

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 18-к/08

"12" февраля 2009 г.

Смоленское УФАС России

г. Смоленск

Резолютивная часть решения оглашена 12 февраля 2009 года. Решение в полном объеме изготовлено 26 февраля 2009 года.

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства ***

рассмотрев дело № 18-к/08 по признакам нарушения ОАО «Первомайский стекольный завод» (216426, Смоленская обл., Шумячский район, с. Первомайский, ул. Советская, д. 1) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»), выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области в целях обеспечения государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами были запрошены в МУП «Коммунальщик» сведения, связанные с услугами по холодному водоснабжению и водоотведению, оказываемые населению обслуживаемого сельского поселения. МУП «Коммунальщик» была представлена копия договора на отпуск питьевой воды и приём сточных вод от 20.06.2008 № 2 (с протоколами разногласий), заключённого с ОАО «Первомайский стекольный завод» (далее – Договор). Существенные условия, изложенные в пункте 3.1 Договора, не были в окончательном виде согласованы сторонами.

Ответчик считает, что пункт 3.1 Договора необходимо изложить в следующей редакции: «Взимание оплаты за питьевую воду и принятые стоки производится по ценам, экономическая обоснованность которых подтверждена заключением ГУ «Государственная жилищная инспекция Смоленской области», а именно водоснабжение за 1 куб. м. – 6,35 руб., водоотведение за 1 куб. м. – 13,73 руб. В случае изменения цен на энергоносители цены на питьевую воду и принятые стоки могут изменяться, при этом новые цены вводятся после их проверки независимой экспертизой. «Исполнитель» за 10 дней до введения новых цен письменно предупреждает об этом «Абонента»».

По мнению МУП «Коммунальщик» данный пункт необходимо изложить следующим образом: «Взимание оплаты за питьевую воду и принятые стоки производится по ценам, утвержденным местным органом самоуправления. В случае изменения цен на энергоносители цены на питьевую воду и принятые стоки могут изменяться. «Исполнитель» за 10 дней до введения новых цен письменно предупреждает об этом «Абонента»».

В соответствии с частью 2 статьи 34 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» Совет депутатов Первомайского сельского поселения Шумячского района Смоленской области (далее – Совет депутатов) входит в структуру органа местного самоуправления.

В соответствии с пунктом 16 части 2 статьи 21 Устава Первомайского сельского поселения Шумячского района Смоленской области Совет депутатов полномочен утверждать тарифы на услуги систем водоснабжения и водоотведения в пределах

максимально возможных изменений установленных таких тарифов.

В соответствии с Предельными индексами максимально возможного изменения установленных тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса, оказывающих услуги в сфере водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, с учётом надбавок к тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса, оказывающих услуги в сфере водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, по муниципальным образованиям Смоленской области на 2008 год, утверждёнными постановлением Региональной энергетической комиссии Смоленской области от 27.06.2007 № 60, для Первомайского сельского поселения установлен предельно допустимый индекс на услуги в сфере водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод на 2008 год в размере 115,1 % (позиция № 59 приложения 1).

Решением Совета депутатов от 25.03.2008 № 5 (в редакции от 03.07.2008) «О представлении прокурора Шумячского района Смоленской области № 19-103в-03 от 22.02.2008 «Об устранении нарушений законодательства об основах регулирования цен и тарифов» были утверждены тарифы ОАО «Первомайский стекольный завод» с 01.05.2008 по водоснабжению 2,88 руб./куб.м. (с учётом НДС) и водоотведению 4,16 руб./куб.м. (с учётом НДС).

В соответствии с пунктом 11 Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утверждённых постановлением Правительства РФ от 12.02.1999 № 167 (далее – Правила), отпуск (получение) питьевой воды и (или) прием (сброс) сточных вод осуществляются на основании договора энергоснабжения, относящегося к публичному договору, заключаемому абонентом (заказчиком) с организацией водопроводно-канализационного хозяйства.

В соответствии со статьёй 2 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» (далее - Федеральный закон № 210-ФЗ) организацией коммунального комплекса является юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, осуществляющее эксплуатацию системы (систем) коммунальной инфраструктуры, используемой (используемых) для производства товаров (оказания услуг) в целях обеспечения электро-, тепло-, водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, и (или) осуществляющее эксплуатацию объектов, используемых для утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов.

На момент заключения Договора на территории Первомайского сельского поселения Шумячского района Смоленской области находилось единственное предприятие, имеющее в собственности артезианские скважины для добычи питьевой воды и очистные сооружения – ОАО «Первомайский стекольный завод», которое является организацией коммунального комплекса, в том числе и водопроводно-канализационного хозяйства (статья 1 Правил).

Абонентом (заказчиком) услуг водоснабжения и водоотведения на территории Первомайского сельского поселения Шумячского района Смоленской области по вышеназванному Договору является МУП «Коммунальщик».

МУП «Коммунальщик» письмом исх. № 183 от 06.11.2008 представило в Смоленское УФАС России счета на оплату за питьевую воду и водоотведение за сентябрь 2008 года (от 30.09.2008 № 94 и № 95), предъявленными ОАО «Первомайский стекольный завод», из которых следуют, что Ответчик применял следующие тарифы по предоставленным услугам в сентябре 2008 года:

- питьевая вода – 5,381356 руб./куб.м. (без НДС);
- водоотведение – 11,63559 руб./куб.м. (без НДС),

которые значительно выше, чем установленные решением Совета депутатов от

25.03.2008 № 5 (в редакции от 03.07.2008) «О представлении прокурора Шумячского района Смоленской области № 19-103в-03 от 22.02.2008 «Об устранении нарушений законодательства об основах регулирования цен и тарифов» тарифы ОАО «Первомайский стекольный завод».

Определением Смоленского УФАС России от 14.11.2008 № 3637/04 дело № 18-к/08 было назначено к рассмотрению на 25.11.2008.

До рассмотрения дела по существу от ОАО «Первомайский стекольный завод» было получено ходатайство об отложении рассмотрения дела, в связи с тем, что общество не успевает к рассмотрению дела собрать все затребованные Смоленским УФАС России документы и материалы.

Комиссией Смоленского УФАС России было принято решение удовлетворить ходатайство ОАО «Первомайский стекольный завод». Определением Смоленского УФАС России от 26.11.2008 № 3772/04 рассмотрение дела № 18-к/08 было отложено на 02.12.2008.

На заседании Комиссии 2 декабря 2008 года представители Ответчика сообщили, что ранее ОАО «Первомайский стекольный завод» обращалось с иском в Арбитражный суд Смоленской области о признании недействующим решения Совета депутатов Первомайского сельского поселения Шумячского района от 25.03.2008 № 5. Арбитражным судом Смоленской области было установлено, что оспариваемый нормативный акт не был опубликован в установленном законом порядке в официальном источнике. В связи с этим Арбитражный суд Смоленской области 26.06.2008 определил, что иск рассмотрению в рамках арбитражного судопроизводства не подлежит, поскольку неопубликованный нормативный правовой акт юридических последствий не влечет и, соответственно, прав и законных интересов ни граждан, ни организаций, ни иных лиц нарушать не может. Производство по делу было прекращено.

Так же, представители Ответчика заявили Комиссии, что решение Совета депутатов от 03.07.2008 № 18 «О внесении изменений в решение Совета депутатов Первомайского сельского поселения № 5 от 25.03.2008», так же не было опубликовано и обнародовано надлежащим образом. Позиция Ответчика сводится к следующему.

Из пункта 2 решения Совета депутатов от 03.07.2008 № 18 следует, что решение Совета депутатов от 25.03.2008 № 5 (которым были утверждены тарифы на оказываемые ОАО «Первомайский стекольный завод» услуги по водоснабжению и водоотведению) вступает в силу со дня его официального опубликования. Однако указанное решение в адрес общества не поступало, а номер газеты, в приложении к которому были опубликованы решения Совета депутатов от 25.03.2008 № 5 и от 03.07.2008 № 18, общество получило без приложения. Кроме того, данное приложение отпечатано тиражом 50 экземпляров. Таким образом, Администрация Первомайского сельского поселения не довела надлежащим образом до Ответчика тарифы на услуги по водоснабжению и водоотведению, в связи с этим они не могут применяться при расчетах с МУП «Коммунальщик». В связи с этим Ответчик считает, Решение Совета депутатов от 25.03.2008 № 5 (в редакции от 03.07.2008) не вступило в силу и поэтому общество правомерно выставляет в счетах на оплату за питьевую воду и водоотведение МУП «Коммунальщик» иные цены (тарифы): за питьевую воду – 6, 35 руб. за 1 куб. м., за водоотведение – 13, 73 руб. за 1 куб. м.

Комиссия Смоленского УФАС России определила, отложить рассмотрение дела № 18-к/08 в связи с необходимостью получения дополнительных сведений и

доказательств. Определением Смоленского УФАС России от 09.02.2009 заседание комиссии было назначено на 12.02.2009.

На заседании Комиссии Смоленского УФАС России 12.02.2009 по рассмотрению дела № 18-к/08 представители Ответчика отстаивали свою позицию по вопросу правомерности применения обществом при расчетах с МУП «Коммунальщик» цен (тарифов) на услуги водоснабжения и водоотведения, экономическая обоснованность которых подтверждена заключением ГУ «Государственная жилищная инспекция Смоленской области» (пункт 3.1 Договора в редакции Ответчика).

Представители заинтересованного лица сообщили, что по спорному пункту договора состоялось решение Арбитражного суда Смоленской области от 24.12.2008 (дело № А62-3376/2008). Арбитражный суд Смоленской области вынес решение по спорному пункту Договора, заключенного между ОАО «Первомайский стекольный завод» и МУП «Коммунальщик», и изложил его в следующей редакции: «Взимание платы за питьевую воду и принятые стоки производить по ценам, утвержденным органом местного самоуправления».

Ответчик по делу вышеуказанное решение Арбитражного суда не обжаловал, корректировку предъявленных требований по оплате МУП «Коммунальщик» за оказанные услуги по водоснабжению и водоотведению не произвел, акты сверки контрагенту не направил.

Рассмотрев имеющиеся в деле материалы, выслушав представителей Ответчика, представителей заинтересованного лица, Комиссия Смоленского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Федерального закона «О защите конкуренции» его нормы распространяются на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности, в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица.

Согласно пункту 10 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» монополистическая деятельность – злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» ОАО «Первомайский стекольный завод» занимает доминирующее положение на рынках услуг водоснабжения и водоотведения в географических границах Первомайского сельского поселения Шумячского района Смоленской области.

Пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, выразившиеся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Между ОАО «Первомайский стекольный завод» и МУП «Коммунальщик» был заключен Договор, с протоколами разногласий.

Так, решением Арбитражного суда Смоленской области от 24.12.2008 спорный пункт Договора изложен в следующей редакции: «Взимание платы за питьевую воду и принятые стоки производить по ценам, утвержденным органом местного самоуправления».

Отпуск (получение) питьевой воды и (или) приём (сброс) сточных вод осуществляется на основании договора энергоснабжения, относящегося к публичным договорам (статьи 426, 539-548 Гражданского кодекса Российской

Федерации) и отказ коммерческой организации (ОАО «Первомайский стекольный завод») от такого договора не допускается.

В соответствии со статьёй 544 Гражданского кодекса Российской Федерации 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. Порядок расчетов за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Статьями 424 и 485 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что цена договора устанавливается соглашением сторон за исключением предусмотренных законом случаев, когда применяются цены (тарифы, расценки, ставки), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то органами. Статьёй 1 Федерального закона № 210-ФЗ установлено, что закон устанавливает основы регулирования тарифов организаций коммунального комплекса, обеспечивающих электро-, тепло-, водоснабжение, водоотведение и очистку сточных вод, утилизацию (захоронение) твердых бытовых отходов, а также надбавок к ценам (тарифам) для потребителей и надбавок к тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса.

В соответствии со статьёй 2 Федерального закона № 210-ФЗ организацией коммунального комплекса является юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, осуществляющее эксплуатацию системы (систем) коммунальной инфраструктуры, используемой (используемых) для производства товаров (оказания услуг) в целях обеспечения электро-, тепло-, водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, и (или) осуществляющее эксплуатацию объектов, используемых для утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов.

Системы коммунальной инфраструктуры – это совокупность производственных и имущественных объектов, в том числе трубопроводов и иных объектов, используемых в сфере тепло-, водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, расположенных (полностью или частично) в границах территорий муниципальных образований и предназначенных для нужд потребителей этих муниципальных образований.

Статьёй 5 Федерального закона № 210-ФЗ, установлено, что органы местного самоуправления устанавливают тарифы на товары и услуги организаций коммунального комплекса, осуществляющих эксплуатацию систем коммунальной инфраструктуры, используемых в сфере водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, объектов утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов.

На территории Первомайского сельского поселения Шумячского района Смоленской области в период действия Договора единственным предприятием, имеющим в собственности артезианские скважины № 2, № 3, № 4 для добычи питьевой воды и очистные сооружения, было ОАО «Первомайский стекольный завод», которое относится к организации коммунального комплекса.

Постановлением Региональной энергетической комиссии Смоленской области (далее - РЭК Смоленской области) от 27.06.2007 № 60 утверждены предельные индексы максимально возможного изменения установленных тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса, оказывающих услуги в сфере водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, с учётом надбавок к тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса, оказывающих услуги в сфере водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, по муниципальным образованиям Смоленской области на 2008 год.

Для Первомайского сельского поселения установлен предельно допустимый

индекс на услуги в сфере водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод на 2008 год в размере 115,1 % (позиция № 59 приложения 1).

Таким образом, размер ранее утвержденных Решением Совета Депутатов 27.07.2006 № 47 (в редакции Решения Совета Депутатов от 11.10.2007 № 31), тарифов для ОАО «Первомайский стекольный завод» по водоснабжению 2,50 руб./куб.м. (с учётом НДС) и водоотведению 3,61 руб./куб.м. (с учётом НДС) мог увеличиться не более, чем на 15,1 %.

Тарифы, утвержденные Решением Совета депутатов от 25.03.2008 № 5 (в редакции от 03.07.2008), установлены в пределах, определённого постановлением РЭК Смоленской области от 27.06.2007 № 60 предельного индекса роста на 2008 год.

По вопросу опубликования и обнародования решений Совета депутатов от 25.03.2008 № 5 и от 03.07.2008 № 18 Комиссия Смоленского УФАС России установила следующее.

Согласно информации полученной от Совета депутатов и Администрации Первомайского сельского поселения Шумячского района Смоленской области (письма от 24.12.2008 № 17 и от 24.12.2008 № 321 соответственно), следует, что:

- решения Совета депутатов от 25.03.2008 № 5 и от 03.07.2008 № 18 были опубликованы в приложении к Шумячской районной газете «За Урожай» от 11.07.2008 № 46;

- приложение было обнародовано путем размещения на информационных стендах в общественных местах: здании Администрации, магазинах, ОАО «Первомайский стекольный завод».

Прокуратура Шумячского района Смоленской области (письмо от 22.01.2009 № 24/27-02-07-09) подтвердила Смоленскому УФАС России, что тарифы для ОАО «Первомайский стекольный завод» на услуги по водоснабжению и водоотведению, оказываемые обществом, утверждены и опубликованы в приложении Шумячской районной газете «За Урожай» от 11.07.2008 № 46.

Как следует из смысла письма и.о. генерального директора ОАО «Первомайский стекольный завод» Старовойтова В.В. от (18.08.2008 № 1033) в редакцию газеты «За Урожай» и полученного ответа от главного редактора газеты «За Урожай» Л. Бондаревой (письмо от 18.08.2008) Ответчику было известно об опубликовании решений Совета депутатов Первомайского сельского поселения от 25.03.2008 № 5 и от 03.07.2008 № 18 в приложении к Шумячской районной газете «За Урожай» от 11.07.2008 № 46.

Поэтому доводы Ответчика о правомерности выставления в счетах МУП «Коммунальщик» за сентябрь 2008 года тарифов на услуги по водоснабжению и водоотведению, не утвержденных органом местного самоуправления, являются несостоятельными.

Учитывая вышеизложенное, предъявляя МУП «Коммунальщик» требования оплаты услуг по водоснабжению и водоотведению по тарифам за питьевую воду - 5,381356 руб./куб.м. (без НДС), за водоотведение – 11,63559 руб./куб.м. (без НДС), Ответчик нарушил пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции». Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссией Смоленского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Первомайский стекольный завод» нарушившим требования пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

2. Выдать ОАО «Первомайский стекольный завод» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 18-к/08

«26» февраля 2008г.

Смоленское УФАС России
г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства ***

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 24 февраля 2009 г. по делу № 18-к/08 о нарушении ОАО «Первомайский стекольный завод» (216426, Смоленская обл., Шумячский район, с. Первомайский, ул. Советская, д. 1) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,
ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Первомайский стекольный завод» со дня получения настоящего предписания Смоленского УФАС России прекратить нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования (предъявление контрагентам требований оплаты услуг водоснабжения и водоотведения по тарифам, не утвержденным органом местного самоуправления).
2. ОАО «Первомайский стекольный завод» в месячный срок со дня получения настоящего Предписания Смоленского УФАС России своим контрагентам направить счета на оплату произведенных услуг по водоснабжению и водоотведению по тарифам, установленным органом местного самоуправления.
3. О выполнении пункта 1 и 2 настоящего Предписания сообщить до 31.03.2009, представив в Смоленское УФАС России документы, подтверждающие его исполнение.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.