

Решение

18 августа 2009 года
город Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

председатель Комиссии: Молчанов Е.Г., заместитель руководителя управления;
члены Комиссии: Зиновьев О.Г., начальник отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;
Бубельцова О.С., заместитель начальника отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;

рассмотрев дело № 371 от 13.05.2009г. по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Производственное объединение Водоканал города Ростова-на-Дону» (далее – ОАО «ПО Водоканал»; 344019, г. Ростов-на-Дону, ул. М. Горького, 293) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») в присутствии представителя ЗАО «Донпромпродснаб» Садовича Г.Ф. (доверенность № 1 от 09.01.2008 г.) и представителя ОАО «ПО Водоканал» Юрканова А.А. (доверенность № 28 от 15.07.2009 г.),

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС России поступило обращение ЗАО «Донпромпродснаб» о неправомерных, по мнению заявителя, действиях ОАО «ПО Водоканал», выразившихся в прекращении 26.03.2009 года водоснабжения принадлежащего заявителю кафе «Бригантина», расположенного по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Стадионная 101 «а», с нарушением положений Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации.

ОАО «ПО Водоканал» пояснило (исх. № 2/6-1437 от 13.04.2009, исх. № 1409 от 24.04.2009), что отключение водоснабжения кафе «Бригантина» 26.03.2009 года было произведено в связи с имевшейся задолженностью, о предстоящем прекращении абонент был уведомлен 13.03.2009 года.

Кроме того, ОАО «ПО Водоканал» сообщило (исх. № 1409 от 24.04.2009, исх. № 2/6-2463 от 01.06.2009), что не извещало органы местного самоуправления, местные службы госсанэпиднадзора и территориальные подразделения Государственной противопожарной службы Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий о прекращении водоснабжения кафе «Бригантина». Согласно пояснениям ОАО «ПО Водоканал» (исх. № 2/6-3444 от 03.07.2009 года), несоблюдение порядка прекращения отпуска воды, предусмотренного Правилами пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, произошло по вине представителей ОАО «ПО Водоканал», в связи с чем проводится служебная проверка.

Согласно пояснениям ОАО «ПО Водоканал», задолженность ЗАО «Донпромпродснаб» в сумме 12461,44 рублей образовалась за ноябрь 2008 года вследствие неоплаты счета № 124253 от 15.12.2008 года (платежное требование № 49163 от 15.12.08) на сумму 4850,39 и неоплаченного остатка 7611,05 рублей по счету № 122908 от 11.12.2008 г. платежное требование № 48605 от 11.12.2008 г., общая сумма счета 14170,44 рублей). Кроме того, ОАО «ПО Водоканал» сообщило о задолженности ЗАО «Донпромпродснаб» за июнь 2007 года в размере 0,95 рублей и за февраль 2009 года в размере 28304,72 рубля (счета № 22137 от 10.03.2009 г. и № 24938 от 16.03.2009 г.). Таким образом, ОАО «ПО Водоканал» полагает, что на момент прекращения водоснабжения у ЗАО «Донпромпродснаб» имелась задолженность за июнь 2007 года, ноябрь 2008 года и февраль 2009 года.

Изучив материалы дела, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

Между ЗАО «Донпромпродснаб» и ОАО «ПО Водоканал» заключен договор № 4093 от 14.06.2001 г. на отпуск питьевой воды и прием сточных вод по тринадцати объектам, в т.ч. кафе «Бригантина» (далее – договор).

03.03.2009 года ЗАО «Донпромпродснаб» получило телефонограмму за подписью заместителя

директора «АБВК» Репало А.В. о задолженности в сумме 28304 рубля, а также о необходимости погасить задолженность до 25.03.2009 года, «иначе будут применены меры с Правилами РФ».

26.03.2009 года ОАО «ПО Водоканал» прекратило водоснабжение кафе «Бригантина» путем закрытия водопроводных вводов, о чем свидетельствует акт контрольного обследования № 50087 от 26.03.2009 года.

В соответствии с приказом Ростовского территориального управления ГАК России № 2-Р от 05.07.1996г., МУП ПО «Водоканал» (правопреемственник ОАО «ПО Водоканал») с долей более 65% включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более 35% (услуги по производству и реализации питьевой и технической воды, географические границы рынка – г. Ростов-на-Дону).

В этой связи и на основании части 1 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции», положение ОАО «ПО Водоканал» на рынке услуг по производству и реализации питьевой и технической воды в г. Ростове-на-Дону является доминирующим.

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.

Действия ОАО «ПО Водоканал», выразившиеся в прекращении 26.03.2009 года водоснабжения кафе «Бригантина», Комиссия считает нарушением запрета, установленного частью 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь при этом следующим.

1. При отключении подачи воды ОАО «ПО Водоканал» не соблюден порядок извещения абонента, органов местного самоуправления и специализированных служб, установленный Правилами пользования системами коммунального водоснабжения и канализации.

В соответствии с пунктом 83 Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 12.02.1999 № 167 (далее - Правила), основанием для прекращения или ограничения организацией водопроводно-канализационного хозяйства отпуска питьевой воды и (или) приема сточных вод может являться неуплата абонентом полученной питьевой воды и (или) сброшенных сточных вод.

При неоднократном нарушении абонентом сроков оплаты отпущенной питьевой воды и (или) принятых сточных вод (неуплата за два расчетных периода, установленных договором) организация водопроводно-канализационного хозяйства, руководствуясь пунктом 5 статьи 486 Гражданского кодекса Российской Федерации, действует в следующей последовательности:

при неуплате абонентом поданной ему питьевой воды и (или) принятых сточных вод за два расчетных периода, установленных договором, письменно предупреждает абонента, что в случае неуплаты задолженности в течение установленного ею срока (но не менее 7 дней) может быть ограничена подача питьевой воды и (или) принятие сточных вод;

при задержке платежей сверх установленного в предупреждении срока вводит ограничение подачи питьевой воды и (или) приема сточных вод. При введении указанного ограничения извещает об этом абонента, органы местного самоуправления, местные службы госсанэпиднадзора и территориальные подразделения Государственной противопожарной службы Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий;

если по истечении 10 дней со дня введения ограничения подачи воды и (или) приема сточных вод абонентом не будет погашена образовавшаяся задолженность, то может полностью прекратить подачу питьевой воды и (или) прием сточных вод до полного погашения задолженности, если иное не предусмотрено договором или дополнительным соглашением сторон, за исключением случаев, установленных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Организация водопроводно-канализационного хозяйства обязана не менее чем за 3 суток сообщить абоненту, органам местного самоуправления, местным службам госсанэпиднадзора и территориальным подразделениям Государственной противопожарной службы Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий день и час прекращения подачи питьевой воды и (или) приема сточных вод.

Таким образом, положения пункта 83 Правил содержат условия и последовательность действий организации водопроводно-канализационного хозяйства по прекращению водоснабжения и устанавливают возможность таких действий только в случае нарушения абонентом сроков оплаты энергии за два периода платежа и после введения ограничения в подаче электроэнергии, с уведомлением соответствующих органов.

В нарушение указанной нормы, ОАО «ПО Водоканал», не вводя ограничение подачи питьевой воды и (или) приема сточных вод, и не известив органы местного самоуправления, местные службы госсанэпиднадзора и территориальные подразделения Государственной противопожарной службы Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, полностью прекратило подачу питьевой воды ЗАО «Донпромпродснаб».

2. У ОАО «ПО Водоканал» отсутствовали правовые основания для прекращения подачи воды на объект ЗАО «Донпромпродснаб».

Согласно п. 83 Правил, основанием для прекращения или ограничения организацией водопроводно-канализационного хозяйства отпуска питьевой воды и (или) приема сточных вод может являться неуплата абонентом полученной питьевой воды и (или) сброшенных сточных вод.

Между тем, материалами дела не подтверждается факт неоднократного нарушения абонентом сроков оплаты отпущенной питьевой воды и (или) принятых сточных вод. Под неоднократным нарушением сроков оплаты, в соответствии с п. 83 Правил, понимается неуплата за два расчетных периода, установленных договором.

Напротив, из материалов дела видно, что ЗАО «Донпромпродснаб» ежемесячно перечисляло денежные средства в счет оплаты оказанных ему услуг.

Не усматривая со стороны ЗАО «Донпромпродснаб» неуплаты за два расчетных периода, установленных договором, Комиссия принимает во внимание следующее.

2.1. В соответствии с п. 4.9 договора, оплата за оказанные услуги производится путем безакцептного списания средств со счета абонента за оказываемые услуги по водоснабжению и канализации. Дополнительным соглашением № 2 от 15.01.2009 года, стороны изменили п. 4.9 договора, изложив его в следующей редакции: «Оплата за оказываемые услуги по отпуску питьевой воды и прием сточных вод производится путем перечисления соответствующих денежных средств с расчетного счета абонента на расчетный счет ПО Водоканал на основании выставленного последним платежного требования после его акцепта со стороны абонента. Без акцепта со стороны абонента перечисление денежных средств не производится...».

В соответствии с платежным требованием № 25027 от 04.07.2007 года на сумму 45608,95 рублей (назначение платежа – продукция основной деятельности на основании показаний измерительных приборов и действующих тарифов) с расчетного счета ЗАО «Донпромпродснаб» в безакцептном порядке было списано 45608,00 рублей (платежное поручение № 27 от 11.07.2007 года).

Учитывая определенный сторонами в договоре и существовавший до 15.01.2009 года безакцептный порядок списания средств со счета ЗАО «Донпромпродснаб» за оказываемые услуги по водоснабжению и канализации, Комиссия не принимает довод ОАО «ПО Водоканал» о нарушении ЗАО «Донпромпродснаб» сроков оплаты отпущенной воды за июнь 2007 года.

2.2. ОАО «ПО Водоканал» в рамках проверочных мероприятий осуществило отбор проб сточных вод, отводимых в канализацию на объектах ЗАО «Донпромпродснаб» (кафе «Бригантина» и хлебопекарня по ул. Сеченова, 8а), оформленный актами контрольного отбора проб № 344 и № 345 от 24.09.2008 года.

Анализ отобранных проб сточных вод показал, что их качество не удовлетворяет действующим Условиям приема загрязняющих веществ в сточных водах, отводимых абонентам в системы канализации г. Ростова-на-Дону, утвержденным постановлением мэра г. Ростова-на-Дону от 14.03.2003 № 495 по ряду показателей. В этой связи «ПО Водоканал» произвело расчет платы за сброс сточных вод с превышением ДК в системы канализации (№№ 1462, 1463), согласно которому размер платы за период 01.11.2008-30.11.2008 составляет 4850,39 рублей, и выставило платежное требование № 49163 от 15.12.2008 года на сумму 4850,39 рублей.

В силу пункта 66 Правил абонент может участвовать в отборе контрольных проб сточных вод, проводимом организацией водопроводно-канализационного хозяйства. Отбор проб сточных вод удостоверяется актом, который подписывают представители организации водопроводно-канализационного хозяйства и абонента. При отборе представителем организации водопроводно-канализационного хозяйства контрольной пробы абонент может одновременно в присутствии представителя организации водопроводно-канализационного хозяйства отобрать параллельную пробу и провести ее анализ в аттестованной и (или) аккредитованной организации (лаборатории) за счет собственных средств (пункт 68 Правил).

Согласно п. 2.2.3 договора, отбор проб производится в любое время суток в присутствии представителя абонента.

Из приведенных положений Правил и условий пункта 2.2.3 договора следует, что ОАО «ПО Водоканал» обязано обеспечить абоненту возможность реализовать свое право как на участие в отборе проб, так и на отбор параллельной пробы, поэтому должен сообщить абоненту об отборе проб.

Однако, при отборе проб 24.09.2008 года ОАО «ПО Водоканал» не исполнило эту обязанность.

Как видно из содержания актов контрольных отборов проб сточных вод от 24.09.2008 года, отбор проб производился ОАО «ПО Водоканал» с участием представителя ЗАО «Донпромпродснаб» - прораба Бурового. Согласно пункту 1.2 договора, представитель абонента – это лицо, уполномоченное в установленном порядке представлять интересы абонента. Однако, ЗАО «Донпромпродснаб» не наделило указанное лицо полномочиями на участие в контрольном отборе проб, в силу должностных обязанностей прораба, последний не может быть признан лицом, компетентным в выполнении соответствующих действий.

Данные выводы Комиссии подтверждаются вступившим в законную силу судебным актом – постановлением Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 31.07.2009 года по делу № А53-25773/2008.

Кроме того, расчеты платы за сброс сточных вод с превышением ДК в системы канализации № 1462 и № 1463 не являются надлежащими доказательствами, поскольку в них имеется ссылка на дату отбора проб – 23.09.2008 года, в то время как акты контрольного отбора проб датированы 24.09.2008 года.

Таким образом, акты отбора проб № 344 и № 345 от 24.09.2008 года являются ненадлежащим доказательством нарушения ЗАО «Донпромпродснаб» нормативов водоотведения по составу сточных вод, следовательно, у ОАО «ПО Водоканал» не имелось правовых оснований для требования уплаты денежных средств в размере 4850,39 рублей за превышение предельно допустимой концентрации вредных веществ в сточных водах.

2.3. Платежным требованием № 48605 от 11.12.2008 года, на основании счет-фактуры № 127714 от 30.11.2008 года, ОАО «ПО Водоканал» выставило ЗАО «Донпромпродснаб» к оплате 14170,44 рублей за продукцию основной деятельности на основании показаний измерительных приборов и действующих тарифом.

Указанная сумма оплачена ЗАО «Донпромпродснаб» частично, размер неоплаченного остатка составляет 7611,05 рублей.

Комиссия полагает, что неполная оплата по договору представляет собой ненадлежащее исполнение денежного обязательства и в совокупности с задолженностью за февраль 2009 года не может быть квалифицирована как неоднократное нарушение абонентом сроков оплаты отпущенной питьевой воды (неуплата за два расчетных периода). Данная позиция нашла отражение в судебной практике (в частности, постановлении Федерального Арбитражного суда Уральского округа от 27 апреля 2009 г. № Ф09-2349/09-С5).

Таким образом, на момент прекращения водоснабжения кафе «Бригантина» ЗАО «Донпромпродснаб» не допустило неоднократного нарушения сроков оплаты отпущенной питьевой воды и (или) принятых сточных вод (неуплаты за два расчетных периода, установленных договором).

В этой связи ОАО «ПО Водоканал» 26.03.2009 года прекратило водоснабжение кафе «Бригантина» без наличия правовых оснований, допустив при этом нарушение порядка прекращения водоснабжения и извещения соответствующих органов, установленного пунктом 83 Правил.

С учетом изложенного Комиссия считает, что действия ОАО «ПО Водоканал» по прекращению водоснабжения объекта ЗАО «Донпромпродснаб» ущемляют интересы последнего и нарушают положения части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного, 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», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «ПО Водоканал» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. На основании пункта 1 настоящего решения выдать ОАО «ПО Водоканал» предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии Е.Г. Молчанов

Члены Комиссии: О.Г. Зиновьев, О.С. Бубельцова

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Предписание № 297

18 августа 2009 г.
г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

председатель Комиссии:	Молчанов Е.Г., заместитель руководителя управления;
члены Комиссии:	Зиновьев О.Г., начальник отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства; Бубельцова О.С., заместитель начальника отдела контроля за соблюдением 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 10.02.2009г. по делу № 371 о нарушении открытым акционерным обществом «Производственное объединение Водоканал города Ростова-на-Дону» (далее – ОАО «ПО Водоканал»; 344019, г. Ростов-на-Дону, ул. М. Горького, 293) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «ПО Водоканал» прекратить нарушение части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в

2. Во исполнение пункта 1 настоящего предписания, ОАО «ПО Водоканал» в трехдневный срок с момента получения настоящего предписания возобновить водоснабжение принадлежащего ЗАО «Донпромпродснаб» кафе «Бригантина», расположенного по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Стадионная 101 «а».

ОАО «ПО Водоканал» о выполнении настоящего предписания сообщить в Ростовское УФАС России в трехдневный срок с момента его исполнения (с приложением копий подтверждающих документов).

Председатель Комиссии Е.Г. Молчанов

Члены Комиссии: О.Г. Зиновьев, О.С. Бубельцова

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.2 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.