

Решение по делу
№963-ФАС52-02/15

28 августа 2015 года

г. Нижний Новгород

В соответствии со статьёй 49 Федерального закона «О защите конкуренции» резолютивная часть решения оглашена 26 августа 2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- Гребнева Ю.Н. - председателя комиссии, заместителя руководителя управления;
- Валитова М. А. - члена комиссии, начальника отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями;
- Камильской Л. А. - члена комиссии, главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями,
- Сильцова Р.О. - члена комиссии, ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями-

при участии:

- К. С. С. - представителя ОАО «Нижегородский водоканал» по доверенности от 01 января 2015 года №12,

установила:

14 мая 2015 года в Нижегородское УФАС России поступило заявление от председателя правления потребительского садоводческого кооператива «Здоровье» Е. Г. И., которая сообщила, что, несмотря на неоднократные обращения в ОАО «Нижегородский водоканал» (с 20 апреля 2015 года) по вопросу устранения аварии на водопроводных сетях и восстановления водоснабжения на территории кооператива к началу поливочного сезона, ОАО «Нижегородский водоканал» бездействует, причиняя убытки землепользователям в поливочный сезон.

В рамках рассмотрения заявления председателя ПСК «Здоровье» было выяснено, что по обращению от 20 апреля 2015 года 6 мая 2015 года

И. Е. Г.

представителем ОАО «Нижегородский водоканал» составлен акт, в котором зафиксирована целостность пломб на измерительном приборе ПСК «Здоровье», а также тот факт, что видимое повреждение водопровода на сетях ОАО «Нижегородский водоканал» не устранено.

7 мая 2015 года И. Е.Г. по электронной почте вновь направила обращение в ОАО «Нижегородский водоканал» с просьбой выполнить ремонт трубопровода.

14 мая 2015 года, учитывая бездействие со стороны ответчика, заявителем направлено обращение с описанием сложившейся ситуации в электронную приемную ОАО «Нижегородский водоканал», в Нижегородское УФАС России и в администрацию города Нижнего Новгорода.

Затем, 14 мая 2015 года ОАО «Нижегородский водоканал» проведены ремонтные работы по устранению аварии, однако, по сведениям заявителя, водоснабжение территории кооператива было восстановлено только на некоторое время, а 15 мая 2015 года вновь прекратилось.

Между тем 19 мая 2015 года от ОАО «Нижегородский водоканал» в адрес И. Е.Г. поступила информация о том, что работы по устранению повреждения на трубопроводе Ду-90 выполнены силами ОАО «Нижегородский водоканал» 14.05.2015, и водоснабжение территории ПСК «Здоровье» осуществляется в полном объеме.

В электронном письме от 21 мая 2015 года председатель ПСК «Здоровье» Е. Г. И. сообщила о том, что водоснабжение территории кооператива по состоянию на 20 мая 2015 года по неясным причинам так и не восстановлено. Со стороны ОАО «Нижегородский водоканал» был дан ответ о вероятной неисправности водопровода, принадлежащего самому кооперативу, в то же время водоснабжение садоводческого кооператива осуществляется в полном объеме с 22.05.2015.

Последнее (пуск воды с 22.05.2015) подтвердила и председатель ПСК «Здоровье» И. Е.Г. в письме в адрес Нижегородского УФАС России от 29.06.2015 № 35.

В целом, водоснабжение отсутствовало на территории кооператива фактически до 22 мая 2015 года.

Таким образом, в сложившейся ситуации в описанном бездействии ОАО «Нижегородский водоканал» обнаружены признаки злоупотребления доминирующим положением на рынке водоснабжения, и в отношении общества возбуждено дело по признакам несоблюдения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

На заседание комиссии Нижегородского УФАС России по рассмотрению настоящего дела от заявителя представители не явились.

Интересы ответчика представлял К. С.С., который изложил позицию ОАО «Нижегородский водоканал» следующим образом.

Представитель ответчика обратил внимание комиссии на тот факт, что потребительский садоводческий кооператив «Здоровье» расположен на

территории Кстовского района Нижегородской области, в деревне Ройка. Соответственно правоотношения, возникающие на территории деревни, регулируются актами органов местного самоуправления Кстовского района Нижегородской области. Постановлением администрации Кстовского района Нижегородской области от 29.11.2007 N 36 «Об установлении режима и нормативов водопотребления для полива населением приусадебных участков и содержания скота» поливной сезон определён с 15 мая по 31 августа.

Согласно данным ОАО «Нижегородский водоканал», авария на сетях, обеспечивающих водоснабжение территории ПСК «Здоровье», устранена ремонтной бригадой общества 14 мая 2015 года. Восстановление водоснабжение подтверждено потребителем.

Таким образом, общество полностью исполнило свои обязательства по ремонту водопровода, находящегося в зоне эксплуатационной ответственности ОАО «Нижегородский водоканал», ещё до начала поливного сезона.

О причинах отсутствия водоснабжения ПСК «Здоровье» в период с 15.05.2015 по 21.05.2015 сведений не имеется, отсутствие водоснабжения на территории кооператива могло объясняться неисправностью системы водоснабжения в зоне эксплуатационной ответственности самого кооператива.

Кроме того, расчёты за услуги с ПСК «Здоровье» по договору № 2717 ведутся только в летний период в соответствии с фактическим потреблением. В 2015 году счёт выставлен кооперативу только за июль 2015 года.

На основании изложенного ОАО «Нижегородский водоканал» просило производство по делу прекратить ввиду отсутствия состава нарушения антимонопольного законодательства.

Заслушав доводы ответчика, изучив материалы дела, оценив имеющиеся по делу доказательства в их достаточности и взаимосвязи, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующему.

ОАО «Нижегородский водоканал» оказывает услуги водоснабжения ПСК «Здоровье» по договору № 2717 за счёт присоединения водопровода кооператива к централизованным коммунальным сетям общества.

Указанные факты позволяют с учётом статьи 4 Федерального закона «О естественных монополиях» охарактеризовать статус поставщика услуг водоснабжения ОАО «Нижегородский водоканал» по отношению к покупателю ПСК «Здоровье» как положение субъекта естественной монополии-единственного продавца на рынке водоснабжения в границах присоединённых сетей.

Кроме того, по смыслу части 5 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» положение ОАО «Нижегородский водоканал» следует признать также доминирующим.

То есть при совершении действий либо бездействия ОАО «Нижегородский водоканал» обязано соблюдать запрет, установленный частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» для субъектов, занимающих доминирующее положение на товарном рынке. Упомянутая норма права

подразумевает, что действия (бездействие) занимающих доминирующее положение субъектов, которые приводят или могут привести к ущемлению интересов иных лиц, признаются злоупотреблением и являются недопустимыми.

Обеспечение надежности и качества водоснабжения в соответствии с условиями договора №2717, заключенного сторонами, является основной обязанностью ОАО «Нижегородский водоканал».

Подпунктом 3.1.1 предусмотрены обязанности поставщика (в качестве которого выступает ОАО «Нижегородский водоканал») при условиях своевременной оплаты услуг абонентом обеспечивать подачу питьевой воды абоненту (ПСК «Здоровье») в объемах потребления, соответствующих приложению к договору; обеспечивать режим отпуска воды, за исключением случаев, предусмотренных действующим законодательством, поддерживать расчётный свободный напор в сети питьевого водопровода согласно выданным техническим условиям на присоединение к сетям водопровода.

Основной встречной обязанностью абонента является соответственно оплата поставленных услуг в порядке и сроки, установленные договором согласно подпункту 3.2.1 рассматриваемого договора.

Кроме того, в соответствии с особенностями водопотребления абонента подпунктом 3.2.6 договора предусмотрена обязанность абонента при плановом, временном, полном прекращении расхода питьевой воды, а также при изменении расхода воды за две недели до намеченной даты письменно сообщить об этом поставщику. При временном, полном прекращении расхода воды водопроводный ввод подлежит закрытию.

В силу пункта 3.3 кроме обязанностей, предусмотренных настоящим договором, стороны осуществляют права и несут обязанности в соответствии с действующим законодательством.

Свои договорные обязанности, как подтверждается материалами дела, абонент (ПСК «Здоровье») исполнял надлежащим образом. Следовательно, заявитель вправе был рассчитывать на своевременное и надлежащее устранение возникших в зоне эксплуатационной ответственности ОАО «Нижегородский водоканал» препятствий к водопользованию в соответствии с указанной им в письме от 20.04.2015 года датой.

Между тем водоснабжение на территории кооператива отсутствовало 21 день с предполагаемой даты начала поливочного сезона и пуска воды (1 мая 2015 года) до 22 мая 2015 года.

Действующим законодательством такая ситуация признаётся недопустимой.

ОАО «Нижегородский водоканал» является организацией, осуществляющей холодное водоснабжение и (или) водоотведение, то есть организацией водопроводно-канализационного хозяйства.

Предмет договора, режим подачи воды (гарантированный объем подачи воды (в том числе при холодном водоснабжении на нужды пожаротушения), гарантированный уровень давления воды в системе водоснабжения в месте присоединения), определяемый в соответствии с техническими условиями на

подключение (технологическое присоединение) к системе водоснабжения (водопроводным сетям); сроки осуществления подачи воды; условия прекращения или ограничения подачи воды; права и обязанности сторон по договору являются существенными условиями договора холодного водоснабжения (часть 5 статьи 13 Федерального закона «О водоснабжении водоотведении»).

Кроме того, договорные отношения сторон подчиняются правилам, регламентированным Типовым договором холодного водоснабжения в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 №645.

В силу пункта 10 такого Типового договора организация водопроводно-канализационного хозяйства обязана:

а) осуществлять подачу абоненту холодной воды установленного качества и в объеме, установленном настоящим договором, не допускать ухудшения качества холодной воды ниже показателей, установленных законодательством Российской Федерации в области обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения и настоящим договором, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации;

б) обеспечивать эксплуатацию водопроводных сетей, принадлежащих ей на праве собственности или на ином законном основании и (или) находящихся в границах ее эксплуатационной ответственности, в соответствии с требованиями нормативно-технических документов;

в) осуществлять производственный контроль качества холодной (питьевой) воды;

г) соблюдать установленный режим подачи холодной воды;

д) с даты выявления несоответствия показателей холодной (питьевой) воды, характеризующих ее безопасность, требованиям законодательства Российской Федерации, незамедлительно извещать об этом абонента в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации. Указанное извещение должно осуществляться любыми доступными способами, позволяющими подтвердить получение такого уведомления адресатами (почтовое отправление, телеграмма, факсограмма, телефонограмма, информационно-телекоммуникационная сеть "Интернет");

ж) отвечать на жалобы и обращения абонента по вопросам, связанным с исполнением настоящего договора, в течение срока, установленного законодательством Российской Федерации;

з) предупреждать абонента о временном прекращении или ограничении холодного водоснабжения в порядке и случаях, которые предусмотрены настоящим договором и нормативными правовыми актами Российской Федерации;

л) принимать необходимые меры по своевременной ликвидации аварий и повреждений на централизованных системах холодного водоснабжения, принадлежащих ей на праве собственности или на ином законном основании, в порядке и сроки, которые установлены нормативно-технической документацией, а также по возобновлению действия таких систем с соблюдением требований,

установленных законодательством Российской Федерации в области обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения.

Информация о неисправности на сетях водоснабжения поступила в ОАО «Нижегородский водоканал» от ПСК «Здоровье» 20.04.2015. Дата запланированного водопользования обозначена заявителем как 1 мая 2015 года.

Поскольку дата предполагаемого начала водопользования обозначена потребителем конкретной датой, расчёты за водопотребление производятся сторонами исходя из фактического потребления (по показаниям прибора учёта, согласно договору № 2717 и иным материалам дела), соответственно нормативные акты, регулирующие вопросы расчёта платы за водоснабжение по нормативу в данном случае неприменимы.

Следовательно, обозначенная в постановлении администрации Кстовского района от 29.11.2007 N 36 "Об установлении режима и нормативов водопотребления для полива населением приусадебных участков и содержания скота" дата начала поливного сезона с 15 мая не имеет правового значения для рассматриваемых правоотношений.

ОАО «Нижегородский водоканал» было уведомлено абонентом о видимом повреждении водопровода заблаговременно (20 апреля 2015 года), соответственно общество располагало достаточным временем для устранения повреждения на водопроводных сетях к 1 мая 2015 года.

Согласно части 3 статьи 1 Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении», требования к качеству и безопасности воды, подаваемой с использованием централизованных и нецентрализованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения, в том числе открытых систем теплоснабжения (горячего водоснабжения), устанавливаются законодательством Российской Федерации в области обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения и законодательством о техническом регулировании.

С 1 января 2013 года применяется «СП 31.13330.2012. Свод правил. Водоснабжение. Наружные сети и сооружения. Актуализированная редакция СНиП 2.04.02-84*»(утв. Приказом Минрегиона России от 29.12.2011 N 635/14).

Согласно таблице 25 «Расчётное время ликвидации аварий на трубопроводах различного диаметра и заложения», приведённой в указанном документе, время устранения повреждения на водопроводе диаметром менее 400 мм при глубине заложения до 2 м не должно превышать 8 часов.

Из Акта разграничения эксплуатационной ответственности по обслуживанию сетей водопровода и канализации от 11 июня 2010 года усматривается, что диаметр водопроводной линии до территории кооператива равен 150 мм, по данным Акта №447 от 06.05.2015 обследования системы водоснабжения ПСК «Здоровье» по договору №2717, водопроводный ввод, за счёт которого обслуживается территория кооператива, имеет диаметр 90 мм.

Глубина заложения рассматриваемого водопровода, исходя из материалов дела, менее двух метров.

Таким образом, устранение повреждения на данной водопроводной линии не

должно превышать 8 часов.

Между тем после получения ОАО «Нижегородский водоканал» 20.04.2015 информации о планируемой дате начала полива 1 мая 2015 года, а также об имеющемся повреждении водопровода работы по устранению повреждения (замене участка водопровода) произведены только 14.05.2015, в полном объеме водоснабжение участков ПСК «Здоровье» восстановлено к 22.05.2015.

При изложенных обстоятельствах длительное отсутствие водоснабжения территории ПСК «Здоровье» в поливочный сезон, ущемляющее интересы садоводов, не может объясняться технологическими причинами, связанными с необходимыми временными затратами на устранение повреждения.

Таким образом, бездействие ОАО «Нижегородский водоканал» не соответствует приведённым выше требованиям законодательства о водоснабжении.

При этом довод ОАО «Нижегородский водоканал» о том, что к 15 мая 2015 года со стороны ОАО «Нижегородский водоканал» все возможные меры по восстановлению водоснабжения предприняты, опровергается иными материалами дела, в частности, дополнительным обращением председателя ПСК «Здоровье» в ОАО «Нижегородский водоканал» 21 мая 2015 года, а также пояснениями, данными заявителем Нижегородскому УФАС России в письме №35 от 29.06.2015.

Комиссия Нижегородского УФАС России заключает, что повторное обращение со стороны ПСК «Здоровье» с просьбой о восстановлении водоснабжения при надлежащем обеспечении территории кооператива услугами водоснабжения не имеет какого-либо практического значения для абонента. При этом в своём обращении председатель кооператива ссылается на то, что потребителем открывалась задвижка в водопроводном колодце 20.05.2015 в 20-00, что, с технической точки зрения, исключает вероятность повреждения системы на сетях абонента, после точки присоединения к центральному водопроводу.

Следует также отметить, что любое обращение со стороны абонента о прекращении водоснабжения (включая повторные) требует осуществления хотя бы контрольного обследования используемой водопроводной системы со стороны организации водопроводно-канализационного хозяйства, проведение которого после 14 мая 2015 года ответчик в данном случае отрицает.

Закрыв 14 мая 2015 года техническую карту выполнения работ по обращениям ПСК «Здоровье» от 20.04.2015, от 07.05.2015 и от 14.05.2015, ОАО «Нижегородский водоканал» обязано было открыть новую техническую карту уже по обращению ПСК «Здоровье» от 21.05.2015 либо возобновить контрольные мероприятия по исполненной карте.

В рассматриваемом случае в письме ОАО «Нижегородский водоканал» в ответ на обращение ПСК «Здоровье» от 21 мая 2015 года сообщается, что «с 22 мая 2015 года водоснабжение садоводческого кооператива осуществляется в полном объеме», что дает основания считать датой восстановления надлежащего водоснабжения территории кооператива 22 мая 2015 года.

Несвоевременное устранение повреждения на водопроводных сетях, за счёт

которых обслуживается территория ПСК «Здоровье», повлекло ущемление интересов садоводов, о чём прямо упоминается в обращении председателя кооператива от 29.06.2015 №35.

Учитывая изложенное, бездействие ОАО «Нижегородский водоканал», связанное с несвоевременным устранением повреждения на сетях, сопряжённой с ущемлением интересов граждан в должный срок, указывает на вину общества в сложившейся ситуации и, следовательно, на противоправность деяния названного субъекта.

Таким образом, установленные по делу факты в совокупности с подлежащими применению нормами действующего законодательства в сфере водоснабжения свидетельствуют о нарушении ОАО «Нижегородский водоканал» части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», повлекшем ущемление интересов граждан - членов потребительского садоводческого кооператива «Здоровье».

Вместе с тем, учитывая, что на сегодняшний день водоснабжение кооператива восстановлено и осуществляется должным образом, комиссия Нижегородского УФАС России констатирует добровольное устранение ответчиком нарушения антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23, 41, 48, 49 Закона о защите конкуренции, комиссия

решила:

1. Признать факт нарушения открытым акционерным обществом «Нижегородский водоканал» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с неустранением в должный срок аварии на сетях, сопряженным с ущемлением интересов членов ПСК «Здоровье».

2. Рассмотрение дела №963-ФАС52-02/15 прекратить в связи с добровольным устранением ответчиком по делу нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции»

настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Ю. Н. Гребнев

Члены комиссии

М. А.

Валитов

Л. А. Камильская

Р. О. Сильцов