товарных рынках услуг по водоснабжению и водоотведению в географических границах территорий города Омска, охваченных инженерными сетями для оказания услуг по водоснабжению и водоотведению и прилегающих к ним.

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, 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).

7. Таким образом, Комиссией в процессе рассмотрения дела установлено:

- навязывание Водоканалом условий договора, невыгодных для ЖКО, прямо не

предусмотренных нормативным правовым актом Правительства Российской Федерации - Постановлением Правительства РФ от 28.03.2012 № 253;

- ущемление интересов ЖКО в результате отказа Водоканала от внесения в Договор 16484 условий о порядке расчетов за воду и сброс сточных вод, соответствующих положениям подпунктов «а» и «б» пункта 5 Требований 253;

- доминирующее положение Водоканала на товарном рынке оказания услуг по водоснабжению и водоотведению с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры на территории г.Омска в географических границах принадлежащих ему сетей водоснабжения и водоотведения.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «и» пункта «2» части 1 статьи 23, частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 2 статьи 45, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. На основании статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с пунктами 3.2.4, 3.6.5, 3.8 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, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 17 января 2007 г. № 5 и в соответствии с приказом Омского УФАС России от 30.08.2005 № 58-ОД (в редакции приказа от 30.10.2008 г. № 140) «О включении в региональный раздел Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов» установить доминирующее положение ОАО «ОмскВодоканал» на товарных рынках услуг по холодному водоснабжению и канализации (водоотведению) с долей более 50 процентов в географических границах территории города Омска, охваченной присоединенными инженерными сетями для оказания услуг по водоснабжению и канализации (водоотведению).

2. Признать действия ОАО «ОмскВодоканал», выразившиеся в навязывании ООО «ЖКО «Нефтяник» условий по пункту 6.6 Договора от 29.11.2006г. № 16484 на отпуск питьевой воды, прием сточных вод и загрязняющих веществ путем отказа от внесения в договор от 29.11.2006 № 16484, условий, соответствующих положениям подпунктов «а» и «б» пункта 5 «Требований к осуществлению расчетов за ресурсы, необходимые для предоставления коммунальных услуг», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 28.03.2012 № 253, ущемляющими интересы ООО «ЖКО Нефтяник» и нарушающими пункт 3 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

3. Выдать ОАО «ОмскВодоканал» предписание о внесении в Договор от 29.11.2006

№ 16484 условий, соответствующих положениям подпунктов «а» и «б» пункта 5 «Требований к осуществлению расчетов за ресурсы, необходимые для предоставления коммунальных услуг», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 28.03.2012 № 253.

4. Материалы дела № 04/62-12 передать уполномоченному лицу Омского УФАС России для принятия решения о возбуждении в отношении ОАО «ОмскВодоканал» дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 КоАП РФ.

Председатель комиссии
В.А. Кабаненко

Члены Комиссии
Г.П. Ситникова

Н.Г. Черенков

В.М. Михеев

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

ПРЕДПИСАНИЕ №04/62-12

29 декабря 2012 г.
г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

В.А. Кабаненко - заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

Г.П. Ситниковой - начальника отдела защиты конкуренции, члена Комиссии;

Н.Г. Черенкова - эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии;

В.М. Михеева - эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии,

руководствуясь подпунктом «и» пункта «2» части 1 статьи 23, частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частью 1 статьи 41 статьей 50 Федерального Закона от

26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 29 декабря 2012 года № 04/62-12 по делу о нарушении ОАО «ОмскВодоканал» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕД П И С Ы В А Е Т:

1. ОАО «ОмскВодоканал» прекратить злоупотребление доминирующим положением, нарушение пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ООО «ЖКО «Нефтяник», для чего в месячный срок со дня получения предписания привести условия Договора на отпуск питьевой воды, прием сточных вод и загрязняющих веществ от 29.11.2006г. № 16484 в соответствие с положениями подпунктов «а» и «б» пункта 5 «Требований к осуществлению расчетов за ресурсы, необходимые для предоставления коммунальных услуг», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 28.03.2012 № 253.

2. ОАО «ОмскВодоканал» проинформировать Омское УФАС России об исполнении пункта 1 предписания в недельный срок со дня исполнения предписания с приложением документов, свидетельствующих об его исполнении.

Председатель комиссии
В.А. Кабаненко

Члены Комиссии
Г.П. Ситникова
Н.Г. Черенков
В.М. Михеев

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи