

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ
О НАЛОЖЕНИИ ШТРАФА ПО ДЕЛУ
ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ №49А/2010**

23 апреля 2010г.

г. Краснодар

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю Иващенко Ирина Викторовна, рассмотрев в присутствии представителя ООО «Краснодар Водоканал» Афанасьевой Евгении Викторовны по доверенности от 19.04.2010г. б/н (удостоверение №464 от 28.08.2009г.) материалы дела №49А/2010 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «Краснодар Водоканал» (350020, г. Краснодар, ул. Каляева, 198) по факту совершения действий, ограничивающих конкуренцию, признанных Решением Краснодарского УФАС России от 30.03.2010г. по делу №21/2010 о нарушении антимонопольного законодательства путем злоупотребления доминирующим положением и недопустимым в соответствии с ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», ответственность за которое предусмотрена ст.14.31 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Комиссией Краснодарского УФАС России в Решении от 30.03.2010г. по делу №21/2010 установлен факт нарушения ООО «Краснодар Водоканал» (ОГРН 052303701922; ИНН 2308111927; адрес: 350020, г. Краснодар, ул. Каляева, 198) п.3 ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося во включении в договор №2127 на отпуск питьевой воды и (или) прием сточных вод на 2010г. пунктов 6.11 и 6.15, предусматривающих штрафные санкции в случае превышения объема водопотребления и безакцептное списание штрафа со счета абонента, а также установление необоснованно заниженного объема потребления воды в объеме 2817 куб.м/год.

В Краснодарское УФАС России поступило обращение ОАО "АССТЕК" на действия ООО "Краснодар Водоканал" по включению в договор №2127 "На отпуск питьевой воды и (или) прием сточных вод" на 2010г. пунктов 6.11 и 6.15, предусматривающих штрафные санкции в случае превышения объема водопотребления и безакцептное списание штрафа со счета абонента, а также установление необоснованно заниженного объема потребления воды в количестве 2817 куб.м/год.

По мнению заявителя, ООО "Краснодар Водоканал", как единственный поставщик питьевой воды, самостоятельно устанавливая объемы подачи питьевой воды и закрепляя за собой право на применение штрафных санкций за превышение объемов, нарушает антимонопольное законодательство.

ООО "Краснодар Водоканал" письмом в адрес Управления (вх.№77 от 13.01.2010г.) сообщило, что, в соответствии со ст.426 ГК РФ, заключаемые с абонентами договоры на отпуск питьевой воды и прием сточных вод являются публичными. Согласно ст.445 ГК РФ, ООО "Краснодар Водоканал" направило ОАО "АССТЕК" договор №2127 от 01.01.2010г. "На отпуск питьевой воды и (или) прием сточных вод".

В договоре ООО "Краснодар Водоканал" в п.2.1.2 определило объем потребления воды в количестве 2 817куб.м. в год, при этом в п.6.11. предусматривает, что при превышении абонентом установленных объемов водопотребления и (или) водоотведения:

- за каждый кубометр потребленной питьевой воды сверх установленного лимита с Абонента взимается плата по повышенному в пятикратном размере тарифу.

Пункт 6.15 ООО "Краснодар Водоканал" изложило в следующей редакции: "Расчеты Абонент с Водоканалом по настоящему договору за превышение нормативов водопотребления и водоотведения по объему и по качеству загрязняющих веществ в сточных водах производится на основании платежного требования, выставляемого Водоканалом на расчетный счет Абонента в безакцептном порядке".

ОАО "АССТЕК" направило в адрес ООО "Краснодар Водоканал" протокол разногласий, предложив исключить п.6.11, п.6.15 из договора №2127 от 01.01.2010г., а объем водопотребления принять как в паспорте водного хозяйства 4015куб.м./год. ООО "Краснодар Водоканал" отказало ОАО "АССТЕК", настаивая на условиях договора в своей редакции.

ООО "Краснодар Водоканал" и ОАО "АССТЕК" состоят в договорных отношениях с 1996 года. Договор №2127 от 01.01.2006г. не содержал положений, предусматривающих штрафные санкции в случае превышения объема водопотребления, безакцептное списание штрафа со счета абонента, а также положений, устанавливающих объем водопотребления. В соответствии с п.9.2 договор считался продленным ежегодно, если за месяц до окончания срока его действия не поступает заявления одной из сторон о его расторжении.

В 2006г., в соответствии с требованиями «Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации», утвержденными Постановлением Правительства РФ №176 от 12.02.1999г., был разработан и согласован с ООО "Краснодар Водоканал" паспорт водного хозяйства ОАО "АССТЕК", в котором учтено фактическое водопотребление и водоотведение предприятия, режим работы и паспортные данные фактически установленного оборудования. На основании указанного паспорта ОАО "АССТЕК" предоставляется право на водопользование, а также устанавливаются лимиты отпуска воды. Согласно данным паспорта, водопотребление ОАО "АССТЕК" составляет 974,15 куб.м/год по объекту, расположенному по адресу: г. Краснодар, ул. Дзержинского, 38/1, и 3043,57куб.м/ год по объекту, расположенному по адресу: г. Краснодар, ул. Красная, 182. Всего, паспортом водного хозяйства предусмотрено водопотребление ОАО "АССТЕК" в объеме 4017,72куб.м/год. До настоящего времени сведений, влекущих изменение водопотребления и (или) водоотведения, а также сведений о замене технологического оборудования, режиме работы ОАО "АССТЕК" в Паспорт водного хозяйства не вносилось.

Без учета объема, указанного в Паспорте водного хозяйства (водопотребление 4017,72 куб.м./год), ООО "Краснодар Водоканал" направило в ОАО "АССТЕК" проект договора №2127 на отпуск питьевой воды и (или) прием сточных вод на 2010 год в

котором, в соответствии с п.2.1.2, определило объем потребления воды в количестве 2 817куб.м. в год, при этом п.6.11 предусмотрено, что при превышении абонентом установленных объемов водопотребления и (или) водоотведения:

- за каждый кубометр потребленной питьевой воды сверх установленного объема с Абонента взимается плата по повышенному в пятикратном размере тарифу.

Пункт 6.15 ООО "Краснодар Водоканал" изложило в следующей редакции: "Расчеты Абонента с Водоканалом по настоящему договору за превышение нормативов водопотребления и водоотведения по объему и по качеству загрязняющих веществ в сточных водах производится на основании платежного требования, выставяемого Водоканалом на расчетный счет Абонента в безакцептном порядке".

В своих действиях по включению в договор п.6.11 ООО "Краснодар Водоканал" руководствовалось п.п. "а" п.3 Постановления СМ РСФСР №273 от 25.05.1983г. "О мерах по экономическому расходованию материальных ресурсов в жилищно-коммунальном хозяйстве РСФСР", в соответствии с которым Министерством и ведомствам РСФСР, предприятия и организации которых имеют коммунальные водопроводы, крайисполкомам, облисполкомам предписывалось ввести в 1983г. там, где они еще не введены, объемы на потребляемую для промышленных нужд питьевую воду, и, повышенные в пятикратном размере против утвержденных, тарифы на питьевую воду, потребляемую предприятиями и организациями сверх объемов.

При включении в договор п.6.15 ООО "Краснодар Водоканал" руководствовалось Постановлением ВС РФ от 01.04.1993г. №4725-1 "О мерах по улучшению порядка расчетов за продукцию и услуги коммунальных энергетических и водопроводно-канализационных предприятий", которым установлено, что расчеты с потребителями за услуги водоснабжения и водоотведения производятся на основании показателей измерительных приборов и действующих тарифов без акцепта плательщиков.

Однако данное Постановление утратило силу в связи с принятием Федерального закона от 13.07.2007г. №130-ФЗ "О признании утратившим силу Постановления Верховного Совета Российской Федерации "О мерах по улучшению расчетов за продукцию и услуги коммунальных энергетических и водопроводно-канализационных предприятий".

Комиссией Краснодарского УФАС установлено, что правоотношения между ООО "Краснодар Водоканал" и ОАО "АССТЕК" регулируются Постановлением Правительства РФ от 12.02.1999г. №167 "Об утверждении Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации".

В соответствии с п.58 указанных Правил, объемы водопотребления и водоотведения абонентам устанавливаются органами местного самоуправления или уполномоченной ими организацией водопроводно-канализационного хозяйства. Согласно письменным пояснениям ООО "Краснодар Водоканал", органы местного самоуправления не устанавливали объемы водопотребления и водоотведения абонентам и не уполномочивали на то ООО "Краснодар Водоканал". Объемы для ОАО "АССТЕК" были установлены для определения цены договора и рассчитаны исходя из объема потребления за период прошлого 2009 года.

Занизив в проекте договора объем потребления воды до 2 817куб.м в год в сравнении с нормативным потреблением 4 017куб.м в год, рассчитанным согласно паспорту водного хозяйства ОАО "АССТЕК", и предусмотрев в договоре штрафные санкции за перерасход питьевой воды, ООО "Краснодар Водоканал" фактически увеличивает тариф на отпускаемую воду, так как в любом случае ОАО "АССТЕК" будет превышать объем потребления питьевой воды. Только при снижении объемов производства товаров ОАО "АССТЕК" сможет не превышать установленный ООО "Краснодар Водоканал" объем, что ущемляет экономические интересы ОАО "АССТЕК".

04.12.2009г. ОАО "АССТЕК" направило в адрес ООО "Краснодар Водоканал" протокол разногласий, предложив исключить п.6.11, п.6.15 из договора №2127 от 01.01.2010г., а объем водопотребления принять как 4015куб.м/год, отразив это в приложении №1 к договору.

30.12.2009г. ООО "Краснодар Водоканал" отказало ОАО "АССТЕК", указав в протоколе разногласий приложение №1 в своей редакции, устанавливающее объем в 2 817куб.м в год, п.п.6.11, 6.15 оставив в первоначальной редакции. При этом ООО "Краснодар Водоканал" не обосновало своей позиции со ссылкой на нормы права.

Письмами от 12.01.2010г., 28.01.2010г., 01.02.2010г. ОАО "АССТЕК" неоднократно обращалось в адрес ООО "Краснодар Водоканал" с просьбой повторно изучить протокол разногласий в редакции ОАО "АССТЕК" от 04.12.2009г. Однако, ООО "Краснодар Водоканал" оставило обращение ОАО "АССТЕК" без рассмотрения.

Только после возбуждения 04.02.2010г. Краснодарским УФАС России дела о нарушении антимонопольного законодательства, ООО "Краснодар Водоканал" направило в ОАО "АССТЕК" очередной протокол разногласий от 09.02.2010г. (исх. №04.01.03-1137 от 10.02.2010г.), по которому соглашение сторонами не достигнуто в полном объеме.

Своими действиями, выразившимися во включении в проект договора №2127 «На отпуск питьевой воды и (или) прием сточных вод» на 2010 год условий, при которых ущемляются интересы ОАО "АССТЕК" в виде ограничения объема подачи воды, и вводе штрафных санкций за превышение водопотребления, ООО "Краснодар Водоканал" допустил навязывание контрагенту условий договора, заведомо для него невыгодных.

ООО "Краснодар Водоканал" занимает доминирующее положение в границах присоединительной сети, включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35% (Приказ Краснодарского УФАС России от 05.03.2007г. №15). В связи с этим, на него распространяются ограничения, предусмотренные п.3 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ "О защите конкуренции" в части запрета навязывания контрагенту условий договора, невыгодных для него.

Комиссией Краснодарского УФАС России по делу №21/2010 в действиях ООО "Краснодар Водоканал", выразившихся во включении в договор № 2127 на отпуск питьевой воды и (или) прием сточных вод на 2010 год пунктов 6.11 и 6.15, предусматривающих штрафные санкции в случае превышения объема водопотребления и безакцептное списание штрафа со счета абонента, а так же установление необоснованно заниженного объема потребления воды в объеме 2817 куб.м/год, установлен факт нарушения п.3 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ "О защите конкуренции".

17.03.2010г. ООО "Краснодар Водоканал" представило подписанный обеими сторонами протокол разногласий к договору №2127 "На отпуск питьевой воды и (или) прием сточных вод" на 2010г., исключив п.6.11 из договора, п.6.15 изложив в новой редакции: "Расчеты Абонента с Водоканалом по настоящему договору за превышение нормативов по качеству загрязняющих веществ в сточных водах производится на основании платежного требования, выставяемого Водоканалом на расчетный счет Абонента в акцептном порядке". Кроме того, в этом же протоколе разногласий Приложение №1 к договору №2127 предусматривает объем водопотребления в объеме 4015куб./м в год.

С учетом внесенных протоколом разногласий изменений в договор №2127 от 01.01.2010г., ОАО "АССТЕК" претензий к ООО "Краснодар Водоканал" не имеет.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела №21/2010 установлено, что ООО "Краснодар Водоканал" добровольно устранило нарушения антимонопольного законодательства путем подписания протокола разногласий к договору №2127 "На отпуск питьевой воды и (или) прием сточных вод" на 2010 год.

Согласно п.3 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ "О защите конкуренции", запрещается злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением, результатом которого являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе путем навязывания 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.

Нарушение ООО «Краснодар Водоканал» п.3 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» совершено на рынке услуг по водоснабжению.

Краснодарским УФАС России по факту нарушения п.3 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ООО «Краснодар Водоканал» возбуждено дело об административном правонарушении №49А/2010 и проведено административное расследование по ст.14.31 КоАП РФ, в соответствии с которой предусмотрена ответственность по факту нарушения п.3 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определение от 05.04.2010г. о возбуждении дела об административном правонарушении №49А/2010 и проведении административного расследования направлено в адрес ООО «Краснодар Водоканал» с указанием даты, времени и места составления протокола. Рассмотрение дела об административном правонарушении №49А/2010 назначено на 16.04.2010г.

16.04.2010г. на составление протокола об административном правонарушении №49А/2010 явился представитель ООО «Краснодар Водоканал» Болтаевский А.Т. по доверенности от 16.04.2010г. б/н (удостоверение №14 от 05.06.2007г.).

Слушание дела №49А/2010 об административном правонарушении назначено на 20.04.2010г. Копия определения от 16.04.2010г. о назначении времени и места рассмотрения дела №49А/2010 об административном правонарушении, протокол №49А/2010 об административном правонарушении получены на руки представителем ООО «Краснодар Водоканал» в день подписания протокола.

20.04.2010г. на рассмотрение дела об административном правонарушении №49А/2010 представителем ООО «Краснодар Водоканал» Болтаевским А.Т. по доверенности от 16.04.2010г. б/н подано ходатайство (исх. №04.01.03-) об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении №49А/2010 в связи недостаточностью времени на подготовку запрашиваемых документов для рассмотрения дела.

Указанное ходатайство удовлетворено, определением от 20.04.2010г. рассмотрение дела об административном правонарушении №49А/2010 отложено и назначено к рассмотрению на 23.04.2010г. Определение от 20.04.2010г. об отложении дела об административном правонарушении получено представителем ООО «Краснодар Водоканал» нарочным путем.

Лицом, виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ст.14.31 КоАП РФ, является ООО «Краснодар Водоканал».

Объектом нарушения являются общественные отношения в сфере предпринимательской деятельности.

Объективная сторона – навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.31 КоАП РФ.

Субъект правонарушения – юридическое лицо ООО «Краснодар Водоканал».

Субъективная сторона – правонарушение совершено по неосторожности. Лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий, либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

ООО «Краснодар Водоканал» совершено противоправное, виновное действие, выразившееся в злоупотреблении доминирующим положением в части навязывания контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора. Решением от 30.03.2010г. по делу №21/2010 Краснодарское УФАС России признало факт нарушения ООО «Краснодар Водоканал» п.3 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», административная ответственность за которое предусмотрена статьей 14.31 КоАП РФ, согласно которой совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 настоящего Кодекса, - 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, 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, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации 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.

За совершение подобного правонарушения ООО «Краснодар Водоканал» к административной ответственности ранее не привлекалось.

В соответствии со строкой 010 Отчета о прибылях и убытках за период с 1 января по 31 декабря 2009г. (форма №2) выручка

ООО «Краснодар Водоканал»:

Выручка от продажи всех товаров, продукции, работ и услуг составила – 1427897276 рублей;

Из сведений, представленных ООО «Краснодар Водоканал», следует, что за 2009г.:

Выручка ООО «Краснодар Водоканал» от оказания услуг по водоснабжению юридических лиц с объемом водопотребления до 1000м3 в месяц без учета НДС по МО г. Краснодар составила 10067466,85 рублей.

1/50 совокупного размера суммы выручки ООО «Краснодар Водоканал» от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2009г. (форма №2) равна **28557954,5 рублей.**

1/100 размера выручки ООО «Краснодар Водоканал» от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, равна **100674,70 рублей.**

15/100 размера выручки ООО «Краснодар Водоканал» от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, равна **1510120,03 рублей.**

Руководствуясь статьями 14.31, 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на ООО «Краснодар Водоканал» (г. Краснодар, ул. Каляева, 198, 350020) штраф в минимальном размере, что составляет **100674,70 рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП, штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока отсрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП, сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно п.1 ст.46 Бюджетного Кодекса Российской Федерации, штрафы подлежат зачислению в федеральный бюджет по коду **16111602010010000140.**

Реквизиты счетов для перечисления штрафа:

ИНН: 2309053192 КПП: 231001001

Получатель: УФАС по Краснодарскому краю (Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю).

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Краснодарскому краю, г. Краснодар.

БИК: 040349001 Расчетный счет: 40101810300000010013

Назначение платежа КБК **16111602010010000140**

ОКАТО: 03401000000

Очередность платежа 4.

Согласно части 4 статьи 32.2 КоАП, копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс 8 861 253-66-82).

Согласно части 4 статьи 20.25 КоАП, неуплата административного штрафа влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с подпунктом 5 пункта 1 и подпунктом 4 пункта 2 статьи 14 Закона Российской Федерации от 21.07.97г. №119-ФЗ «Об исполнительном производстве», постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение 3 месяцев со дня его вынесения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП, постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления

И.В.Иващенко