РЕШЕНИЕ по делу № 02-01-44-10-12

Резолютивная часть решения оглашена 24.10.2012 г. г. Новосибирск

Решение в полном объёме изготовлено 06.11.2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Гаврилов С.Г. – руководитель управления, председатель Комиссии;

Князькова С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Скицко Е.А. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

в присутствии:

1) представителя ответчика МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское»

- «…»

2) представителя заявителя

- «…»

рассмотрев дело № 02-01-44-10-12 от 01.10.2012 г. по признакам нарушения Муниципальным унитарным предприятием «Дирекция заказчика ЖКХ с.Ленинское» (630555, Новосибирский район Новосибирской области, село Ленинское, ул. Школьная, 10) части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение Мичуринского сельского потребительского общества «Мичуринский сельпо» (далее СПО «Мичуринский сельпо») с жалобой на действия Муниципального унитарного предприятия «Дирекция заказчика ЖКХ с. Ленинское» (далее МУП «ДЗ ЖКХ с.Ленинское»), выразившиеся в прекращении отпуска питьевой воды. В результате рассмотрения данного заявления установлено следующее.

В собственности СПО «Мичуринский сельпо» находится здание торгового центра, расположенное по адресу: Новосибирская область, Новосибирский район, село Ленинское, ул. 50 лет Октября, дом 36.

01.01.2012 года между СПО «Мичуринский сельпо» и МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское» был заключен договор № 1 на отпуск (получение) питьевой воды.

13.08.2012 г. МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское» без предупреждения прекратило отпуск питьевой воды в здание торгового центра.

После письменного запроса о причинах отключения МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское» было получено письмо № 73 от 16.08.2012 г., в котором в качестве причин было указано: аварийное и неудовлетворительное состояние водопроводных и канализационных сетей объекта водоснабжения и неоднократное нарушение СПО «Мичуринский сельпо» сроков оплаты отпущенной питьевой воды.

17.08.2012 года СПО «Мичуринский сельпо» направило в адрес главы администрации Муниципального образования Морского сельсовета письмо с просьбой оказать содействие в решении сложившейся ситуации.

29.08.2012 года МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское» направило письмо в адрес Председателя совета Мичуринского сельпо, в котором указывалось на то, что сторонами при заключении договора был допущен ряд нарушений действующего законодательства. В целях устранения данных нарушений МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское» просит представить документы в соответствии с постановлением правительства РФ № 167 от 12.02.1999 года «Об утверждении Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в РФ». В случае непредставления необходимых документов до 01.10.2012 года договор между МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское» и СПО «Мичуринский сельпо» будет расторгнут в одностороннем порядке.

Новосибирским УФАС России был сделан запрос информации в адрес МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское» (исх. № 02-6187 от 06.09.2012 г.).

В ответ на запрос МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское» пояснило следующее.

1. С 01.06.2010 по 31.12.2011 года магазином № 4 Мичуринского сельпо, находящимся по адресу: село Ленинское, ул. 50 лет Октября, дом 36, без заключения договора производилось потребление воды для хозяйственных нужд из поселкового водопровода. За указанный период расходы предприятия составили 40188 руб. 78 коп. Письмом № 77 от 28.08.2011 года МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское» в адрес СПО «Мичуринский сельпо» просило возместить расходы предприятия в добровольном порядке.

2. Врезка водопровода в здание магазина № 4 Мичуринского сельпо вышла из строя в июле 2012 года. До настоящего времени никаких документов, подтверждающих законность присоединения магазина к сети водопровода с. Ленинское, а также ремонт аварийного (несанкционированного) водопровода в МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское» не предоставлено.

3. Документов, подтверждающих водоснабжение здания по адресу с. Ленинское, ул. 50 лет Октября, дом 36 до 01.01.2012 г. в МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское» нет.

4. Отключение произведено без уведомления.

В связи с тем, что с 13.08.2012 г. по настоящее время подача воды в здание торгового центра не производится, заявитель считает, МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское» своими действиями злоупотребляет своим доминирующим положением и просит возбудить в отношении МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское» дело о нарушении

антимонопольного законодательства.

В постановлении Правительства № 167 от 12 февраля 1999 г. « Об утверждении правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в РФ» (далее Правила № 167) дано понятие организации водопроводно-канализационного хозяйства - это предприятие (организация), осуществляющее отпуск воды из системы водоснабжения и (или) прием сточных вод в систему канализации и эксплуатирующее эти системы.

Приказом Департамента по тарифам Новосибирской области от 24.11.2011 г. № 537-В МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское», как организации коммунального комплекса Новосибирской области, установлен тариф на холодную воду.

Согласно ст. 2 Федерального закона РФ от 30.12.2004 N 210-ФЗ "Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса", организация коммунального комплекса - юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, осуществляющее эксплуатацию системы (систем) коммунальной инфраструктуры, используемой (используемых) для производства товаров (оказания услуг) в целях обеспечения водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, и (или) осуществляющее эксплуатацию объектов, используемых для утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов.

Таким образом, МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское» является организацией водопроводно-канализационного хозяйства, соответственно на отношения между СПО «Мичуринский сельпо» и МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское» распространяются действия Правил № 167.

В пункте 81 Правил № 167 указано, что организация водопроводно-канализационного хозяйства может прекратить или ограничить отпуск питьевой воды и (или) прием сточных вод без предварительного уведомления абонентов в следующих случаях:

прекращение энергоснабжения объектов организации водопроводно-канализационного хозяйства;

возникновение аварии в результате стихийных бедствий и чрезвычайных ситуаций;

необходимость увеличения подачи питьевой воды к местам возникновения пожаров.

В случае аварийного или неудовлетворительного состояния водопроводных и (или) канализационных сетей абонента, организация водопроводно-канализационного хозяйства может прекратить или ограничить отпуск питьевой воды и (или) прием сточных вод, предварительно уведомив абонента, органы местного самоуправления, местные службы Госсанэпиднадзора, а также территориальное подразделение Государственной противопожарной службы Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий (согласно пункту 82 Правил № 167).

В пункте 83 Правил №167 указано, что основанием для прекращения или ограничения организацией водопроводно-канализационного хозяйства отпуска питьевой воды может являться неуплата абонентом полученной питьевой воды и (или) сброшенных сточных вод.

При неоднократном нарушении абонентом сроков оплаты отпущенной питьевой воды (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 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. 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 абонентом не будет погашена образовавшаяся задолженность, то может полностью прекратить подачу питьевой воды 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.

В указанный срок абонент обязан погасить имеющуюся задолженность или принять меры к безаварийному прекращению технологического процесса, меры по обеспечению безопасности людей, по охране окружающей среды и сохранности оборудования в связи с прекращением подачи воды.

Отпуск воды возобновляется по соглашению сторон и при уведомлении соответствующих органов.

Иных оснований для прекращения подачи коммунального ресурса законодательством не предусмотрено.

Согласно письму МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское» № 73 от 16.08.2012 г., в качестве причин отключения было указано:

1. Аварийное и неудовлетворительное состояние водопроводных и канализационных сетей объекта водоснабжения;

2. Неоднократное нарушение СПО «Мичуринский сельпо» сроков оплаты отпущенной питьевой воды.

Таким образом, по каждому из оснований отключения МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское» должно было предварительно направить уведомление о прекращении или ограничении отпуска питьевой воды, несоблюдение данного требования является нарушением установленного законодательством порядка введения ограничения поставки коммунального ресурса и приводит к ущемлению интересов заявителя.

Услуги водоснабжения в силу ст. 4 ФЗ от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Частью 5 статьи 5 № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» определено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Доминирующее положение в данном случае устанавливается исходя из определения естественной монополии, понимаемой как состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем, спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

Очевидность доминирующего положения субъекта естественной монополии (в данном случае МУП «Дирекция заказчика ЖКХ с. Ленинское») исключает необходимость проведения антимонопольным органом анализа конкурентной среды. Данный вывод соответствует позиции арбитражных судов (Постановление ФАС Уральского округа от 11.12.2008 г. № Ф09-9319/08-С1, Решение Арбитражного суда Омской области от 17.08.2010 г, № А46-6206/2010, Постановление ФАС Северо-западного округа от 13.08.2007 г. № А56-12283/2006).

При наличии технологического присоединения к передающим системам, которое является необходимым условием получения услуг водоснабжения, хозяйствующий субъект, водопроводные сети которого участвуют в процессе оказания услуг транспортировки питьевой воды, является субъектом естественной монополии и данный субъект обязан соблюдать соответствующие требования действующего законодательства в сфере водоснабжения, поскольку получение вышеуказанных услуг от водопроводных сетей иного хозяйствующего субъекта невозможно без осуществления вновь процедуры технологического присоединения, требующего дополнительных финансовых и временных затрат.

Таким образом, МУП «Дирекция заказчика ЖКХ с. Ленинское» является субъектом естественной монополии и, соответственно, в силу прямого указания закона занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг водоснабжения в границах расположения сетей водоснабжения, принадлежащих МУП «Дирекция заказчика ЖКХ с. Ленинское» на праве собственности.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться

недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. При этом необходимо отметить, что в соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

На основании изложенного, в действиях МУП «Дирекция заказчика ЖКХ с. Ленинское», занимающего доминирующее положение на рынке оказания услуг водоснабжения в границах расположения сетей Предприятия, по нарушению установленного порядка введения ограничения поставки коммунального ресурса объектам СПО «Мичуринский сельпо», присутствуют признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

В связи с указанными обстоятельствами Приказом № 266 от 01.10.2012 г. в отношении МУП «Дирекция заказчика ЖКХ с. Ленинское» было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства.

На заседании Комиссии ответчиком представлены следующие пояснения по существу дела.

Магазин впервые был подключен к водопроводным сетям в 1998 году, до 01.01.2012 года отпуск воды осуществлялся без договора. 01.01.2012 года был заключен договор на отпуск воды, но на момент заключения Мичуринский сельпо были представлены не все документы, предусмотренные Правилами № 167. МУП «Дирекция заказчика ЖКХ с. Ленинское» направляло в адрес СПО Мичуринский сельпо письмо с просьбой представить необходимые документы, в октябре были представлены недостающие документы, но в них не был указан один субабонент - аптека.

В июле 2012 года при строительстве канализации МУП «Дирекция заказчика ЖКХ с. Ленинское» была обнаружена подземная утечка из-за повреждения врезки. Данное повреждение было обнаружено случайно. СПО Мичуринский сельпо обратилось к МУП «Дирекция заказчика ЖКХ с. Ленинское» с просьбой оказать помощь в восстановлении. Работниками ЖКХ были произведены работы, но документально эти работы не были оформлены, имеются только снимки. На сегодняшний день акт выполненных работ отсутствует, врезка сделана, но документы, подтверждающие техническое состояние, акт ввода в эксплуатацию, акт промывки и опрессовки отсутствуют. Акт об аварийном состоянии водопроводных сетей сторонами не составлялся.

Кроме того, СПО Мичуринский сельпо имеет задолженность по оплате. С 2010 года по 2012 год оплата не производилась, в результате чего образовалась задолженность примерно 40 тысяч рублей. За 2012 год, то есть в период действия договора на отпуск воды, есть одно платежное поручение от 17.08.2012 г. Таким образом, на момент отключения задолженность имелась.

На этих основаниях МУП «Дирекция заказчика ЖКХ с. Ленинское» прекратило отпуск воды СПО Мичуринский сельпо. Уведомление об отключении не направлялось.

Также директор МУП «Дирекция заказчика ЖКХ с. Ленинское» обратился к Комиссии Новосибирского УФАС России с просьбой выдать предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства (возобновлении подачи питьевой воды) и обязать СПО Мичуринский сельпо представить документы, указанные в Правилах № 167, для заключения договора на следующий год.

По поводу вышеизложенной позиции МУП «ДЗ ЖКХ с. Ленинское» Новосибирское УФАС России считает необходимым отметить следующее.

Согласно Правилам № 167 отпуск (получение) питьевой воды осуществляются на основании договора.

Между МУП «ДЗ ЖКХ с.Ленинское» и СПО Мичуринский сельпо 01.01.2012 года заключен договор на отпуск воды.

При наличии у абонента задолженности по оплате отпущенной воды за два расчетных периода МУП «ДЗ ЖКХ с.Ленинское» должно было письменно предупредить СПО Мичуринский сельпо, что в случае неуплаты задолженности в течение установленного срока (но не менее 7 дней), может быть ограничена подача питьевой воды. Кроме того, счета в адрес СПО Мичуринский сельпо по оплате с 01.01.2012 года ответчиком не выставлялись.

Также, МУП «ДЗ ЖКХ с.Ленинское» обязано было 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.

О полном прекращении подачи воды МУП «ДЗ ЖКХ с.Ленинское» не уведомило ни абонента, ни соответствующие органы, тем самым нарушив порядок прекращения отпуска питьевой воды.

Также МУП «ДЗ ЖКХ с.Ленинское» ссылается на аварийное состояние водопроводных и канализационных сетей как на одну из причин прекращения водоснабжения.

Согласно Правилам № 167 при аварийном состоянии водопроводных и канализационных сетей, МУП «ДЗ ЖКХ с.Ленинское» могло прекратить или ограничить подачу питьевой воды, предварительно уведомив об этом абонента и соответствующие органы. Уведомления в адрес СПО Мичуринский сельпо, а также соответствующие органы не направлялось. При этом МУП «ДЗ ЖКХ с.Ленинское» ссылается на аварийное состояние водопроводных сетей, не имея соответствующего акта об аварийном состоянии сетей. На заседании Комиссии стороны подтвердили, что документы, подтверждающие аварийное состояние водопроводных сетей отсутствуют, акт об аварийном состоянии не составлялся.

Таким образом, МУП «ДЗ ЖКХ с.Ленинское» прекратило подачу воды 13.08.2012 года с нарушением установленного Правилами № 167 порядка введения ограничения поставки воды.

Данные действия являются злоупотреблением МУП «ДЗ ЖКХ с.Ленинское» своим

доминирующим положением на рынке водоснабжения и приводит к ущемлению интересов СПО Мичуринский сельпо, следовательно нарушают часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать МУП «Дирекция заказчика ЖКХ с. Ленинское» занимающим доминирующее положение на рынке оказания услуг водоснабжения в границах расположения сетей Предприятия, по которым оно оказывает данные услуги потребителям, в соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

2. Признать МУП «Дирекция заказчика ЖКХ с. Ленинское» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции». Нарушение выразилось в несоблюдении установленного порядка введения ограничения поставки коммунального ресурса на объекты СПО «Мичуринский сельпо».

Указанные действия МУП «Дирекция заказчика ЖКХ с. Ленинское» ущемляют интересы СПО «Мичуринский сельпо».

3. Признать имеющиеся материалы достаточными для выдачи МУП «Дирекция заказчика ЖКХ с. Ленинское» предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

4. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии _____ С.Г. Гаврилов

Члены Комиссии: _____ С.Е. Князькова

_____ Е.А. Скицко

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 02-01-44-10-12

06 ноября 2012 года г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Гаврилов С.Г. – руководитель управления, председатель Комиссии;

Князькова С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Скицко Е.А. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 5 части 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» на основании своего решения от 06 ноября 2012 года по делу № 02-01-44-10-12 от 1 октября 2012 года о нарушении Муниципальным унитарным предприятием «Дирекция заказчика ЖКХ с.Ленинское» части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Муниципальному унитарному предприятию «Дирекция заказчика ЖКХ с.Ленинское» в срок до 26.11.2012 года устранить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2009 №135-ФЗ, выразившееся в несоблюдении установленного порядка введения ограничения поставки коммунального ресурса на объекты СПО «Мичуринский сельпо», что имеет своим результатом ущемление его интересов.

С целью устранения нарушения МУП «Дирекция заказчика ЖКХ с. Ленинское» необходимо в срок до 26.11.2012 года возобновить подачу воды на объекты СПО «Мичуринский сельпо», а именно в здание торгового центра по адресу: Новосибирская область, Новосибирский район, село Ленинское, ул. 50 лет Октября, дом 36.

О выполнении настоящего предписания сообщить Новосибирскому УФАС России в срок до 30.11.2012 года с приложением подтверждающих документов.

С.Г. Гаврилов

Председатель Комиссии

С.Е. Князькова

Члены Комиссии

Е.А.Скицко

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

Примечание: 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.