

## РЕШЕНИЕ

26 октября 2010 г.

г. Краснодар

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела №165/2010 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

**Председатель Комиссии:**

Дегтярева Р.В. – руководитель управления;

Члены Комиссии:

Тер-Осканов И.О. – начальник отдела контроля на транспорте, в строительстве и ЖКХ;

Белоконь Т.Б. – заместитель начальника отдела контроля на транспорте, в строительстве и ЖКХ;

Пометельникова А.С. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля на транспорте, строительстве и ЖКХ;

Маслова Д.В. – ведущий специалист - эксперт отдела контроля на транспорте, строительстве и ЖКХ.

рассмотрев дело №165/2010 по признакам нарушения ЗАО «Родник Кавказа» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

В Краснодарское УФАС России из приемной Президента Российской Федерации в Южном федеральном округе поступило коллективное обращение жителей станицы Крыловской (Левченко Е.А. и других) (исх.А52-900 ПГ-3 от 28.04.2010), на действия ЗАО «Родник Кавказа» при оказании населению услуг по водоснабжению.

В ходе рассмотрения обращения установлено следующее.

Жители ст. Крыловской в своем обращении (89 подписей) указывают на действия ЗАО «Родник Кавказа», о понуждении потребителей покупать счетчики только определенной марки.

ЗАО «Родник Кавказа» на основании договора купли – продажи №9/63 10 июня 2003 года владеет недвижимым имуществом, в том числе артскважинами и водопроводными сетями и осуществляет водоснабжение населения в ст.Крыловской Крыловского района в пределах присоединенной сети.

Согласно пункту 4 постановления Правительства РФ от 23.05.2006 № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам» коммунальные услуги предоставляются потребителю в порядке, предусмотренном федеральными законами, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и настоящими Правилами, на основании договора, содержащего условия предоставления коммунальных услуг и заключаемого исполнителем с собственником жилого помещения в соответствии с законодательством Российской Федерации. Данным постановлением также вменяется потребителю обязанность установки приборов учета коммунальных ресурсов (п. 52 Постановления).

Управлением рассмотрен представленный ЗАО «Родник Кавказа» типовой договор поставки питьевой воды потребителям. В пункте 2.3.1. договора указано, что **«Установка водомерного счетчика – является обязательным условием при заключении или продлении договора. К эксплуатации принимаются только водосчетчики колодезного типа (мокроходы)».**

Исходя из положений п. 7 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам (утв. Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 № 307) (далее – Правила) снабжающая организация несет ответственность только до границ балансового раздела, которая установлена в точке врезки при этом узел учета и отводящая линия являются собственностью абонента, оборудуются и обслуживаются за его счет.

В соответствии с п.п. в), п. 52 Правил Потребитель обязан в целях учета коммунальных ресурсов, подаваемых потребителю, использовать коллективные (общедомовые), общие (квартирные) или индивидуальные приборы учета, внесенные **в государственный реестр средств измерений...**

Таким образом, право выбора средства учета закреплено за потребителем услуг. Единственное требование, которое обязан соблюдать потребитель – прибор учета должен быть внесен в государственный реестр средств измерений. Требование ЗАО «Родник Кавказа» от Потребителей услуг устанавливать только водосчетчики колодезного типа (мокроходы) лишают Потребителей права выбора прибора учета. Установление водосчетчиков колодезного типа не всегда возможно по техническим и иным причинам.

ЗАО «Родник Кавказа» занимает доминирующее положение на рынке водоснабжения Крыловского сельского поселения Крыловского района в пределах территории, охваченной присоединенной сетью и на него распространяются ограничения, предусмотренные пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которым запрещается действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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 требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Приказом руководителя Краснодарского УФАС России от 9.07.2010г. №268 возбуждено дело №165/2010 в отношении ЗАО «Родник Кавказа» по признакам нарушения п.3 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» и создана Комиссия по рассмотрению дела №165/2010.

Определением Краснодарского УФАС России от 9.07.2010г. дело №165/2010, возбужденное в отношении ЗАО «Родник Кавказа», назначено к рассмотрению на 23.07.2010г.

Заседание Комиссии состоялось 23.07.2010г. в присутствии директора «ЗАО «Родник Кавказа» Дягилева А.А., в отсутствие надлежаще уведомленного представителя заявителей Левченко Е.А.

Комиссией приняты запрашиваемые в определении Краснодарского УФАС России от 09.07.2010г. документы, представленные «ЗАО «Родник Кавказа».

В ходе рассмотрения дела возникла необходимость получения дополнительных доказательств, в связи с чем, на основании п.2 ч.1 ст.47 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Краснодарского УФАС России вынесла определение от 23.07.2010г. об отложении рассмотрения дела №165/2010 и назначила его рассмотрение на 07.09.2010г.

Заседание Комиссии состоялось 7.09.2010г. в присутствии директора «ЗАО «Родник Кавказа» Дягилева А.А., в отсутствие надлежаще уведомленного представителя заявителей Левченко Е.А.

Комиссией приняты запрашиваемые в определении Краснодарского УФАС России от 23.07.2010г. документы, представленные «ЗАО «Родник Кавказа».

В ходе рассмотрения дела возникла необходимость получения дополнительных доказательств, а также обеспечение явки представителя заявителя, в связи с чем, на основании п.2 ч.1 ст.47 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Краснодарского УФАС России вынесла определение от 7.09.2010г. об отложении рассмотрения дела №165/2010 и назначила его рассмотрение на 12.10.2010г.

Заседание Комиссии состоялось 12.10.2010г. в отсутствие надлежаще уведомленных ЗАО «Родник Кавказа», а также представителя заявителей Левченко Е.А.

ЗАО «Родник Кавказа» представило Комиссии следующие сведения и надлежащим образом заверенные копии документов:

- учредительные документы;
- договор №9/63 от 10 июня 2003г. купли продажи недвижимого имущества;
- сведения об объеме и реализации воды за 2009 и за 1 полугодие 2010 года по ЗАО «Родник Кавказа»;
- список абонентов, которым осуществляется поставка воды с приложением типового договора поставки питьевой воды потребителям на 2010 год;
- письменные пояснения по вопросу установки приборов учета воды;
- договор №64 от февраля 2009 г. поставки питьевой воды потребителям, заключенный с Никитиной Н.Г.;
- договор №113от 24 марта 2010 года поставки питьевой воды потребителям, заключенный с Сергиенко В.П.

*Комиссия, рассмотрев представленные материалы, установила:*

Комиссия определила положение ЗАО «Родник Кавказа» на рынке услуг по поставке питьевой воды потребителям при рассмотрении дела №165/2010 по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с подпунктом а) пункта 1 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (далее по тексту – **Порядок**), утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 года №220, было проведено изучение указанного товарного рынка, по итогам которого, согласно пункту 11.1 Порядка, составлен Аналитический отчет, в котором приведены результаты анализа рынка.

Рынок услуг по водоснабжению рассматривается как локальный. За географические границы товарного рынка принимаются границы водопроводных сетей, принадлежащих на праве собственности ЗАО «Родник Кавказа».

Географические границы определены методом установления фактических районов продаж, местоположения приобретателей, а также продавцов, осуществляющих продажи в пределах присоединенной сети водопровода на территории Крыловского сельского поселения Краснодарского края.

В расчет принималась информация, характеризующая качественные и количественные характеристики рынка за 2009 год, 1 полугодие 2010 года.

Поскольку для цели настоящего исследования необходимо изучение сложившихся характеристик товарного рынка, то в соответствии с пунктом 2.2 Порядка настоящий анализ является ретроспективным, что явилось основанием для выбора данного временного интервала.

Продуктовые границы товарного рынка определены исходя из вида деятельности, заключенных договоров, месту приобретения товара.

Товаром на исследуемом рынке являются услуги по водоснабжению ОКВЭД 90.00.2

В результате проведенного анализа товары, потенциально являющиеся взаимозаменяемыми для данного товара, не выявлены.

В соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности, утвержденным Постановлением Госстандарта Российской Федерации от 06.11.2001 №454-СТ услуги по водоснабжению относятся к классификационной группе код ОКВЭД 41.00.2 Распределение воды.

По результатам проведенного анализа установлено, что ЗАО «Родник Кавказа» занимает доминирующее положение на рынке услуг по водоснабжению в географических границах присоединенной сети на территории Крыловского сельского поселения Краснодарского края с долей на рынке, равной 100%.

В соответствии с п.3 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-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 в части навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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 требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Согласно п.11 Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации (далее – Правила), утвержденных Постановлением Правительства от 23.05.2006г. №307, отпуск (получение) питьевой воды и (или) прием (сброс) сточных вод осуществляются на основании договора энергоснабжения, относящегося к публичным договорам (статьи 426, 539 - 548 Гражданского кодекса Российской Федерации), заключаемого абонентом (заказчиком) с организацией водопроводно-канализационного хозяйства.

Таким образом, оферта ЗАО «Родник Кавказа» адресованная неопределенному кругу лиц, предметом которой является отпуск подведенной питьевой холодной воды, является публичной.

В соответствии с пунктом 1 статьи 426 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

В силу пункта 1 статьи 539 ГК РФ, по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

В оферте ЗАО «Родник Кавказа» (договор поставки питьевой воды потребителям на 2010 год) пунктом 2.3.1 предусмотрено, что установка водомерного счетчика – является обязательным условием при заключении или продлении договора для потребителя услуг. К эксплуатации принимаются только водосчетчики колодезного типа (мокроходы).

Данное условие (к эксплуатации принимаются только водосчетчики колодезного типа (мокроходы), не предусмотрено Правилами № 307. Абзацем 2 пункта 7 Правил установлено, что собственники помещений в многоквартирном доме и собственники жилых домов вносят плату за приобретенные у ресурсоснабжающей организации объемы (количество) холодной воды, а также за оказанные услуги водоотведения исходя из **показаний приборов учета**, установленных на границе сетей, входящих в состав общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме или принадлежащих собственникам жилых домов, с системами коммунальной инфраструктуры, если иное не установлено законодательством РФ.

То есть владелец жилого дома должен устанавливать прибор учета на границе своих собственных сетей.

В соответствии с п. 52 Правил Потребитель обязан п.п. в) в целях учета коммунальных ресурсов, подаваемых потребителю, использовать коллективные (общедомовые), общие (квартирные) или индивидуальные приборы учета, внесенные **в государственный реестр средств измерений**; п.п. г) обеспечить сохранность пломб на коллективных (общедомовых), общих (квартирных) или индивидуальных приборах учета и распределителях, **установленных в жилом помещении**; п.п. д) допускать в заранее согласованное с исполнителем время в занимаемое жилое помещение работников и представителей исполнителя (в том числе работников аварийных служб), представителей органов государственного контроля и надзора для осмотра технического и санитарного состояния внутриквартирного оборудования и выполнения необходимых ремонтных работ, а представителей исполнителя (в том числе работников аварийных служб) для ликвидации аварий - в любое время; п.п. е) в заранее согласованное с исполнителем время (не чаще 1 раза в 6 месяцев) обеспечить допуск для снятия показаний общих (квартирных) и индивидуальных приборов учета.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### РЕШИЛА:

1.Признать в действиях ЗАО «Родник Кавказа», занимающего доминирующее положение на товарном рынке услуг по водоснабжению в пределах присоединенной сети водопровода на территории Крыловского сельского поселения Краснодарского края, факт нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в злоупотреблении доминирующим положением, ущемляющем интересы других лиц, путем включения в публичный договор поставки питьевой воды на 2010 год пункта 2.3.1 предусматривающего, что «...К эксплуатации принимаются только водосчетчики колодезного типа (мокроходы)».

2.Выдать ЗАО «Родник Кавказа» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно:

2.1. в срок **до 15 декабря 2010 г.** внести изменения в п.2.3.1 публичного договора поставки питьевой воды, исключив требование «К эксплуатации принимаются только водосчетчики колодезного типа (мокроходы)»;

3.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Краснодарского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ЗАО «Родник Кавказа».

Председатель Комиссии

Р. В. Дегтярева

Члены Комиссии

И. О. Тер-Осканов

Т. Б. Белоконь

А. С. Пометельникова

Д. Е. Маслова

В соответствии со ст.52 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ "О защите конкуренции", решение или предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.