ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА №02-10/2018-001 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

26 июня 2018 года г. Иваново

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

15.05.2018 на рассмотрение Ивановского УФАС России поступила жалоба МУПП «Кохмабытсервис» в отношении ООО «Промэнергосеть» по признакам нарушения антимонопольного законодательства, усматриваемым Заявителем, в совокупности следующих действий:

- уклонение от урегулирования разногласий по договору (контракту) холодного водоснабжения и водоотведения, направленному письмом от 22.01.2018 №06-01;
- расчета стоимости услуг водоотведения с использованием расчетного метода учета пропускной способности канализационной сети;
- принятия решения о введении полного ограничения водоотведения 09.04.2018 и 26.04.2018.

Из представленных материалов следует, что между МУПП «Кохмабытсервис» и ООО «Промэнергосеть» заключен договор №36-BC/2015 от 16.11.2015 (далее – договор №36-BC/2015 от 16.11.2015).

Письмом от 27.11.2017 №1334 МУПП «Кохмабытсервис» уведомило ООО «Промэнергосеть» о прекращении действия указанного договора и одновременно просило направить проект контракта холодного водоснабжения в объеме 1000 куб.м. и водоотведения в объеме 325 тыс. куб. м/год с периодом действия с 01.01.2018 по 31.12.2018 с указанием цены контракта, руководствуясь п. 8 ст. 93 ФЗ №44 «О контрактной системе...».

22.01.2018 ООО «Промэнергосеть» направило для подписания договор №36-ВС/2018.

Из жалобы Заявителя следует, что проект договора №36-BC/2018 подписан им с разногласиями и направлен электронной почтой.

Согласно представленным скриншотам страниц электронной почты, отражающим содержание переписки между организациями (сообщения от 07.02.2018, 14.02.2018, 13.03.2018, 26.03.2018, 29.03.2018, 13.04.2018), Заявителем производилась корректировка текста договора №36-ВС/2018 и приложений к нему, сторонами согласовывались границы балансовой принадлежности.

Письмом от 22.03.2018 №22-03 ООО «Промэнергосеть», указав на факт не подписания Заявителем оферты и не представления протокола разногласий, направило в адрес МУПП «Кохмабытсервис» акт №1 о самовольном пользовании системой водоотведения от 21.03.2018, а также счета на оплату за прием сточных вод в январе, феврале 2018 года, произведя расчет платы по пропускной способности сетей.

29.03.2018 в адрес МУПП «Кохмабытсервис» ООО «Промэнергосеть» направлен проект Контракта №36-ВС/2018, подготовленный в соответствии с требованиями Закона №93-ФЗ, №44-ФЗ.

Не оплата со стороны МУПП «Кохмабытсервис» выставленных счетов за самовольное пользование системой водоотведения явилась основанием направления уведомлений от 03.04.2018 №33-04 и от 17.04.2018 о введении полного ограничения приема сточных вод с 13 ч. 00 мин. 09.04.2018 и 26.04.2018.

Письмом от 06.04.2018 №386 МУПП «Кохмабытсервис» направило претензию, указав, что потребление холодного водоснабжения и водоотведения не является бездоговорным, a находится на стадии урегулирования разногласий по договору, оснований для применения метода расчета платы по пропускной способности не имеется, как и права на введение ограничения режима потребления водоснабжения ΧΟΛΟΔΗΟΓΟ И водоотведения.

Согласно ч. 1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее – Закон 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Из Постановления Администрации г.о. Кохма от 14.12.2017 №820 следует, что ООО «Промэнергосеть» и МУПП «Кохмабытсервис» являются гарантирующими организациями в своих зонах деятельности, следовательно, оба хозяйствующих субъекта осуществляют деятельность по

водоснабжению и водоотведению с использованием централизованных систем водоснабжения и водоотведения.

При этом, исходя из условий договора №36-BC/2015 от 16.11.2015, продавцом услуг, поименованных в п.1.1 указанного договора, является ООО «Промэнергосеть», а покупателем – МУПП «Кохмабытсервис».

Статьей 12 Федерального закона от 07.12.2011 №416-ФЗ "О водоснабжении и Закон №416-ФЗ) водоотведении" (Δαλέε предусмотрено, ЧТО гарантирующая организация обязана обеспечить холодное водоснабжение и (или) водоотведение в случае, если объекты капитального строительства абонентов присоединены в установленном порядке к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения в пределах зоны гарантирующей организации. **Деятельности** такой Гарантирующая организация заключает с организациями, осуществляющими эксплуатацию объектов централизованной системы холодного водоснабжения и (или) водоотведения, договоры, необходимые для обеспечения надежного и бесперебойного холодного водоснабжения и (или) водоотведения соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации (ч. 4).

Согласно части 5 ст. 12 Закон №416-ФЗ в целях обеспечения горячего водоснабжения водоснабжения, ΧΟΛΟΔΗΟΓΟ (NNN)водоотведения И объекты организации, эксплуатирующие отдельные централизованных водоснабжения, ХОЛОДНОГО водоснабжения горячего водоотведения, заключают договоры по водоподготовке, по приготовлению горячей воды, по транспортировке воды (горячей воды), по транспортировке сточных вод, по очистке сточных вод, по обращению с осадком сточных вод и горячего (NNN)договоры, необходимые обеспечения иные ДΛЯ водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения.

Правилами холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 №644 (далее - Правила №644), установлено, что холодное водоснабжение и (или) водоотведение с использованием централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения осуществляются на основании договора холодного водоснабжения, договора водоотведения или единого договора холодного водоснабжения и водоотведения (пункт 4).

Из пунктов 8, 9 Правил №644 следует, что основанием для заключения единого договора холодного водоснабжения и водоотведения является заявка абонента на заключение такого договора, которая рассматривается организацией водопроводно-канализационного хозяйства в течение 20 дней со дня ее поступления. Если в заявке абонента отсутствуют необходимые сведения и (или) документы, предусмотренные пунктами 16 и 17 настоящих Правил, организация водопроводно-канализационного хозяйства в течение 5 рабочих дней со дня получения заявки абонента направляет ему

уведомление о необходимости представить недостающие сведения и (или) документы, после чего приостанавливает рассмотрение заявки абонента до получения недостающих сведений и документов. В случае если недостающие сведения и (или) документы не будут представлены абонентом в течение 20 дней со дня приостановления рассмотрения заявки абонента, организация водопроводно-канализационного хозяйства вправе прекратить рассмотрение заявки абонента и возвратить ее с указанием причин возврата.

В случае если заявка абонента отвечает требованиям настоящих Правил, организация водопроводно-канализационного хозяйства в течение 20 дней со дня получения заявки абонента или представления им сведений и документов в полном объеме направляет абоненту в 2 экземплярах проекты соответствующих договоров, отвечающие условиям типовых договоров (п.11 Правил №644).

В свою очередь, из п. 12 Правил №644 следует, что абонент в течение 30 дней со дня поступления проекта единого договора холодного водоснабжения и водоотведения обязан подписать оба экземпляра каждого договора и направить 1 экземпляр подписанного договора организации водопроводно-канализационного хозяйства. Договор считается заключенным CO ДНЯ получения организацией водопроводноканализационного хозяйства (гарантирующей организацией) подписанного абонентом единого договора холодного водоснабжения и водоотведения, если иное не установлено настоящими Правилами или соответствующим договором.

В случае представления абонентом в течение 30 дней после получения от организации водопроводно-канализационного хозяйства проекта единого договора холодного водоснабжения и водоотведения мотивированного отказа от подписания проекта договора в предложенной редакции с приложением предложения об изменении проекта договора организация водопроводно-канализационного хозяйства обязана в течение 10 рабочих дней рассмотреть указанные документы, принять меры к урегулированию разногласий и направить абоненту на подписание новый проект договора (проекты договоров).

Абонент подписывает проект договора (договоров) в течение 10 рабочих дней со дня его получения в 2 экземплярах и направляет 1 экземпляр подписанного договора (договоров) организации водопроводно-канализационного хозяйства.

В случае если организация водопроводно-канализационного хозяйства не направит абоненту в течение 10 рабочих дней новый проект договора, абонент вправе обратиться в суд с требованием о понуждении организации водопроводно-канализационного хозяйства заключить договор.

В рассматриваемом случае, письмо МУПП «Кохмабытсервис» от 27.11.2017

№1334, которым Общество отказывалось от пролонгации договора №36-ВС/2015 от 16.11.2015 и просило заключить новый договор (контракт) на водоснабжение и водоотведение, поступило в ООО «Промэнергосеть» 27.11.2017, о чем свидетельствует штамп организации на ней.

Из пояснений ООО «Промэнергосеть» следует, что письмо МУПП «Кохмабытсервис» не могло быть рассмотрено в качестве заявки, поскольку не соответствовало требованиям п. 16 и 17 Правил №644.

Вместе с тем, исходя из положений п. 9 Правил №644, отсутствие документов, предусмотренных п. 16, 17 данных Правил, не является основанием для оставления обращения без рассмотрения со стороны гарантирующей организации; а создает обязанность по направлению уведомления о необходимости представления недостающих сведений и (или) документов.

Проект договора холодного водоснабжения и водоотведения направлен в адрес Заявителя 22.01.2018 (то есть с нарушением установленного срока) и получен им 30.01.2018, о чем свидетельствует штамп организации.

Соответственно, с 30.01.2018 начинает исчисляться 30-ти дневный срок (до 01.03.2018) для направления подписанного контракта холодного водоснабжения или водоотведения либо протокола разногласий к нему.

Материалы рассматриваемого заявления не содержат документальных доказательств направления МУПП «Кохмабытсервис» протокола разногласий к проекту договора №36-ВС/2018, направленного письмом от 22.01.2018. В тоже время представленные скриншоты страниц электронной почты, свидетельствуют о возникновении между сторонами взаимоотношений по согласованию условий договора водоснабжения и водоотведения №36-ВС/2018, направленного письмом от 22.01.2018.

Вместе с тем, ООО «Промэнергосеть» письмом от 29.03.2018 №29-03 направлен проект контракта холодного водоснабжения и водоотведения, определяющий период с 01.01.2018 по март 2018 года (период согласования условий договора №36-ВС/2018) как самовольный сброс сточных вод.

Согласно <u>пункту</u> 10 статьи 20 Закона №416-ФЗ осуществление коммерческого учета расчетным способом допускается в следующих случаях: при отсутствии (неисправности) приборов учета и в иных случаях, когда невозможно определить фактическое потребление абонентом питьевой воды и сброса сточных вод.

При этом <u>пунктом 82</u> Правил №644 предусмотрено, что количество поданной (полученной) холодной воды, принятых (отведенных) сточных вод определяется путем осуществления коммерческого учета в соответствии с Правилами №776.

Применение метода учета пропускной способности устройств и сооружений

при самовольном подключении и (или) пользовании централизованной системой водоотведения определено в <u>пункте 24</u> Правил №776.

В силу приведенных правовых положений для применения расчетного способа 000 коммерческого учета примененному ВОДЫ ПО «Промэнергосеть» методу, предусмотренному пунктом 24 Правил №776, необходимо доказать факт самовольного присоединения и (или) пользования МУПП «Кохмабытсервис» централизованными системами 000 «Промэнергосеть».

Под самовольным пользованием централизованной системой холодного водоснабжения и (или) водоотведения, исходя из п. 2 Правил №644, понимается пользование централизованной системой холодного водоснабжения и (или) централизованной системой водоотведения либо при отсутствии договора холодного водоснабжения, договора водоотведения или единого договора холодного водоснабжения и водоотведения, либо при нарушении сохранности контрольных пломб на задвижках, пожарных гидрантах или обводных линиях, находящихся в границах эксплуатационной ответственности абонента (при отсутствии на них приборов учета), либо при врезке абонента в водопроводную сеть до установленного прибора учета.

Обстоятельств, свидетельствующих о том, что МУПП «Кохмабытсервис» осуществлено подключение путем несанкционированных врезок (присоединений), не установлено. Напротив существование заключенного между сторонами договора №36-ВС/2015 от 16.11.2015 исключает данное обстоятельство.

Действия МУПП «Кохмабытсервис» по водоотведению в централизованные канализационные сети ООО «Промэнергосеть» также не могут быть рассмотрены как самостоятельное пользование централизованными объектами водоотведения, поскольку между сторонами заключен договор холодного водоснабжения №36-ВС/2015 от 16.11.2015.

Согласно части 2 статьи 548 Гражданского кодекса РФ к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и другими товарами, правила о договоре энергоснабжения (статьи 539 - 547) применяются, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

При этом, в соответствии с <u>пунктом 3 статьи 540</u> Гражданского кодекса Российской Федерации если одной из сторон до окончания срока действия договора внесено предложение о заключении нового договора, то отношения сторон до заключения нового договора регулируются ранее заключенным договором.

Кроме того, <u>пунктом 2</u> Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного суда РФ от 05.05.1997 №14 "Обзор практики разрешения

споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров" предусмотрено, что в тех случаях, когда потребитель пользуется услугами (энергоснабжение, услуги связи и т.п.), оказываемыми обязанной стороной, однако от заключения договора отказывается, арбитражные суды должны иметь в виду, что фактическое пользование потребителем услугами обязанной стороны следует считать в соответствии с пунктом 3 статьи 438 Гражданского кодекса Российской Федерации как акцепт абонентом предложенной стороной, оказывающей услуги (выполняющей оферты, работы). Поэтому данные отношения ДОЛЖНЫ рассматриваться договорные.

Следовательно, между ООО «Промэнергосеть» МУПП отношения «Кохмабытсервис» по холодному водоснабжению и водоотведению после 01.01.2018 не могут рассматриваться как самостоятельное пользование централизованной системой водоотведения, поскольку до заключения сторонами нового договора холодного водоснабжения и водоотведения №36-ВС/2018, регулируются ранее заключенным №38/ВС-2015 от 16.11.2015. Стороны в рассматриваемый период находились во взаимоотношениях по урегулированию спорных условий договора №36-ВС/2018 и фактическому оказанию и потреблению услуг холодного водоснабжения и водоотведения. Определение ООО «Промэгнергосеть» объема отведенных сточных вод способом расчетным С использованием метода учета пропускной способности канализационных сетей необоснованно.

Неоплата со стороны МУПП «Кохмабытсервис» выставленных счетов за бездоговорное пользование послужило основанием направления ООО «Промэнергосеть» уведомлений о **полном ограничении приема сточных вод** с 13 ч. 00 мин. 09.04.2018 и 26.04.2018 в связи с задолженностью за самовольное пользование системой водоотведения в январе, феврале, марте 2018 года.

Пунктом 60 Правил №644 предусмотрено, что организация водопроводноканализационного хозяйства вправе временно прекратить или ограничить холодное водоснабжение и (или) водоотведение, транспортировку холодной воды и (или) сточных вод в случаях, указанных в <u>статье 21</u> Федерального закона "О водоснабжении и водоотведении".

Статьей 21 Закона №416-ФЗ определены основания ограничения или прекращения оказания услуг водоснабжения и водоотведения.

Пунктом 63 Правил №644 предусмотрено, что временное прекращение или ограничение холодного водоснабжения и (или) водоотведения в отношении абонента ИΛИ лица, осуществляющего самовольное пользование водоснабжения централизованной системой ΧΟΛΟДΗΟΓΟ (NNN)И водоотведения, ДЕЙСТВИЯМИ (бездействием) таких В СВЯЗИ С ΛИЦ осуществляется основании акта другого документального на ИΛИ подтверждения, свидетельствующего о факте Самовольного пользования водоснабжения централизованной системой ΧΟΛΟДΗΟΓΟ И (NNN) водоотведения. В таком акте указываются место, дата и время составления акта, основания введения временного прекращения или ограничения, причины, послужившие основанием для принятия решения о таком прекращении или ограничении, фамилия, имя, отчество и должность лиц, подписывающих акт.

Как установлено выше, доказательств, подтверждающих факт самовольного пользования системой водоотведения со стороны МУПП «Кохмабытсервис», а, следовательно, и задолженности за самовольное пользование системой водоотведения для полного ограничения приема сточных вод, ООО «Промэнергосеть» не представлено.

Частью 9 ст. 21 Закона №416-ФЗ предусмотрено, что порядок прекращения, ограничения водоснабжения и (или) водоотведения, транспортировки воды и (или) сточных вод, отказа от исполнения договоров водоснабжения и (или) ПОРЯДОК абонентов, органов водоотведения, уведомления местного органов самоуправления, территориальных федерального органа исполнительной власти о прекращении, об ограничении или отказе от исполнения соответствующих договоров, а также категории абонентов, в отношении которых прекращение и ограничение водоснабжения и (или) водоотведения запрещены, устанавливаются правилами ΧΟΛΟΔΗΟΓΟ водоснабжения и водоотведения.

Пунктом 68 Правил №644 установлен перечень социально значимых категорий абонентов (объектов абонентов), в отношении которых не допускается (за исключением случаев аварий и проведения ремонтных работ) введение временного прекращения ли ограничения холодного водоснабжения, к которым в том числе отнесены медицинские организации государственной системы здравоохранения и муниципальной системы здравоохранения, общеобразовательные и дошкольные образовательные организации.

Из п. 1 проекта договора №36-ВС/2018 следует, что прием сточных вод холодного и горячего водоснабжения осуществляется от абонентов МУПП «Кохмабытсервис», относящимся к медицинским учреждениям (ИвГМА взрослое отделение, поликлиника и детская поликлиника, санаторий профилакторий) и образовательным учреждениям (МБОДУ №8, №2, ОГБПОУ Кохомский индустриальный колледж, ОГКОУ «Кохомское КШИ»).

При таких обстоятельствах любое ограничение или прекращение обеспечения услугами по водоснабжению и водоотведению социально значимых категорий абонентов (объектов абонентов), за исключением случаев аварий и проведения ремонтных работ, является незаконным.

Поскольку отношения между сторонами носят договорной характер, что исключает самовольное пользование системой водоотведения, то оснований для применения расчётного способа с использованием метода учета пропускной способности канализационной сети, и предъявления задолженности за самовольное пользование системой водоотведения как

основания для введения полного ограничения приема сточных вод, не имелось, а выраженные в уведомлениях от 03.04.2018 №33-04 и от 17.04.2018 №41-04 намерения осуществления таких действий являются экономически и технологически необоснованными.

Результатом действий ООО «Промэнергосеть» явилось (могло явиться) ущемление интересов МПП «Кохмабытсервис» в сфере предпринимательской деятельности, а также прав и законных интересов потребителей, указанных в п. 1 договора №26-ВС/2015 от 16.11.2015, которым МУПП «Кохмабытсервис» оказывает услуг водоотведения.

Согласно аналитическому отчету от 21.06.2018 ООО «Промэнергосеть» занимает доминирующее положение на товарном рынке «Деятельность по водоснабжению и водоотведению» в границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности.

Таким «Промэнергосеть», образом, действия 000 занимающего доминирующее положение на товарном рынке «Деятельность водоснабжению и водоотведению» в границах балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности, выразившиеся в злоупотреблении таким положением путем несоблюдения порядка заключения договора (контракта) холодного водоснабжения и водоотведения в соответствии с поданной МУПП «Кохмабытсервис» заявкой от 27.11.2017, необоснованного расчета объемов сточных вод с использованием метода учета пропускной способности канализационных сетей, и направления уведомлений от 03.04.2018 №33-04 и от 17.04.2018 №41-04 о намерении прекратить оказание услуг по водоотведению МУПП «Кохмабытсервис» по основанию наличия задолженности за самовольное пользование системой водоотведения, создало угрозу ущемления интересов МУПП «Кохмабытсервис» и других лиц потребителей услуг МУПП «Кохмабытсервис», что указывает на наличие признаков нарушения ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области №21 от 25.06.2018 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Промэнергосеть» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

определил:

- 1. Назначить дело №02-10/2018-001 к рассмотрению на **10 час. 00 мин. 08** августа **2018 года** по адресу: г. Иваново, ул. Жарова, д. 10, каб. № 411;
- 2. Привлечь к участию в рассмотрении дела №02-10/2018-001 в качестве ответчика Общество с ограниченной ответственностью «Промэнергосеть» (ул. Ивановская, д. 18, г. Кохма, Ивановская область, 153511, ИНН3702633948,

OFPH1103702027604);

- 3. Привлечь к участию в рассмотрении дела №02-10/2018-001 в качестве заявителя муниципальное унитарное производственное предприятие жилищно-коммунального хозяйства городского округа Кохма «Кохмабытсервис» (ул. Ивановская, д. 33, г. Кохма, Ивановская область, 153511, ИНН3711004061);
- 4. Предложить лицам, участвующим в деле, в срок до **30.07.2018** представить письменные пояснения по обстоятельствам, изложенным в настоящем определении, с приложением обосновывающих позицию документов.

Явка ответчика и заявителя или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Председатель Комиссии

A.B.

Боровков