

19 декабря 2018 года

г. Тула

Резолютивная часть решения оглашена 19 декабря 2018г.

В полном объеме решение изготовлено 9 января 2019г.

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства,

в присутствии на заседании представителя ООО «ТНБ» по доверенности № 8 от 06.11.2018г.,

представители Муниципального казенного предприятия «Водоканализационное хозяйство» муниципального образования Богородицкий район на рассмотрение дела не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев дело № 02-02/13-2018 по признакам нарушения Муниципальным казенным предприятием «Водоканализационное хозяйство» муниципального образования Богородицкий район (Тульская область, Богородицкий район, г. Богородицк, ул. Ф. Энгельса, д. 5, 301835, ОГРН 1167154070270, ИНН 7112028381, далее МКП «ВКХ») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

28.11.2017г. в Тульское УФАС России поступило заявление ООО «ТНБ» (ИНН 7107052205, г. Тула, пр. Ленина, д.79, 300012, далее Общество) о нарушении МКП «ВКХ» антимонопольного законодательства и Правил холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 29.07.2013г. № 644 (далее – Правил 644), путем необоснованного отключения от системы водоснабжения объекта АЗС № 14 ООО «ТНБ», расположенного по адресу: Тульская область, Богородицкий район, п. Товарковский, ул. Кирова, д.73а, и предъявления требований о получении новых техусловий на подключение указанного объекта.

26.01.2018г. рассмотрение заявления ООО «ТНБ» отложено до вступления в законную силу решения Арбитражного суда Тульской области по делу А68-14092/2017 (письмо Управления от 26.01.2018г. исх.2/431).

14.07.2018г. решение Арбитражного суда Тульской области по делу А68-14092/2017 вступило в законную силу, о чем ООО «ТНБ» уведомило антимонопольный орган.

Из представленных материалов следует, что ООО «ТНБ» пользуется объектом АЗС № 14 в соответствии с договором аренды от 16.06.2016г. № Ш-ТНБ/16, заключенным с индивидуальным предпринимателем Шальмиевым Е.И., пунктом 3.3 которого определено, что эксплуатационные и другие подобные расходы (оплата за пользование водой, другими коммунальными услугами, а также

электроэнергией и используемыми телефонами) оплачиваются Арендатором по счетам организаций, предоставляющих эти услуги.

До 01.04.2017г. водоснабжение потребителей в п. Товарковский осуществляло ООО «Инженерные сети «Товарковские».

Объект АЗС № 14 имеет технологическое присоединение к водопроводным сетям, ранее эксплуатируемым ООО «Инженерные сети «Товарковские», подтверждением чему являются договор о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе холодного водоснабжения от 05.12.2016г., акт о подключении (технологическом присоединении) объекта от 06.12.2016г., акт о разграничении балансовой принадлежности от 06.12.2017г., акт об опломбировке прибора учета на объекте Общества, подписанные водоснабжающей организацией ООО «Инженерные сети «Товарковские».

Водоснабжение объекта АЗС № 14 осуществлялось на основании договора на отпуск и прием сточных вод, заключенного между ООО «ТНБ» и ООО «Инженерные сети «Товарковские».

В соответствии с постановлением администрации МО Богородицкого района Тульской области от 20.02.2017г. № 91 «О передаче муниципального имущества» с 1 апреля 2017 года объекты водоснабжения и водоотведения, расположенные на территории МО Товарковское Богородицкого района, переданы МКП «ВКХ» на праве оперативного управления.

27.09.2017г. представителями МКП «ВКХ» на АЗС № 14 ООО «ТНБ» проведена проверка, по результатам, которой составлен акт № 2218 о выявлении незаконной врезки водопроводных устройств на данном объекте. При этом в акте имеется ссылка на Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденные постановлением Правительства РФ от 06.05.2011г. № 354.

Акт подписан тремя представителями МКП «ВКХ» (без указания должностей лиц), что не соответствует требованиям пункта 63 № 644, согласно которому в акте указываются место, дата и время составления акта, основания введения временного прекращения или ограничения, причины, послужившие основанием для принятия решения о таком прекращении или ограничении, фамилия, имя, отчество и должность лиц, подписывающих акт.

Возражений на данный акт ООО «ТНБ» не направляло.

Считая вышеуказанную врезку несанкционированной, МКП «ВКХ» представило ООО «ТНБ» расчет за потребленную воду по пропускной способности трубы диаметром 20 мм, согласно которому сумма за водоснабжение составила 153937,58 руб.

05.10.2017г. МКП «ВКХ» направило в адрес ООО «ТНБ» письмо (исх. № 862) о необходимости незамедлительно произвести оплату за потребленную услугу водоснабжения с 01.04.2017г. в размере 153937.58 руб., в случае, если оплата не будет произведена, МКП прекратит подачу водоснабжения.

09.10.2017г. МКП «ВКХ» направило в адрес ООО «ТНБ» письмо (исх. № 870) о том, что 10.10.2017г. объект АЗС № 14 будет отключен от централизованного водоснабжения в связи с неуплатой потребленных ресурсов.

В письме, направленном в адрес Управления (вх. 6134 от 22.12.2017г.), МКП «ВКХ» сообщило, что отключение объекта АЗС было произведено 30.09.2017г.

В соответствии с подпунктом «е» пункта 36 Правил № 644 организация водопроводно-канализационного хозяйства имеет право прекращать подачу холодной воды и (или) отведение сточных вод в отношении объектов лиц, осуществивших самовольное подключение (технологическое присоединение) к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения и (или) осуществляющих самовольное пользование централизованной системой холодного водоснабжения и (или) водоотведения.

Пунктом 2 Правил № 644, определены понятия:

- самовольное пользование централизованной системой холодного водоснабжения и (или) водоотведения" - пользование централизованной системой холодного водоснабжения и (или) централизованной системой водоотведения либо при отсутствии договора холодного водоснабжения, договора водоотведения или единого договора холодного водоснабжения и водоотведения, либо при нарушении сохранности контрольных пломб на задвижках, пожарных гидрантах или обводных линиях, находящихся в границах эксплуатационной ответственности абонента (при отсутствии на них приборов учета), либо при врезке абонента в водопроводную сеть до установленного прибора учета;

- самовольное подключение (технологическое присоединение) к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения" - присоединение к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) централизованной системе водоотведения, произведенное при отсутствии договора о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения (далее - договор о подключении (технологическом присоединении) или с нарушением его условий.

МКП «ВКХ» ссылается, что расчет суммы задолженности за незаконное водопотребление произведен в соответствии с Правилами организации коммерческого учета воды, сточных вод, утвержденными постановлением Правительства РФ от 04.09.2013г. № 776 (далее-Правила № 776).

Согласно подпункту «а» пункта 16 Правил № 776, применение метода учета пропускной способности устройств и сооружений, используемых для присоединения к централизованным системам водоснабжения, при их круглосуточном действии полным сечением в точке подключения к централизованной системе водоснабжения и при скорости движения воды 1,2 метра в секунду используется при самовольном присоединении и (или) пользовании централизованными системами водоснабжения за период времени, в течение которого осуществлялось такое самовольное

присоединение и (или) пользование, но не более чем за 3 года. При этом период времени, в течение которого осуществлялось самовольное присоединение и (или) пользование централизованными системами водоснабжения, определяется со дня предыдущей контрольной проверки технического состояния объектов централизованной системы водоснабжения в месте, где позже был выявлен факт самовольного присоединения и (или) пользования централизованными системами водоснабжения, до дня устранения самовольного присоединения (прекращения самовольного пользования). В случае если абонент в течение 1 года после вступления в силу настоящих Правил проинформировал организацию, осуществляющую горячее водоснабжение, холодное водоснабжение, о самовольном присоединении и (или) пользовании централизованной системой водоснабжения, расчетный способ определения количества поданной (полученной) воды применяется не более чем за 6 месяцев.

ООО «ТНБ» не заявляло о самовольном присоединении/пользовании централизованной системой водоснабжения, однако МКП «ВКХ» произвело расчет за 6 месяцев, в счете на оплату № 2102017001 от 02.10.2017г, акте № 2102017001 от 02.10.2017г. указано «отпуск питьевой воды за апрель-сентябрь 2017г. на сумму 153921,02 руб.

Поскольку объект АЗС № 14 ООО «ТНБ» в установленном порядке подключен к водопроводной сети предыдущей ресурсоснабжающей организацией, оснований считать врезку (подключение) незаконной не имеется, что подтверждается решением Арбитражного суда Тульской области от 07.06.2018г. по делу № А68-14092/2017 (в полном объеме изготовлено 13.06.2018г.), в котором отмечено, что:

- довод истца (МКП «ВКХ») о наличии незаконной врезки (акт от 27.09.2017) не может быть принят судом в качестве обоснования предъявляемой к взысканию суммы, рассчитанной в соответствии с пунктами 15, 16 Правил;
- в связи со сменой ресурсоснабжающей организации в апреле 2017 с ООО «ИС «Товарковское» на МКП «ВКХ» повторной законной врезки не требуется.

В определении от 14.11.2014г. № 304-ЭС14-4305 по аналогичному вопросу Верховный суд отметил:

- смена владельца коммунальной инфраструктуры не может влечь автоматическую постановку всех потребителей в положение недобросовестных пользователей;
- недопустимо возложение на пользователей систем водоснабжения обязанности "отслеживать" смену арендаторов муниципального имущества (поставщиков водного ресурса) и оперативно подавать заявки на заключение нового договора.

В рассматриваемом Комиссией случае потребление на АЗС № 14 ООО «ТНБ» воды не может рассматриваться как самовольное подключение, а отсутствие письменного договора с МКП «ВКХ» обусловлено не бездействием Общества,

а сменой ресурсоснабжающей организации по решению администрации МО Богородицкий район.

После момента заключения договоров аренды муниципального имущества МКП «ВКХ» должно было провести договорную кампанию с потребителями воды из принципов разумности и добросовестности осуществления гражданских прав. Однако в действительности этого сделано не было.

Доказательства того, что МКП «ВКХ» в надлежащем порядке уведомило ООО «ТНБ» о необходимости заключения с ним договора водоснабжения, отсутствуют.

Согласно информации МКП «ВКХ» 10.05.2017г. в адрес ООО «ТНБ» было направлено уведомление о предоставлении документов и сведений для заключения договора водоснабжения объекта АЗС № 14, а 20.07.2017г. было направлено повторное уведомление.

Направление 10.05.2017г. на электронную почту сотрудника ООО «ТНБ» сообщения неопределенного содержания: «Сообщите о получении письма. С уважением директор МКП «Водоканализационное хозяйство», не может свидетельствовать о надлежащем уведомлении.

Согласно пункту 9 Правил № 644 при направлении организацией водопроводно-канализационного хозяйства (гарантирующей организацией после выбора такой организации) абоненту предложения о заключении договора холодного водоснабжения, договора водоотведения, единого договора холодного водоснабжения и водоотведения организация водопроводно-канализационного хозяйства (гарантирующая организация) направляет абоненту в 2 экземплярах проект соответствующего договора, отвечающий условиям [ТИПОВЫХ ДОГОВОРОВ](#).

Тот факт, что МКП «ВКХ» направляло письмо на электронную почту сотрудника ООО «ТНБ», может свидетельствовать о том, что предприятие имело информацию о таком потребителе как ООО «ТНБ», однако не предприняло всех зависящих от него мер, направленных на заключение с Обществом договора водоснабжения, которые привели к ущемлению интересов потребителя, объект которого был отключен от сети водоснабжения.

В представленных материалах имеются копии выписок из переписки МКП «ВКХ» с ООО «ТНБ» по электронной почте за период с 28.09.2017г. по 29.11.2017г., из которых следует, что 27.09.2017г. ООО «ТНБ» направило по электронной почте в адрес Предприятия заявку на заключение договора на водоснабжение, 29.11.2017г.. МКП «ВКХ» направило в адрес ООО «ТНБ» письмо о том, что после оплаты задолженности, обращение Общества о заключении договора на холодное водоснабжение будет рассмотрено в установленный срок. Также между сторонами велась переписка по вопросу выдачи новых техусловий на подключение к системе водоснабжения.

Учитывая, что объект АЗС № 14 ООО «ТНБ» ранее был присоединен к системе водоснабжения, требования МКП «ВКХ» о выдаче ТУ на подключение

неправомерны.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ МКП «ВКХ» одним из основных видов деятельности предприятия является забор, очистка и распределение воды (код 36.00 ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС. Ред. 2). Эта группировка включает в себя забор, очистку и распределение воды для бытовых и промышленных нужд (распределение воды через распределительные трубопроводы).

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995г. № 147-ФЗ № «О естественных монополиях» водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных системы, систем коммунальной инфраструктуры отнесено к сферам деятельности естественных монополий.

Следовательно, МКП «ВКХ» осуществляет деятельность в сфере субъектов естественных монополий.

Согласно части 5 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Согласно правовой позиции Пленума ВАС РФ, отраженной в пункте 4 постановления от 30.06.2008г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» 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.

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.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции» антимонопольный орган выдает предупреждения хозяйствующим субъектам, в действиях которых усматриваются признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», а именно: экономически или технологически не обоснованный 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.

Письмом от 04.09.2018г. (вх. № 4489), направленным в адрес Управления, МКП «ВКХ» сообщает, что договор холодного водоснабжения подписан сторонами, согласно пункту 4 договора, датой начала подачи холодной воды и приема сточных вод является 15 августа 2018 года.

Представитель ООО «ТНБ» на заседании Комиссии 28.11.2018г. подтвердил, что договор подписан, и отметил, что объект АЗС был отключен в сентябре 2017 года, а подключили его только в **июне** 2018 года, в результате незаконных действий МКП «ВКХ» Общество не смогло в полном объеме осуществлять деятельность на объекте.

Учитывая, что до принятия комиссией решения по существу рассматриваемых обстоятельств, МПК «ВКХ» заключило с ООО «ТНБ» договор водоснабжения, оснований для выдачи предупреждения не имеется.

Исследовав доказательства, имеющиеся в материалах настоящего дела, Комиссия Управления пришла к выводу, что МКП «ВКХ», занимающее доминирующее положение на рынке услуг водоснабжения в географических границах принадлежащих ему водопроводных сетей в п. Товарковский Богородицкого района Тульской области, незаконно отключило АЗС № 14 ООО «ТНБ» от системы водоснабжения, и отказывалось своевременно оказывать данный вид услуг без выполнения ООО «ТНБ» требований, выставленных МКП «ВКХ», тем самым ущемило права и законные интересы Общества и нарушило требования части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

30.11.2018 лицам, участвующим в деле, направлено заключение об обстоятельствах дела № 02-02/13-2018 (исх. № 2/6863) согласно статье 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции».

МКП «ВКХ» представило отзыв на заключение (вх. № 6445 от 14.11.2018г.), в котором указывает о несогласии с выводами комиссии о наличии в его действиях нарушений антимонопольного законодательства, при этом ссылается на то, что услугами водоснабжения заявитель пользовался, поэтому оснований считать нарушенными права ООО «ТНБ» не имеется.

Комиссия не принимает данный довод МКП «ВКХ», поскольку, как отмечено выше, Предприятие само сообщило в Управление (вх. 6134 от 22.12.2017г.), что отключение объекта было произведено 30.09.2017г.

В решении Арбитражного суда Тульской области по делу А68-14092/2017 отмечено, что сотрудники МКП «ВКХ» самовольно, в разрез установленному законом порядку, произвели отключение водоснабжения АЗС ООО «ТНБ».

Кроме того, МКП «ВКХ» в своем отзыве на заключение также ссылается на то, что

- «вменяемое антимонопольным органом нарушение норм части 1 статьи 10 ФЗ №135-ФЗ от 26.07.2006г. не входит в перечень признаваемых недопустимыми и

запрещенных действий, указанных в качестве оснований для возбуждения дела по части 1 ст. 10 ФЗ №135-ФЗ «О защите конкуренции»:

- «антимонопольным органом нарушен 1-месячный срок рассмотрения заявлений и материалов ст. 44 ФЗ №135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции»».

Данные доводы МПК «ВКХ» Комиссия также не принимает, поскольку перечень действий, которые могут рассматриваться в качестве злоупотребления доминирующим положением, определенный в статье 10 Закона «О защите конкуренции», является открытым, что подтверждается Обзором судебной практики Верховного Суда РФ № 1(2018), утвержденным Президиумом Верховного Суда РФ от 28.03.2018г., определением Конституционного суда РФ от 29.01.2015г. № 185-О, а при рассмотрении заявления ООО «ТНБ» Тульское УФАС России строго руководствовалось нормами частей 4, 11 статьи 44 Закона «О защите конкуренции», ООО «ТНБ» в установленные сроки было уведомлено о принятых Тульским УФАС России решениях.

Представитель ООО «ТНБ» на заседании комиссии 19.12.2018г. поддержал свои доводы, изложенные ранее, и подтвердил факт долговременного отключения АЗС ООО «ТНБ» от системы водоснабжения, в настоящее время водоснабжение объекта осуществляется.

Учитывая, что в настоящее время нарушения антимонопольного законодательства в действиях МПК «ВКХ» отсутствуют, Комиссии считает возможным предписание не выдавать.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать МКП «ВКХ» (Тульская область, Богородицкий район, г. Богородицк, ул. Ф. Энгельса, д. 5, 301835, ОГРН 1167154070270, ИНН 7112028381) занимающим доминирующее положение на рынке услуг водоснабжения в географических границах принадлежащих ему водопроводных сетей в п. Товарковский Богородицкого района Тульской области, с долей 100 процентов.
2. Признать МКП «ВКХ» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» путем ущемления интересов ООО «ТНБ».
3. Предписание МКП «ВКХ» не выдавать, в связи с отсутствием в настоящее время нарушений антимонопольного законодательства.
4. Материалы дела передать уполномоченному должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении ответственных лиц МКП «ВКХ» к административной ответственности по части 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.