

30 сентября 2009 года
город Ростов-на-Дону

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – **Ростовское УФАС России**) Молчанов Евгений Григорьевич, рассмотрев протокол № 225 от 03.06.2009 года и материалы дела № 225 об административном правонарушении, возбужденного в отношении Муниципального унитарного предприятия «Управление «Водоканал» (далее – **МУП «Водоканал»**, 347923, Ростовская область, г. Таганрог, ул. Прохладная, 2; ИНН 6154051373),

УСТАНОВИЛ:

25.11.2008 года в Ростовское УФАС России от Обществу с ограниченной ответственностью «Таганрогский автомобильный завод» (далее – **ООО «ТагАЗ»**, 344011, г.Ростов-на-Дону, пер. Халтуринский, 99) поступило заявление о нарушении МУП «Водоканал» статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – **ФЗ «О защите конкуренции»**), путем навязывания невыгодных условий договора. На этом основании Ростовским УФАС России было возбуждено дело № 897 о нарушении МУП «Водоканал» ч. 1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции».

Решением от 23.03.2009 года (исх. 2336/02) МУП «Водоканал» признано нарушившим часть 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Согласно решения от 23.03.2009 года, нарушают требования части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» действия МУП «Водоканал» выразившиеся в определении объемов оказанных ООО «ТагАЗ» услуг водоотведения равным объемам воды, полученной из всех источников водоснабжения, учтенным средствами измерений, при наличии паспорта водного хозяйства.

Таким образом, МУП «Водоканал» в установленном ФЗ «О защите конкуренции» порядке признано злоупотребившим доминирующим положением.

Статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 года №195-ФЗ (далее – **КоАП**) установлена административная ответственность за злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке.

Согласно статьи 14.31 КоАП, совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации 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, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации 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.

Вышеизложенные обстоятельства послужили основанием для возбуждения настоящего дела об административном правонарушении.

Материалы дела позволяют прийти к следующим выводам.

Между ООО «ТагАЗ» и МУП «Водоканал» заключен договор на прием сточных вод от 01.06.2004 года без номера (далее – **Договор**), согласно пункту 2.2 которого МУП «Водоканал» оказывает ООО «ТагАЗ» услуги по приему сточных вод «...в объеме установленного лимита водоотведения...».

Учитывая положения данного пункта договора, а также отсутствие у ООО «ТагАЗ» соответствующих средств измерений, объем сточных вод, сбрасываемых в систему коммунальной канализации, был определен по данным баланса водопотребления и водоотведения ООО «ТагАЗ». Указанный механизм расчетов предусмотрен пунктом 56 Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации (далее – **Правила**),

утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 12.02.1999 года №167.

Согласно паспорту водного хозяйства Открытого акционерного общества «Таганрогский автомобильный завод» (правопреемником которого является ООО «ТагАЗ») от октября 2004 года, объем водоотведения данного абонента МУП «Водоканал» принимался равным:

-питьевой воды – 47,38% от общего водопотребления по приборам учета, установленным на артезианских скважинах;

-технической воды – 25,75% от общего водопотребления морской воды по прибору учета, установленному на водозаборе.

Согласно письму ОАО «Таганрогский комбайновый завод» от 27.09.2006 года №368/1-09 данный хозяйствующий субъект уведомлял МУП «Водоканал» о расторжении договора водоотведения от 01.06.2004 года №4 в связи с прекращением производственной деятельности и реализацией имущества.

Как указывает ООО «ТагАЗ», часть водопроводных и канализационных устройств и сооружений ОАО «Таганрогский комбайновый завод» перешли во владение ООО «ТагАЗ», оставшаяся часть была распределена между ОАО «Таганрогский комбайновый завод» и ООО «Ростовский завод грузовых автомобилей».

Между тем, пунктом 2.10 Договора установлена обязанность ООО «ТагАЗ» в случае увеличения, или уменьшения расхода воды или количества сточных вод откорректировать паспорт водного хозяйства и согласовать с МУП «Водоканал».

В этой связи МУП «Водоканал», получив письма от ОАО «Таганрогский комбайновый завод» (от 07.07.2006 года исх.№208/1-09) и ООО «Ростовский завод грузовых автомобилей» (от 07.07.2006 года исх.№269) о согласовании новых паспортов водного хозяйства, направило, в том числе, ООО «ТагАЗ» письмо (от 04.08.2006 года исх.№2-1/2-1), в котором предлагало адресату «...переработать и представить на согласование паспорта водного хозяйства ООО «ТагАЗ»...».

03.10.2006 года МУП «Водоканал» в письме №2164 предложило ООО «ТагАЗ» откорректировать паспорт водного хозяйства с учетом проведенной реорганизации предприятия.

06.11.2006 года письмом №322/06 ООО «ТагАЗ» сообщило МУП «Водоканал» о том, «...что процесс перераспределения территорий и цехов между действующими юридическими лицами (ООО «ТагАЗ», ООО «РЗГА», ОАО «ТКЗ») не завершен и находится в стадии юридического оформления, «ТагАЗ» предлагает назначить срок согласования новых водных паспортов ... на апрель месяц 2007 г...».

Письмом от 10.04.2007 года исх.№149/07 ООО «ТагАЗ» представило «Дополнение к паспорту водного хозяйства ООО «ТагАЗ»».

02.05.2007 года в письме №2-1/2-1 МУП «Водоканал» отказалось согласовывать представленный ООО «ТагАЗ» документ. Одновременно МУП «Водоканал» уведомило абонента о том, что в случае не предоставления названного паспорта в срок до 01.07.2007 года расчет объемов предоставленных услуг водоотведения будет произведен на основании пункта 56 Правил, «...согласно которому объемы сбрасываемых в систему коммунальной канализации сточных вод, будут приниматься равными объемам воды, полученной из всех источников водоснабжения Вашим предприятием по приборам учета.»

22.06.2007 года письмом №257/07 ООО «ТагАЗ» просило МУП «Водоканал» продлить срок представления паспорта водного хозяйства.

20.09.2007 года письмом исх.№257/19 ООО «ТагАЗ» представило МУП «Водоканал» паспорт водного хозяйства, разработанный специализированной организацией – ООО «Экологическая Фирма «Атмосфера-Юг», в котором объем водоотведения ООО «ТагАЗ» принимался равным 56%.

14.11.2007 года, отвечая (исх.№2-10-502) на данное письмо, МУП «Водоканал» указало, что представленный паспорт водного хозяйства согласован быть не может.

21.03.2008 года, письмом №69/19 ООО «ТагАЗ» направило паспорт водного хозяйства с учетом сделанных МУП «Водоканал» замечаний.

16.04.2008 года письмом №1607 МУП «Водоканал» вернуло ООО «ТагАЗ» паспорт водного хозяйства «...на доработку...», приложив лист замечаний.

17.06.2008 года письмом №228/08 ООО «ТагАЗ» направило МУП «Водоканал» исправленный паспорт водного хозяйства.

15.07.2008 года письмом №2-1/2-1 МУП «Водоканал» вернуло ООО «ТагАЗ» данный документ, поскольку «...в материалах паспорта не переработана часть предыдущих замечаний». Одновременно МУП «Водоканал» просило предоставить своим работникам доступ на территорию предприятия для проверки водопроводно-канализационного хозяйства ООО «ТагАЗ».

При этом ООО «ТагАЗ» было уведомлено о том, что в случае отсутствия у абонента согласованного паспорта водного хозяйства расчет за оказанные МУП «Водоканал» услуги

водоотведения будет производиться на основании пункта 56 Правил.

30.07.2008 года МУП «Водоканал» письмом №2-1/2-2 уведомило ООО «ТагАЗ» о том, что поскольку специалистам МУП «Водоканал» было отказано в осмотре объектов водопроводно-канализационного хозяйства ООО «ТагАЗ» расчет с данным абонентом будет производиться в соответствии с пунктом 56 Правил.

05.09.2008 года ООО «ТагАЗ», письмом №399/08, представило МУП «Водоканал» скорректированный паспорт водного хозяйства и пригласило представителей МУП «Водоканал» для осмотра водопроводно-канализационного хозяйства ООО «ТагАЗ».

11.11.2008 года МУП «Водоканал» письмом №2-1/2-10 отказалось согласовать представленный ООО «ТагАЗ» паспорт водного хозяйства, не согласившись с содержащимся в нем расчетом водоотведения.

14.11.2008 года ООО «ТагАЗ» письмом №498/08 предложило МУП «Водоканал» произвести прямые замеры в присутствии представителей МУП «Водоканал». Одновременно ООО «ТагАЗ» указало на то, что уже произвело указанные замеры при помощи специализированной организации - ООО «Взлет – Ставрополье». На проводимые замеры ООО «ТагАЗ», письмами от 05.11.2008 года №481/08 и от 07.11.2008 года №441/19 приглашало представителей МУП «Водоканал».

18.11.2008 года МУП «Водоканал» письмом №2-10-765 направило акт обследования ОАО «ТагАЗ» от 11.09.2008 года, в котором указало на необходимость корректировки данных содержащихся в балансе водопотребления ООО «ТагАЗ». В случае не подписания данного акта МУП «Водоканал» отказалось согласовать паспорт водного хозяйства.

При этом МУП «Водоканал» приказом антимонопольного органа от 05.07.1996 года №2-р включено в Реестр хозяйствующих субъектов имеющих долю на рынке определенного товара более 35 процентов с долей более 65 процентов на рынке услуг водоснабжения и водоотведения в границах города Таганрога Ростовской области.

Согласно пункту 3.6.5. 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 ФАС России от 17.01.2007 года №5, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 23.05.2007 за №9541, доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого он был включен в Реестр хозяйствующих субъектов занимающих долю на рынке определенного товара более 35 процентов.

Таким образом, положение МУП «Водоканал» на рынке услуг водоснабжения и водоотведения в границах города Таганрога Ростовской области является доминирующим.

Согласно п. 56 Правил в случае временного отсутствия у абонента средств измерений сточных вод, сбрасываемых в систему коммунальной канализации, эти объемы допускается принимать равными объемам воды, полученной абонентом и его субабонентами из всех источников водоснабжения (включая горячее водоснабжение), учтенным средствами измерений. А при использовании абонентом воды в составе выпускаемой продукции, пользовании водой из разных источников водоснабжения, включая получение горячей воды от теплоснабжающей организации, наличии нескольких выпусков в систему коммунальной канализации и (или) в иные приемники сточных вод объем фактического сброса сточных вод в систему коммунальной канализации рассчитывается по данным баланса водопотребления и водоотведения абонента. В этом случае абонент обязан в согласованные с организацией водопроводно-канализационного хозяйства сроки представить ей необходимые для расчета данные.

Из указанной нормы следует, что организация водопроводно-канализационного хозяйства вправе принимать объем водоотведения равным объему водопотребления, только в случае, если у абонента отсутствуют приборы учета и он не использует воду в составе выпускаемой продукции.

Однако, МУП «Водоканал» не оспаривает то обстоятельство, что ООО «ТагАЗ» использует воду в составе выпускаемой продукции, а, следовательно, согласно п. 56 Правил объем фактического сброса сточных вод в систему коммунальной канализации должен рассчитываться по данным баланса водопотребления и водоотведения представленными ООО «ТагАЗ».

Порядок производства расчетов за водоотведение определяется пунктами 23, 24 Порядка взимания платы за сброс сточных вод и загрязняющих веществ в системы канализации Ростовской области, утвержденного постановлением Главы Администрации Ростовской области от 06.08.1997 года № 268 (в рамках полномочий определенных пунктом 1 постановления Правительства Российской Федерации от 31.12.1995 года №1310)[\(1\)](#). Согласно указанным положениям, при отсутствии у абонентов приборов учета объем фактически сброшенных абонентами сточных вод определяется на основании согласованных организацией водопроводно-канализационного

хозяйства водохозяйственных балансов абонентов (или паспортов водного хозяйства), и только при отсутствии у абонентов согласованных с организацией водопроводно-канализационного хозяйства водохозяйственных балансов (или паспортов водного хозяйства) объем фактически сброшенных абонентом сточных вод принимается равным фактически учтенному объему воды из всех источников водоснабжения (питьевого, технического, горячего водоснабжения, пара от теплоснабжающих организаций и др.), без разбивки по отдельным выпускам в системы канализации.

При этом водохозяйственный баланс ООО «ТагАЗ» определен паспортом водного хозяйства от октября 2004 года, согласованным с МУП «Водоканал» и составляет 44,4 процента, что подтверждает наличие у ООО «ТагАЗ» как согласованного водохозяйственного баланса, так и паспорта водного хозяйства.

Таким образом, МУП «Водоканал» обязано производить расчет объемов фактически сброшенных ООО «ТагАЗ» сточных вод на основании водохозяйственного баланса (или паспортов водного хозяйства) ООО «ТагАЗ».

Кроме того, в соответствии с разъяснениями о применении Правил, Государственного комитета Российской Федерации по строительству и жилищно-коммунальному комплексу данных Циркулярным письмом от 14.10.1999 года № ЛЧ-3555/12, Правила допускают временное отсутствие приборов учета сточных вод. Поэтому наряду с балансовым методом расчета объем фактического сброса сточных вод можно также определять с помощью натуральных замеров, осуществляемых организацией водопроводно-канализационного хозяйства или другой организацией, но с обязательным присутствием организации водопроводно-канализационного хозяйства.

В целях реализации своего права ООО «ТагАЗ» письмами от 05.11.2008 года №481/08 и от 07.11.2008 года № 441/19 пригласило представителей МУП «Водоканал» на проведение прямых замеров, производимых специализированной организацией – ООО «Взлет - Ставрополье». Также письмом от 14.11.2008 года № 498/08 ООО «ТагАЗ» предложило МУП «Водоканал» произвести прямые замеры в присутствии представителей последнего.

Однако, представители МУП «Водоканал» на проведение вышеуказанных замеров не явились.

Таким образом, уклонение МУП «Водоканал» от реализации права присутствия на проведении прямых замеров, производимых ООО «ТагАЗ» ущемляет интересы последнего, делая невозможным производство расчетов объема фактического сброса сточных вод с помощью натуральных замеров.

Доводы МУП «Водоканал» об изменении ООО «ТагАЗ» водохозяйственного баланса в связи с приобретением мощностей ранее эксплуатируемых ОАО «Таганрогский комбайновый завод» не могут быть приняты Комиссией по следующим основаниям:

МУП «Водоканал» не оспаривает предоставленные ООО «ТагАЗ» данные о водопотреблении и водоотведении представленные в качестве исходных для согласования «нового» паспорта водного хозяйства, согласно которым водохозяйственный баланс сохраняется в размере около 45 процентов.

Из чего следует, что водохозяйственный баланс ООО «ТагАЗ», утвержденный МУП «Водоканал» в октябре 2004 года не изменился.

При этом нормы права, закрепленные пунктом 56 Правил, возлагают обязанность по расчету объема фактического сброса сточных вод на организацию водопроводно-канализационного хозяйства, в то время, как для абонента определяется обязанность исключительно по представлению ей необходимых для расчета данных.

Необходимо отметить, что действия МУП «Водоканал» по отказу от согласования паспорта не нарушают антимонопольного законодательства, поскольку ООО «ТагАЗ» в своих возражениях на акт, составленный ответчиком в рамках процедуры согласования паспорта водного хозяйства соглашается с несоответствием данного документа фактическим обстоятельствам.

Вышеизложенное свидетельствует о неправомерности установленного МУП «Водоканал» расчета объемов предоставленных услуг водоотведения, согласно которому объемы сбрасываемых в систему коммунальной канализации сточных вод, будут приниматься равными объемам воды, полученной из всех источников водоснабжения.

Из чего следует, что действия МУП «Водоканал», выразившиеся в определении объемов оказанных ООО «ТагАЗ» услуг водоотведения равным объемам воды, полученной из всех источников водоснабжения, учтенным средствами измерений, при наличии паспорта водного хозяйства ущемляют интересы заявителя и нарушают часть 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, МУП «Водоканал» совершило правонарушение, ответственность за которое установлена ст. 14.31 КоАП.

Процедура рассмотрения дела об административном правонарушении и привлечения к административной ответственности соблюдена.

МУП «Водоканал» извещалось о времени и месте составления протокола об

административном правонарушении письмом от 20.05.2009 года исх. № 3879/02, что подтверждается почтовым уведомлением о вручении № 13554. В данном письме законному представителю МУП «Водоканал» также разъяснялись его права и обязанности, предусмотренные КоАП. В связи с неявкой законного представителя МУП «Водоканал», протокол № 225 составлен в его отсутствие в соответствии с частью 4.1 статьи 28.2 КоАП.

Копия протокола № 225 об административном правонарушении направлена по почте и получена МУП «Водоканал» 05.06.2009г., что подтверждается почтовым уведомлением о вручении № 15423.

О времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 225 МУП «Водоканал» извещено определением исх.№ 6675/02, 12.08.2009г., что подтверждается почтовым уведомлением о вручении № 22419.

Совершение правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 КоАП, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг).

Письмом № 09-12/02882 от 29.06.2009г. Инспекция Федеральной налоговой службы по г. Таганрогу Ростовской области представило в Ростовское УФАС России информацию о сумме выручки МУП «Водоканал» от предоставления услуг по водоотведению в г. Таганроге в 2008г.

В соответствии с указанными данными, сумма выручки МУП «Водоканал» от предоставления услуг по водоотведению в г. Таганроге в 2008г. за период с 01.01.2008 по 31.12.2008 года составила – 176 738 000 рублей (без учета НДС).

Также, письмом № 07-26/02989дсп от 17.09.2009г. Инспекция Федеральной налоговой службы по г. Таганрогу Ростовской области представило в Ростовское УФАС России информацию о совокупном размере суммы выручки МУП «Водоканал» от реализации всех товаров (работ, услуг), которая составила 529 960 000 рублей, а, следовательно, одна сотая размера суммы выручки МУП «Водоканал» от предоставления услуг по водоотведению в г. Таганроге в 2008г. не превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки МУП «Водоканал».

Из чего следует, что минимальный размер штрафа за вышеуказанное правонарушение МУП «Водоканал», который может быть применен является одна сотая размера суммы выручки МУП «Водоканал» от предоставления услуг по водоотведению в г. Таганроге в 2008г.

Таким образом, одна сотая размера суммы выручки МУП «Водоканал» от предоставления услуг по водоотведению в г. Таганроге в 2008г. - 1 767 380 рублей, что не превышает одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки МУП «Водоканал» от реализации всех товаров (работ, услуг).

На основании изложенного, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области Молчанов Евгений Григорьевич, руководствуясь статьями 4.1, 14.31, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать МУП «Водоканал» виновным в совершении правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 КоАП.

2. Наложить на МУП «Водоканал» административный штраф в размере одной сотой размера суммы выручки от предоставления услуг по водоотведению в г. Таганроге в 2008г. - 1 767 380 (один миллион семьсот шестьдесят семь тысяч триста восемьдесят) рублей.

Сумму штрафа надлежит уплатить на расчетный счет № 40101810400000010002 в ГРКЦ ГУ Банка России по Ростовской области, г. Ростов-на-Дону.

ИНН 6163030500, КПП 616301001, БИК 046015001.

Получатель: Управление федерального казначейства по Ростовской области (Ростовское УФАС России).

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»

Код сбора (КБК): 161 116 02010 01 0000 140.

ОКАТО 60401000000

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП, административный штраф должен быть уплачен лицом,

привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

В трехдневный срок со дня уплаты административного штрафа в Ростовское УФАС России надлежит представить соответствующим образом заверенные копии платежных документов.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП, административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии со статьями 30.1-30.3 КоАП, постановление о наложении штрафа может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в Арбитражный суд Ростовской области, вышестоящему должностному лицу – руководителю Ростовского УФАС России – Корнееву В. Г., в вышестоящий орган – Федеральная антимонопольная служба России.

Заместитель руководителя управления Е. Г. Молчанов

[\(1\)](#) Согласно пункту 70 Правил, расчеты абонентов с организацией водопроводно-канализационного хозяйства за отпуск (получение) питьевой воды и прием (сброс) сточных вод и загрязняющих веществ в пределах и сверх установленных лимитов водопотребления и нормативов водоотведения и сброса загрязняющих веществ производятся в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.