

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 02-10/2016-005 О НАРУШЕНИИ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
К РАССМОТРЕНИЮ

14 ноября 2016 года

г. Иваново

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

02.09.2016 на рассмотрение Ивановского УФАС России поступила жалоба Обособленного подразделения «Верхневолжское» АО «Главное управление жилищно-коммунального хозяйства» (далее – ОП «Верхневолжское АО «ГУ ЖКХ», Общество) на действия МУП «Водоканал» г. Кинешма, выразившиеся в уклонении от заключения договоров транспортировки сточных вод и холодной воды, по сетям, эксплуатируемым Обществом.

Из содержания заявления следует, что согласно Распоряжению Правительства РФ от 11.05.2015 № 1089-р АО «ГУ ЖКХ» признано единственным исполнителем осуществляемых Министерством обороны РФ в 2015-2016 гг. закупок, работ и услуг, связанных с поставкой, передачей тепловой энергии и теплоносителя, водоснабжением, транспортировкой и подвозом воды, водоотведением, транспортировкой и очисткой сточных вод для нужд подведомственных Минобороны России государственных, казенных, бюджетных и автономных учреждений.

В целях исполнения данного распоряжения Директор Департамента имущественных отношений Минобороны России издал приказ от 21.09.2015 № 2134 «О предоставлении недвижимого имущества в безвозмездное пользование АО «ГУ ЖКХ», согласно которому в безвозмездное пользование АО «ГУ ЖКХ» предоставлены сети водопроводно-канализационного хозяйства во временное пользование.

Между Министерством обороны РФ и АО «ГУ ЖКХ» в лице обособленного подразделения «Верхневолжское» заключен договор № 37/ВКХ от 09.10.2015 (с дополнительным соглашением № 1 от 15.03.2016) о передаче объектов водопроводно-канализационного хозяйства во временное безвозмездное пользование.

Согласно Акту приема-передачи от 09.10.2015 № 1, являющемуся приложением № 1 к договору от 09.10.2015 № 37/ВКХ, в безвозмездное пользование ОП

«Верхневолжское» АО «ГУ ЖКХ» преданы канализационные и водопроводные сети по адресам: г. Кинешма, ул. Котовского, д. 2, в/г 1 и ул. Советская, д. 29, ОВК, в/г 77.

Постановлением Департамента энергетики и тарифов Ивановской области от 26.06.2015 № 28-к/1 для АО «ГУ ЖКХ» с 01.07.2015 по городскому округу Кинешма установлены тарифы на транспортировку холодной воды и сточных вод.

Письмом от 16.03.2016 № 677/исх/25 АО «ГУ ЖКХ» Обособленное подразделение «Верхневолжское» направило в адрес МУП «Водоканал» г. Кинешмы проекты договоров по транспортировке холодной воды № 37/ТрХВ/02 от 01.01.2016 и сточных вод № 37/ТРСВ/02 от 01.01.2016.

Письмом от 20.04.2016 МУП «Водоканал» г. Кинешма указало, что считает заключение указанных договоров преждевременным, поскольку для их исполнения помимо организации водопроводно-канализационного хозяйства и транзитной организации должен быть абонент, непосредственно потребляющий услуги холодного водоснабжения и водоотведения.

Письмом от 08.07.2016 № 01-04/2693 МУП «Водоканал» возвратило направленные в его адрес платежные документы за транспортировку холодной воды и сточных вод, указав, что поскольку до настоящего времени договор холодного водоснабжения и водоотведения с ФКУ «ОСК ЗВО» в отношении объектов, расположенных по адресу: г. Кинешма, ул. Котовского, д. 2, не заключен, то ОП «Верхневолжское» ОАО «ГУ ЖКХ» является единственным абонентом, потребляющим услуги холодного водоснабжения и водоотведения на территории военного городка, расположенного по указанному выше адресу (договор водоснабжения и водоотведения заключен между Заявителем и МУП «Водоканал» в отношении котельной, расположенной по адресу: ул. Котовского, д. 2).

МУП «Водоканал» наделено статусом гарантирующей организации для централизованной системы холодного водоснабжения и водоотведения на территории городского округа Кинешма (Постановление администрации городского округа Кинешма от 05.11.2014 № 2727п «Об определении гарантирующих организаций для централизованных систем водоотведения на территории городского округа Кинешма»).

В соответствии со [статьей 421](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим [Кодексом](#), законом или добровольно принятым обязательством.

Согласно [статье 426](#) ГК РФ публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.). Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается.

[Статьей 445](#) ГК РФ предусмотрено, что в случаях, когда в соответствии с настоящим

[Кодексом](#) или иными законами для стороны, которой направлена оферта (проект договора), заключение договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты.

На основании [пункта 4 статьи 445](#) ГК РФ если сторона, для которой в соответствии с [ГК](#) РФ или иными законами заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор.

По смыслу приведенных норм, понудить к заключению договора можно только то лицо, для которого заключение договора является обязательным в силу закона, либо обусловлено добровольно принятым на себя обязательством.

Федеральным [законом](#) № 416-ФЗ от 07.12.2011 «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон № 416-ФЗ) регулируются отношения в сфере водоснабжения и водоотведения.

Закон № 416-ФЗ определяет следующие понятия: *гарантирующая организация (ГО)* - организация, осуществляющая холодное водоснабжение и (или) водоотведение, определенная решением органа местного самоуправления поселения, городского округа, 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.

[Пунктом 4 статьи 11](#) Закона № 416-ФЗ предусмотрено, что ГО обязана обеспечить холодное водоснабжение и (или) водоотведение в случае, если объекты капитального строительства абонентов присоединены в установленном порядке к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения в пределах зоны деятельности такой ГО. ГО заключает с организациями, осуществляющими эксплуатацию объектов централизованной системы холодного водоснабжения и (или) водоотведения, договоры, необходимые для обеспечения надежного и бесперебойного холодного водоснабжения и (или) водоотведения в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации.

Согласно положениям [статьи 2](#) Закона № 416-ФЗ под водоотведением понимается прием, транспортировка и очистка сточных вод с использованием централизованной системы водоотведения. Транспортировка воды (сточных вод) - это перемещение воды (сточных вод), осуществляемое с использованием водопроводных (канализационных) сетей. Канализационная сеть представляет собой комплекс технологически связанных между собой инженерных сооружений, предназначенных для транспортировки сточных вод.

Понятие "транзитная организация", изложенное в [пункте 2](#) Правил холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных Постановлением Правительства

РФ № 644 от 29.07.2013 (далее – Правила № 644), то есть организация, эксплуатирующая водопроводные и (или) канализационные сети и оказывающая услуги по транспортировке воды и (или) сточных вод, полностью корреспондируется с вышеуказанными терминами, изложенными в [Законе](#) о водоснабжении и водоотведении.

В соответствии с [пунктами 1, 2 статьи 11](#) Закона № 416-ФЗ в целях обеспечения горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения организации, эксплуатирующие отдельные объекты централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, заключают договоры по водоподготовке, по приготовлению горячей воды, по транспортировке воды (горячей воды), по транспортировке сточных вод, по очистке сточных вод и иные договоры, необходимые для обеспечения горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения. Указанные в [части 1 настоящей статьи](#) договоры заключаются в соответствии с гражданским законодательством. Договоры по транспортировке воды (горячей воды) и договоры по транспортировке сточных вод заключаются в соответствии с гражданским законодательством с учетом положений [статей 16 и 17](#) настоящего Закона.

Гарантирующая организация заключает с организациями, осуществляющими эксплуатацию объектов централизованной системы холодного водоснабжения и (или) водоотведения, договоры, необходимые для обеспечения надежного и бесперебойного холодного водоснабжения и (или) водоотведения в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации ([часть 4 статьи 12](#) Закона N 416-ФЗ).

Гарантирующая организация обязана оплачивать указанные услуги по тарифам в сфере холодного водоснабжения и водоотведения.

Пунктом 45 Правил № 644 установлено, что договор по транспортировке холодной воды, договор по транспортировке сточных вод заключаются между транзитной организацией и организацией водопроводно-канализационного хозяйства (гарантирующей организацией после выбора такой организации) в соответствии с [ТИПОВЫМ ДОГОВОР](#) по транспортировке холодной воды, типовым договором по транспортировке сточных вод, утверждаемыми Правительством Российской Федерации.

[Пунктом 46](#) Правил № 644 предусмотрено, что заключение организацией водопроводно-канализационного хозяйства, осуществляющей холодное водоснабжение и (или) водоотведение, и транзитной организацией, осуществляющей транспортировку холодной воды или транспортировку сточных вод, соответственно договора по транспортировке холодной воды или договора по транспортировке сточных вод является обязательным.

Из изложенного следует, что поскольку фактически состоялось выделение сетей водоснабжения и водоотведения из прочего имущества Министерства обороны РФ и передача его во владение и пользование ОП «Верхневолжское» АО «ГУ ЖКХ», для него Департаментом энергетика и тарифов Ивановской области установлен тариф на транспортировку холодной воды и сточных вод, Общество вправе требовать от МУП «Водоканал» заключить договор транспортировки холодной воды и сточной воды.

В соответствии с пунктом 5 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 экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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.

Не совершение указанных действий стороной, для которой заключение договора обязательно, содержит признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», выразившиеся в уклонении от заключения договоров на транспортировку холодной воды и сточных вод по сетям холодного водоснабжения и канализационным сетям, эксплуатируемым ОП «Верхневолжское» АО «ГУ ЖКХ».

Предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, выданное Ивановским УФАС России 28.09.2016 в порядке и на условиях, предусмотренных ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», МУП «Водоканал» не исполнено.

Таким образом, в действиях МУП «Водоканал» содержатся признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в ущемлении интересов АО «Главное управление жилищно-коммунального хозяйства» обособленное подразделение «Верхневолжское» путем необоснованного уклонения от заключения договоров по транспортировке холодной воды и сточных вод с транзитной организацией АО «Главное управление жилищно-коммунального хозяйства», осуществляющей эксплуатацию канализационных сетей и сетей холодного водоснабжения по адресам: г. Кинешма, ул. Котовского, д. 2, в/г 1 и ул. Советская, д. 29, ОВК, в/г 77, посредством которых обеспечивается холодное водоснабжение и водоотведение потребителей МУП «Водоканал» г. Кинешма.

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области № 077 от 01.11.2016 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Муниципальным унитарным предприятием «Водоканал» (ул. Боровая, д. 2, г. Кинешма, 155800, ИНН 3703043525) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

определил:

1. Назначить дело № 02-10/2016-005 к рассмотрению на **15 час. 00 мин. 05 декабря 2016 года** по адресу: г. Иваново, ул. Жарова, д. 10, каб. № 411.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 02-10/2016-005 в качестве ответчика Муниципальное унитарное предприятие «Водоканал» (ул. Боровая, д. 2, г. Кинешма, 155800, ИНН 3703043525);

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 02-10/2016-005 в качестве заявителя АО «Главное управление жилищно-коммунального хозяйства» обособленное подразделение «Верхневолжское» (ул. Нормандия-Неман, д. 107Б, г. Иваново, 153014).

Явка ответчика и заявителя или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Подпись председателя Комиссии