

## РЕШЕНИЕ

г. Смоленск

*Резолютивная часть решения оглашена 13 июня 2012 года.*

*В полном объёме решение изготовлено 27 июня 2012 года.*

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...>

рассмотрев **дело №04-01/09-2012** по признакам нарушения МУП «Комбинат коммунальных предприятий» муниципального образования «город Десногорск» Смоленской области (216400, Смоленская область, г. Десногорск, 3-й микрорайон, пристройка к дому 1-б) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»),

### **УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) поступило заявление ООО «Таита», касающееся одностороннего отказа Предприятия от исполнения договора на отпуск энергоресурсов от 11.08.2008 №03/02-117.

Из заявления и представленных материалов следует, что между Предприятием и ООО «Таита» заключён Договор на отпуск энергоресурсов от 11.08.2008 №03/02-117 (далее – Договор).

Письмом от 20.10.2011 Предприятие уведомило Заявителя о расторжении Договора, в связи с истечением срока действия с 31.12.2011.

ООО «Таита» письмом от 07.12.2011 сообщило Предприятию, что нуждается в

поставке энергоресурсов на торгово-развлекательный центр, в связи с чем считает невозможным расторжение Договора и просило считать его пролонгированным.

Заявитель также сообщил, что Предприятие, ссылаясь на расторжение Договора, отказывается отпустить питьевую воду и принимать сточные воды на объект ООО «Таита» – торгово-развлекательный комплекс (далее – Объект).

Заявитель письмом от 13.06.2012 вх. №1143/04 дополнительно сообщил Смоленскому УФАС России, что односторонний отказ Предприятия от исполнения публичного Договора, в связи с истечением срока его действия (пункт 8.2 Договора), противоречит нормам действующего законодательства, в связи с чем, ходатайствовал о внесении изменений в пункт 8.2 Договора.

Заявитель считает, что вышеуказанными действиями Предприятие злоупотребляет доминирующим положением и ущемляет права ООО «Таита».

На заседании Комиссии Смоленского УФАС России представитель Заявителя полностью поддержал доводы, изложенные в заявлении, и сообщил, что Ответчик не имеет права в одностороннем порядке отказываться от исполнения публичного договора, не предложив при этом заключить новый договор. ООО «Таита» надлежащим образом исполняет свои обязательства по Договору, задолженности по оплате за услуги водоснабжения и водоотведения не имеет. Пояснил, что водоснабжение и водоотведение Объекта не осуществлялось с 10.01.2011.

Данное обстоятельство подтверждено вступившим в законную силу решением Арбитражного суда Смоленской области от 04.05.2010 дело №А62-316/2011.

04.06.2012 в рамках исполнительного производства, возбужденного Десногорским РОСП УФССП России по Смоленской области по вышеуказанному решению Арбитражного суда в отношении Предприятия, водоснабжение Объекта было возобновлено, о чём был составлен соответствующий акт совершения исполнительных действий от 04.06.2012.

Представитель Заявителя сообщил, что в настоящее время строительство Объекта завершено в полном объёме, необходимо только получить разрешение на ввод Объекта в эксплуатацию.

Представитель Ответчика не согласился с доводами Заявителя и сообщил, что в настоящее время Предприятие обратилось в Арбитражный суд Смоленской области с исковым заявлением от 06.06.2012 №397 о признании Договора, заключенного между МУП «Комбинат коммунальных предприятий» муниципального образования «город Десногорск» и ООО «Таита» расторгнутым с 01.01.2012.

На основании части 3 статьи 47 Федерального закона «О защите конкуренции» представитель Ответчика ходатайствовал о приостановлении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства до принятия Арбитражным

судом Смоленской области решения по вышеуказанному исковому заявлению Предприятия.

Подтверждение того, что исковое заявление принято судом к производству, в материалы дела Ответчиком не представлено.

Комиссия Смоленского УФАС России отказала Ответчику в удовлетворении данного ходатайства.

Представитель Ответчика пояснил, что Договором предусмотрено его досрочное расторжение при условии, если за месяц до окончания срока его действия последует заявление от одной из сторон о расторжении или пересмотре (пункт 8.2), данное обстоятельство подтверждено решением Арбитражного суда Смоленской области от 04.05.2011 дело №А62-316/2011. Судом также установлено, что Договор действует только до 31.12.2011.

Считает, что Предприятие имеет право в одностороннем порядке отказаться от исполнения Договора со ссылкой на часть 1 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) и пункт 8.2 Договора.

Письмом от 20.10.2011 №1244 Предприятие в соответствии с пунктом 8.2 Договора уведомило ООО «Таита» о его расторжении в связи с истечением срока действия с 31.12.2011.

По мнению представителя Ответчика Договор не является публичным. Отпуск воды и приём сточных вод по Договору осуществлялись по временной схеме. Заключение публичного договора на отпуск воды и приём сточных вод между Предприятием и ООО «Таита» возможен только после подключения Объекта к системам водоснабжения и водоотведения в соответствии с Правилами заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры, утверждёнными постановлением Правительства Российской Федерации от 09.06.2007 №360.

Рассмотрев имеющиеся в деле материалы, выслушав представителя Заявителя, доводы Ответчика, Комиссия установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона «О защите конкуренции» данный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Федерального закона «О защите конкуренции» закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации.

Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Согласно пункту 10 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» под монополистической деятельностью понимается злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью.

Согласно пункту 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения [конкуренции](#), а также злоупотребление [доминирующим положением](#) на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального 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, в том числе экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено 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 (пункт 4).

Приказом Смоленского УФАС России от 22.12.2010 №256/67 Предприятие включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, по услугам – распределение воды по коммунальным системам водоснабжения, распределение воды, сбор и обработка сточных вод, удаление и обработка сточных вод с долей более чем 65% (в географических границах муниципального образования «город Десногорск» Смоленской области).

В соответствии со статьёй 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Федеральный закон «О естественных монополиях») услуги по водоснабжению и водоотведению с использованием централизованных системы, систем коммунальной инфраструктуры относятся к деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно пункту 3 Федерального закона «О естественных монополиях» субъект естественной монополии - хозяйствующий субъект, занятый производством

(реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

В соответствии с пунктом 5 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим признаётся положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Субъекты естественных монополий не вправе отказываться от заключения договора с отдельными потребителями на производство (реализацию) товаров, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с настоящим Федеральным законом, при наличии у субъекта естественной монополии возможности произвести (реализовать) такие товары (пункт 8 Федерального закона «О естественных монополиях»).

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.

В соответствии с пунктами 1 и 3 статьи 426 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.). Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами.

Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается. При необоснованном уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора применяются положения, предусмотренные пунктом 4 [статьи 445](#) ГК РФ.

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.

Действующим законодательством не определен порядок одностороннего отказа стороны, для которой заключение договора обязательно в силу положений статьи 445 ГК РФ, от исполнения публичного договора.

Смоленским УФАС России установлено, что Заявитель осуществляет строительство Объекта по адресу: Смоленская обл., г. Десногорск, центральная часть города.

11.08.2008 между Предприятием и Заявителем заключен Договор по поставке на Объект холодной воды и приём сточных вод.

Согласно пунктам 8.1 и 8.2 Договора, срок его действия с 11.08.2008 по 31.12.2008. Договор считается продлённым на каждый последующий год, если за один месяц до окончания срока действия договора не последует заявления от одной из сторон о расторжении или пересмотре.

Дополнительным соглашением от 01.01.2009 №1/2009 срок действия Договора был продлён с 01.01.2009 по 31.12.2009.

Пунктом 7.1 Договора определено, что Договор может быть изменен, дополнен или расторгнут в порядке, установленном действующим законодательством.

Решением Арбитражного суда Смоленской области от 04.05.2011 дело №А62-316/2011, вступившим в законную силу, установлено, что Предприятие письмом от 10.12.2010 №1779, направленным в адрес ООО «Таита», отказалось от исполнения Договора с 10.01.2011. Суд установил, что Договор в установленном порядке не расторгнут и действует до 31.12.2011. При этом суд указал, что расторжение Договора возможно только в порядке, предусмотренном статьёй 452 ГК РФ.

Предприятие письмом от 20.10.2011 №1244 уведомило Заявителя о расторжении Договора в связи с истечением срока действия с 31.12.2011 без какой-либо мотивировки.

На заседании комиссии представитель Ответчика объяснил данный факт ненадлежащим подключением Объекта к сетям Предприятия.

Заявитель письмом от 07.12.2011 сообщил Предприятию, что нуждается в поставке энергоресурсов на Объект, долгов по договору нет, в связи с чем, уведомление Предприятия не может быть принято. ООО «Таита» не намерено со своей стороны расторгать Договор, и просит считать его продленным. В соответствии с законодательством одностороннее расторжение договора и односторонний отказ от исполнения обязательств по заключённому договору не допускается.

ООО «Таита» также указало, что за расторжением договора Предприятие вправе обратиться в суд.

Письмами от 10.05.2012 №345 и от 30.05.2012 №381 Предприятие сообщило Смоленскому УФАС России, что в настоящее время не осуществляет отпуск холодной воды на Объект, счета ООО «Таита» не выставляются, задолженности ООО «Таита» по оплате не имеет. Предприятие сообщило, что надлежащим образом уведомило ООО «Таита» о расторжении Договора, то есть пункт 8.2 Договора соблюден, что соответствует статьям 425 и 452 ГК РФ.

ООО «Таита» (письмо вх. №1143/04 от 13.06.2012) дополнительно сообщило Смоленскому УФАС России, что считает Договор действующим, а односторонний отказ Предприятия от его исполнения со ссылкой на пункт 8.2 Договора, противоречит нормам действующего законодательства, в связи с чем, ходатайствовало внести изменения в указанный пункт Договора. Этим же письмом ООО «Таита» представило Смоленскому УФАС России копию акта от 04.06.2012 о совершении судебным приставом-исполнителем Десногорского РОСП УФССП России по Смоленской области исполнительных действий, согласно которому

04.06.2012 осуществлена подача холодной воды на объект ООО «Таита» – торгово-развлекательный комплекс, и отвод сточных вод возобновлён.

В соответствии с пунктом 4 статьи 426 ГК РФ в случаях, предусмотренных законом, Правительство Российской Федерации, а также уполномоченные Правительством Российской Федерации федеральные органы исполнительной власти могут издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров ( типовые договоры, положения и т.п.)

Постановлением Правительства Российской Федерации от 12.02.1999 № 167 утверждены Правила пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации (далее – Правила).

Согласно пункту 5 Правил, они действуют на всей территории Российской Федерации и обязательны для организаций водопроводно-канализационного хозяйства, обслуживающих населенные пункты, а также для всех абонентов независимо от ведомственной принадлежности и организационно-правовой формы.

Отпуск (получение) питьевой воды и (или) прием (сброс) сточных вод осуществляются на основании договора энергоснабжения, относящегося к публичным договорам, заключаемого абонентом (заказчиком) с организацией водопроводно-канализационного хозяйства (пункт 11 Правил).

В соответствии со статьёй 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.

В соответствии с пунктом 16 Правил договор по истечении срока действия считается продленным, если ни одна из сторон за месяц до окончания срока не предложит заключить новый договор.

Ответчиком не представлено доказательств того, что Заявителю было предложено заключить новый договор, а также того, что Договор расторгнут в порядке, установленном статьёй 452 ГК РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 426 ГК РФ условия публичного договора, не соответствующие требованиям, установленным пунктами 2 и 4 статьи 426 ГК РФ, ничтожны.

Таким образом, условия договора на отпуск энергоресурсов от 11.08.2008 №03/02-117 в части условий, установленных пунктом 8.2, ничтожны.

Обязательность заключения публичного договора, каковым является Договор на отпуск (получение) энергоресурсов от 11.08.2008 №03/02-117, при наличии возможности предоставить соответствующие услуги означает и недопустимость одностороннего отказа исполнителя от исполнения обязательств по договору, если

у него имеется возможность исполнить свои обязательства (предоставить лицу соответствующие услуги).

Учитывая изложенное выше, доводы Ответчика о правомерности одностороннего отказа от исполнения публичного Договора и прекращения отпуска холодной воды и приёма сточных вод на Объект Заявителя на основании пункта 8.2 Договора являются несостоятельными и отклоняются Комиссией.

В материалах дела имеется типовая форма договора на отпуск (получение) энергоресурсов, предлагаемого Предприятием к заключению своим контрагентам, а также копии двух действующих договоров, содержащих аналогичное условие, как и в договоре с ООО «Таита», предусматривающее возможность одностороннего отказа Предприятия от его исполнения (л.д.28-29, 32-39). Представитель Ответчика подтвердил, что условия такого договора одинаковы со всеми контрагентами Предприятия.

Довод представителя Ответчика о том, что Объект ООО «Таита» не подключён к сетям инженерно-технического обеспечения водоснабжения водоотведения отклоняются Комиссией по следующим основаниям.

Пунктом 1 Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 09.06.2007 №360, установлено, что Правила определяют порядок заключения, в том числе определения существенных условий, изменения и исполнения договора о подключении строящегося, реконструируемого или построенного, но не подключенного здания, строения, сооружения или иного объекта капитального строительства к входящим в систему коммунальной инфраструктуры сетям инженерно-технического обеспечения, включающим газо-, водоснабжение, водоотведение и очистку сточных вод.

18.01.2010 между Предприятием и ООО «Таита» подписан Акт разграничения балансовой принадлежности инженерного оборудования и прилегающих наружных сетей к Объекту.

Согласно указанному Акту на балансе ООО «Таита» находятся наружный хоз./питьевой водопровод от точки врезки в ЗВК-466, включая задвижку №1 до стен здания, и наружная хоз./фикальная канализация от стен здания до ЗКК-275.

16.08.2010 Предприятие выдало Заявителю справку о выполнении технических условий от 13.02.2008 №422 на присоединение к хоз. питьевому водопроводу и хоз. фикальной канализации в полном объёме, а именно:

1. Прокладка инженерных коммуникаций выполнена согласно проекту.
2. Установлена запорная арматура на ХПВ (хоз. питьевой водопровод).
3. Установлены приборы учёта.
4. Акты разграничения имеются.
5. Схема разграничения имеется.



Более того, отпуск воды и приём сточных вод на Объект осуществлялись, что подтверждено материалами дела и не опровергалось представителями сторон.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,  
Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать действия МУП «Комбинат коммунальных предприятий» муниципального образования «город Десногорск» Смоленской области по необоснованному одностороннему отказу с 01.01.2012 от исполнения публичного Договора на отпуск (получение) энергоресурсов от 11.08.2008 №03/02-17, заключённого с ООО «Таита», и прекращению осуществления отпуска холодной воды и приёма сточных вод на объект ООО «Таита» – торгово-развлекательный комплекс (Смоленская область, г. Десногорск, центральная часть города) злоупотреблением доминирующим положением и недопустимыми в соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать МУП «Комбинат коммунальных предприятий» муниципального образования «город Десногорск» Смоленской области предписание об изменении пункта 8.2 Договора на отпуск (получение) энергоресурсов от 11.08.2008 №03/02-1, заключённого с ООО «Таита», и приведении данного условия в соответствии с пунктом 16 Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 12.02.1999 №167, а также направлении предложений иным контрагентам об изменении аналогичных условий договоров, заключённых ими с МУП «Комбинат коммунальных предприятий» муниципального образования «город Десногорск» Смоленской области в целях отпуска холодной воды и приёма сточных вод.

Предписание в части возобновления оказания услуг по водоснабжению и водоотведению на объект ООО «Таита» – торгово-развлекательный центр не выдавать, в связи с фактическим возобновлением МУП «Комбинат коммунальных предприятий» муниципального образования «город Десногорск» Смоленской области 04.06.2012 оказания данных услуг.

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

*За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьёй 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.*

**ПРЕДПИСАНИЕ № 04-01/09-2012**

27 июня 2012 г.

г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...>

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 27 июня 2012 г. по делу **№04-01/09-2012** о нарушении МУП «Комбинат коммунальных предприятий» муниципального образования «город Десногорск» Смоленской области (216400, Смоленская обл., г. Десногорск, 3-й микрорайон, пристройка к дому №1-б) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

МУП «Комбинат коммунальных предприятий» муниципального образования «город Десногорск» Смоленской области прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в злоупотреблении доминирующим положением в части ущемления интересов ООО «Таита» по необоснованному отказу от исполнения публичного договора на отпуск (получение) энергоресурсов от 11.08.2008 №03/02-17, а именно:

внести изменения пункта 8.2 Договора на отпуск (получение) энергоресурсов от 11.08.2008 №03/02-1, заключённого с ООО «Таита», и привести данное условие в соответствии с пунктом 16 Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 12.02.1999 №167, а также направить предложения иным контрагентам об изменении аналогичных условий договоров, заключённых ими с МУП «Комбинат коммунальных предприятий» муниципального образования «город Десногорск» Смоленской области в целях отпуска холодной воды и приёма сточных вод.

О выполнении настоящего предписания сообщить Смоленскому УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения, предоставив документальное подтверждение его исполнения.