

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 03-29/14-2018

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«13» апреля 2018 года
Ола

г. Йошкар-

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России) поступило заявление ФГБУ «Национальный парк «Марий Чодра» (вх. № 268 от 15.01.2018) на действия ООО «ВКБ-ЭКО», выразившиеся в навязывании невыгодных условий договора холодного водоснабжения и водоотведения, не относящихся к предмету договора, что послужило основанием для отключения подачи холодной воды.

В своем заявлении ФГБУ «Национальный парк «Марий Чодра» указало, что 18.10.2017 в адрес общества поступили проект государственного контракта холодного водоснабжения и водоотведения, а также счета на оплату от 30.09.2017. Указанный контракт учреждением не был подписан в связи с отсутствием документов, подтверждающих правомерность оказания услуг и установленных тарифов.

При рассмотрении поступивших материалов Марийским УФАС России в действиях ООО «ВКБ-ЭКО» установлены признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в виду следующего.

В силу статьи 5 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.

ООО «ВКБ-ЭКО» осуществляет холодное водоснабжение и водоотведение, что согласно статье 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» является услугой, оказываемой субъектами естественных монополий.

Согласно части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) доминирующим

признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно концессионному соглашению в отношении системы водоснабжения и водоотведения, комплекса очистных сооружений в МО «Городское поселение Красногорский» от 25.07.2017, заключенному между администрацией МО «Городское поселение Красногорский» (Концедент) и ООО «ВКБ-ЭКО» (Концессионер), Концедент обязуется предоставить Концессионеру права владения и пользования комплексом объектов водоснабжения и водоотведения МО «Городское поселение Красногорский» (приложение № 1 к концессионному соглашению). Указанное соглашение заключено на 5 лет.

ООО «ВКБ-ЭКО» приступило к оказанию услуг водоснабжения и водоотведения на территории МО «Городское поселение Красногорский» с 01 сентября 2017 года. Приказом Министерства экономического развития и торговли Республики Марий Эл от 14.11.2017 № 50т ООО «ВКБ-ЭКО» установлен тариф на питьевую воду и водоотведение на территории МО «Городское поселение Красногорский» Звениговского района Республики Марий Эл. Указанные тарифы утверждены на период с 01.12.2017 по 31.12.2018.

Таким образом, ООО «ВКБ-ЭКО» является субъектом естественной монополии и на него распространяются запреты, установленные антимонопольным законодательством.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются навязывание занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом 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).

Также в соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещается экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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.

В соответствии с частью 8 статьи 13 и частью 8 статьи 14 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении) договоры холодного водоснабжения, водоотведения заключаются в соответствии с типовым договором холодного водоснабжения, водоотведения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 № 644 утверждены Правила холодного водоснабжения и водоотведения (далее – Правила № 644). Пунктами 12-14 пункта 20 Правил № 644 установлен порядок подписания договора водоснабжения и водоотведения.

Так, абонент в течение 30 дней со дня поступления проектов договора холодного водоснабжения, договора водоотведения обязан подписать оба экземпляра каждого проекта договора либо в течение 30 дней со дня поступления проекта такого договора вправе представить организации водопроводно-канализационного хозяйства предложение об изменении представленных проектов договоров в части, не противоречащей положениям Закона о водоснабжении и водоотведении, Правил № 644 и условиям типовых договоров (в части условий договора, определяемых организацией водопроводно-канализационного хозяйства и абонентом).

В случае представления абонентом в течение 30 дней после получения от организации водопроводно-канализационного хозяйства проектов договора холодного водоснабжения, договора водоотведения или единого договора холодного водоснабжения и водоотведения мотивированного отказа от подписания проекта договора (проектов договоров) в предложенной редакции с приложением предложения об изменении проекта договора (проектов договоров) организация водопроводно-канализационного хозяйства обязана в течение 10 рабочих дней рассмотреть указанные документы, принять меры к урегулированию разногласий и направить абоненту на подписание новый проект договора (проекты договоров).

ФГБУ «Национальный парк «Марий Чодра» заключает договоры/контракты в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о контрактной системе закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд (далее - закупка) - совокупность действий, осуществляемых в установленном Законом о контрактной системе порядке заказчиком и

направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта. В случае если в соответствии с Законом о контрактной системе не предусмотрено размещение извещения об осуществлении закупки или направление приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), закупка начинается с заключения контракта и завершается исполнением обязательств сторонами контракта.

При этом согласно пункту 2 статьи 3 Закона о контрактной системе определение поставщика (подрядчика, исполнителя) - совокупность действий, которые осуществляются заказчиками в порядке, установленном Законом о контрактной системе, начиная с размещения извещения об осуществлении закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных нужд (федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации) или муниципальных нужд либо в установленных Законом о контрактной системе случаях с направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершаются заключением контракта.

Учитывая, что порядок определения поставщика (подрядчика, исполнителя), предусмотренный Законом о контрактной системе, не предусматривает возможности начала исполнения обязательств участником закупки до заключения контракта с таким участником, включение в контракт условия о том, что действие контракта распространяется на правоотношения, возникшие ранее даты его заключения, противоречит положениям Закона о контрактной системе.

Указанная позиция также отражена в письме Министерства финансов Российской Федерации от 15 июня 2017 года № 24-02-05/37386.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 21 Правил № 644 сроки осуществления подачи холодной воды являются существенным условием договора водоснабжения и водоотведения.

Согласно представленным в ходе рассмотрения заявления документам, между ООО «ВКБ-ЭКО» и ФГБУ «Национальный парк «Марий Чодра» велась переписка по вопросу заключения договора холодного водоснабжения и водоотведения и согласованию сроков действия такого договора.

Так, ООО «ВКБ-ЭКО» представило копию уведомления б/н, направленного в адрес ФГБУ «Национальный парк «Марий Чодра», о необходимости заключения договора холодного водоснабжения и водоотведения в связи с заключением концессионного соглашения с 01.09.2017. Указанное уведомление было получено учреждением 04.09.2017, что подтверждается копией уведомления, представленной ФГБУ «Национальный парк «Марий Чодра».

В связи с тем, что указанный договор не был заключен, письмом № 50 от 16.10.2017 ООО «ВКБ-ЭКО» в адрес ФГБУ «Национальный парк «Марий Чодра» направило повторное уведомление о заключении договора холодного водоснабжения и водоотведения с 01.09.2017. Письмом от 26.10.2017 исх. № 528 учреждение отказало в подписании указанного договора в связи с отсутствием документов, необходимых при заключении договора в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В свою очередь ООО «ВКБ-ЭКО» в письме от 26.10.2017 № 63 указало на необходимость заключения рассматриваемого договора, срок действия которого распространяется с 01.09.2017.

В ответ на проект договора холодного водоснабжения и водоотведения письмом от 10.11.2017 № 562 ФГБУ «Национальный парк «Марий Чодра» направило претензию, в соответствии с которой рассматриваемый договор распространяется на правоотношения, возникшие с момента его подписания, а не с 01.09.2017.

В связи с тем, договор холодного водоснабжения и водоотведения не заключен, письмом от 17.11.2017 № 82 ООО «ВКБ-ЭКО» в адрес ФГБУ «Национальный парк «Марий Чодра» направило предупреждение о необходимости заключения рассматриваемого договора на представленных обществом условиях, а также уведомило учреждение о наличии задолженности по оплате рассматриваемых услуг, в связи с чем с 01.12.2017 будет осуществлено отключение от систем водоснабжения.

ФГБУ «Национальный парк «Марий Чодра» отказалось от заключения договора в связи с несогласием со сроками действия рассматриваемого договора, что повлекло отключение ООО «ВКБ-ЭКО» учреждения от системы водоснабжения 22.12.2017, так как, по мнению общества, у учреждения образовалась задолженность по оплате услуг холодного водоснабжения и водоотведения за период с 01.09.2017.

Вместе с тем, установление в проекте договора со сроком действия с 01.09.2017 порядка оплаты по установленному соответствующим органом тарифу не соответствует приказу Министерства экономического развития и торговли Республики Марий Эл от 14.11.2017 № 50т, которым для ООО «ВКБ-ЭКО» установлен тариф на оказание рассматриваемых услуг с 01.12.2017, что является неправомерным.

Частью 1 статьи 425 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) установлено, что договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения.

В силу части 1 статьи 544 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета

энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон. При этом, в соответствии с частью 2 статьи 548 ГК РФ к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть водой, правила о договоре энергоснабжения (статьи 539 - 547) применяются, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

Коммерческий учет воды и сточных вод осуществляется в соответствии с правилами организации коммерческого учета воды и сточных вод, утвержденными Правительством Российской Федерации, в узлах учета путем измерения количества воды и сточных вод приборами учета воды, сточных вод или расчетным способом (части 2, 4 статьи 20 Закона о водоснабжении и водоотведении).

Также согласно пункту 82 Правил № 644, определение количества поданной (полученной) холодной воды, принятых (отведенных) сточных вод осуществляется путем проведения коммерческого учета в соответствии с Правилами организации коммерческого учета воды, сточных вод. Коммерческий учет воды, сточных вод осуществляется путем измерения количества воды и сточных вод приборами учета (средствами измерения) воды, сточных вод в узлах учета или расчетным способом в случаях, предусмотренных Законом водоснабжения и водоотведения (пункт 3 Правил организации коммерческого учета воды, сточных вод, утвержденных постановлением Правительства РФ от 04.09.2013 № 776).

ООО «ВКБ-ЭКО» выставяло счета на оплату услуг по холодному водоснабжению и водоотведению без соответствующего договора с ФГБУ «Национальный парк «Марий Чодра», без установленного тарифа на оказание данных услуг (тариф установлен только 14.11.2017, срок действия с 01.12.2017 при исчислении задолженности учреждения с сентября 2017 года), а также без сведений, необходимых в соответствии с правилами коммерческого учета воды и сточных вод.

Кроме того, согласно представленным сведениям ФГБУ «Национальный парк «Марий Чодра» технологически присоединено к сетям водоснабжения, переданным ООО «ВКБ-ЭКО» в соответствии с концессионным соглашением, получало рассматриваемую услугу по договору, ранее заключенному с ООО «Коммунсервис». Таким образом, в настоящее время учреждение имеет возможность приобретать услуги по холодному водоснабжению и водоотведению только у ООО «ВКБ-ЭКО».

Таким образом, действия ООО «ВКБ-ЭКО» по навязыванию неправомерного условия в проекте договора холодного водоснабжения и водоотведения о сроке действия такого договора и отказ от заключения данного договора в редакции учреждения привели к необоснованному ограничению водоснабжения ФГБУ «Национальный парк «Марий Чодра» и содержат признаки нарушения пунктов 3, 5 части 1 статьи 10 Закона о защите

конкуренции.

В соответствии с частью 1 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 предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия).

Согласно части 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается лицам в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 39.1 и частью 1 статьи 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл предупреждает ООО «ВКБ-ЭКО» о необходимости прекращения нарушения пунктов 3, 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции путем направления подписанного проекта договора холодного водоснабжения и водоотведения со сроком начала его действия в соответствии с действующим законодательством, **в тридцатидневный срок с момента получения предупреждения.**

ООО «ВКБ-ЭКО» обязано сообщить о выполнении предупреждения в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, в том числе представить документы, свидетельствующие о выполнении предупреждения.

В соответствии с частью 7 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» **при условии выполнения предупреждения лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности** за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Руководитель