

РЕШЕНИЕ

07 июня 2013 года

г. Пенза

Резолютивная часть решения оглашена 24 мая 2013 года.

Решение изготовлено в полном объеме 07 июня 2013 года.

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...> – заместителя руководителя, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, члена Комиссии;

<...> – специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, члена Комиссии,

при участии:

со стороны Открытого акционерного общества «ЗИФ ПЛЮС» (ИНН 6321112170, г. Пенза, ул. Ленина, 3) (далее – ОАО «ЗИФ ПЛЮС»)

<....> – заместителя генерального директора по техническим вопросам, по доверенности от 10.12.2012 г., б/н (заседание комиссии от 29.04.2013);

<....> – юрисконсульта, представителя по доверенности от 14.03.2013 № 2/ПР;

со стороны Общества с ограниченной ответственностью «Аквапром» (ИНН 5837045824, г. Пенза, ул. Куйбышева, 15а) (далее – ООО «Аквапром»);

<....> – технического директора, по доверенности от 10.05.2011, б/н;

со стороны Открытого акционерного общества «Территориальная генерирующая компания №6» Пензенский филиал (ИНН 5257072937, г. Пенза, ул. Новочеркасская, 1) (далее – ОАО «ТГК-6»);

<....> – заместителя директора по сбыту, по доверенности от 15.04.2013 № 7; (заседания комиссии от 29.04.2013, 22.05.2013)

<....> – ведущего юрисконсульта, по доверенности от 24.12.2012 № 44.

рассмотрев дело № 2-03/16-2013 по признакам нарушения ООО «Аквапром» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закона о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС России Прокуратурой Пензенской области направлено обращение ОАО «ЗИФ ПЛЮС» на действия ООО «Аквапром», выразившиеся в прекращении подачи промышленной воды в феврале 2013 года.

В обращении указано, что данная ситуация сложилась по причине наличия задолженности ООО «Аквапром» перед ОАО «ТГК-6». Действия ООО «Аквапром»

привели к остановке производства ОАО «ЗИФ ПЛЮС», к выводу из строя системы водоснабжения, а также ведут к выводу из строя систем теплоснабжения на предприятии.

Пензенским УФАС России проведён анализ состояния конкурентной среды на рынке услуг по водоснабжению (сбору, очистке и распределению воды) и положения ООО «Аквапром» на данном товарном рынке.

В ходе анализа установлено, что промышленный водопровод протяжённостью 4222 м, расположенный по адресу: г. Пенза, улица Германа Титова (дом 5), Титова-Гагарина, Байдукова, Литвинова, Аустрина, Северная, Саранская, Каракозова, (далее – промышленный водопровод), принадлежит ООО «Аквапром» на праве аренды.

Анализ показал, что рынок услуг по водоснабжению в установленных географических границах характеризуется как высококонцентрированный, с неразвитой конкуренцией. ООО «Аквапром», осуществляя водоснабжения по промышленному водопроводу, расположенному на территории улиц Германа Титова (дом 5), Титова-Гагарина, Байдукова, Литвинова, Аустрина, Северная, Саранская, Каракозова города Пензы (в рамках границ промышленного водопровода), занимает доминирующее положение с долей более 50 % в пределах пролегания сетей ООО «Аквапром».

Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области от 12.04.2013 № 68 по признакам нарушения ООО «Аквапром» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции возбуждено дело № 2-03/16-2013 о нарушении антимонопольного законодательства.

Изучив материалы дела и представленные сторонами доказательства, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующему.

Из материалов дела следует, что между ОАО «ЗИФ ПЛЮС» (Поставщик) и ООО «Аквапром» (Абонент) заключен договор на отпуск промышленной воды от 01 апреля 2011 года № 7 (далее – Договор на отпуск промышленной воды), согласно которому Поставщик обязуется подавать промышленную воду по водопроводному вводу из водопровода Поставщика, а Абонент обязуется оплачивать принятую промышленную воду и соблюдать режим её потребления. Разделом 4 Договора определены порядок и форма расчётов, в соответствии с которым Поставщик имеет право прекратить отпуск промышленной воды Абоненту в случае несоблюдения порядка оплаты.

Пунктами 4.6, 4.7 Договора на отпуск промышленной воды, заключенного между ОАО «ЗИФ ПЛЮС» и ООО «Аквапром» определено, что Поставщик в лице ООО «Аквапром» имеет право ограничить, а также прекратить отпуск промышленной воды Абоненту в лице ОАО «ЗИФ ПЛЮС» в случае несоблюдения порядка оплаты, установленного данным Договором.

В период с 01.02.2013 г. по 08.02.2013 г., а также с 25.02.2013 г. по 26.02.2013 г. водоснабжение ОАО «ЗИФ ПЛЮС» не осуществлялось, что подтверждается представленным в материалах дела актом от 28.02.2013 г.

В объяснениях по делу ООО «Аквапром» указало, что причиной прекращения

подачи промышленной воды ОАО «ЗИФ ПЛЮС» в феврале 2013 года явилась несвоевременная оплата ОАО «ЗИФ ПЛЮС» оказанных услуг. В связи с этим у ООО «Аквапром» возникла задолженность перед ОАО «ТГК-6», что повлекло прекращение подачи промышленной воды ОАО «ТГК-6» путём отключения насосов для перекачки промышленной воды на береговой насосной станции № 2 Пензенской ТЭЦ-1.

Согласно Акту сверки взаимных расчётов по состоянию на 31.01.2013 г. между ООО «Аквапром» и ОАО «ЗИФ ПЛЮС» по Договору на отпуск промышленной воды, на 31 января 2013 года у ОАО «ЗИФ ПЛЮС» существует задолженность в пользу ООО «Аквапром» в размере 257 837,54 руб.

ООО «Аквапром» утверждает, что устно уведомило ОАО «ЗИФ ПЛЮС» о предстоящем ограничении и прекращении подачи промышленной воды, однако, доказательств надлежащего уведомления ОАО «ЗИФ ПЛЮС» со стороны ООО «Аквапром» в материалы дела не представлено.

Письмом от 15 марта 2013 г. № 537 ОАО «ЗИФ ПЛЮС» сообщило, что уведомлений от ООО «Аквапром» о предстоящем ограничении не поступало.

Пунктом 4.4 договора на отпуск промышленной воды, заключенным между ООО «Аквапром» и ОАО «ЗИФ ПЛЮС», предусмотрено, что Абонент ежемесячно, не позднее 10 числа месяца, следующего за расчётным, оплачивает услуги по подаче промышленной воды. Однако порядок отключения или ограничения подачи промышленной воды, а также порядок уведомления Абонента о предстоящем отключении или ограничении в случае неисполнения сторонами пунктов настоящего договора не установлен.

В соответствии с пунктом 7.1 Договора на отпуск промышленной воды при исполнении данного договора, а также по всем вопросам, не урегулированным текстом договора, стороны договорились руководствоваться Правилами пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации (утв. Постановлением Правительства РФ от 12.02.1999 № 167) (далее – Правила № 167) и иными нормативно-правовыми актами.

По смыслу пункта 83 Правил № 167 основанием для прекращения или ограничения организацией водопроводно-канализационного хозяйства отпуска воды может являться неуплата абонентом полученной воды.

При неоднократном нарушении абонентом сроков оплаты отпущенной воды (неуплата за два расчётных периода, установленных договором) организация водопроводно-канализационного хозяйства, руководствуясь пунктом 5 статьи 486 Гражданского кодекса Российской Федерации, действует в следующей последовательности:

- при неуплате абонентом поданной ему воды за два расчётных 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 воды;

- при задержке платежей сверх установленного в предупреждении срока вводит ограничение подачи воды. При введении указанного ограничения извещает об

этом абонента.

- если по истечении 10 дней со дня введения ограничения подачи воды абонентом не будет погашена образовавшаяся задолженность, то может полностью прекратить подачу воды 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.

Пунктом 4.4 договора на отпуск промышленной воды, заключенного между ОАО «ЗИФ ПЛЮС» и ООО «Аквапром», определено, что расчётным периодом по настоящему договору является месяц фактического потребления.

ООО «Аквапром», оказывая услуги по водоснабжению своим абонентам, осуществляет транспортировку промышленной воды. На основании договора на оказание услуг по подаче воды в промышленный водопровод от 01.07.2013 № 354/2011/01/ОВ, заключенного с ОАО «ТГК-6», подача технической воды в промышленный водопровод ООО «Аквапром» осуществляется путём перекачки промышленной воды на береговой насосной станции № 2 ТЭЦ-1 Пензенского филиала ОАО «ТГК-6». Данным договором определены порядок расчётов, а также права и обязанности сторон.

Пунктом 3.2.1 Договора на оказание услуг по подаче воды в промышленный водопровод, заключенного между ООО «Аквапром» и ОАО «ТГК-6», установлено, что Исполнитель в лице ОАО «ТГК-6» вправе ограничивать подачу промышленной воды Заказчику в лице ООО «Аквапром» в случае неоплаты либо несвоевременной оплаты в установленные настоящим договором сроки с предупреждением Заказчика не позднее, чем за один день. Пунктом 3.2.2 данного договора определено, что если по истечении пяти дней со дня введения ограничения подачи промышленной воды Заказчиком не будет погашена образовавшаяся задолженность, то Исполнитель вправе полностью прекратить подачу промышленной воды заказчику до полного погашения задолженности, предупредив его об этом не менее чем за три дня.

По условиям пункта 1.1 Договора на оказание услуг по подаче воды в промышленный водопровод от 01.07.2013 № 354/2011/01/ОВ ООО «Аквапром», как заказчик, обязуется своевременно оплачивать оказываемые услуги.

Из материалов дела следует, что по состоянию на 14.02.2013 г. задолженность ООО «Аквапром» перед ОАО «ТГК-6» составила 2 170 703 руб., из которой 1 003 220,63 руб. взыскано в судебном порядке в соответствии с решениями Арбитражного суда Пензенской области по делу № А49-6702/2012, № А49-531/2013.

В соответствии с пунктом 3 статьи 21 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении), организация, осуществляющая холодное водоснабжение, вправе прекратить или ограничить подачу воды, предварительно уведомив не менее чем за одни сутки до планируемого прекращения или ограничения абонента.

В ходе рассмотрения дела установлено, что в феврале 2013 года в связи с образовавшейся задолженностью, ОАО «ТГК-6» письмом от 15.02.2013 г. № 28/124 предупредило ООО «Аквапром» об ограничении подачи промышленной воды с

19.02.2013 г. и последующем прекращении подачи промышленной воды с 25.02.2013 г. при неоплате задолженности ООО «Аквапром». Дополнительно ОАО «ТГК-6» направило в адрес ООО «Аквапром» телефонограммы № 3 от 18.02.2013 г., №4 от 22.02.2013 г. о предстоящем ограничении и прекращении подачи промышленной воды в промышленный водопровод.

Утверждение ООО «Аквапром» о том, что уведомление о предстоящем ограничении и прекращении подачи промышленной воды в адрес ОАО «ЗИФ ПЛЮС» направлено в устном порядке, ничем не подтверждено.

Вместе с тем, письмом от 15 марта 2013 г. № 537 ОАО «ЗИФ ПЛЮС» сообщило, что уведомлений от ООО «Аквапром» о предстоящем ограничении не поступало.

По смыслу подпункта 8 пункта 3 статьи 21 Закона о водоснабжении, организация, осуществляющая холодное водоснабжение, вправе прекратить или ограничить водоснабжение, транспортировку воды, предварительно уведомив абонента, в случае наличия у последнего задолженности по оплате по договору водоснабжения за два расчётных периода, установленных этим договором.

В силу пункта 2 статьи 546 Гражданского кодекса Российской Федерации перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи воды допускается по соглашению сторон, за исключением случаев, когда удостоверенное уполномоченным государственным органом неудовлетворительное состояние объектов абонента, задействованных в процессе водоснабжения, угрожает аварией или создает угрозу жизни и безопасности граждан. О перерыве в подаче, прекращении или об ограничении подачи воды организация, осуществляющая водоснабжение, должна предупредить абонента.

Перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи воды без согласования с абонентом - юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате услуг по водоснабжению.

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

Действия ООО «Аквапром», выразившиеся в необоснованном прекращении подачи промышленной вода ОАО «ЗИФ ПЛЮС» без направления надлежащего уведомления абонента, повлекли остановку производства ОАО «ЗИФ ПЛЮС», вывод из строя системы водоснабжения, и , как следствие, могли привести к возможному выходу из строя парогенераторной, а также систем теплоснабжения на предприятии, что подтверждается представленным ОАО «ЗИФ ПЛЮС» Дефектным актом от 10 апреля 2013 г. № 1.

Вышеуказанные действия со стороны ООО «Аквапром» могли повлечь вытеснение ОАО «ЗИФ ПЛЮС» с соответствующего товарного рынка, что является признаком ограничения конкуренции.

В антимонопольный орган 16 мая 2013 года поступило заявление ОАО «ЗИФ ПЛЮС» о прекращении рассмотрения дела в отношении ООО «Аквапром», по причине устранения нарушения ООО «Аквапром». На заседании Комиссии от 22 мая 2013 года ОАО «ЗИФ ПЛЮС» сообщило о возобновлении подачи промышленной воды.

Учитывая изложенное, основываясь на материалах дела и представленных доказательствах, Комиссия квалифицировала действия ООО «Аквапром» как злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке и нарушение требований части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать действия ООО «Аквапром», выразившиеся в необоснованном ограничении подачи промышленной воды ОАО «ЗИФ ПЛЮС» в феврале 2013 года в результате нарушения установленного порядка уведомления, результатом которых является или может являться ограничение конкуренции и ущемление интересов других лиц, злоупотреблением доминирующим положением и нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий рассмотрение дела № 2-03/16-2013 о нарушении части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ООО «Аквапром» прекратить.