

РЕШЕНИЕ

по делу № 127/А-10-2012

г. Кемерово

Резолютивная часть решения оглашена «30» января 2013

г.

В полном объеме решение изготовлено

«06» февраля 2013 г.

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

Председателя Комиссии: Кухарской Натальи Евгеньевны – руководителя управления;

Членов Комиссии: Наумовой Валерии Валерьевны – начальника отдела ЖКХ, транспорта и связи;

Гилевой Ирины Сергеевны – главного специалиста-эксперта отдела ЖКХ, транспорта и связи;

Анкудиновой Анны Александровны – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, судебной и правовой работы;

Войтенко Антона Владимировича – ведущего специалиста эксперта отдела ЖКХ, транспорта и связи,

при участии:

<.....> – представителя ООО «Арго» (по доверенности),

рассмотрев дело № 127/А-10-2012, возбужденное по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Управление сетевых работ» (<...>) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

17.10.2012 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление ООО «Арго» о наличии в действиях ООО «Управление сетевых работ» (далее – ООО «УСР») признаков нарушения антимонопольного законодательства.

По мнению заявителя, нарушение выразилось в незаконных действиях ООО «УСР»

по прекращению поставки холодной воды на ООО «Арго».

16.11.2012 г. Кемеровским УФАС России возбуждено дело по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Управление сетевых работ» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением, путем несоблюдения порядка прекращения подачи воды, предусмотренного п. 83 Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 12.02.1999 № 167, результатом которого является ущемление интересов ООО «Арго».

Определением от 20.11.2012 г. рассмотрение дела № 127/А-10-2012 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 18 декабря 2012 г. на 11 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, 5, каб. 309. Копии определения были направлены ООО «УСР» и ООО «Арго» заказными письмами с уведомлениями о вручении.

18.12.2012 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «УСР» об отложении рассмотрения дела, в связи с невозможностью обеспечить явку представителя.

Ходатайство ООО «УСР» было удовлетворено Комиссией Кемеровского УФАС России.

18.12.2012 г. Комиссией Кемеровского УФАС России по результатам рассмотрения дела № 127/А-10-2012 было установлено, что имеющихся доказательств недостаточно для полного и всестороннего рассмотрения дела.

Определением от 18.12.2012 г. рассмотрение дела № 127/А-10-2012 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 30 января 2013 г. на 11 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, 5, каб. 309. Копии определения были направлены ООО «УСР» и ООО «Арго» заказными письмами с уведомлениями.

29.01.2013 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «УСР» об отложении рассмотрения дела, в связи с невозможностью обеспечить явку представителя.

30.01.2013 г. на заседании Комиссии Кемеровского УФАС России представитель ООО «Арго» возражал против удовлетворения данного ходатайства.

В удовлетворении ходатайства об отложении дела было отказано, в связи с тем, что Комиссии не были представлены документы, подтверждающие невозможность обеспечить явку представителя ООО «УСР».

30.01.2013 г. на заседании Комиссии Кемеровского УФАС России по рассмотрению дела № 127/А-10-2012 представитель ООО «Арго» пояснил, что с 01.01.2012 действует договор № 67 на поставку питьевой воды между ООО «Арго» и ООО «УСР», по которому ООО «УСР» должно обеспечивать ООО «Арго» водой, а ООО «Арго» оплачивать полученную воду. Между ООО «Арго» и ООО «Бетон Плюс» заключено соглашение № 4/12 к разделу 2 п. 2.2.7 договора аренды нежилых помещений (зданий, сооружений) № 1/А от 23.04.2012 г. Согласно соглашению №

4/12 ООО «Бетон плюс» принимает на себя обязательство возместить ООО «Арго» расходы за использование воды по факту потребления. ООО «Бетон плюс» является предприятием, производящим бетон и железобетонные изделия, для которых одним из основных составляющих является вода. 19.09.2012 г. в 11 ч. 00 мин. ООО «УСР» прекратило холодное водоснабжение ООО «Арго», данное действие привело к неспособности ООО «Бетон плюс» производить бетон и железобетонные изделия. В результате действий ООО «УСР» по отключению холодного водоснабжения ООО «Арго» последнее понесло убытки в размере 511 920,00 рублей. Отключение было осуществлено без предварительного введения ограничения водоснабжения. В настоящее время водоснабжение ООО «Арго» не восстановлено.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения лица, участвующего в деле, Комиссия установила следующее:

По результатам аукционов на право заключения договоров аренды объектов муниципального имущества между Муниципальным образованием Беловского городского округа «город Белово» и ООО «УСР» заключен договор аренды муниципального оборудования и объектов муниципального нежилого фонда № 02/12 от 28.02.2012 г. и договор аренды оборудования № 04/12 от 10.05.2012 г.

По данным договора аренды ООО «УСР» предоставлялись во временное владение и пользование сети и объекты, участвующие в водоснабжении.

01.01.2012 г. между ООО «УСР» и ООО «Арго» был заключен договор на отпуск питьевой воды № 67 (далее – Договор).

Согласно п. 1.2 Договора отпуск питьевой воды производится из водопровода ООО «УСР» согласно выданным техническим условиям и договору.

По условиям п. 2.1.1 Договора ООО «УСР» обязуется обеспечить ООО «Арго» питьевой водой в пределах установленного лимита, который составляет 0,66 куб.м. в сутки.

В соответствии с п. 3.1 Договора учет израсходованной питьевой воды производится по показаниям водосчетчиков.

Количество израсходованной воды определяется по пропускной способности водопроводного ввода при скорости движения воды в нем 1,2 м/сек., и действия его полным сечением в течение 24 часов в сутки в следующих случаях:

- при нарушении условий договора в части сроков установки и поверки водосчетчиков, при повреждении водосчетчика или пломб на нем, а также пломб на задвижках обводной линии и негерметичном закрытии задвижек на обводной линии;

- при обнаружении самовольного возведения устройств и сооружений для присоединения к водопроводным сетям, устройствам ООО «УСР»;

- при не обеспечении доступа представителей ООО «УСР» к водомерным узлам и не предоставлении журнала учета показаний водосчетчиков;

- при обнаружении утечки воды на сетях, сооружениях, устройствах.

Оплата за потребленный коммунальный ресурс осуществлялась согласно счетов-фактур, выставленных ООО «УСР» в адрес ООО «Арго». Данные счета-фактуры выставлялись на основании актов выполненных работ, за поставленный объем воды согласно показаний водомерного узла, установленного на сетях ООО «Арго».

Согласно акту от 03.04.2008 г., составленному контролером ООО «Водоснабжение» в присутствии представителя ООО «Арго», на сетях ООО «Арго» 18.03.2008 г. установлен водомер заводской № 07-245854, диаметр ввода 32 мм. Водомер опломбирован 03.04.2008 г. пломба № 0225035.

Первичная поверка данного водомера произведена 28.05.2007 г., о чем сделана отметка в техническом паспорте данного прибора учета. Периодичность поверки для счетчиков холодной воды – 6 лет.

Согласно акту показаний водомера абонента, составленному представителями ООО «УСР» и ООО «Арго», дата следующей поверки водомера 28.05.2013 г.

Помесячный объем потребления холодной воды, отраженный в данном акте на основании показаний водомерного узла соответствует объему, указанному в актах выполненных работ и выставленных в счетах-фактурах с 01.01.2012 г. по 01.07.2012 г.

В акте выполненных работ № 415 от 27.08.2012 г. в графе «наименование работ, услуг» указано – услуги водоснабжения (расчет по водомеру 26.07 – 21.08.2012 г.) и услуги водоснабжения (расчет по пропускной способности 21-27.08.2012 г.), с объемом по водомеру – 108 куб.м., с объемом по пропускной способности – 458,04 куб.м. Соответственно в счете-фактуре № 441 от 27.08.2012 за период с 26.07.2012 по 27.08.2012 указан объем работ (услуг) 566,04 куб.м. и к оплате предъявлена сумма 20 024,46 руб.

29.08.2012 г. ООО «УСР» в адрес ООО «Арго» выставило счет-фактуру № 445 с объемом работ (услуг) за отклонение фактического водопотребления лимита за март, апрель, май, июнь, июль, август 2012 г. 316 куб.м., к оплате предъявлена сумма 10 364,52 руб.

14.09.2012 г. ООО «УСР» в адрес ООО «Арго» выставило счет-фактуру № 460 с объемом работ (услуг) за водоснабжение за январь-апрель 2012 г. (согласно расчета) 10 039,88 куб.м. и за водоснабжение за май-июль 2012 г. (согласно расчета) 7 627,76 куб.м., к оплате предъявлена сумма 508 205,49 руб.

Данные счета-фактуры ООО «Арго» оплачены не были.

Из письма б/н, направленного ООО «УСР» в адрес ООО «Арго» в августе 2012 г., следует, что перерасчет по пропускной способности трубы был сделан на ввиду того, что ООО «Арго» в течение месяца с момента получения проекта договора на отпуск питьевой воды не предоставило расчет заявку с указанием необходимого объема водопотребления.

19.09.2012 г. ООО «УСР» направило телефонограмму в адрес ООО «Арго» (исх. № 245) с просьбой направить представителя на место врезки к водопроводным сетям к 11 ч. 00 мин. 19.09.2012 г. для введения ограничения подачи холодного водоснабжения.

В соответствии с актом от 19.09.2012 г., составленным работниками ООО «УСР»,

19.09.2012 г. в 11 ч. 00 мин. была прекращена подача холодной воды, задвижка закрыта и опломбирована (пломба № 01113044).

Согласно данному акту ООО «УСР» предписывает ООО «Арго» оплатить образовавшуюся задолженность для дальнейшей подачи холодного водоснабжения.

По информации, представленной ГУ «3-ий отряд Федеральной противопожарной службы по Кемеровской области», МКУ «Управление по делам гражданской обороны и чрезвычайным ситуациям города Белово», администрацией г. Белово и Управлением Роспотребнадзора по Кемеровской области в г. Белово уведомления о прекращении холодного водоснабжения на ООО «Арго» в адрес ГУ «3-ий отряд Федеральной противопожарной службы по Кемеровской области», МКУ «Управление по делам гражданской обороны и чрезвычайным ситуациям города Белово», администрации г. Белово и Управление Роспотребнадзора по Кемеровской области в г. Белово ООО «УСР» направлены не были.

По состоянию на 30.01.2013 г. водоснабжение ООО «Арго» не восстановлено.

Дополнительным соглашением № 1 от 30.11.2012 к договору № 02/12 договор аренды муниципального оборудования и объектов муниципального нежилого фонда № 02/12 от 28.02.2012 г., заключенный между Муниципальным образованием Беловского городского округа «город Белово» и ООО «УСР» расторгнут.

Дополнительным соглашением № 1 от 30.11.2012 к договору № 04/12 договор аренды оборудования № 04/12 от 10.05.2012 г., заключенный между Муниципальным образованием Беловского городского округа «город Белово» и ООО «УСР» расторгнут.

Согласно Распоряжению Администрации Беловского городского округа № 2453-р от 14.11.2012 «Об объектах муниципальной собственности» сети и объекты, участвующие в водоснабжении с 30.11.2012 г. закреплены на праве хозяйственного ведения за муниципальным унитарным предприятием «Водоканал».

Оценив вышеизложенные обстоятельства, Комиссия по рассмотрению дела № 127/А-10-2012 приходит к следующим выводам:

Отношения между абонентами и организациями водопроводно-канализационного хозяйства регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), Правилами пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утвержденными Постановлением Правительства от 12.02.1999 № 167 (далее – Правила № 167) и иными нормативно-правовыми актами.

В соответствии с п. 11 Правил № 167 отпуск (получение) питьевой воды и (или) прием (сброс) сточных вод осуществляются на основании договора энергоснабжения, относящегося к публичным договорам ([статьи 426, 539 - 548](#) ГК РФ), заключаемого абонентом (заказчиком) с организацией водопроводно-канализационного хозяйства.

Согласно ст. 548 ГК РФ к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью, нефтепродуктами, водой и другими товарами применяются правила о договоре энергоснабжения.

В случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает юридическое лицо, энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке по основаниям, предусмотренным ст. 523 ГК РФ, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

На основании ст. 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон ([абзац четвертый п. 2 ст. 450 ГК РФ - существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора](#)).

Согласно ч. 3 ст. 523 ГК РФ нарушение договора поставки покупателем предполагается существенным в случаях неоднократного нарушения сроков оплаты товаров.

В соответствии с п. 82 Правил № 167 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, в следующих случаях:

резкое ухудшение качества воды в источнике питьевого водоснабжения;

получение предписания или решения местных служб госсанэпиднадзора;

самовольное пользование системами коммунального водоснабжения и (или) канализации;

попадание не разрешенных к сбросу сточных вод и загрязняющих веществ в систему коммунальной канализации, причинивших ущерб этой системе или приведших к аварии;

устранение последствий аварии на системах коммунального водоснабжения и канализации;

аварийное или неудовлетворительное состояние водопроводных и (или) канализационных сетей абонента;

проведение работ по присоединению новых абонентов в сроки, согласованные с указанными органами;

проведение планово-предупредительного ремонта.

Согласно п. 83 Правил № 167 основанием для прекращения или ограничения организацией водопроводно-канализационного хозяйства отпуска питьевой воды и (или) приема сточных вод может являться неуплата абонентом полученной питьевой воды и (или) сброшенных сточных вод.

При неоднократном нарушении абонентом сроков оплаты отпущенной питьевой

воды и (или) принятых сточных вод (неуплата за два расчетных периода, установленных договором) организация водопроводно-канализационного хозяйства, руководствуясь п. 5 [ст. 486](#) ГК РФ, действует в следующей последовательности:

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

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

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

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

Материалами дела № 127/А-10-2012 подтверждено, что ООО «УСР» не был соблюден порядок прекращения подачи воды, предусмотренный п. 83 Правил № 167, а именно:

- прекращение подачи холодной воды было введено без предварительного ограничения;

- 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 не были извещены о прекращении подачи питьевой воды ООО «Шахта «Грамотеинская».

Согласно ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» к сфере деятельности субъектов естественных монополий относится водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных системы, систем коммунальной инфраструктуры.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Таким образом, ООО «УСР», являясь субъектом естественной монополии, занимает доминирующее положение на рынке услуг холодного водоснабжения в пределах географических границ, определенных территорией, принадлежащего ООО «УСР» на праве аренды имущества (сети и объекты, участвующие в водоснабжении) в г. Белово.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального Закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц.

Действия ООО «УРС», выразившиеся в несоблюдении порядка прекращения подачи воды, предусмотренного п. 83 Правил № 167, вступают в противоречие с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Основания для прекращения дела, предусмотренные статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», отсутствуют.

Согласно сведениям, представленным ООО «Арго», размер материального ущерба, причиненного ООО «Арго» действиями ООО «УСР» в период с 19.09.2012 г. по 30.11.2012 г. составляет 511 920,00 (пятьсот одиннадцать тысяч девятьсот двадцать) рублей (в связи с невозможностью производства бетона).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать общество с ограниченной ответственностью «Управление сетевых работ» (<...>) нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части несоблюдении порядка прекращения подачи воды, предусмотренного п. 83 Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства от 12.02.1999 № 167.

Председатель Комиссии:

Н.Е. Кухарская

Члены Комиссии:

В.В. Наумова

И.С. Гилева

А.А. Анкудинова

А.В. Войтенко

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