

ООО «Водоканал»

667003, Республика Тыва, г. Кызыл,

ул. Баянкольская, д. 5 А

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А57-14.31/17

г. Кызыл ул. Комсомольская, д. 122 «а», 2 этаж, каб. 6

Резолютивная часть постановления объявлена 15 июня 2017 года

Постановление изготовлено в полном объеме 15 июня 2017 года

Заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) Ооржак А.О., руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 24.05.2017 года и иные материалы дела № А57-14.31/17 об административном правонарушении в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «Водоканал» (далее - ООО «Водоканал»), ИНН 1701055634, ОГРН 1151719000586, дата регистрации юридического лица: 18.03.2015 года, юридический адрес: 667003, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Баянкольская, д. 5 А, по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А57-14.31/17 рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенного законного представителя юридического лица – ООО «Водоканал» (расписка от 24.05.2017 года за вх. № 1062), в присутствии представителя действующего на основании доверенности от 04.04.2017 года № 0577.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении № А57-14.31/17 представитель ООО «Водоканал» заявил о тяжелом материальном положении юридического лица и просил учесть его при назначении наказания юридическому лицу, представив в подтверждение сведения о кредиторской и дебиторской задолженности Общества по состоянию на 01.06.2017 года.

Выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, рассмотрев представленные документы и материалы дела об административном правонарушении, прихожу к следующему.

Событие административного правонарушения: злоупотребление доминирующим положением на рынке услуг холодного водоснабжения и водоотведения, в части навязывания Обществу с ограниченной ответственностью Управляющая компания «Жилсервис» (далее - ООО УК «Жилсервис») в пунктах «б» и «г» акта разграничения эксплуатационной ответственности по водопроводным и канализационным сетям, являющегося приложением № 2 договора холодного водоснабжения и

водоотведения для предоставления коммунальных услуг потребителю, несоответствующих действующему законодательству и невыгодных условий договора холодного водоснабжения и водоотведения для предоставления коммунальных услуг потребителю путем возложения на ООО УК «Жилсервис» и жителей многоквартирных жилых домов г. Кызыла Республики Тыва обязанности по содержанию имущества, не принадлежащего им на праве собственности или ином законном основании.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.31 КоАП РФ, является принятие решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Данное нарушение антимонопольного законодательства установлено решением Тывинского УФАС России от 17.04.2017 года по делу № 04-06-08/12-10-16.

В адрес Тывинского УФАС России 01.03.2016 года (вх. № 714) поступило заявление ООО УК «Жилсервис» на неправомерные действия ООО «Водоканал» по факту несогласования условий договора холодного водоснабжения и водоотведения для предоставления коммунальных услуг потребителю (далее - Договор).

Тывинским УФАС России по результатам рассмотрения указанного заявления ООО «Водоканал» выдано предупреждение от 25.04.2016 года (исх. № 4-620) о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения пунктов 3 и 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), которым ООО «Водоканал» предложено привести пункты 16.1.20.1, 20.2, 20.3, 37, 45, 46 и приложения № 2 и 3 договора холодного водоснабжения и водоотведения для предоставления коммунальных услуг в соответствие с Правилами холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 года № 644, и Типовым договором холодного водоснабжения, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 года № 645. Срок исполнения предупреждения 10 рабочих дней со дня его получения.

17.05.2016 года (вх. № 1932) в адрес Тывинского УФАС России поступило письмо ООО «Водоканал» об исполнении предупреждения, согласно которого пункты 16.1, 20.1, 20.2 и 20.3 включены в Договор, пункты 37, 45 и 46 исключены из Договора, в содержание приложений № 2 и № 3 Договора внесены соответствующие изменения.

23.05.2016 года (вх. № 2004) в адрес Тывинского УФАС России поступило повторное заявление ООО УК «Жилсервис», из которого следует, что Обществом не согласованы пункты «б» и «г» акта о разграничении эксплуатационной ответственности по водопроводным и канализационным сетям, являющегося приложением № 2 договора холодного водоснабжения и водоотведения для предоставления коммунальных услуг потребителю, заключаемого с ООО «Водоканал».

Из содержания заявления следует, что ООО УК «Жилсервис» обратилось в адрес ООО «Водоканал» с предложением о заключении договора холодного

водоснабжения и водоотведения для предоставления коммунальных услуг потребителям, в данном случае - собственникам помещений многоквартирных жилых домов г. Кызыла.

При этом между сторонами не достигнуто соглашение по пунктам «б» и «г» акта о разграничении эксплуатационной ответственности по водопроводным и канализационным сетям, являющегося приложением № 2 Договора и одним из его существенных условий.

Пункты «б» и «г» акта о разграничении эксплуатационной ответственности по водопроводным и канализационным сетям в редакции ООО «Водоканал» изложены в следующем виде:

-пункт «б»: уличные внутриквартальные, магистральные централизованные водопроводные сети от первого смотрового колодца эксплуатирует Поставщик (ООО «Водоканал»),

-пункт «г»: внутридомовые канализационные сети от потребителя до первого смотрового колодца эксплуатирует Исполнитель (ООО УК «Жилсервис»).

ООО УК «Жилсервис» не согласилось с данной редакцией пунктов «б» и «г», указав, что в соответствии с пунктом 8 Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 13.08.2006 года № 491, при недостижении соглашения между сторонами граница эксплуатационной ответственности между сторонами устанавливается по внешней границе стены многоквартирного дома, то есть по границе балансовой принадлежности.

Тывинским УФАС России по результатам изучения заявления ООО УК «Жилсервис» установлено, что рассматриваемые действия ООО «Водоканал», выразившиеся в навязывании в приложении № 2 (пункты «б» и «г» актов о разграничении эксплуатационной ответственности по водопроводным, канализационным линиям) несоответствующих действующему законодательству и невыгодных условий договора холодного водоснабжения и водоотведения для предоставления коммунальных услуг потребителю, заключаемого с ООО УК «Жилсервис», ущемляют интересы последнего в сфере предпринимательской деятельности, что содержит в себе признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и

условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

Предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается (Часть 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции).

С учетом вышеизложенного и на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции Тывинским УФАС России ООО «Водоканал» выдано предупреждение от 02.06.2016 года (исх. № 4-820) о прекращении действий, содержащих признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, которым ООО «Водоканал» предложено исключить из приложения № 2 договора холодного водоснабжения и водоотведения для предоставления коммунальных услуг потребителю пункты «б» и «г», как противоречащие пункту 8 Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 13.08.2006 года № 491. Срок исполнения предупреждения 10 рабочих дней со дня его получения.

ООО «Водоканал» предупреждение Тывинского УФАС России от 02.06.2016 года в установленный срок не выполнено, приложение № 2 договора холодного водоснабжения и водоотведения для предоставления коммунальных услуг потребителю не приведено в соответствие с действующим законодательством, в связи чем, Тывинским УФАС России на основании части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции приказом от 28.06.2016 года № 256 возбуждено дело № 04-06-08/12-10-16 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Водоканал» по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Определением от 28.06.2016 года рассмотрение дела № 04-06-08/12-10-16 в отношении ООО «Водоканал» назначено на 03.08.2016 года в 15 часов 00 минут.

27.07.2016 года (вх. № 3311) в адрес Тывинского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Водоканал», из которых следует, что пункты «б» и «г» акта о разграничении эксплуатационной ответственности по водопроводным и канализационным сетям составлены согласно СНиП 2.04.01.-85* и акт о разграничении эксплуатационной ответственности по водопроводным и канализационным сетям соответствует действующему законодательству Российской Федерации.

К письменным пояснениям приложены следующие документы: устав, свидетельство ОГРН, договора аренды государственного имущества, относящегося к казне Республики Тыва, от 16.07.2016 года № 360, от 16.07.2015 года № 349, дополнительное соглашение от 10.06.2016 года № 1 к указанному договору, от 16.07.2015 года № 350, дополнительное соглашение от 10.06.2016 года № 1 к указанному договору.

03.08.2016 года явившаяся на рассмотрение дела № 04-06-08/12-10-16 представитель ООО «Водоканал» полностью поддержала приведенные выше

письменные пояснения и добавила, что с учетом изложенного в действиях Общества отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия Тывинского УФАС России, изучив материалы дела № 04-06-08/12-10-16 и выслушав устные пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, пришла к выводу о необходимости принятия заключения об обстоятельствах дела № 04-06-08/12-10-16, в связи с чем, рассмотрение дела № 04-06-08/12-10-16 определением от 03.08.2016 года отложено и назначено на 31.08.2017 года в 15 часов 00 минут.

Тывинским УФАС России в порядке статьи 48.1 Закона о защите конкуренции 09.08.2016 года было принято заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/12-10-16, направленное в адрес ООО УК «Жилсервис» и ООО «Водоканал».

До рассмотрения дела 10.08.2016 года (вх. № 3508) в адрес Тывинского УФАС России поступило определение Арбитражного суда Республики Тыва от 04.08.2016 года по делу № А69-2410/2016 о принятии к производству заявление ООО «Водоканал» о признании незаконным и отмене предупреждения Тывинского УФАС России от 02.06.2016 года.

Определением от 31.08.2016 года на основании частей 3 и 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции производство по делу № 04-06-08/12-10-16 приостановлено до вступления в законную силу судебного акта по делу № А69-2410/2016.

Решением Арбитражного суда Республики Тыва от 02.12.2016 года по делу № А69-2410/2016, оставленным без изменения постановлением Третьего арбитражного апелляционного суда от 10.03.2017 года по тому же делу, предупреждение Тывинского УФАС России от 02.06.2016 года оставлено без изменения, а жалоба ООО «Водоканал» - без удовлетворения и считается вступившим в законную силу 11.03.2017 года.

Определением от 17.03.2017 года на основании части 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции производство по делу № 04-06-08/12-10-16 возобновлено, рассмотрение дела назначено на 13.04.2017 года в 15 часов 30 минут.

В ходе рассмотрения дела № 04-06-08/12-10-16 представитель ООО «Водоканал» пояснил, что ООО УК «Жилсервис» прекратило деятельность по управлению многоквартирными домами г. Кызыла Республики Тыва, в отношении которых у сторон возникли разногласия, ввиду изложенного предупреждение Тывинского УФАС России от 02.06.2016 года ООО «Водоканал» на сегодняшний день не может быть выполнено.

Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/12-10-16, изучив представленные документы и сведения, выслушав устные пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе 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 актами требования 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).

Обязательным элементом состава нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, является специальный субъект – хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение.

Согласно статье 4 Федерального закона от 17.08.1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) к сферам деятельности субъектов естественной монополии относятся водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Водоканал» является распределение воды.

Постановлением Мэрии г. Кызыла от 31.07.2015 года № 830 ООО «Водоканал» определено гарантирующей организацией для централизованной системы холодного (питьевого) водоснабжения и водоотведения с зоной деятельности в границах городского округа «город Кызыл Республики Тыва».

Кроме того, Тывинским УФАС России проведен анализ (обзор) состояния конкурентной среды на рынке услуг по холодному водоснабжению и водоотведению на территории г. Кызыла Республики Тыва за 2015 год, по результатам которого установлено, что ООО «Водоканал» является хозяйствующим субъектом, занимающим на исследуемом рынке в пределах территории г. Кызыла Республики Тыва в рамках присоединенной сети, долю в размере 100%, что в соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции является доминирующим положением - положением хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту или таким хозяйствующим субъектам возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Таким образом, в силу положений статьи 4 Закона о естественных монополиях, статьи 5 Закона о защите конкуренции ООО «Водоканал» занимает доминирующее положение на рынке услуг по холодному водоснабжению и водоотведению в пределах территории г. Кызыла Республики Тыва в рамках

присоединенной сети.

Следовательно, в силу своего доминирующего положения ООО «Водоканал» обязано соблюдать запреты, установленные в статье 10 Закона о защите конкуренции.

Для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением, то есть нарушения антимонопольного законодательства, достаточно наличие или угрозы наступления любого из следующих последствий: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

В соответствии со статьей 192 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее - ЖК РФ) деятельность по управлению многоквартирными домами относится к лицензируемым видам деятельности. Лицензия на осуществление деятельности по управлению многоквартирными домами выдается органом государственного жилищного надзора субъекта Российской Федерации.

Порядок выбора способа управления, а также осуществления управления многоквартирными домами управляющей организацией закрепляется ЖК РФ и принимаемыми в соответствии с ним нормативно-правовыми актами.

Согласно части 2 статьи 161 ЖК РФ собственники помещений в многоквартирном доме обязаны выбрать один из способов управления многоквартирным домом:

- 1) непосредственное управление собственниками помещений в многоквартирном доме, количество квартир в котором составляет не более чем тридцать;
- 2) управление товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом;
- 3) управление управляющей организацией.

В соответствии с частью 2.3 статьи 161 ЖК РФ при управлении многоквартирным домом управляющей организацией она несет ответственность перед собственниками помещений в многоквартирном доме за оказание всех услуг и (или) выполнение работ, которые обеспечивают надлежащее содержание общего имущества в данном доме и качество которых должно соответствовать требованиям технических регламентов и установленных Правительством Российской Федерации правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, за предоставление коммунальных услуг в зависимости от уровня благоустройства данного дома, качество которых должно соответствовать требованиям установленных Правительством Российской Федерации правил предоставления, приостановки и ограничения предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домах.

Порядок осуществления деятельности по управлению многоквартирными домами регламентирован Правилами осуществления деятельности по управлению многоквартирными домами, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 15.05.2013 года № 416 (далее - Правила управления МД).

Согласно пункту 2 Правил управления МД под деятельностью по управлению многоквартирным домом (далее - управление многоквартирным домом) понимается выполнение стандартов, направленных на достижение целей, установленных статьей 161 Жилищного кодекса Российской Федерации, а также определенных решением собственников помещений в многоквартирном доме.

Подпунктом «д» пункта 4 Правил управления МД предусмотрено, что управление многоквартирным домом обеспечивается выполнением ряда стандартов, в том числе по организации оказания услуг и выполнения работ, предусмотренных перечнем услуг и работ, утвержденным решением собрания, путем заключения договоров энергоснабжения (купли-продажи, поставки электрической энергии (мощности), теплоснабжения и (или) горячего водоснабжения, холодного водоснабжения, водоотведения, поставки газа (в том числе поставки бытового газа в баллонах) с ресурсоснабжающими организациями в целях обеспечения предоставления собственникам и пользователям помещений в многоквартирном доме коммунальной услуги соответствующего вида.

Соответственно, ООО УК «Жилсервис» осуществляет предпринимательскую деятельность по управлению многоквартирными домами в интересах собственников помещений многоквартирных жилых домов.

Отношения в сфере водоснабжения регулируются Федеральным законом от 07.12.2011 года № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении), Правилами холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 года № 644 (далее - Правила водоснабжения), Правилами содержания общего имущества в многоквартирном доме, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 13.08.2006 года № 491 (далее - Правил содержания общего имущества), Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ), Жилищным кодексом Российской Федерации (далее - ЖК РФ).

В статье 2 Закона о водоснабжении приведены основные понятия, используемые в настоящем законе:

-абонент - физическое либо юридическое лицо, заключившее или обязанное заключить договор горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) договор водоотведения, единый договор холодного водоснабжения и водоотведения;

-водоснабжение - водоподготовка, транспортировка и подача питьевой или технической воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем холодного водоснабжения (холодное водоснабжение) или приготовление, транспортировка и подача горячей воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем горячего водоснабжения (горячее водоснабжение);

-гарантирующая организация - организация, осуществляющая холодное водоснабжение и (или) водоотведение, определенная решением органа местного самоуправления, которая обязана заключить договор холодного водоснабжения, договор водоотведения, единый договор холодного водоснабжения и водоотведения с любым обратившимся к ней лицом, чьи объекты подключены (технологически присоединены) к централизованной системе холодного

водоснабжения и (или) водоотведения;

-организация, осуществляющая холодное водоснабжение и (или) водоотведение (организация водопроводно-канализационного хозяйства), - юридическое лицо, осуществляющее эксплуатацию централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем.

В силу статьи 210 ГК РФ собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором.

В соответствии с пунктом 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Пунктом 4 статьи 421 ГК РФ установлено, что условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Согласно пункту 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 применяются, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

Согласно части 1 статьи 7 Закона о водоснабжении водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения осуществляются на основании договоров горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения.

В силу пункта 8 части 5 статьи 13 Закона о водоснабжении (в части водоснабжения), а также пункта 11 части 5 статьи 14 данного Закона (в части водоотведения) существенным условием договора 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 водоснабжение и водоотведение (часть 7 статьи 13, часть 7 статьи 14 Закона о водоснабжении).

Согласно пункту 1 статьи 290 ГК РФ собственникам квартир в многоквартирном доме принадлежат на праве общей долевой собственности общие помещения дома, несущие конструкции дома, механическое, электрическое, санитарно-техническое и иное оборудование за пределами или внутри квартиры, обслуживающее более одной квартиры.

Аналогичные положения содержатся и в пункте 3 части 1 статьи 36 ЖК РФ.

В силу части 1 статьи 36 и статьи 39 ЖК РФ помещения в многоквартирном доме, не являющиеся частями квартир и предназначенные для обслуживания более одного помещения в данном доме, принадлежат собственникам помещений в многоквартирном доме на праве общей долевой собственности, а расходы на содержание и ремонт указанного имущества несут собственники помещений в многоквартирном доме.

В соответствии с пунктом 31 Правил водоснабжения к договору холодного водоснабжения, договору водоотведения, единому договору холодного водоснабжения и водоотведения прилагаются акты разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности абонента и организации водопроводно-канализационного хозяйства либо другого абонента по объектам централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, в том числе водопроводным и (или) канализационным сетям.

При отсутствии акта разграничения эксплуатационной ответственности граница эксплуатационной ответственности по объектам централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, в том числе водопроводным и (или) канализационным сетям, устанавливается по границе балансовой принадлежности абонента и организации водопроводно- канализационного хозяйства либо другого абонента.

В случае если подача воды абоненту осуществляется по бесхозяйным сетям, переданным в эксплуатацию организации водопроводно-канализационного хозяйства, граница эксплуатационной ответственности организации водопроводно-канализационного хозяйства устанавливается по границе бесхозяйных сетей, переданных в эксплуатацию организации водопроводно-канализационного хозяйства (пункт 32 Правил водоснабжения).

На основании пунктов 5 и 6 Правил содержания общего имущества в состав общего имущества многоквартирного жилого дома входят: внутридомовые инженерные системы холодного и горячего водоснабжения и газоснабжения, состоящие из стояков, ответвлений от стояков до первого отключающего устройства, расположенного на ответвлениях от стояков, указанных отключающих устройств, коллективных (общедомовых) приборов учета холодной и горячей воды, первых запорно - регулировочных кранов на отводах внутриквартирной разводки от стояков, а также механического, электрического, санитарно-технического и иного оборудования, расположенного на этих сетях, внутридомовая инженерная система водоотведения, состоящая из канализационных выпусков, фасонных частей (в том числе отводов, переходов, патрубков, ревизий, крестовин, тройников), стояков, заглушек, вытяжных труб, водосточных воронок, прочисток, ответвлений от стояков до первых стыковых соединений, а также другого оборудования, расположенного в этой системе, а также внутридомовая система отопления, состоящая из стояков, обогревающих элементов, регулирующей и запорной арматуры, коллективных (общедомовых) приборов учета тепловой энергии, а также другого оборудования, расположенного на этих сетях.

При этом согласно пункту 8 Правил содержания общего имущества внешней границей сетей водоснабжения и водоотведения, входящих в состав общего имущества (если иное не установлено законодательством Российской Федерации), является внешняя граница стены многоквартирного дома, а границей эксплуатационной ответственности при наличии коллективного (общедомового) прибора учета соответствующего коммунального ресурса, если иное не установлено соглашением собственников помещений с исполнителем коммунальных услуг или ресурсоснабжающей организацией, является место соединения коллективного (общедомового) прибора учета с соответствующей инженерной сетью, входящей в многоквартирный дом.

Из анализа приведенных норм права следует, что водопроводные и

канализационные сети, обеспечивающие не только внутридомовую систему водоснабжения и водоотведения, но и систему за ее пределами, не могут быть включены в состав общего имущества собственников помещений многоквартирных жилых домов, если они не принадлежат им на праве собственности или ином законном основании.

Таким образом, по положениям пункта 8 Правил содержания общего имущества при недостижении соглашения об ином граница эксплуатационной ответственности между сторонами устанавливается по внешней границе стены многоквартирного дома, то есть по границе балансовой принадлежности.

ООО УК «Жилсервис» 30.05.2016 года (вх. № 2143) в материалы дела № 04-06-08/12-10-16 представлены копии технических паспортов на обслуживаемые им многоквартирные жилые дома г. Кызыла, расположенные по следующим адресам: ул. Комсомольская, д. 14, 30, 8, 6; ул. Кочетова, д. 60, 6, 64, 62, 68, 66, 102, 92, 55/1, 104, 110; ул. Красноармейская, д. 235/2; ул. Крылова, д. 1А; ул. Красных Партизан, д. 3; ул. Ленина, д. 24, 12, 43, 42, 46, 45, 49, 47, 53, 51, 89; ул. Титова, д. 23; ул. Щетинкина-Кравченко, д. 73, 14; ул. Бай-Хаакская, д. 12; ул. Ангарский бульвар, д. 10; ул. Гагарина, д. 6, 12, 7; ул. Бухтуева, д. 3; ул. Интернациональная, д. 6, 14; ул. Дружбы, д. 11; ул. Калинина, д. 7А.

По результатам изучения представленных технических паспортов установлено, что первые смотровые колодца, на которые ссылается ООО «Водоканал», и водопроводные и канализационные сети, выходящие за пределы многоквартирных жилых домов, не входят в состав общего имущества собственников помещений указанных многоквартирных жилых домов.

Из представленных ООО «Водоканал» (вх. № 2187 от 01.06.2016 года) копий схемы централизованного водоснабжения г. Кызыла видно, что первые смотровые колодца находятся за пределами территории расположения указанных выше многоквартирных жилых домов.

Согласно договора аренды государственного имущества, относящегося к казне Республики Тыва от 16.07.2015 года № 350, заключенного между ООО «Водоканал» и Министерством земельных и имущественных отношений Республики Тыва, Обществу переданы:

водопроводные сети по следующим адресам г. Кызыла: ул. Кочетова, д. 55/1; ул. Красных Партизан (без указания нумерации домов); ул. Красноармейская, д. 235/2; ул. Кочетова (без указания нумерации домов); ул. Ангарский бульвар (без указания нумерации домов); ул. Ленина, д. 43; ул. Дружба, д. 11, ул. Калинина, д. 7А, ул. Крылова, д. 1А; ул. Бай-Хаакская, д. 12; ул. Ангарский бульвар - Бай-Хаакская;

канализационные сети по следующим адресам г. Кызыла: ул. Калинина, д. 7А; ул. Ленина, д. 12; ул. Дружба, д. 11; ул. Кочетова (без указания нумерации домов); ул. Ленина, д. 45-53; ул. Крылова, д. 1А; ул. Ленина, д. 43; ул. Титова (район старого кладбища); ул. Комсомольская (без указания нумерации домов); ул. Красноармейская, д. 235/2.

Кроме того, ООО «Водоканал», утверждая обратное, в адрес Тывинского УФАС России документальные доказательства, подтверждающие факт принадлежности собственникам помещений многоквартирных жилых домов г. Кызыла на праве

собственности или ином законном основании, а также факт обслуживания ими, первых смотровых колодцев и водопроводных и канализационных сетей, выходящих за пределы многоквартирных жилых домов, не представлены.

Также сторонами в материалы дела № 04-06-08/12-10-16 представлены протокола разногласий к договору и протокола урегулирования разногласий, что свидетельствует о недостижении сторонами согласия по пунктам «б» и «г» акта разграничения эксплуатационной ответственности по водопроводным и канализационным сетям, являющегося приложением № 2 к договору и одним из его существенных условий.

Ссылка ООО «Водоканал» на положения СНиП 2.04.01-85* «Внутренний водопровод и канализация зданий», утвержденных постановлением Госстроя СССР от 04.10.1985 года № 189, не может быть принята Комиссией Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/12-10-16 во внимание, так как основана на неверном толковании норм материального права, поскольку в соответствии с пунктом 1.1 СНиП 2.04.01-85* его нормы распространяются на проектирование строящихся и реконструируемых систем внутреннего холодного и горячего водоснабжения, канализации и водостоков.

СНиП 2.04.01-85* не определяют состав общего имущества многоквартирного жилого дома, порядок пользования имуществом, порядок установления границ эксплуатационной ответственности, не определяют правила пользования системами коммунального водоснабжения и канализации и правила содержания общего имущества в многоквартирном доме.

В связи с этим положения СНиП 2.04.01-85* не могут быть применены к рассматриваемым правоотношениям.

При таких обстоятельствах Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу, что ООО «Водоканал», не имея на то законных оснований, в нарушение пункта 8 Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 13.08.2006 года № 491, в пунктах «б» и «г» акта разграничения эксплуатационной ответственности по водопроводным и канализационным сетям, являющегося приложением № 2 к договору, навязывает ООО УК «Жилсервис» несоответствующие действующему законодательству и невыгодные условия договора холодного водоснабжения и водоотведения для предоставления коммунальных услуг потребителю путем возложения на ООО УК «Жилсервис» и жителей многоквартирных жилых домов г. Кызыла Республики Тыва обязанности по содержанию имущества, не принадлежащего им на праве собственности или ином законном основании, что является злоупотреблением доминирующим положением, нарушает пункт 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, чем ущемлены права и законные интересы ООО УК «Жилсервис» в сфере предпринимательской деятельности.

Тывинским УФАС России в порядке статьи 48.1 Закона о защите конкуренции 09.08.2016 года было принято заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/12-10-16, направленное в адрес ООО УК «Жилсервис» и ООО «Водоканал».

ООО УК «Жилсервис» и ООО «Водоканал» в соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции возражения на заключение об обстоятельствах дела № 04-06-08/12-10-16 в адрес Комиссии Тывинского УФАС России не

представлены.

18.08.2016 года (вх. № 3622) в адрес Тывинского УФАС России от ООО УК «Жилсервис» поступили письменные пояснения, согласно которых, в связи с проводимой процедурой банкротства в отношении Общества, ООО УК «Жилсервис» по состоянию на 01.08.2016 года прекратило деятельность по управлению многоквартирными жилыми домами г. Кызыла Республики Тыва, в отношении которых у сторон возникли разногласия. Указанные многоквартирные дома на основании решений собственников переданы в управление иным управляющим компаниям.

Решением Тывинского УФАС России от 17.04.2017 года по делу № 04-06-08/12-10-16 ООО «Водоканал» признано нарушившим пункт 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в части в части навязывания ООО УК «Жилсервис» в пунктах «б» и «г» акта разграничения эксплуатационной ответственности по водопроводным и канализационным сетям, являющегося приложением № 2 договора холодного водоснабжения и водоотведения для предоставления коммунальных услуг потребителю, несоответствующих действующему законодательству и невыгодных условий договора холодного водоснабжения и водоотведения для предоставления коммунальных услуг потребителю путем возложения на ООО УК «Жилсервис» и жителей многоквартирных жилых домов г. Кызыла Республики Тыва обязанности по содержанию имущества, не принадлежащего им на праве собственности или ином законном основании.

В соответствии с частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 настоящего Кодекса, либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам

(тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, состоит в действиях ООО «Водоканал», выразившихся в навязывании ООО УК «Жилсервис» в пунктах «б» и «г» акта разграничения эксплуатационной ответственности по водопроводным и канализационным сетям, являющегося приложением № 2 договора холодного водоснабжения и водоотведения для предоставления коммунальных услуг потребителю, несоответствующих действующему законодательству и невыгодных условий договора холодного водоснабжения и водоотведения для предоставления коммунальных услуг потребителю путем возложения на ООО УК «Жилсервис» и жителей многоквартирных жилых домов г. Кызыла Республики Тыва обязанности по содержанию имущества, не принадлежащего им на праве собственности или ином законном основании.

Субъектами данного правонарушения являются должностные и юридические лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

Таким образом, юридическое лицо – ООО «Водоканал», как субъект, занимающий доминирующее положение на рынке услуг холодного водоснабжения и водоотведения в пределах территории г. Кызыла Республики Тыва в рамках присоединенной сети, совершило административное правонарушение, предусмотренное частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Определяя степень виновности ООО «Водоканал» следует отметить, что ООО «Водоканал» не выполнило установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность ООО «Водоканал», предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ обстоятельством смягчающим административную ответственность ООО «Водоканал» является совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, впервые.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не выявлены.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении в соответствии со статьей 24.5.КоАП РФ, не установлено.

Правонарушение выявлено в 2017 году, следовательно, для расчета штрафа используется выручка ООО «Водоканал» от реализации услуг по холодному водоснабжению и водоотведению по хозяйствующим субъектам на территории г. Кызыла Республики Тыва за 2016 год.

Совокупный размер выручки ООО «Водоканал» за 2016 год составил – 198 681 000 (сто девяносто восемь миллионов шестьсот восемьдесят одна тысяча) рублей.

Выручка от реализации услуг по холодному водоснабжению и водоотведению по хозяйствующим субъектам на территории г. Кызыла Республики Тыва за 2016 год составила – 64 881 514,58 (шестьдесят четыре миллиона восемьсот восемьдесят одна тысяча пятьсот четырнадцать) рублей 58 копеек.

Поскольку правонарушение совершено на рынке услуг по холодному водоснабжению и водоотведению, реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации тарифам, то согласно рекомендациям ФАС России по расчету административного штрафа от 19.01.2012 года № ИА/1099 применяется размер штрафа от 0,003 до 0,03, но не более 1/50 совокупного размера суммы выручки и не менее 100 000 (сто тысяч) рублей.

Таким образом, сумма штрафа, налагаемая на ООО «Водоканал», составит:

$$\text{БШ} = (\text{МаксШ} - \text{МинШ})/2 + \text{МинШ}$$

МаксШ = 0,03 от размера выручки от реализации услуг по холодному водоснабжению и водоотведению на территории г. Кызыла Республики Тыва 64 881 514,58 рублей $\times 0,03 = 1\,946\,445,4$ рублей, что не более 1/50 совокупного размера суммы выручки.

МинШ = 0,003 от размера выручки от реализации услуг по холодному водоснабжению и водоотведению на территории г. Кызыла Республики Тыва 64 881 514,58 рублей $\times 0,003 = 194\,644,5$ рублей, что менее 100 000 рублей.

$$\text{БШ} = (1\,946\,445,4 - 194\,644,5)/2 + 194\,644,5 = 1\,070\,544,9 \text{ рублей.}$$

В соответствии с пунктом 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ с учетом смягчающего обстоятельства сумма штрафа, налагаемая на ООО «Водоканал» за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, составит:

$$\text{БШ} - (\text{МаксШ} - \text{МинШ})/8 = 1\,070\,544,9 - (1\,946\,445,4 - 194\,644,5)/8 = 851\,569,8 \text{ (восемьсот пятьдесят одна тысяча пятьсот шестьдесят девять) рублей 80 копеек.}$$

В соответствии с частями 3.2, 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его

имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

При назначении административного наказания в соответствии с частью 3.2 настоящей статьи размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса.

Представленные ООО «Водоканал» документы, а именно: сведения о кредиторской и дебиторской задолженности Общества по состоянию на 01.06.2017 года, не приняты во внимание в качестве документов, подтверждающих тяжелое материальное положение юридического лица, поскольку в них лишь отражены данные об административной – хозяйственной деятельности Общества, что не свидетельствует о невозможности уплаты ООО «Водоканал» административного штрафа в назначенном размере.

С учетом изложенного основания для применения в отношении ООО «Водоканал» положений частей 3.2, 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ не имеются.

Местом совершения административного правонарушения является город Кызыл Республики Тыва.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 1.7, 3.5, 4.1, 4.5, частью 2 статьи 14.31, 23.48, частью 1.2 статьи 28.1, статьями 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо - Общество с ограниченной ответственностью «Водоканал» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на юридическое лицо - Общество с ограниченной ответственностью «Водоканал» административный штраф в размере 851 569,8 (восемьсот пятьдесят одна тысяча пятьсот шестьдесят девять) рублей 80 копеек.

В соответствии со статьей 31.1 КоАП РФ постановление, об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного на его обжалование, если постановление не было обжаловано или

опротестовано, либо после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Примечание:

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Штраф должен быть перечислен в бюджет Российской Федерации по следующим реквизитам:

Получатель: Управление Федерального Казначейства по Республике Тыва (Тывинское УФАС России, адрес: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Красноармейская, 100, 4 этаж).

ИНН 1701044223 КПП 170101001

Код бюджетной классификации: 161 1 16 02010 01 6000 140

Банк получателя: УФК по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

р/с 40101810900000010001 в ГРКЦ НБ Республики Тыва Банка России г. Кызыл БИК 049304001

ОКТМО: 93701000

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти.

Идентификатор плательщика: 21701055634170101001

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, установленного на уплату штрафа, должностным лицом, вынесшим постановление, соответствующие материалы будут направлены судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, должно будет принять решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 20.25 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного

штрафа.

Согласно части 1, 2 статьи 31.5 КоАП РФ при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца. Также с учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена органом, должностным лицом, вынесшими постановление, на срок до трех месяцев.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

Заместитель руководителя управления А.О. Ооржак