

РЕШЕНИЕ

Дело №45

г. Ставрополь

16 июня 2011 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: - Никитин С.И., руководитель управления;

Члены Комиссии: - Сапунов Д.Н., начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства;

- Мягкова В.Д., старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело №45 по признакам нарушения ГУП СК «Ставрополькрайводоканал» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю было рассмотрено дело №19 в отношении ГУП СК «Ставрополькрайводоканал» по факту нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части навязывания контрагенту условий договора невыгодных для него. Нарушение выразилось во включении в договоры на отпуск (получение) воды и прием (сброс) сточных вод, предлагаемые для заключения ОАО «Шпаковское ПАТП» и ИП <***>, условий по возложению на абонента обязанности оплачивать отбор контрольных проб сточных вод и проведение их анализов.

Рассматриваемые договоры на отпуск (получение) воды и прием (сброс) сточных вод №7 от 06.12.2010г со ОАО «Шпаковское ПАТП» и №412 от 01.01.2011г с ИП <***> являются типовыми.

ГУП СК «Ставрополькрайводоканал» издал типовой договор на отпуск (получение) воды и прием (сброс) сточных вод, условия которого имеют признаки нарушения п.3 ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г №135-ФЗ «О защите конкуренции» для неопределенного круга лиц.

В соответствии с частью 1 и 2 статьи 47.1 Федерального закона от 26.07.2006г №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия определила выделить дело в отношении ГУП СК «Ставрополькрайводоканал» по признакам нарушения условиями типового договора на отпуск (получение) воды и прием (сброс) сточных вод пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г №135-ФЗ «О защите конкуренции» в отдельное производство.

На заседание Комиссии 02.06.2011г представителями ГУП СК

«Ставрополькрайводоканал» не были представлены письменные пояснения по рассматриваемому вопросу, в связи с чем, для всестороннего и полного рассмотрения дела и с необходимостью получения дополнительных доказательств, материалов и объяснений и в соответствии с частями 1, 5 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006г №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия определила рассмотрение дела № 45 отложить.

Определением об отложении были запрошены письменные пояснения по ряду пунктов типового договора на отпуск (получение) воды и прием (сброс) сточных вод. В связи с этим, представители ГУП СК «Ставрополькрайводоканал» на рассмотрении дела дали следующие пояснения.

В соответствии со ст. 539 Гражданского Кодекса российской Федерации (далее – ГК РФ) по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию. В соответствии с п. 2 ст. 548 ГК РФ к отношениям, связанным со снабжением через присоединительную сеть водой применяются правила о договоре энергоснабжения (статьи 539-547 ГК РФ).

Правила пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 12.02.1999г №167 (далее – Правила №167) регулируют отношения между абонентами и организации водопроводно-канализационного хозяйства в сфере пользования централизованными системами водоснабжения и канализации населенных пунктов, и в соответствии с п.5, действуют на всей территории Российской Федерации и обязаны для организаций водопроводно-канализационной формы.

На основании пункта 64 Правил №167, абонент должен обеспечить лабораторный контроль и соблюдение установленных требований и нормативов по составу сбрасываемых в систему канализации сточных вод.

В силу п. 1 Правил №167 под лабораторным контролем понимается проведение анализов питьевой воды и сточных вод в соответствии с действующими санитарными правилами и другими нормативными документами.

В соответствии с пунктами 88 Правил №167 абонент обязан осуществлять контроль за составом и свойствами сбрасываемых в систему канализации сточных вод. Следовательно, Правилами №167 предусмотрена обязанность абонента обеспечить лабораторный контроль – осуществлять отбор проб сточных вод и проводить его анализы.

В состав ГУП СК «Ставрополькрайводоканал» входят филиалы, имеющие право осуществлять отбор проб и проведение анализов сточных вод.

ГУП СК «Ставрополькрайводоканал» в договоре на отпуск питьевой воды и прием сточных вод предложены услуги по отбору проб и проведению анализов сточных вод.

Согласно п.89 Правил №167 организация водопроводно-канализационного хозяйства имеет право осуществлять лабораторный контроль за составом сточных вод абонента. Основной целью осуществления контроля состава и свойства

сточных вод, отводимых в систему канализации, является соблюдение абонентами установленных нормативов водоотведения, предотвращения залпового сброса с превышением допустимых концентраций по любому виду загрязнений. Инспекционно-технологический контроль производится в любое время суток. Действующим законодательством временное ограничение не установлено. Абонент в свою очередь обязан обеспечивать беспрепятственный доступ представителей организации водопроводно-канализационного хозяйства на узлы учета абонента, а также к контрольным канализационным колодцам для отбора проб (п.88 Правил №167).

Пунктом 66 Правил №167 предусмотрена лишь возможность абонента присутствовать при отборе проб, что отражено в типовой форме договора. Таким образом, организация водопроводно-канализационного хозяйства вправе производить отбор проб сточных вод, как с участием, так и без участия представителя абонента. Нежелание абонента принимать участие в отборе проб сточных вод не может служить причиной отказа от исполнения обязательств, предусмотренных законодательством РФ.

В соответствии с п.88 Правил №167 абонент обязан осуществлять контроль за составом и свойствами сбрасываемых в систему канализации сточных вод, включая сточные воды субабонентов, и предоставлять организации водопроводно-канализационного хозяйства сведения о результатах такого контроля. Определить состав и свойства сточных вод возможно лишь путем отбора проб из колодца, предназначенного для учета и отбора проб сточных вод абонента (или последнего колодца на канализационной сети абонента перед врезкой ее в систему коммунальной канализации), и проведением анализов сточных вод в соответствии с действующими санитарными правилами и другими нормативными документами. Так как, в регулируемый тариф на услуги водоотведения включены затраты организации ВКХ лишь на проведение производственного лабораторного контроля (п.87). В связи с тем, что в типовом договоре предложены услуги ГУП СК «Ставрополькрайводоканал» по отбору проб и проведению анализов сточных вод для сторонних организаций, то оказанная услуга осуществляется на платной основе.

Согласно п.8 Порядка корректировки размера платы за сверхнормативные сбросы сточных вод и загрязняющих веществ в системы канализации населенных пунктов Ставропольского края от 21.04.2010г № 126-п «О взимании платы за сброс сточных вод и загрязняющих веществ в системы канализации населенных пунктов Ставропольского края» при невыполнении в установленные сроки мероприятий по уменьшению сверхнормативного сброса сточных вод и загрязняющих веществ в системы канализации населенных пунктов Ставропольского края сброс абонентами сточных вод подлежит оплате за предшествующий период в размере, установленном подпунктом 3 пункта 5 настоящего Порядка. Согласно данному пункту Порядка за превышение допустимых концентраций и (или) временных условий приема загрязняющих веществ в сточных водах одновременно по трем ингредиентам – в четырехкратном размере тарифа на услуги водоотведения за каждый кубометр сбрасываемых сточных вод. При этом увеличение тарифа на услуги водоотведения ограничиваются до четырехкратного его размера.

Пунктом 12. Правил №167 предусмотрено, что для заключения договора на отпуск питьевой воды и прием (сброс) сточных вод абонент представляет в организацию

ВКХ, в частности, непосредственно присоединенных объектов к системам водоснабжения и канализации, баланс водопотребления и водоотведения.

Согласно п.13 Правил №167 существенными условиями договора являются, в том числе лимиты на отпуск (получение) питьевой воды и прием (сброс) сточных вод, осуществление учета отпущенной (полученной) питьевой воды и принятых (сброшенных) сточных вод, границы эксплуатационной ответственности сторон по сетям водоснабжения и канализации.

Согласно п. 1.2 типового договора при исполнении договора и по всем вопросам, не нашедшим отражения в договоре, стороны руководствуются нормативными актами по водоснабжению и водоотведению, постановлениями Правительства РФ от 31.12.1995г №1310 «О взимании платы за сброс сточных вод и загрязняющих веществ в системы канализации населенных пунктов» и от 12.02.1999г №167 «Об утверждении Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации», постановление Правительства Ставропольского края от 21.04.2010г №124-п «О взимании платы за сброс сточных вод и загрязняющих веществ в системы канализации населенных пунктов Ставропольского края». Правилами №167 предусмотрено право абонента в присутствии представителя организации ВКХ отобрать параллельную пробу и провести ее анализ в аттестованной и (или) аккредитованной организации (лаборатории) за счет собственных средств (п.68)

В соответствии с п.9 Порядка корректировки размера платы за сверхнормативный сброс сточных вод и загрязняющих веществ в системы канализации населенных пунктов Ставропольского края, утвержденного постановлением Правительства СК от 21.04.2010 №126-п «О взимании платы за сброс сточных вод и загрязняющих веществ в системы канализации населенных пунктов Ставропольского края» Сброс сточных вод в системы канализации в неустановленных для этих целей местах и при отсутствии разрешений на сброс сточных вод в системы канализации подлежит оплате абонентом в размерах, установленных подпунктом 3 пункта 5 настоящего Порядка и Правилами №167.

Изучив материалы настоящего дела, выслушав пояснения представителей стороны, Комиссия пришла к следующим выводам:

С доводами ГУП СК «Ставрополькрайводоканал» Ставропольское УФАС России не согласно по следующим основаниям:

1. ГУП СК «Ставрополькрайводоканал» является единственной организацией предоставляющей услуги по водоснабжению и водоотведению в границах балансовой принадлежности сетей инженерно-технического обеспечения предприятия на территории Ставропольского края за исключением Кировского, Советского районов, г. Ставрополя, г. Невинномысска, г. Лермонтова, г. Новоалександровска. Таким образом, ГУП СК «Ставрополькрайводоканал», является субъектом антимонопольного реагирования.

2. ГУП СК «Ставрополькрайводоканал» с долей более 50%, в границах Ставропольского края, включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания

доминирующим положение хозяйствующих субъектов (услуги водоснабжения и водоотведения). В этой связи и на основании ч.1 ст. 5 Федерального закона «О защите конкуренции» (далее ФЗ «О защите конкуренции») ГУП СК «Ставрополькрайводоканал» занимает доминирующее положение на рынке услуг по водоснабжению и водоотведению.

В связи с этим на деятельность ГУП СК «Ставрополькрайводоканал» на указанном рынке распространяются ограничения, установленные статьей 10 ФЗ «О защите конкуренции», устанавливающие запрет на злоупотребления доминирующим положением, в том числе, путем осуществления действий, способных ущемить интересы других лиц.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в частности навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него.

3. Пленум Высшего Арбитражного суда Российской Федерации в своем постановлении от 30.06.2008г №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» дает следующие разъяснения. Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона «О защите конкуренции» антимонопольное законодательство основывается на Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации.

К нормам ГК РФ, на которых основано антимонопольное законодательство, относятся, в частности, статья 1 ГК РФ, которой установлен запрет на ограничение гражданских прав и свободы перемещения товаров, кроме случаев, когда такое ограничение вводится федеральным законом (при этом к числу законов, вводящих соответствующие ограничения, относится и Закон о защите конкуренции), и статья 10 ГК РФ, запрещающая использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Закон о защите конкуренции формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота. Так, для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные статьей 10 Закона о защите конкуренции; для лиц вне зависимости от того, занимают они доминирующее положение или нет, установлены запреты на ограничивающие конкуренцию соглашения или согласованные действия (статья 11 Закона) и на недобросовестную конкуренцию (статья 14 Закона).

Учитывая это, арбитражные суды должны иметь в виду: требования антимонопольного законодательства применяются к гражданско-правовым отношениям.

Это означает, в частности, что не подлежит признанию недействительным решение и предписание антимонопольного органа (а равно не может быть отказано антимонопольному органу в удовлетворении его исковых требований) только на основании квалификации соответствующих правоотношений с участием

хозяйствующего субъекта, которому выдано предписание антимонопольного органа или к которому данным органом подан иск, как гражданско-правовых.

Запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции).

Арбитражным судам следует обратить внимание, что исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Также надлежит иметь в виду, что суд или антимонопольный орган вправе признать нарушение антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положение статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

4. Ставропольское УФАС России не оспаривает обязанность абонента осуществлять контроль за составом и свойствами сбрасываемых в систему канализации сточных вод, также как и проводить организацией водопроводно-канализационного хозяйства контроль за соблюдением абонентом нормативов водоотведения по составу сточных вод путем выполнения анализов проб сточных вод абонента, отбираемых в контрольных канализационных колодцах (пункты 64, 65 Правил №167).

Однако, в нарушение п.68 Правил №167 в типовом договоре не предусмотрено условие, которым абоненту разъясняется, что анализ сточных вод он может провести и в другой (независимой) аттестованной и (или) аккредитованной организации (лаборатории) за счет собственных средств, а не только в лаборатории организации ВКХ. Наоборот, условия типового договора предусматривают проведение анализов сточных вод в лабораториях относящихся к ГУП СК «Ставрополькрайводоканал». А так как тариф на данный вид услуги не подлежит регулированию, предприятие само утверждает этот тариф. В связи с этим, по условиям типового договора у абонента нет выбора другой лаборатории, в которой он мог бы провести анализ сточных вод по иной цене.

5. Пункт 2.2.2 типового договора предусматривает: «Осуществлять в любое время суток (без предварительного оповещения абонента) необходимый контроль за

соблюдением абонентом договорных условий и отбирать контрольные пробы сточных вод, сбрасываемых абонентом в систему канализации. Периодичность контроля и перечень контролируемых показателей состава сточных вод абонента определяется предприятием ВКХ.

Пункт 2.2.3 предусматривает: «произвести отбор контрольной пробы сточных вод и снять показания приборов учета, в случае отсутствия представителя абонента, составив соответствующий акт. Акт с отметкой «абонент не обеспечил присутствие представителя» или «от подписи отказался» считается действительным .

Данные пункты нарушают Правила №167.

Ссылка ГУП СК «Ставрополькрайводоканал» на то, что п. 66 Правил №167 предусмотрена лишь возможность присутствия абонента при отборе проб, что отражено в типовой форме договора, и водопроводно-канализационная организация вправе производить отбор проб сточных вод, как с участием, так и без участия представителя абонента Комиссией считается несостоятельной.

Данный довод ГУП СК «Ставрополькрайводоканал» Ставропольское УФАС России не принимает, в связи с тем, что, во-первых, как можно обеспечить присутствие представителя абонента, если отбор проб производится без предварительного оповещения абонента; во-вторых, п.66 Правил №167 также предусматривает, что отбор проб сточных вод удостоверяется актом, который подписывается представителями организации водопроводно-канализационного хозяйства и абонента. Снятие показаний с приборов учета без представителя абонента вообще не возможно, так как в силу пунктов 32, 35, 40, 44, 48 Правил №167 абонент обеспечивает учет полученной питьевой воды и сбрасываемых сточных вод; назначает лиц ответственных за содержание узла учета, сохранность его оборудования, целостность пломб на средствах измерения и задвижке на обводной линии; ведение и хранение необходимой документации по учету (журналы, диаграммы, дискеты и т.п.) и абонент обеспечивает беспрепятственный доступ представителя организации ВКХ на узел учета. Вышеназванные пункты также противоречат пункту 3.10 данного типового договора, который предусматривает, что отбор проб сточных вод производится в контрольном канализационном колодце в присутствии представителя абонента.

6. Согласно п. 65 Правил №167 – «контроль за соблюдение абонентом нормативов по составу сточных вод осуществляется организацией водопроводно-канализационного хозяйства путем выполнения анализов проб сточных вод абонента, отбираемых в контрольных канализационных колодцах».

Пунктом 88 Правил №167 в обязанность абонента предусматривается – «осуществлять контроль за составом и свойствами сбрасываемых в систему канализации сточных вод, включая сточные воды субабонентов, и предоставлять организации водопроводно-канализационного хозяйства сведения о результатах такого контроля».

Пункт 2.3.14 типового договора предусматривает: «своевременно и в полном объеме производить оплату за полученную питьевую (техническую) воду, сброшенные сточные воды, загрязняющие вещества, сброс ливневых, дренажных и талых вод, отобранные пробы и проведенные анализы сточных вод».

Пунктом 4.6 типового договора предусматривается: «за отбор контрольных проб и проведенные анализы сточных вод Предприятие ВКХ выставляет счет Абоненту. Оплату за отбор контрольных проб и проведение анализов сточных вод Абонент производит в течении 5 дней с момента получения счета на расчетный счет Предприятия ВКХ (филиала) по реквизитам, указанным в счете».

Из данных пунктов типового договора неясно, за какой отбор контрольных проб Абонент должен платить: то ли отобранных Предприятием ВКХ, то ли за свои контрольные пробы. В первом случае – Предприятие ВКХ этот контроль осуществляет за свой счет; во втором случае Абонент мог производить анализ своих контрольных проб в лаборатории (аккредитованной или аттестованной) и не относящейся к Предприятию ВКХ.

Согласно ст. 779 Гражданского кодекса РФ по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги. Как видно законодатель не позволяет исполнителю навязывать заказчику дополнительные работы (услуги), в которых заказчик не нуждается.

Ни параграф 6 главы 30 ГК РФ, регулирующий взаимоотношения между абонентом и энергоснабжающей организацией, ни Правила пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утвержденными постановлением Правительства РФ от 12.02.1999г №167, ни Порядком взимания платы за сброс сточных вод и загрязняющих веществ в системы канализации населенных пунктов Ставропольского края с юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, отводящих сточные воды и загрязняющие вещества в системы канализации населенных пунктов Ставропольского края, в том числе и сверхнормативный сброс сточных вод и загрязняющих веществ, утвержденным постановлением Правительства СК от 21.04.2010г №126-п, не предусмотрено взимание платы за отбор проб сточных вод и проведение их анализов Предприятием ВКХ с абонента.

То есть, контроль за соблюдением абонентом нормативов по составу сточных вод является прямой обязанностью предприятия ВКХ. Затраты предприятия ВКХ на проведение контроля и анализа контрольных проб включаются в регулируемый тариф на услуги водоотведения, о чем представитель ГУП СК «Ставрополькрайводоканал» подтвердила на рассмотрении дела, а также подтверждено Региональной тарифной комиссией Ставропольского края (письмо №р-02-06/487 от 28.02.2011г).

Отсюда следует, что оплата за отбор контрольных проб и проведение их анализа взимается дважды: один раз – затраты на эти работы заложены в тариф на водоотведение; другой раз – оплата производится абонентом по выставлению предприятием ВКХ счета.

7. Пункт 3.6 типового договора, предусматривающий, что «при не обеспечении абонентом условий для отбора сточных вод (отсутствие доступа к контрольному колодцу) плата за сброс сточных вод и загрязняющих веществ осуществляется как за сверхнормативный сброс сточных вод в четырехкратном размере на услуги водоотведения, в объеме сброшенных сточных вод за предыдущий расчетный период».

Оплата в четырехкратном размере тарифа на услуги водоотведения за не обеспечение абонентом условий отбора проб сточных вод (отсутствие доступа к контрольному канализационному колодцу), противоречит Правилам №167, которые не предусматривают такой санкции за такое нарушение. Согласно постановлению Правительства Ставропольского края от 21.04.2010г №126-п «О взимании платы за сброс сточных вод и загрязняющих веществ в системы канализации населенных пунктов Ставропольского края» взимание платы в четырехкратном размере предусмотрено только в следующих случаях:

-за превышение допустимых концентраций и (или) временных условий приема загрязняющих веществ в сточных водах одновременно по трем ингредиентам;

- сброс сточных вод в системы канализации населенных пунктов Ставропольского края в не установленных для этих целей местах и при отсутствии разрешений на сброс сточных вод в системы канализации Ставропольского края.

За отсутствие доступа к контрольному канализационному колодцу действующим законодательством не предусмотрена оплата в четырехкратном размере.

8. Пункт 3.7 типового договора предусматривает: «количество израсходованной питьевой (технической) воды и соответственно, сбрасываемых сточных вод, определяется по пропускной способности водопроводного ввода или присоединения к канализационной сети при скорости при скорости движения воды в нем 1.2 м/сек и действии его полным сечением в течение 24 часов в сутки с момента последней проверки, в следующих случаях: при отсутствии прибора учета; повреждении прибора учета; повреждении пломб на приборах учета и (или) пломб на задвижках обводных линий; негерметичном закрытии задвижек обводных линий; при обнаружении самовольного возведения устройств и сооружений для присоединения к водопроводным и канализационным сетям и устройствам предприятия ВКХ; при не обеспечении абонентом доступа представителей предприятия ВКХ к приборам учета; при отсутствии согласования места расположения прибора учета и (или) диаметра; при использовании прибора учета, срок поверки которого истек; при ремонте средств измерений свыше 30 дней; в отсутствие согласования предприятием ВКХ при увеличении объема водопотребления и объема отводимых стоков; при непредставлении водохозяйственного баланса в течение 30 дней с момента подписания договора.»

Данный пункт противоречит п.57 Правил №167, которым предусматривается исчисление по пропускной способности устройств и сооружений для присоединения к системам водоснабжения и канализации при их круглосуточном действии полным сечением и скорости движения воды 1.2 метра в секунду с момента обнаружения.

Правила №167 императивно определяют период расчета – с момента обнаружения.

Комиссия считает, что пункт 3.7 с условием расчета «с момента последней проверки» не соответствует и противоречит Правилам №167, навязывается контрагенту, нарушая его права и законные интересы, что запрещено п. 3 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

При этом управление не ставит требование водоканалу не применять вообще

ответственность за нарушение водопользования.

Комиссия УФАС признает, что водоканал нарушает Правила №167, не за установление ответственности вообще, а за установление периода расчета не с момента обнаружения, как определено Правилами, а с момента последней проверки, как необоснованно установил водоканал.

Кроме того, данным пунктом типового договора предусматриваются случаи: при отсутствии согласования места расположения прибора учета и (или) диаметра; в отсутствие согласования предприятием ВКХ при увеличении объема водопотребления и объема отводимых стоков; при непредставлении водохозяйственного баланса в течение 30 дней с момента подписания договора, по которым ответственность, в соответствии с пунктом 57 Правил №167, не предусмотрена.

9. Пункт 3.12 типового договора предусматривает, что «при устранении загрязнения сточных вод абонент направляет предприятию ВКХ письменное заявление на отбор контрольной пробы и получение результатов нового лабораторного контроля. При этом заявление должно содержать показание приборов учета водопотребления (водоотведения) на день подачи заявления». В случае отсутствия в заявлении показаний приборов учета водопотребления (водоотведения) объем водоотведения принимается равным объему водопотребления и исчисляется по пропускной способности устройств и сооружений при круглосуточном действии полным сечением и скорости движения воды 1.2 м/сек. за период с даты установления превышения допустимых концентраций загрязняющих веществ по дате устранения выявленных превышений».

Ни Правилами №167, ни постановлением Правительства Ставропольского края от 21.04.2010г №126-п «О взимании платы за сброс сточных вод и загрязняющих веществ в системы канализации населенных пунктов Ставропольского края» не предусматривается расчет объемов по пропускной способности за не указание в заявлении показаний приборов учета.

10. Пункт 4.1 типового договора предусматривает, что «Общая стоимость оказанных услуг определяется по фактическим объемам водопотребления и водоотведения и установленным тарифам. Показатели и стоимость проведенных анализов сточных вод устанавливается согласно калькуляции, рассчитанной и утвержденной Предприятием ВКХ (Приложение №3 к договору). Об изменении стоимости услуг по отбору проб и выполнению анализов сточных вод Предприятие ВКХ письменно уведомляет Абонента за один месяц до вступления в действие изменений.

Пункт 4.1 типового договора не предусматривает, что Абонент имеет право за свой счет провести анализы сточных вод в любой другой аттестованной или аккредитованной лаборатории.

Пункт 68 Правил №167 предусматривает, что при отборе представителем организации водопроводно-канализационного хозяйства контрольной пробы абонент может одновременно в присутствии представителя организации водопроводно-канализационного хозяйства отобрать параллельную пробу и провести ее анализ в аттестованной и (или) аккредитованной организации

(лаборатории) за счет собственных средств.

То есть, данный пункт Правил дает абоненту возможность участвовать при отборе контрольных проб и провести анализ этих проб, но не обязывает его делать это. А также, при желании, абонент может провести анализ отобранной пробы в любой аттестованной и (или) аккредитованной организации (лаборатории) за счет собственных средств, а не только в лаборатории Предприятия ВКХ, как предусмотрено в п.4.1 договора. Отсюда, абонент вправе проводить анализ проб, но вправе и не проводить его.

Пункт 64, вышеназванных Правил предусматривает, что абонент должен обеспечить лабораторный контроль и соблюдение установленных требований и нормативов по составу сбрасываемых в систему канализации сточных вод.

Данный пункт также не предусматривает прямую обязанность абонента проводить такой лабораторный контроль в лаборатории предприятия водопроводно-канализационного хозяйства и производить ему за это оплату.

Пункт 4.1 договоров устанавливает, что общая стоимость оказанных услуг определяется по фактическим объемам водопотребления и водоотведения и установленным тарифам. Показатели и стоимость проведения анализов сточных вод устанавливается согласно калькуляции, рассчитанной и утвержденной Предприятием ВКХ (Приложение №3 к настоящему договору). Об изменениях стоимости услуг по отбору проб и выполнению анализов сточных вод Предприятие ВКХ письменно уведомляет Абонента за один месяц до вступления в действие изменений.

Согласно п. 4.1 договора, анализы производятся только предприятием ВКХ и не дает возможности абоненту выбора другой аттестованной и (или) аккредитованной лаборатории.

11. Пунктом 4.13 типового договора предусмотрено, что «в соответствии с действующим законодательством абонент обязан ежегодно получать у предприятия ВКХ в установленные им сроки, разрешение на последующий год на сброс сточных вод и загрязняющих веществ в канализационные сети предприятия ВКХ, где оговариваются условия сброса сточных вод и оплата за превышение нормативов водоотведения. В случаях не оформления разрешения, плата за сброс загрязняющих веществ с абонента взимается за весь объем сброшенных сточных вод, как за сверхнормативный сброс загрязняющих веществ, по четырехкратному тарифу на услуги водоотведения. Разрешение на сброс сточных вод и загрязняющих веществ в канализационные сети предприятие ВКХ является неотъемлемой частью настоящего договора (Приложение №4)».

Действующим законодательством не предусмотрено ежегодное получение разрешения на сброс сточных вод и загрязняющих веществ в канализационные сети, так как самому предприятию ВКХ природоохранные ведомства такое разрешение устанавливают не на один год.

Соответственно, абонент обязан получить у предприятия ВКХ разрешение на сброс загрязняющих веществ в сточных водах в канализационные сети, являющегося неотъемлемой частью договора, но срок действия данного разрешения должен устанавливаться в пределах срока действия, установленного

Предприятию ВКХ норм предельно допустимых сбросов для выпуска в водоем, и этот срок указывается в разрешении.

12. Вышеназванные пункты типового договора нарушают статью 10 Федерального закона от 26.07.2006г №135-ФЗ «О защите конкуренции», которой запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе – пункт 3 части 1 части навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными требованиями о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

13. В ходе рассмотрения дела установлено, что ГУП СК «Ставрополькрайводоканал» злоупотребило своим доминирующим положением, выразившимся в навязывании условий договора невыгодных для контрагента.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать, что ГУП СК «Ставрополькрайводоканал» своими действиями нарушил пункт 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части навязывания контрагенту условий договора, невыгодных для контрагента

2. Выдать ГУП СК «Ставрополькрайводоканал» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства в связи, с чем:

2.1. В месячный срок с момента получения предписания, привести в соответствие с действующим законодательством условия типового договора на отпуск (получение) воды и прием (сброс) сточных вод, а именно:

2.1.1 - из п.2.2.2 исключить слова «без предварительного оповещения абонента»;

2.1.2 - п.2.2.3 исключить, как противоречащий пунктам 32, 35, 40, 44, 48 и 88 Правил №167 и п.3.10. типового договора;

2.1.3 - из п.2.3.14. исключить слова «отобранные пробы и проведенные анализы сточных вод»;

2.1.4 - п.3.6. исключить, как противоречащий действующему законодательству;

2.1.5 - в п.3.7. заменить слова «с момента последней проверки» на слова «с момента

обнаружения» и исключить случаи: «при отсутствии согласования места расположения прибора учета и (или) диаметра; в отсутствие согласования предприятием ВКХ при увеличении объема водопотребления и объема отводимых стоков; при непредставлении водохозяйственного баланса в течение 30 дней с момента подписания договора», по которым ответственность, в соответствии с пунктом 57 Правил №167, не предусмотрена;

2.1.6 - п.3.12. исключить;

2.1.7 - из п.4.1. исключить второе и третье предложения;

2.1.8 - п.4.6 исключить.

2.1.9- из п.4.13 исключить из первого предложения слова «ежегодно» и «на последующий год».

2.2. В двух месячный срок с момента получения предписания направить абонентам, с которыми заключены договоры на отпуск (получение) воды и прием (сброс) сточных вод в соответствии с типовым договором, о внесении изменений в договоры согласно условию п.2.1 Предписания.

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

Примечание:

За невыполнения в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.