

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №02-08\07-12-18

г. Владикавказ

Резолютивная часть решения оглашена 20 февраля 2019 года.

В полном объеме решение изготовлено 26 февраля 2019 года.

Комиссия Северо-Осетинского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства №02-08\07-12-18 в составе:

Председатель Комиссии Р.Р. Плиев - руководитель управления

Члены Комиссии: Г.Б. Кайтуков - заместитель руководителя

А.Б. Дзарахохов - начальник отдела

З.Р. Бацазова - главный специалист-эксперт

Э.Ч. Кантемирова - ведущий специалист
эксперт

рассмотрев дело №02-08\07-12-18 по признакам нарушения МУП «Владикавказские водопроводные сети» (далее по тексту - МУП «ВВС») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» с участием:

от ответчика МУП «ВВС» надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела, не явился

от заявителя АО «ЦУМ» - Х.Р.М., доверенность от 16.01.2019 г., б\н,

УСТАНОВИЛА:

В ходе рассмотрения дела установлено, что между МУП «ВВС» и АО «ЦУМ» заключен договор от 01.05.2011г. № 149 на отпуск питьевой воды, согласно которых, водоснабжение осуществляется по 2 вводам диаметром 100 мм, один из которых используется только для целей пожаротушения.

12.10.2018 г., представителями МУП «ВВС» был составлен акт № 000609, с требованием вынести водомер в точку присоединения на границу эксплуатационной ответственности и зарегистрировать его в установленном порядке в соответствии с Правилами холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденными постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 № 644 (далее по тексту - Правила № 644).

В статьях 539, 543, пункте 1 статьи 548 Гражданского кодекса Российской Федерации и пункте 1 статьи 13 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон № 416-ФЗ) установлено, что по договору водоснабжения организация, осуществляющая холодное водоснабжение, обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную водопроводную сеть питьевую и (или) техническую воду, абонент обязуется, помимо прочего, обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов учета.

В соответствии с подпунктом 8 пункта 5 статьи 13 и подпунктом 11 пункта 5 статьи 14 Закона №416-ФЗ существенным условием договора водоснабжения и водоотведения является граница эксплуатационной ответственности по сетям абонента и организации, осуществляющей водоснабжение и водоотведение, определенная по признаку обязанностей (ответственности) за эксплуатацию этих сетей.

Граница эксплуатационной ответственности определена в качестве места исполнения обязательств организацией, осуществляющей водоотведение, и предполагает линию раздела по признаку возложения бремени содержания инженерных коммуникаций (пункт 7 статьи 14 Закона №416-ФЗ).

В соответствии с ч. 5 ст. 20 Закона №416-ФЗ приборы учета воды размещаются абонентом, организацией, эксплуатирующей водопроводные или канализационные сети, на границе балансовой принадлежности сетей, границе эксплуатационной ответственности

абонента, указанных организаций или в ином месте в соответствии с договорами, указанными в части 1 статьи 7, части 1 статьи 11, части 5 статьи 12 настоящего Федерального закона, договорами о подключении (технологическом присоединении).

Приборы учета воды, сточных вод, установленные для определения количества поданной абоненту воды по договору водоснабжения, отведенных абонентом сточных вод по договору водоотведения, опломбируются организациями, которые осуществляют горячее водоснабжение, холодное водоснабжение и (или) водоотведение и с которыми заключены указанные договоры, без взимания платы с абонента, за исключением случаев, когда опломбирование соответствующих приборов учета производится такой организацией повторно в связи с нарушением пломбы по вине абонента или третьих лиц.

Между тем, в соответствии с подп. «д» п. 35 Правил № 644 абонент обязан установить приборы учета холодной воды, сточных вод (в случае если установка прибора учета сточных вод является обязательной для абонента в соответствии с требованиями настоящих Правил), на границе эксплуатационной ответственности, балансовой принадлежности водопроводных и канализационных сетей абонента и организации водопроводно-канализационного хозяйства или в ином месте, определенном договором холодного водоснабжения, договором водоотведения или единым договором холодного водоснабжения и водоотведения, в сроки, установленные законодательством Российской Федерации об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности.

Согласно п. 2.2.6 договора от 11.05.2011 г., №149 на отпуск питьевой воды, заключенного между МУП «ВВС» и АО «ЦУМ», абонент обязан обеспечить учет получаемой воды путем установки прибора учета на своем вводе в 5-дневный срок с момента подписания договора. Помещение водомерного узла является собственностью Абонента, находится в его хозяйственном ведении, обслуживании и эксплуатации и должно соответствовать нормативным требованиям. Абонент обеспечивает сохранность и исправность приборов и устройств, предусмотренных в настоящем пункте, производит в установленный срок их поверку.

Следовательно, требования о переносе установленного прибора учета являются неправомерными, нарушающими требования действующего законодательства, так как место установки прибора

учета определено условиями заключенного между сторонами договора, что не противоречит требованиям подп. «д» п. 35 Правил № 644.

Между тем, 24.10.2018г., за исх. №1993 МУП «ВВС» в адрес АО «ЦУМ» направлено уведомление о том, что в результате обследования ОАО «ЦУМ» 12.10.2018г., выявлены нарушения действующего законодательства, в связи с чем, потребителю за безучетное потребление в период с 04.02.2016 по 12.10.2018 года, начислена задолженность за безучетное потребление в размере 8 305 369,26 руб. (счет – фактура от 23.10.2018 г., № 45330)

МУП «ВВС» в письменных пояснениях от 30.01.2019 года № 161, указывает, что в соответствии с действовавшими в момент заключения договора Правилами пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утвержденными постановлением Правительства РФ от 12.02.1999 № 167, (п. 34) узел учета должен размещаться на сетях абонента, как правило, на границе эксплуатационной ответственности между организацией водопроводно-канализационного хозяйства и абонентом (т. е. не внутри здания). Согласно п. 39 данных Правил (отмененному постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 N 644) узлы учета должны были располагаться в освещенных помещениях с температурой воздуха в зимнее время не ниже +5 град. С.

По мнению МУП «ВВС» в п. 2.2.6 договора на момент заключения было указано, что абонент обязан установить прибор учета на своем вводе в пятидневный срок с момента подписания договора от 01.05.2018 г., № 149 и не определено иное место установки водомерного узла, отличное от места границы эксплуатационной ответственности.

В соответствии с пунктом 2 статьи 548 ГК 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.

Пунктом 2 статьи 13 Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ также предусмотрено, что к договору водоснабжения применяются положения о договоре энергоснабжении, предусмотренные Гражданским кодексом РФ, если иное не установлено настоящим

Федеральным законом, принятыми в соответствии с ним нормативными правовыми актами РФ и не противоречит существу договора водоснабжения.

В соответствии с пунктами 1 и 3 статьи 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или договором. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

В соответствии со статьей 452 ГК РФ соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное.

Требование об изменении или о расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии - в тридцатидневный срок.

Согласно частям 2 и 3 статьи 540 ГК РФ договор энергоснабжения, заключенный на определенный срок, считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении либо о заключении нового договора.

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.

Согласно п. 4 Правил №644 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.

Договоры холодного водоснабжения, договоры водоотведения или единые договоры холодного водоснабжения и водоотведения

закключаются между абонентами и организацией водопроводно-канализационного хозяйства в соответствии с типовыми договорами, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 № 645 «Об утверждении типовых договоров в области холодного водоснабжения и водоотведения» (п. 5 Правил № 644).

Основанием для заключения договора холодного водоснабжения, договора водоотведения или единого договора холодного водоснабжения и водоотведения является заявка абонента на заключение такого договора, подписанная абонентом или уполномоченным им лицом, действующим от имени абонента на основании доверенности (далее - заявка абонента), либо предложение о заключении договора от организации водопроводно-канализационного хозяйства (гарантирующей организации после выбора такой организации) (пункт 8 Правил № 644).

Доказательств направления МУП «ВВС» соглашения о внесении изменений в действующий договор на отпуск питьевой воды от 01.05.2011г. № 149, либо предложение о заключении договора от организации водопроводно-канализационного хозяйства в адрес АО «ЦУМ» в материалы не представлено.

Из представленного в материалы дела сторонами письма Главного управления МЧС России по Республике Северная Осетия – Алания от 07.11.2018 года, №108 следует, требования к внутреннему противопожарному водоснабжению определены положениями статьи 86 Федерального закона от 22 июля 2008 № 123-ФЗ «Технический регламент о требованиях пожарной безопасности» (далее-Закон). В соответствии с частью 3 статьи 86 Закона требования к внутреннему противопожарному водопроводу устанавливаются нормативными документами по пожарной безопасности. К нормативным документам по пожарной безопасности в соответствии с частью 3 статьи 4 Закона относятся национальные стандарты, своды правил, содержащие требования пожарной безопасности, а также иные документы, содержащие требования пожарной безопасности, применение которых на добровольной основе обеспечивает соблюдение требований настоящего Федерального закона.

Установка узла учета объема воды на водопроводе пожаротушения допускается при условии устройства обводной линии с установкой задвижек с электроприводом. Установка узла учета на водопроводе

пожаротушения без устройства обводной линии противоречит требованиям пункта 59 Правил противопожарного режима в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 25 апреля 2012 г. № 390 «О противопожарном режиме».

Доказательств того, что АО «ЦУМ» использовал водопровод, предназначенный для пожаротушения в иных целях МУП «ВВС», не представлено. Иных доказательств воспрепятствования со стороны АО «ЦУМ» по установке прибора учета на водопровод пожаротушения МУП «ВВС» так же не представлено.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ № «О естественных монополиях» водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных системы, систем коммунальной инфраструктуры отнесено к сферам деятельности естественных монополий.

МУП «ВВС» осуществляет деятельность в сфере субъектов естественных монополий.

Согласно части 5 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Согласно разъяснениям Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенным в пункте 1 постановления Пленума от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее - Постановление Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 №30), Закон о защите конкуренции формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота, в частности для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные статьей 10 Закона о защите конкуренции. Требования антимонопольного законодательства применяются к

гражданско-правовым отношениям.

Пунктом 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 разъяснено, что исходя из системного толкования положений ст. 10 ГК РФ и ст. ст. 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (угрозы наличия) любого из перечисленных в ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Исследовав все обстоятельства дела, Комиссия приходит к выводам, что действия МУП «ВВС» занимающего доминирующее положение на рынке водоснабжения в границах РСО-Алания, выразившиеся во включении в акт №000609 от 12.10.2018 г., требования о вынесении водомера в точку присоединения на границу балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон в соответствии с Правилами холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденными постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 № 644, а так же направления счет - фактура от 23.10.2018 г., №45330 указывающей на обязанность ОАО «ЦУМ» по оплате безучётного водопотребления за период с 04.02.2016 по 12.10.2018 г., нарушают часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

решила:

1. Признать МУП «Владикавказские водопроводные сети» занимающее доминирующее положение на рынке услуг холодного водоснабжения с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры в границах РСО-Алания, нарушившим часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в части действий, выразившихся в требовании о вынесении водомера в точку присоединения на границу балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон, и как следствие, направление счет-фактуры, указывающей на обязанность оплате безучётного водопотребления АО «ЦУМ» за период с 04.02.2016 по 12.10.2018 г.

2. Выдать обязательное для исполнения предписание.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по РСО-Алания для возбуждения дела об административном правонарушении по ч. 2 ст. 14.31 КоАП РФ.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

Плиев Р.Р.

Члены Комиссии:

Кайтуков Г.Б.

Дзарахохов А.Б.

Бацазова З.Р.

Кантемирова Э.Ч.