

РЕШЕНИЕ по делу №02-01-24-10-11

Резолютивная часть решения оглашена 30 июня 2011 г.
Новосибирск

г.

Решение в полном объеме изготовлено 1 июля 2011 г.

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

Ельчанинов А.А. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Даниленко Г.Н. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Захарова А.В. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

в присутствии:

представителя ответчика ГУП «Управление энергетики и водоснабжения Сибирского отделения Российской Академии Наук» (далее – ГУП «УЭВ СО РАН»);

- «...» (по доверенности «...»),

представителя заявителя ООО «Энергия-М»:

- «...» (по доверенности «...»),

рассмотрев дело № 02-01-24-10-11 от 06.06.2011 г. по признакам нарушения государственным унитарным предприятием «Управление энергетики и водоснабжения Сибирского отделения Российской Академии Наук» (ИНН 5408183046, 630090, г. Новосибирск, ул. Инженерная, 17, а/я 583) части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «Энергия-М» с жалобой на действия ГУП «Управление энергетики и водоснабжения Сибирского отделения Российской академии наук» (далее – ГУП «УЭВ СО РАН»), заключающиеся в отказе от изменения договора на отпуск питьевой воды и прием сточных вод в части увеличения лимитов водопотребления и водоотведения.

Между ГУП «УЭВ СО РАН» и ООО «Энергия-М» (Абонент) действует договор на отпуск питьевой воды и прием сточных вод №2384вк от 01.03.2010 г., пп. 2.1.1 и 2.1.2 которого установлены лимит обеспечения питьевой водой в количестве 1,150 тыс. м³/год и лимит приема сточных вод в количестве 2,044 тыс. м³/год.

Пунктами 4.12 и 4.13 указанного договора предусмотрена плата за сверхлимитное водопотребление и водоотведение в 5- и 3-кратном размере против действующего тарифа, соответственно.

ООО «Энергия-М» обратилось в ГУП «УЭВ СО РАН» с просьбой увеличить лимиты, утвержденные в договоре, до 1,8 тыс. м³/год (водопотребление) и 2,8 тыс. м³/год (водоотведение) (исх. №17 от 09.02.2011 г.; вх. №538 от 10.02.2011 г.). Обращение было связано с тем, что в 2010 г. ООО «Энергия-М» превысило установленные лимиты: потребило 1,474 тыс. м³ питьевой воды и сбросило 2,386 тыс. м³ сточных вод.

В ответ ГУП «УЭВ СО РАН» письмом исх. №15152-744 от 16.02.2011 г. выдало ООО «Энергия-М» Технические условия, предусматривающие проведение заявителем за свой счет мероприятий по увеличению надежности систем водоснабжения и хоз-фекальной канализации.

Письмом (исх. №19 от 09.03.2011 г.; вх. №919 от 10.03.2011 г.) ООО «Энергия-М» поставило под сомнения необходимость выполнения выданных технических условий и попросило увеличить лимиты без выполнения указанных в ТУ мероприятиях.

В ответ ГУП «УЭВ СО РАН» письмом исх. №15152-1447 от 31.03.2011 г. аннулировало ранее выданные Технические условия и сообщило, что для увеличения лимитов водопотребления и водоотведения ООО «Энергия-М» должно обратиться с запросом о выдаче технических условий на подключение в организацию, эксплуатирующую сети водопровода и канализации (на основании п.6 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утв. Постановлением Правительства от 13.02.2006 г. №83) (далее – Правила №83).

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России (исх. №02-2846 от 18.05.2011 г.) ГУП «УЭВ СО РАН» (исх. №15152-2385 от 31.05.2011 г.) сообщило, что является организацией, эксплуатирующей сети водопровода и канализации. Следовательно, суть письма в адрес ООО «Энергия-М» (исх. №15152-1447 от 31.03.2011 г.) заключается в том, что ГУП «УЭВ СО РАН», аннулируя ранее выданные ТУ, указывает ООО «Энергия-М» на необходимость снова обратиться в ГУП «УЭВ СО РАН» за техническими условиями.

Согласно п. 1 Правил №83, настоящие Правила регулируют отношения между организацией, осуществляющей эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, и правообладателями земельных участков, возникающие в процессе определения и предоставления технических условий подключения строящихся, реконструируемых или построенных, но не подключенных объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения.

Заключенный договор на отпуск питьевой воды и прием сточных вод, а также документ, подтверждающий фактическое водопотребление и водоотведение (представлен ГУП «УЭВ СО РАН» исх. №15152-2385 от 31.05.2011 г.) свидетельствуют, что ООО «Энергия-М» фактически подключено к сетям инженерно-технического обеспечения. Таким образом, указанные Правила №83 не распространяются на взаимоотношения ООО «Энергия-М» и ГУП «УЭВ СО РАН» по вопросу увеличения лимитов. Следовательно, требование ГУП «УЭВ СО РАН» оформления технических

условий для увеличения лимитов водопотребления и водоотведения ООО «Энергия-М» на основании п. 6 Правил неправомерно.

Статьей 451 Гражданского кодекса РФ предусмотрено изменение и расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств. Следовательно, ООО «Энергия-М» имеет право на внесение изменений в действующий договор на отпуск питьевой воды и прием сточных вод №2384вк от 01.03.2010 г. (в том числе – изменение лимитов водоснабжения и водоотведения).

С материалами дела представитель ГУП «УЭВ СО РАН» (доверенность «...», «...»). ознакомлен 22.06.2011 г.

В результате анализа рынка услуг отпуска холодной питьевой воды и приема сточных вод за 2009 год, 2010 год установлено следующее.

Продуктовые границы рассматриваемого товарного рынка определены в соответствии с п.п. 3.4, 3.4, 3.5 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного ФАС России от 28.04.2010г. № 220, как «услуга отпуска холодной питьевой воды» и «услуга приема сточных вод».

Географические границы рынка определены территорией расположения сетей водоснабжения и водоотведения ГУП «УЭВ СО РАН» в правобережной части Советского района г. Новосибирска.

Потребителями ГУП «УЭВ СО РАН» являются как хозяйствующие субъекты, так и население.

Доля ГУП «УЭВ СО РАН» от общего объема рынка услуг отпуска холодной питьевой воды составила в 2009-2010 гг. 100%.

Доля ГУП «УЭВ СО РАН» от общего объема рынка услуг приема сточных вод составила в 2009-2010 гг. 100%.

Рынки услуг отпуска холодной питьевой воды и услуг приема сточных вод в указанных географических границах следует считать рынком высокой концентрации и неразвитой конкуренции.

Исходя из вышеизложенного, на основании п.1 ч.1 ст. 5 Федерального закона «О защите конкуренции» можно сделать вывод о том, что ГУП «УЭВ СО РАН» занимает доминирующее положение с долей более 50% на рынке услуг отпуска холодной питьевой воды и рынке услуг приема сточных вод в обозначенных географических границах в период 2009-2010 гг.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №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.

Таким образом, в действиях ГУП «УЭВ СО РАН» присутствуют признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», выраженные в уклонении от изменения условий договора (в части увеличения лимитов водоотведения и водопотребления) путем неправомерного

требования получения технических условий при фактическом присоединении ООО «Энергия-М» к сетям инженерно-технического обеспечения ГУП «УЭВ СО РАН». Результатом вышеперечисленных действий (бездействия) ГУП «УЭВ СО РАН» явилось ущемление интересов ООО «Энергия-М».

В объяснениях по делу ГУП «УЭВ СО РАН» (вх. №5378 от 23.06.2011 г.) сообщило следующее.

1. В письме в адрес ГУП «УЭВ СО РАН» с просьбой об увеличении лимитов отпуска холодной воды и приема сточных вод (исх. №17 от 09.02.2011 г.) ООО «Энергия-М» не обосновало необходимость такого увеличения и не приложило необходимые документы. Пункт 59 Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации (утв. Постановлением Правительства от 12.02.1999 г. №167) (далее – Правила №167) устанавливает, что в случае если объемы фактически отпускаемой питьевой воды или принимаемых сточных вод превышают указанные абонентом расчетные объемы полученной питьевой воды и (или) сброшенных сточных вод, абонент представляет баланс по существующему положению, а также план мероприятий по рациональному использованию питьевой воды и сокращению сброса сточных вод и загрязняющих веществ.

2. В проекте дополнительного соглашения №1 к договору №2384вк от 01.03.2010 г. (направлено в адрес ГУП «УЭВ СО РАН» по факсу 07.04.2011 г.) ООО «Энергия-М» предлагает внести изменения в п. 4.12. указанного договора, касающийся размера оплаты за сверхлимитное водопотребление, однако не предлагает увеличить лимиты (п. 2.1.1 и п. 2.1.2 договора).

Согласно ч. 1 ст. 452 Гражданского Кодекса РФ изменение договора совершается в той же форме, что и его заключение. Однако ООО «Энергия-М» оферту об изменении лимитов водопотребления и водоотведения в адрес ГУП «УЭВ СО РАН» не направляло.

3. Необходимость включения в договор №2384вк от 01.03.2010 г. условия о повышенном тарифе для ООО «Энергия-М» за сверхлимитное потребление ГУП «УЭВ СО РАН» обосновывает пп. 13, 70, 71 Правил №167, а также Постановлением Совмина РСФСР от 18.02.1983 №85.

По поводу вышеизложенной позиции ГУП «УЭВ СО РАН» Новосибирское УФАС России считает необходимым отметить следующее.

1. ООО «Энергия-М» дважды (исх. 17 от 09.02.2011 г. и исх. №19 от 09.03.2011 г.) в письменной форме обращалось к ГУП «УЭВ СО РАН» с просьбой увеличить лимиты водопотребления и водоотведения. В ответ ГУП «УЭВ СО РАН» не уведомляло ООО «Энергия-М» о необходимости обоснования увеличения лимитов в соответствии с п. 59 Правил №167, а лишь неправомерно предлагало выполнить выданные технические условия (исх. №15152-744 от 16.02.2011 г.) и обратиться за выдачей новых технических условий на основании п.6 Правил №83 в организацию, эксплуатирующую сети водопровода и канализации (исх. №15152-1447 от 31.03.2011 г.).

2. Новосибирское УФАС России не ставит под сомнения правомерность включения в договор №2384вк от 01.03.2010 г. условия о повышенном тарифе для ООО

«Энергия-М» за сверхлимитное потребление. Однако ГУП «УЭВ СО РАН» в разумный срок и до настоящего момента не рассмотрело проект дополнительного соглашения №1 к договору №2384вк от 01.03.2010 г. (направлено ООО «Энергия-М» в адрес ГУП «УЭВ СО РАН» по факсу 07.04.2011 г.) о внесении изменения в п. 4.12. указанного договора (о размере оплаты за сверхлимитное потребление).

На заседании Комиссии 30.06.2011 г. представитель ГУП «УЭВ СО РАН» заявил следующее:

1. Согласно п. 58 Правил №167 лимиты водопотребления и водоотведения абонентам устанавливаются органами местного самоуправления или уполномоченной ими организацией водопроводно-канализационного хозяйства, а ГУП «УЭВ СО РАН» таковой организацией не является. В связи с этим ООО «Энергия-М» должна была обратиться за утверждением новых лимитов водопотребления-водоотведения в орган местного самоуправления.

2. Для повышения лимитов водоснабжения-водоотведения для ООО «Энергия-М» ГУП «УЭВ СО РАН» необходимо произвести реконструкцию производственных мощностей, так как в настоящее время возможность подачи-отведения сверх лимитов не возможна.

Вышеизложенные аргументы ГУП «УЭВ СО РАН» не состоятельны по следующим основаниям:

1. В ответе на запрос Новосибирского УФАС России (исх. №15152-2385 от 31.05.2011 г.) ответчик сообщил, что лимиты водопотребления-водоотведения, указанные в договоре с ООО «Энергия-М» были определены ГУП «УЭВ СО РАН».

Согласно п. 2.2 Устава ГУП «УЭВ СО РАН» к основным видам деятельности предприятия является получение, передача, распределение и сбыт холодной воды, а также эксплуатация водопроводно-канализационных сетей и сооружений, канализирование стоков. В п. 4.1. Устава определено, что предприятие строит свои отношения с другими предприятиями, организациями и гражданами во всех сферах хозяйственной деятельности на основе договоров и соглашений. Предприятие свободно в выборе предмета, содержания и формы договоров и обязательств. Таким образом, условия договора на отпуск питьевой воды и прием сточных вод (в том числе в части установления лимитов водопотребления и водоотведения) ГУП «УЭВ СО РАН» вправе определять самостоятельно.

Следовательно, ГУП «УЭВ СО РАН» вправе и фактически осуществляет деятельность по установлению лимитов водопотребления для своих абонентов.

2. Однако в 2010 г. ГУП «УЭВ СО РАН» с помощью существующих мощностей смогло подать и отвести холодную воду для ООО «Энергия-М» в сверхлимитных объемах (подача – 1,474 тыс. м³; отведение – 2,386 тыс. м³), что подтверждается приложением к письму ГУП «УЭВ СО РАН» (исх. №15152-2385 от 31.05.2011 г.). Таким образом, техническая возможность увеличения лимитов для ООО «Энергия-М» без проведения реконструкции сетей ГУП «УЭВ СО РАН» существует.

Проанализировав материалы дела, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам:

1. ГУП «УЭВ СО РАН» имеет долю более 50% на рынке услуг отпуска холодной питьевой воды и рынке услуг приема сточных вод на территории расположения сетей водоснабжения и водоотведения ГУП «УЭВ СО РАН» в правобережной части Советского района г. Новосибирска в период 2009-2010 гг., то есть в соответствии п.1 ч.1 ст. 5 Федерального закона «О защите конкуренции» занимает доминирующее положение.

2. ГУП «УЭВ СО РАН» выдвинуло ООО «Энергия-М» неправомерное требование получить технические условия для изменения условий договора на отпуск питьевой воды и прием сточных вод №2384вк от 01.03.2010 г. в части увеличения лимитов водоотведения и водопотребления при фактическом присоединении ООО «Энергия-М» к сетям инженерно-технического обеспечения ГУП «УЭВ СО РАН».

Основания для прекращения рассматриваемого дела отсутствуют.

Учитывая изложенные обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 2 статьи 45, частью 1 статьи 49, частью 1 статьи 50 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Установить доминирующее положение ГУП «УЭВ СО РАН» с долей более 50% на рынке услуг отпуска холодной питьевой воды и рынке услуг приема сточных вод на территории расположения сетей водоснабжения и водоотведения ГУП «УЭВ СО РАН» в правобережной части Советского района г. Новосибирска в период 2009-2010 гг.
2. Признать ГУП «УЭВ СО РАН» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем неправомерного требования получения абонентом технических условий для изменения условий договора на отпуск питьевой воды и прием сточных вод №2384вк от 01.03.2010 г. в части увеличения лимитов водоотведения и водопотребления при фактическом присоединении ООО «Энергия-М» к сетям инженерно-технического обеспечения ГУП «УЭВ СО РАН». Результатом вышеперечисленных действий (бездействия) ГУП «УЭВ СО РАН» явилось ущемление интересов ООО «Энергия-М».
3. Признать имеющиеся материалы достаточными для выдачи ГУП «УЭВ СО РАН» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно: осуществить процедуру изменения условий договора на отпуск питьевой воды и прием сточных вод №2384вк от 01.03.2010 г. в части увеличения установленных лимитов водопотребления и водоотведения (пункты 2.1.1, 2.1.2) в рамках действующего законодательства (в том числе Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства от 12.02.1999 г. №167).
4. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Решение Комиссии может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех

месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии
Ельчанинов

А.А.

Члены Комиссии

Г.Н. Даниленко

А.В. Захарова

ПРЕДПИСАНИЕ № 02-01-24-10-11

1 июля 2011 г.

г. Новосибирск

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

Ельчанинов А.А. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Даниленко Г.Н. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Захарова А.В. – 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 от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 01.07.2011 года по делу № 02-01-24-10-11 от 06.06.2011 г. о нарушении государственным унитарным предприятием «Управление энергетики и водоснабжения Сибирского отделения Российской Академии Наук» (далее – ГУП «УЭВ СО РАН») (ИНН 5408183046, 630090, г. Новосибирск, ул. Инженерная, 17, а/я 583) части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ГУП «УЭВ СО РАН» прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в неправомерном требовании получения абонентом технических условий для изменения условий договора на отпуск питьевой воды и прием сточных вод

№2384вк от 01.03.2010 г. в части увеличения лимитов водоотведения и водопотребления при фактическом присоединении ООО «Энергия-М» к сетям инженерно-технического обеспечения ГУП «УЭВ СО РАН», результатом которого явилось ущемление интересов ООО «Энергия-М».

2. ГУП «УЭВ СО РАН» в срок до 29.07.2011 года осуществить процедуру изменения условий договора на отпуск питьевой воды и прием сточных вод №2384вк от 01.03.2010 г. в части увеличения установленных лимитов водопотребления и водоотведения (пункты 2.1.1, 2.1.2) в рамках действующего законодательства (в том числе Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства от 12.02.1999 г. №167).

3. ГУП «УЭВ СО РАН» об исполнении предписания информировать Новосибирское УФАС России в срок до 04.08.2011 года с приложением документов, свидетельствующих об исполнении предписания.

Председатель Комиссии _____

А.А. Ельчанинов

Члены Комиссии: _____

Г.Н. Даниленко

А.В. Захарова

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.