ООО «Водоканал»

667003, Республика Тыва, г. Кызыл,

ул. Баянкольская, д. 5 А

АО «Кызылская ТЭЦ»

667004, Республика Тыва, г. Кызыл,

ул. Колхозная, д. 2

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-06-08/10-10-16

15 декабря 2016 года г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 13 декабря 2016 года

В полном объёме решение изготовлено 15 декабря 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Хаджиев Ф.А. - руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

Кыргыс А.В. – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Дамба-Хуурак Ч.О. - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

в присутствии:

-представителя Общества с ограниченной ответственностью «Водоканал» (далее - ООО «Водоканал») Тамдын С.М., действующей на основании доверенности от 19.07.2015 года № 775,

-представителя Акционерного общества «Кызылская ТЭЦ» (далее - АО «Кызылская ТЭЦ») Франца В.О., действующего на основании доверенности от 31.03.2016 года № 4/2016,

рассмотрев дело № 04-06-08/10-10-16, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Водоканал» (ИНН 1701055634, ОГРН 1151719000586, юридический адрес: 667003, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Баянкольская, д. 5 А) по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в части неправомерного отказа в заключении договора транспортировки холодной воды с Акционерным обществом «Кызылская ТЭЦ» и договора холодного водоснабжения с Муниципальным унитарным предприятием «Жилсервис пгт. Каа-Хем» (далее - МУП «Жилсервис пгт. Каа-Хем»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Тывинского УФАС России 20.04.2016 года (вх. № 1543) поступило заявление АО «Кызылская ТЭЦ» на неправомерные действия ООО «Водоканал» по факту отказа от заключения договоров холодного водоснабжения и по транспортировке холодной воды.

Из содержания заявления следует, что постановлением Службы по тарифам Республики Тыва от 17.12.2015 года № 97 для АО «Кызылская ТЭЦ» установлен тариф на транспортировку холодной воды на 2016 год. Постановлением председателя Администрации пгт. Каа-Хем от 17.02.2016 года № 777 бесхозяйные водопроводные сети на территории пгт. Каа-Хем Кызылского района Республики Тыва от ЦТП № 4, расположенного на территории АО «Кызылская ТЭЦ» в пределах муниципального образования г. Кызыла, переданы на обслуживание МУП «Жилсервис пгт. Каа-Хем».

Таким образом, МУП «Жилсервис пгт. Каа-Хем» осуществляет содержание водопроводных сетей на территории пгт. Каа-Хем и как следствие обеспечивает водоснабжение абонентов пгт. Каа-Хем. Постановлением Службы по тарифам Республики Тыва от 29.03.2016 года № 4 для МУП «Жилсервис пгт. Каа-Хем» установлен тариф на услуги по холодному водоснабжению с 19.02.2016 года.

Учитывая данные обстоятельства, АО «Кызылская ТЭЦ» должно осуществлять транспортировку холодной воды от границ эксплуатационной ответственности между ООО «Водоканал» и АО «Кызылская ТЭЦ» (от камеры ВК-0) до границ

эксплуатационной ответственности между АО «Кызылская ТЭЦ» и МУП «Жилсервис пгт. Каа-Хем» (ЦТП № 4).

В целях организации водоснабжения АО «Кызылская ТЭЦ» заявлением от 25.03.2016 года (исх. № 003/384) обратилось в адрес ООО «Водоканал» с предложением заключить договор по транспортировке холодной воды до границ эксплуатационной ответственности с МУП «Жилсервис пгт. Каа-Хем».

ООО «Водоканал» письмом от 01.04.2016 года (исх. № 360) безосновательно ответило отказом на данное предложение.

Заявлением от 22.03.2016 года МУП «Жилсервис пгт. Каа-Хем» также обратилось в адрес ООО «Водоканал» с предложением о заключении договора холодного водоснабжения.

ООО «Водоканал» ответило отказом, мотивируя, что отсутствует фактическое подключение к централизованной системе холодного водоснабжения объектов МУП «Жилсервис пгт. Каа-Хем». Кроме того, ООО «Водоканал» в ответе ссылается на то, что объекты МУП «Жилсервис пгт. Каа-Хем» присоединены через технический трубопровод, принадлежащий АО «Кызылская ТЭЦ».

В свою очередь, АО «Кызылская ТЭЦ» указывает, что приведенный выше довод ООО «Водоканал» не соответствует фактической схеме водоснабжения и транзитный трубопровод не имеет врезок с технической водой.

На основании вышеизложенного АО «Кызылская ТЭЦ» полагает, что ООО «Водоканал» злоупотребляет своим доминирующим положением и безосновательно отказывает АО «Кызылская ТЭЦ» и МУП «Жилсервис пгт. Каа-Хем» в заключении договоров холодного водоснабжения и по транспортировке холодной воды, чем ущемлены интересы последних в сфере предпринимательской деятельности.

К заявлению приложены следующие документы: постановление Мэрии г. Кызыла от 31.07.2015 года № 830 «Об определении гарантирующей организацией для централизованной системы холодного (питьевого) водоснабжения и водоотведения в городском округе «Город Кызыл Республики Тыва»», постановление председателя Администрации пгт. Каа-Хем от 17.02.2016 года № 777 «Об определении организации для эксплуатации бесхозяйных объектов холодного водоснабжения (водопроводная сеть)», постановления Службы по тарифам Республики Тыва от 29.03.2016 года № 4 и от 17.12.2015 года № 97, заявление АО «Кызылская ТЭЦ» от 25.03.2016 года (исх. № 003/384) в адрес ООО «Водоканал», ответ ООО «Водоканал» от 01.04.2016 года (исх. № 360), ответ ООО «Водоканал» от 25.03.2016 года (исх. № 325), совместное письмо АО «Кызылская ТЭЦ» и МУП «Жилсервис пгт. Каа-Хем» от 04.04.2016 года (исх. № 003/448) в адрес ООО «Водоканал», письмо АО «Кызылская ТЭЦ» от 11.04.2016 года (исх. № 003/483), ответ ООО «Водоканал» от 19.04.2016 года (исх. № 453).

Тывинским УФАС России по результатам изучения заявления АО «Кызылская ТЭЦ» установлено, что рассматриваемые действия ООО «Водоканал», выразившиеся в неправомерном отказе в заключении договоров холодного водоснабжения и по транспортировке холодной воды, нарушают положения Федерального закона от 07.12.2011 года № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Правил холодного

водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 года № 644, ущемляют интересы АО «Кызылская ТЭЦ» и МУП «Жилсервис пгт. Каа-Хем» в сфере предпринимательской деятельности, что содержит в себе признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

Предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается (Часть 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции).

С учетом вышеизложенного и на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции Тывинским УФАС России ООО «Водоканал» выдано предупреждение от 18.05.2016 года (исх. № 4-779) о прекращении действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства.

ООО «Водоканал» предупреждение Тывинского УФАС России от 18.05.2016 года в установленный срок не выполнено, договора холодного водоснабжения с МУП «Жилсервис пгт. Каа-Хем» и по транспортировке холодной воды с АО «Кызылская ТЭЦ» не заключены, в связи чем, Тывинским УФАС России на основании части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции приказом от 10.06.2016 года № 235 возбуждено дело № 04-06-08/10-10-16 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Водоканал» по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Определением от 10.06.2016 года рассмотрение дела № 04-06-08/10-10-16 в отношении ООО «Водоканал» назначено на 13.07.2016 года в 16 часов 00 минут.

27.06.2016 года (вх. № 2799) от ООО «Водоканал» в адрес Тывинского УФАС России поступили документы, истребованные определением от 10.06.2016 года.

До рассмотрения дела 20.06.2016 года (вх. № 2382) в адрес Тывинского УФАС России поступило определение Арбитражного суда Республики Тыва от 15.06.2016

года по делу № А69-2134/2016 о принятии к производству заявление ООО «Водоканал» о признании незаконным и отмене предупреждения Тывинского УФАС России от 18.05.2016 года.

Определением от 13.07.2016 года на основании частей 3 и 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции производство по делу № 04-06-08/10-10-16 приостановлено до вступления в законную силу судебного акта по делу № А69-2134/2016.

Решением Арбитражного суда Республики Тыва от 09.08.2016 года по делу № А69-2134/2016, оставленным без изменения постановлением Третьего арбитражного апелляционного суда от 01.11.2016 года по тому же делу, предупреждение Тывинского УФАС России от 18.05.2016 года оставлено без изменения, а жалоба ООО «Водоканал» - без удовлетворения и считается вступившим в законную силу 02.11.2016 года.

Определением от 03.11.2016 года на основании части 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции производство по делу № 04-06-08/10-10-16 возобновлено, рассмотрение дела назначено на 22.11.2016 года в 15 часов 00 минут.

В ходе рассмотрения дела № 04-06-08/10-10-16 представитель АО «Кызылская ТЭЦ» полностью поддержал доводы, изложенные в заявлении, поданном в адрес антимонопольного органа.

В свою очередь, представитель ООО «Водоканал» не согласилась с доводами представителя АО «Кызылская ТЭЦ» по вышеназванным мотивам и добавила, что в рассматриваемых действиях водоснабжающей организации отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/15-10-16, изучив представленные документы и сведения, выслушав устные пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона 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, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Обязательным элементом состава нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, является специальный субъект – хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение.

Согласно статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) к сферам деятельности субъектов естественной монополии относятся водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Водоканал» является распределение воды.

Постановлением Мэрии г. Кызыла от 31.07.2015 года № 830 ООО «Водоканал» определено гарантирующей организацией для централизованной системы холодного (питьевого) водоснабжения и водоотведения с зоной деятельности в границах городского округа «город Кызыл Республики Тыва».

Кроме того, Тывинским УФАС России проведен анализ (обзор) состояния конкурентной среды на рынке услуг по холодному водоснабжению и водоотведению на территории г. Кызыла Республики Тыва за 2015 год, по результатам которого установлено, что ООО «Водоканал» является хозяйствующим субъектом, занимающим на исследуемом рынке в пределах территории г. Кызыла Республики Тыва в рамках присоединенной сети, долю в размере 100%, что в соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции является доминирующим положением - положением хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту или таким хозяйствующим субъектам возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Таким образом, в силу положений статьи 4 Закона о естественных монополиях, статьи 5 Закона о защите конкуренции ООО «Водоканал» занимает доминирующее положение на рынке услуг по холодному водоснабжению и водоотведению в пределах территории г. Кызыла Республики Тыва в рамках присоединенной сети.

Следовательно, в силу своего доминирующего положения ООО «Водоканал» обязано соблюдать запреты, установленные в статье 10 Закона о защите конкуренции.

Для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением, то есть нарушения антимонопольного законодательства, достаточно наличие или угрозы наступления любого из следующих последствий: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Отношения в сфере водоснабжения регулируются Федеральным законом от 07.12.2011 года № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о

водоснабжении), Правилами холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 года № 644 (далее - Правила водоснабжения).

В статье 2 Закона о водоснабжении приведены основные понятия, используемые в настоящем законе:

-абонент - физическое либо юридическое лицо, заключившее или обязанное заключить договор горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) договор водоотведения, единый договор холодного водоснабжения и водоотведения;

-водоснабжение - водоподготовка, транспортировка и подача питьевой или технической воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем холодного водоснабжения (холодное водоснабжение) или приготовление, транспортировка и подача горячей воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем горячего водоснабжения (горячее водоснабжение);

-водопроводная сеть - комплекс технологически связанных между собой инженерных сооружений, предназначенных для транспортировки воды, за исключением инженерных сооружений, используемых также в целях теплоснабжения;

-гарантирующая организация - организация, осуществляющая холодное водоснабжение и (или) водоотведение, определенная решением органа местного самоуправления, которая обязана заключить договор холодного водоснабжения, договор водоотведения, единый договор холодного водоснабжения и водоотведения с любым обратившимся к ней лицом, чьи объекты подключены (технологически присоединены) к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения;

-организация, осуществляющая холодное водоснабжение и (или) водоотведение (организация водопроводно-канализационного хозяйства), - юридическое лицо, осуществляющее эксплуатацию централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем;

-транспортировка воды (сточных вод) - перемещение воды (сточных вод), осуществляемое с использованием водопроводных (канализационных) сетей.

Согласно пункту 2 Правил водоснабжения транзитная организация - организация, в том числе индивидуальный предприниматель, эксплуатирующая водопроводные и (или) канализационные сети и оказывающая услуги по транспортировке воды и (или) сточных вод.

Согласно части 1 статьи 7 Закона о водоснабжении водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения осуществляются на основании договоров горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения.

Абоненты, объекты капитального строительства которых подключены (технологически присоединены) к централизованной системе холодного

водоснабжения, заключают с гарантирующими организациями договоры холодного водоснабжения (Часть 2 статьи 7 Закона о водоснабжении).

В соответствии с частью 8 статьи 7 Закона о водоснабжении организация, осуществляющая холодное водоснабжение и (или) водоотведение, в течение шести месяцев с даты наделения ее в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона статусом гарантирующей организации обязана направить абонентам, объекты капитального строительства которых подключены (технологически присоединены) к централизованным системам холодного водоснабжения и (или) водоотведения и которые не имеют соответствующего договора с этой организацией, предложения о заключении договоров холодного водоснабжения, договоров водоотведения (единых договоров холодного водоснабжения и водоотведения).

Согласно части 1 статьи 12 Закона о водоснабжении органы местного самоуправления для каждой централизованной системы холодного водоснабжения и (или) водоотведения определяют гарантирующую организацию и устанавливают зоны ее деятельности.

Постановлением Мэрии г. Кызыла от 31.07.2015 года № 830 ООО «Водоканал» определено гарантирующей организацией для централизованной системы холодного (питьевого) водоснабжения и водоотведения с зоной деятельности в границах городского округа «город Кызыл Республики Тыва».

Согласно части 4 статьи 12 Закона о водоснабжении 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 деятельности такой гарантирующей организации. 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 в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 13 Закона о водоснабжении по договору горячего или холодного водоснабжения (далее также - договор водоснабжения) организация, осуществляющая горячее водоснабжение или холодное водоснабжение, обязуется подавать абоненту через присоединенную водопроводную сеть горячую, питьевую и (или) техническую воду установленного качества в объеме, определенном договором водоснабжения, а абонент обязуется оплачивать принятую воду и соблюдать предусмотренный договором водоснабжения режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении водопроводных сетей и исправность используемых им приборов учета.

В силу части 3 статьи 13 Закона о водоснабжении договор водоснабжения является публичным договором.

В соответствии с частью 1 статьи 16 Закона о водоснабжении по договору по транспортировке горячей или холодной воды (далее - договор по транспортировке воды) организация, эксплуатирующая водопроводные сети, обязуется осуществлять организационно и технологически связанные действия,

обеспечивающие поддержание водопроводных сетей и сооружений на них в состоянии, соответствующем установленным законодательством Российской Федерации требованиям, и обеспечивать транспортировку воды с учетом допустимых изменений качества воды от точки приема до точки подачи, расположенных на границе эксплуатационной ответственности такой организации, а гарантирующая организация (иная организация, осуществляющая горячее водоснабжение или холодное водоснабжение) обязуется оплачивать указанные услуги, а также обеспечивать подачу определенного объема воды установленного качества.

Таким образом, приведенными выше законоположениями предусмотрено, что ООО «Водоканал» как гарантирующая организация должно заключать договора холодного водоснабжения и по транспортировки холодной воды с каждым обратившимся лицом.

Согласно пункту 2 Правил водоснабжения транзитная организация - организация, в том числе индивидуальный предприниматель, эксплуатирующая водопроводные и (или) канализационные сети и оказывающая услуги по транспортировке воды и (или) сточных вод.

Соответственно, транзитный трубопровод - это трубопровод, используемый транзитной организацией в целях транспортировки воды.

В соответствии с пунктом 8 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 года № 190-ФЗ «О теплоснабжении» теплоснабжение - это обеспечение потребителей тепловой энергией, теплоносителем, в том числе поддержание мощности.

Тепловой пункт - это совокупность устройств, предназначенных для присоединения к тепловым сетям систем отопления, вентиляции, кондиционирования воздуха, горячего водоснабжения и технологических теплоиспользующих установок промышленных и сельскохозяйственных предприятий, жилых и общественных зданий (Типовая инструкция по технической эксплуатации тепловых сетей систем коммунального теплоснабжения, утвержденная приказом Госстроя Российской Федерации от 13.12.2000 года № 285).

Водопроводная сеть – это комплекс технологически связанных между собой инженерных сооружений, предназначенных для транспортировки воды, за исключением инженерных сооружений, используемых также в целях теплоснабжения (Пункт 5 статьи 2 Закона о водоснабжении).

Согласно пункту 26 указанной статьи транспортировка воды (сточных вод) – это перемещение воды (сточных вод), осуществляемое с использованием водопроводных (канализационных) сетей.

Согласно информации АО «Кызылская ТЭЦ» (вх. № 1543 от 20.04.2016 года и вх. № 1857 от 13.05.2016 года) транзитный трубопровод не имеет врезок с технической водой. ЦТП № 4 (тепловой пункт) используется Обществом не только как объект для присоединения систем теплопотребления, но и как помещение, через которое транзитом проходит трубопровод холодной воды, не имеющий каких-либо соединений с трубопроводами горячей воды. Транзитный трубопровод проходит через помещение теплового пункта с целью соблюдения температурного режима при установке и эксплуатации прибора учета холодного водоснабжения,

установленного на границе эксплуатационной ответственности между АО «Кызылская ТЭЦ» и МУП «Жилсервис пгт. Каа-Хем» (ЦТП № 4). При этом указанное ЦТП № 4 является конечной границей эксплуатационной ответственности сетей холодного водоснабжения. Через указанный транзитный трубопровод осуществляется исключительно холодное водоснабжение существующих объектов АО «Кызылская ТЭЦ» для собственных нужд, а также потребителей пгт. Каа-Хем. В подтверждение своих доводов АО «Кызылская ТЭЦ» представило в адрес Тывинского УФАС России фактическую схему расположения транзитного трубопровода.

Представленная АО «Кызылская ТЭЦ» схема подтверждает исключение возможности подмеса транспортируемой холодной воды с иными источниками водоснабжения. Объекты водопотребления АО «Кызылская ТЭЦ» не имеют источников водоснабжения, то есть со стороны указанных объектов исключена возможность реверсивной подачи холодной воды в транзитный трубопровод.

Кроме того, Тывинским УФАС России совместно с представителями АО «Кызылская ТЭЦ» и ООО «Водоканал» 31.05.2016 года был проведен осмотр транзитного трубопровода с целью установления наличия в нем врезок с технической водой. По результатам осмотра составлен акт от 31.05.2016 года, прочитанный и подписанный всеми участниками осмотра.

В ходе осмотра установлено, что транзитный трубопровод имеет врезки на собственные нужды АО «Кызылская ТЭЦ» по холодному водоснабжению. Транзитный трубопровод в турбинном цехе имеет технологическую врезку с условным диаметром 200 мм., оборудованной отсекающей арматурой (задвижка и обратный клапан). Установленная арматура исключает движение потока воды в сторону ООО «Водоканал» и транзитного трубопровода. Технологическая врезка выполнена для охлаждения конденсаторов турбогенераторов в аварийном режиме работы АО «Кызылская ТЭЦ». Сброс охлаждающей воды осуществляется в реку Енисей по проектной схеме. В ходе осмотра велась фотосъемка. Фотографии приобщены к акту осмотра от 31.05.2016 года.

При этом представитель ООО «Водоканал», присутствовавший при осмотре транзитного трубопровода, согласился с указанными выше выводами, изложенными в акте от 31.05.2016 года.

При изложенных обстоятельствах Тывинское УФАС России соглашается с доводом АО «Кызылская ТЭЦ» о том, что указанный транзитный трубопровод не является техническим, в нем нет врезок с технической водой, он не используется АО «Кызылская ТЭЦ» для выработки тепловой энергии, а используется исключительно для транспортировки холодной воды в целях холодного водоснабжения АО «Кызылская ТЭЦ» для собственных нужд и потребителей пгт. Каа-Хем.

Из представленной переписки между ООО «Водоканал», АО «Кызылская ТЭЦ» и МУП «Жилсервис пгт. Каа-Хем» видно, что ООО «Водоканал» неоднократно отвечало отказом на заявления АО «Кызылская ТЭЦ» с просьбой о заключении договора на транспортировку холодной воды до границ эксплуатационной ответственности с МУП «Жилсервис пгт. Каа-Хем» и на заявления МУП «Жилсервис пгт. Каа-Хем» с просьбой о заключении договора холодного водоснабжения потребителей пгт. Каа-Хем, поскольку транзитный трубопровод АО «Кызылская ТЭЦ» (ЦТП № 4) является техническим и пгт. Каа-Хем фактически не присоединен к

централизованной системе ООО «Водоканал».

В свою очередь, ООО «Водоканал» в подтверждение своей позиции в адрес Тывинского УФАС России документальные доказательства не представлены.

На основании приложенных документов Тывинское УФАС России приходит к выводу, что ООО «Водоканал» неправомерно отказывает АО «Кызылская ТЭЦ» в заключении договора по транспортировке холодной воды и МУП «Жилсервис пгт. Каа-Хем» в заключении договора холодного водоснабжения потребителей пгт. Каа-Хем, что является злоупотреблением доминирующим положением, нарушает пункт 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, чем ущемлены интересы МУП «Жилсервис пгт. Каа-Хем» и АО «Кызылская ТЭЦ» в сфере предпринимательской деятельности.

Тывинским УФАС России в порядке статьи 48.1 Закона о защите конкуренции 22.11.2016 года было принято заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/10-10-16, направленное в адрес АО «Кызылская ТЭЦ» и ООО «Водоканал».

АО «Кызылская ТЭЦ» и ООО «Водоканал» в соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции письменные возражения на заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/10-10-16 в адрес Комиссии Тывинского УФАС России не представлены.

Явившаяся 13.12.2016 года на заседание Комиссии Тывинского УФАС России представитель ООО «Водоканал» заявила устные возражения на заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/10-10-16, согласно которых рассмотрение настоящего дела подлежит отложить до рассмотрения Арбитражным судом Восточно-Сибирского округа кассационной жалобы ООО «Водоканал» на судебные акты, принятые по делу № А69-2134/2016.

Указанный довод представителя ООО «Водоканал» Комиссией Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/10-10-16 отклоняется как необоснованный в силу следующего:

Согласно части 5 статьи 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ) постановление арбитражного суда апелляционной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия.

Постановление арбитражного суда апелляционной инстанции может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом (Часть 6 статьи 271 АПК РФ).

При этом согласно статьи 283 АПК РФ арбитражный суд кассационной инстанции вправе по ходатайству лиц, участвующих в деле, приостановить исполнение судебных актов, принятых арбитражным судом первой и апелляционной инстанций, при условии, если заявитель обосновал невозможность или затруднительность поворота исполнения либо предоставил обеспечение, предусмотренное в части 2 настоящей статьи.

О приостановлении исполнения судебного акта или об отказе в приостановлении исполнения арбитражный суд кассационной инстанции выносит определение в трехдневный срок со дня поступления ходатайства в суд. Определение может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции. Содержание

этого определения может быть изложено в определении о принятии кассационной жалобы к производству суда.

Исполнение судебного акта приостанавливается на срок до принятия арбитражным судом кассационной инстанции постановления по результатам рассмотрения кассационной жалобы, если судом не установлен иной срок приостановления.

В свою очередь, ООО «Водоканал» документы, свидетельствующие об обращении в суд кассационной инстанции с соответствующим ходатайством в порядке статьи 283 АПК РФ, в адрес Тывинского УФАС России не представлены.

Аналогичная информация отсутствует и в картотеке арбитражных дел, размещенной в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, что подтверждается скриншотом картотеки арбитражных дел по делу № А69-2134/2016, определением Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа о принятии кассационной жалобы к производству и назначении судебного заседания от 08.12.2016 года по делу № А69-2134/2016.

На основании вышеизложенного Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что на момент вынесения резолютивной части решения по делу № 04-06-08/10-10-16 (13.12.2016 года) судебные акты по делу № А69-2134/2016 вступили в законную силу, в связи с чем, отсутствует необходимость в отложении рассмотрения дела № 04-06-08/10-10-16 по существу.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 2 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/10-10-16 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Водоканал» нарушившим пункт 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части неправомерного отказа от заключения договора холодного водоснабжения с Муниципальным унитарным предприятием «Жилсервис пгт. Каа-Хем» и договора по транспортировке холодной воды с Акционерным обществом «Кызылская ТЭЦ».

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Водоканал» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела № 04-06-08/10-10-16 уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для принятия решения о возбуждении административного производства.

Председатель Комиссии Ф.А. Хаджиев

Члены Комиссии А.В. Кыргыс

Ч.О. Дамба-Хуурак

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения в Арбитражный суд Республики Тыва.