

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 02-13-75-2014

о назначении административного наказания

4 декабря 2014 года

г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области Камнева Наталья Петровна, рассмотрев протокол № 02-13-75-2014 от 20 ноября 2014 года и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица – Открытого акционерного общества «Элементы и конденсаторы Сибири» (далее ОАО «Элексиб») (ИНН 5408108377, ул. Часовая, 6, г. Новосибирск, 630098),

в присутствии законного представителя ОАО «Элексиб» - «...»,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства от 24.06.2014 года по результатам рассмотрения дела № 02-01-14-10-14 от 09.04.2014 года ОАО «Элексиб» признано:

- занимающим доминирующее положение на рынке услуг по транспортировке холодной воды в границах арендуемых сетей водоснабжения, в соответствии с ч. 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

- нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции». Нарушение выразилось в несоблюдении законодательно установленного порядка введения ограничения (прекращения) водоснабжения, а также препятствовании транспортировке холодной воды на объекты ОАО «НЗК», ООО «ЭПТ».

Общество с ограниченной ответственностью «Энергопромтепло» (далее по тексту – ООО «ЭПТ») владеет на праве аренды, на основании договора аренды № 36 от 30.11.2013 г. зданиями и сооружениями, принадлежащими на праве собственности ОАО «НЗК», основная часть которых (более тридцати объектов недвижимости) расположена на промплощадке завода по адресу г. Новосибирск, ул. Часовая, 6.

Энергоснабжение принадлежащих ОАО «НЗК», ООО «ЭПТ» объектов недвижимости, в том числе электроснабжение, теплоснабжение, водоснабжение, водоотведение, осуществляется с использованием инженерно - технических сооружений - сооружений электроэнергетики, теплотрассы, наружного водопровода, внутриплощадочной канализации, ливневой канализации, составляющих федеральное имущество и переданных на праве аренды открытому акционерному обществу «Элементы и конденсаторы Сибири» (далее по тексту - ОАО «Элексиб») на основании договоров аренды федерального имущества от 15.11.2013г. №№ 52р, 53р, 54р, 55р, 56р.

Таким образом ОАО «Элексиб» владеет объектами водоснабжения.

Федеральный закон от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении) регулирует отношения в сфере водоснабжения и водоотведения.

В соответствии со статьей 2 Закона о водоснабжении 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.

Актами 19.12.2013г., от 13.01.2014г., от 16.01.2013г., от 22.01.2014г. было установлено неоднократное ограничение и прекращение подачи холодной воды путем перекрытия запорной арматуры сетей, что нарушает законные права и интересы ОАО «НЗК», ООО «ЭПТ».

Осуществление ОАО «Элексиб» действий по препятствованию транспортировке воды по арендуемым сетям подтверждается также Предоставлением Прокуратуры Советского района от 25.04.14г., протоколом совещания от 10.02.2014г. и письмом исх. № 59 от 30.12.13 г., которое содержит угрозу отключения водоснабжения, в случае не подписания договора возмездного оказания услуг.

Данное обстоятельство указывает на умышленный характер действий ОАО «Элексиб», направленных на нарушение правил недискриминационного доступа к услугам по передаче энергоресурсов, установленных законами и постановлениями Правительства Российской Федерации.

В случае временного прекращения или ограничения горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, транспортировки воды и (или) сточных вод по основаниям, организация, осуществляющая горячее водоснабжение, холодное водоснабжение и (или) водоотведение, в течение одного дня со дня такого прекращения или ограничения уведомляет абонентов, орган местного самоуправления поселения, городского округа, а также:

- 1) территориальный орган федерального органа исполнительной власти, осуществляющего федеральный государственный санитарно-эпидемиологический надзор, в случае прекращения или ограничения холодного водоснабжения и (или) водоотведения;
- 2) структурные подразделения территориальных органов федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на решение задач в области пожарной безопасности, в случае прекращения или ограничения холодного водоснабжения;
- 3) организации, с которыми заключены договоры по транспортировке воды, договоры по транспортировке сточных вод, в случае прекращения или ограничения транспортировки воды и (или) сточных вод (ч.2 ст. 21 Закона о водоснабжении).

В соответствии с п. 61 Постановления от 29.07.2013 г. № 644 «Об утверждении правил холодного водоснабжения и водоотведения и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» (далее – Постановление № 644), перечень лиц, подлежащих уведомлению о временном прекращении или ограничении холодного водоснабжения и (или) водоотведения, транспортировки холодной воды и (или) транспортировки сточных вод, сроки уведомления о временном прекращении или ограничении, сроки снятия такого прекращения или ограничения определяются в соответствии с положениями Федерального закона "О водоснабжении и водоотведении". Уведомление указанных лиц осуществляется

в письменном виде любым способом, позволяющим достоверно установить факт получения информации. В таком уведомлении организация водопроводно-канализационного хозяйства указывает:

- а) причины временного прекращения или ограничения холодного водоснабжения и (или) водоотведения, транспортировки холодной воды и (или) сточных вод;
- б) предполагаемый срок, по истечении которого будет возобновлено холодное водоснабжение и (или) водоотведение, транспортировка холодной воды, сточных вод;
- в) перечень абонентов, в отношении которых временно прекращено или ограничено холодное водоснабжение и (или) водоотведение.

В договоре аренды федерального имущества № 52 р от 15.11.2013г. в п. 2.2.8. указано, что в случае возникновения аварийных ситуаций Общество обязано немедленно принять необходимые меры к их устранению. Аварийно-восстановительные работы на Объекте аренды производить в течение 24 (двадцати четырех) часов. Немедленно извещать «Арендодателя» о всяком повреждении, аварии или ином событии, нанесшем (или грозящем нанести) Объекту ущерба, и своевременно принимать все возможные меры по предотвращению угрозы, против дальнейшего разрушения или повреждения Объекта.

В соответствии с ч.1 ст. 21 Закона о водоснабжении, организация, осуществляющая горячее водоснабжение, холодное водоснабжение и (или) водоотведение, вправе временно прекратить или ограничить водоснабжение и (или) водоотведение, а также транспортировку воды и (или) сточных вод в следующих случаях:

- 1) из-за возникновения аварии и (или) устранения последствий аварии на централизованных системах водоснабжения и (или) водоотведения;
- 2) из-за существенного ухудшения качества воды, в том числе в источниках питьевого водоснабжения. Критерии существенного ухудшения качества питьевой воды, горячей воды устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим федеральный государственный санитарно-эпидемиологический надзор;
- 3) при необходимости увеличения подачи воды к местам возникновения пожаров;
- 4) при отведении в централизованную систему водоотведения сточных вод, содержащих материалы, вещества и микроорганизмы, отведение (сброс) которых запрещено;
- 5) из-за воспрепятствования абонентом допуску (недопуск) представителей организации, осуществляющей водоотведение, или по ее указанию представителей иной организации к контрольным канализационным колодцам для отбора проб сточных вод.

Исходя из анализа представленной Обществом на запрос Новосибирского УФАС России информации, даже при наличии аварийной ситуации, ОАО «Элексиб» не соблюдены выше приведенные положения законодательства в сфере

водоснабжения и договора аренды.

Как указывалось выше, ОАО «Элексиб» с использованием принадлежащих ему водопроводных сетей осуществляет транспортировку холодной воды на объекты ОАО «НЗК», ООО «ЭПТ».

В соответствии со статьей 31 ФЗ от 07.12.2011 № 416-ФЗ (ред. от 30.12.2012) «О водоснабжении и водоотведении» к регулируемым видам деятельности в сфере холодного водоснабжения относятся:

- 1) холодное водоснабжение, в том числе:
 - а) транспортировка воды, включая распределение воды;
 - б) подвоз воды в случаях, установленных частью 3 названной статьи;
- 2) подключение (технологическое присоединение) к централизованной системе водоснабжения.

В соответствии с частью 1 статьи 4 ФЗ от 17.08.1995 № 147-ФЗ (ред. От 30.12.2012) «О естественных монополиях» услуги, оказываемые в сфере водоснабжения с использованием централизованных системы, систем коммунальной инфраструктуры, а также на рынке оказания услуг по водоснабжению в границах присоединенных водопроводных сетей, относятся к сфере деятельности субъектов естественной монополии.

ОАО «Элексиб», оказывая услуги по транспортировке в границах присоединенных водопроводных сетей, является субъектом естественной монополии.

В соответствии с частью 5 статьи 5 ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 30.12.2012) «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Следовательно, ОАО «Элексиб», как субъект естественной монополии на рынке оказания услуг по транспортировке воды в границах присоединенных водопроводных сетей, находящемся в состоянии естественной монополии, занимает доминирующее положение. Следовательно, на ОАО «Элексиб» распространяются требования и запреты антимонопольного законодательства (в частности части 1 статьи 10 ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

ОАО «Элексиб», передающее холодную воду потребителям, присоединенным к его наружному водопроводу, является субъектом рынка по транспортировке холодной воды.

Очевидность доминирующего положения субъекта естественной монополии (в данном случае ОАО «Элексиб») исключает необходимость проведения антимонопольным органом анализа конкурентной среды.

Таким образом, ОАО «Элексиб» является субъектом естественной монополии и, соответственно, в силу прямого указания закона занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по транспортировке холодной воды потребителям, присоединенным к сетям ОАО «Элексиб».

Федеральный закон от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участками гражданского оборота. Так, для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные ст. 10 указанного Закона.

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

В пункте 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» указано, что исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. Также надлежит иметь в виду, что суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

Действия ОАО «Элексиб» по препятствованию транспортировке холодной воды установленного порядка и несоблюдению законодательно введённого ограничения (прекращения) водоснабжения на объекты ОАО «НЗК», ООО «ЭПТ», являются злоупотреблением доминирующим положением данным хозяйствующим субъектом, и нарушают часть 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

Умышленные действия ОАО «Элексиб» по препятствованию транспортировке воды подтверждает письмо № 59 от 30.12.13 г., которое является принуждением ОАО «Элексиб» заключить договор возмездного оказания услуг по техническому обслуживанию и текущему содержанию сетей, стоимость услуг составляет 350000 рублей в месяц. В данном письме прямо указано, что в случае если в течение рабочего дня 31 декабря 2013 г. не будет подписан предоставленный договор и не перечислены денежные средства из расчета общей месячной арендной платы за период 15 ноября 2013 г. по 31 января 2013 г., энергосети (теплоноситель, холодная вода) будут отключены от производственных зданий. Данные действия ответчика противоречат Закону о водоснабжении, нарушают права и интересы заявителей, являются злоупотреблением доминирующим положением.

Частью 3 статьи 11 Закона о водоснабжении установлено, что собственники и иные законные владельцы водопроводных и (или) канализационных сетей не вправе препятствовать транспортировке по их водопроводным и (или) канализационным сетям воды (сточных вод) в целях обеспечения горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения абонентов, объекты капитального строительства которых подключены (технологически присоединены) к таким сетям, а также до установления тарифов на транспортировку воды по таким водопроводным сетям и (или) на транспортировку сточных вод по таким

канализационным сетям требовать возмещения затрат на эксплуатацию этих водопроводных и (или) канализационных сетей.

Таким образом действия ОАО «Элексиб» противоречат вышеуказанным положениям законодательства о водоснабжении, являются злоупотреблением своим доминирующим положением на рынке услуг по транспортировке холодной воды в границах арендуемых сетей и приводят к ущемлению интересов ОАО «НЗК» и ООО «ЭПТ», следовательно, нарушают часть 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

Ответственность за совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, предусмотрена частью 2 статьи 14.31 Кодекса об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Таким образом, ОАО «Элексиб» за нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» несет ответственность в соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Место совершения административного правонарушения – город Новосибирск. Время совершения административного правонарушения с декабря 2013г. по настоящее время (акты от 19.12.2013г., от 13.01.2014г., от 16.01.2014г., от 22.01.2014г. о неоднократном ограничении и прекращении подачи холодной воды).

При составлении протокола об административном правонарушении ОАО «Элексиб» пояснило, что с протоколом не согласно.

При рассмотрении дела ответчиком представлены объяснения по существу правонарушения (вх. 12586 от 20.11.2014), суть в которых в следующем.

Из содержания уведомления Управления ФАС по НСО от 23.10.2014 года № 02-11231 следует, что Управление ФАС по НСО усматривает в действиях ОАО «Элексиб» совершение административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 ч. 2 КоАП РФ по факту совершения действий, признанных Комиссией Новосибирского УФАС России нарушением ч. 1 ст. 10 ФЗ « О защите конкуренции», выразившихся в несоблюдении законодательно установленного порядка введения ограничения (прекращения) водоснабжения, а также препятствии транспортировке холодной воды на объекты ОАО «НЗК», ООО «ЭПТ».

В уведомлениях указано на то, что производство по делу об административном правонарушении в отношении юридического лица «ОАО «Элексиб» возбуждается по факту совершения действий, признанных решением Комиссии Новосибирского УФАС России по делу № 02-01-14-10-14 от 10.06.2014 года нарушением ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в несоблюдении законодательно установленного порядка введения ограничения (прекращения) водоснабжения, а также препятствовании транспортировке холодной воды на объекты ОАО «НЗК», ООО «ЭПТ».

Ответчик считает, что в действиях ОАО «Элексиб» отсутствует как событие, так и состав административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 ч. 2 КоАП

РФ по следующим основаниям.

Статьей 14.31 ч. 2 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за 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.

Указанная норма является отсылочной и для установления наличия или отсутствия состава административного правонарушения ст. 14.31 ч. 2 КоАП РФ следует руководствоваться, в том числе, ст. 5, 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Объективная сторона административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 ч. 2 КоАП РФ, с учетом ст. 5, 10 ФЗ «О защите конкуренции», заключается в злоупотреблении своим доминирующим положением на товарном рынке, т.е. положением, которое дает возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товаров и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, либо затруднять доступ на этот рынок. При этом виновный должен занимать «доминирующее положение», которое определяется исходя из ст. 5 Закона о конкуренции, а "злоупотребления" могут выразиться в действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц – ст. 10 Закона «О защите конкуренции».

Данное правонарушение может быть совершено только в форме действий.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется только наличием умысла.

По делу об административных правонарушениях подлежат выяснению и доказыванию в соответствии со ст. 26.1 КоАП РФ, в том числе: наличие события административного правонарушения; виновность лица в совершении административного правонарушения; характер и размер ущерба, причиненного административным правонарушением; обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении.

Согласно ст. 2.1. ч. 1, 2.2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность;

административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких

последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

Управление Новосибирского ФАС России считает, исходя из содержания уведомлений и решения УФАС России по НСО по делу № 02-01-14-10-14 от 10.06.2014 года, что злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке со стороны ОАО «Элексиб» выразилось в несоблюдении законодательно установленного порядка введения ограничения (прекращения) водоснабжения, а также препятствовании транспортировке холодной воды на объекты ОАО «НЗК», ООО «ЭПТ»: не соблюден порядок уведомления абонента ОАО «НЗК» по фактам ограничения (прекращения) водоснабжения 19.12.2013 года и 13.01.2014 года при временном прекращении или ограничении водоснабжения и препятствовании транспортировке воды заявителям ОАО «НЗК», ООО «ЭПТ» (пункт первый уведомления и стр. 6-9, 12-23 решения УФАС России по НСО).

В соответствии со ст. 21 ч. 2 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» в случаях указанным в части 1 настоящей статьи, организация, осуществляющая горячее водоснабжение, холодное водоснабжение и (или) водоотведение, в течение одного дня со дня такого прекращения или ограничения уведомляет абонентов, орган местного самоуправления поселения, городского округа, а также: 1) территориальный орган федерального органа исполнительной власти, осуществляющего федеральный государственный санитарно-эпидемиологический надзор, в случае прекращения или ограничения холодного водоснабжения и (или) водоотведения; 2) структурные подразделения территориальных органов федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на решение задач в области пожарной безопасности, в случае прекращения или ограничения холодного водоснабжения; 3) организации, с которыми заключены договоры по транспортировке воды, договоры по транспортировке сточных вод, в случае прекращения или ограничения транспортировки воды и (или) сточных вод. В соответствии с п. 2.2.8 договора аренды федерального имущества от 15.11.2013 года № 52 ОАО «Элексиб» обязано немедленно принять меры к устранению аварийных ситуаций, немедленно извещать «арендодателя» о всяком повреждении, аварии или ином событии, наносящим (или грозящим нанести) объекту ущербу.

Не направление уведомления о временном прекращении или ограничении водоснабжения абоненту ОАО «НЗК» и организациям, указанным в законе и договоре аренды, является бездействием. Учитывая, что диспозиция ст. 14.31 ч. 2 КоАП РФ заключается в действии, то не направление указанных уведомлений, являясь бездействием, не образует состава административного правонарушения ст. 14.31.ч. 2 КоАП РФ.

Не направление уведомлений о временном прекращении или ограничении водоснабжения само по себе не ведет к временному прекращению или ограничению водоснабжения, а потому не ущемляет чьи-либо интересы в получении водоснабжения.

Следовательно, несоблюдение законодательно установленного порядка введения ограничения (прекращения) водоснабжения, в виде не направления абоненту ОАО «НЗК» уведомлений об ограничении (прекращении) водоснабжения 19.12.2013 года и 13.01.2014 года при временном прекращении или ограничении водоснабжения не образует состава административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 ч. 2 КоАП РФ.

Другим обстоятельством, которое Управление ФАС России по НСО считает злоупотреблением доминирующим положением на товарном рынке и образующим состав административного правонарушения по ст. 14.31 ч. 2 КоАП РФ, указано препятствование транспортировки воды ОАО «НЗК», ООО «ЭПТ» путем ограничения и прекращения подачи холодной воды согласно актов от 19.12.2013 года, 13.01.2014 года, 16.01.2014 года, 22.01.2014 года.

Статьей 21 ч. 1 п. 1 ФЗ « О водоснабжении и водоотведении» установлено, что организация, осуществляющая горячее водоснабжение, холодное водоснабжение и (или) водоотведение, вправе временно прекратить или ограничить водоснабжение и (или) водоотведение, а также транспортировку воды и (или) сточных вод в следующих случаях: из-за возникновения аварии и (или) устранения последствий аварии на централизованных системах водоснабжения и (или) водоотведения.

В соответствии с п. 2.2.8 договора аренды федерального имущества от 15.11.2013 года № 52 ОАО «Элексиб» обязано немедленно принять меры к устранению аварийных ситуаций, немедленно извещать «арендодателя» о всяком повреждении, аварии или ином событии, наносящим (или грозящим нанести) объекту ущербу.

Временное прекращение передачи холодной воды ОАО «НЗК» и ООО «ЭПТ» имело место в связи с плановой проверкой и аварийно-восстановительными работами на водопроводе холодной воды.

Сказанное означает, что временное прекращение холодного водоснабжения было произведено ОАО «Элексиб» на законном основании.

В материалах проверки отсутствуют доказательства того, что проведение ремонтно-восстановительных работ не требовалось, что указанные работы не проводились и что при проведении работ не требовалось прекращения подачи воды.

ОАО «Элексиб» в адрес ОАО «НЗК» письмом от 30.12.2013 года № 59 предложило заключить договор возмездного оказания услуг по техническому обслуживанию и текущему содержанию сетей, в договоре указана цена 350 000 руб. в месяц, содержится предложение оплатить в срок 31 декабря 2013 года денежные средства, также указано на последствие не подписания договора - прекращение холодного водоснабжения. ОАО «НЗК» договор не заключило.

В материалах проверки отсутствуют доказательства того, что на основании данного письма было произведено прекращение подачи холодной воды ОАО «НЗК», ООО «ЭПТ».

Дата фактического прекращения подачи воды совпадает с датой аварии, планового проведения работ и не совпадает с датой предполагаемого отключения воды, указанного в письме.

При таких обстоятельствах, прекращение подачи холодной воды ОАО «НЗК», ООО «ЭПТ» было произведено в допустимых пределах осуществления гражданских прав на производство аварийно-восстановительных работ на системе холодного водоснабжения со стороны ОАО «Элексиб» и ограничения ОАО «НЗК» в получении

холодного водоснабжения были разумными.

В связи с временным прекращением подачи воды какого-либо ущерба ОАО «НЗК», ООО «ЭПТ» не причинено.

Действия ОАО «Элексиб» при временном прекращении подачи холодной воды ОАО «НЗК», ООО «ЭПТ» были произведены в рамках закона и в этих действиях отсутствует состав административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 ч. 2 КоАП РФ - злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке. Действия по временному прекращению подачи холодной воды были связаны только с плановыми и аварийно-восстановительными работами, препятствий по транспортировке холодной воды на объекты ОАО «НЗК», ООО «ЭПТ» не создавалось. У ОАО «Элексиб» умысел на совершение действий по злоупотреблению доминирующим положением на товарном рынке отсутствовал.

Решение Комиссии УФАС России по Новосибирской области по делу № 02-01-14-10-14 от 10.06.2014 года принималось в рамках соблюдения антимонопольного законодательства и такое решение является одним из доказательств по административному делу, но не создает согласно КоАП РФ преюдиции, и не освобождает УФАС России по НСО от доказывания обстоятельств, указанных в ст. 26.1. КоАП РФ в рамках производства по административному производству и такие доказательства отсутствуют.

В соответствии со ст. 24.5 ч. 1, ч. 2 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств: 1) отсутствие события административного правонарушения; 2) отсутствие состава административного правонарушения, в том числе недостижение физическим лицом на момент совершения противоправных действий (бездействия) возраста, предусмотренного настоящим Кодексом для привлечения к административной ответственности, или невменяемость физического лица, совершившего противоправные действия (бездействие).

С учетом изложенного ОАО «Элексиб» по делу об административном правонарушении в отношении ОАО «Элексиб» просит прекратить.

По поводу вышеизложенных доводов ответчика необходимо отметить следующее.

В соответствии с частью 3 статьи 11 Закона о водоснабжении установлено, что собственники и иные законные владельцы водопроводных и (или) канализационных сетей не вправе препятствовать транспортировке по их водопроводным и (или) канализационным сетям воды (сточных вод) в целях обеспечения горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения абонентов, объекты капитального строительства которых подключены (технологически присоединены) к таким сетям, а также до установления тарифов на транспортировку воды по таким водопроводным сетям и (или) на транспортировку сточных вод по таким канализационным сетям требовать возмещения затрат на эксплуатацию этих водопроводных и (или) канализационных сетей.

Как следует из материалов дела № 02-01-14-10-14 ОАО «Элексиб» владеет объектами водопроводных сетей, что подтверждается представленным договором № 54р от 15.11.2013 г. аренды федерального имущества.

В соответствии с частью 1 статьи 4 ФЗ от 17.08.1995 № 147-ФЗ (ред. От 30.12.2012) «О естественных монополиях» услуги, оказываемые в сфере водоснабжения с использованием централизованных системы, систем коммунальной инфраструктуры, а также на рынке оказания услуг по водоснабжению в границах присоединенных водопроводных сетей, относятся к сфере деятельности субъектов естественной монополии.

ОАО «Элексиб», оказывая услуги по транспортировке воды в границах присоединенных водопроводных сетей, является субъектом естественной монополии.

В соответствии с частью 5 статьи 5 ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 30.12.2012) «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

ОАО «Элексиб», передающее холодную воду потребителям, присоединенным к его наружному водопроводу, является субъектом рынка по транспортировке холодной воды.

Очевидность доминирующего положения субъекта естественной монополии (в данном случае ОАО «Элексиб») исключает необходимость проведения антимонопольным органом анализа конкурентной среды.

Таким образом, ОАО «Элексиб» является субъектом естественной монополии и, соответственно, в силу прямого указания закона занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по транспортировке холодной воды потребителям, присоединенным к сетям ОАО «Элексиб».

Федеральный закон от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участками гражданского оборота. Так, для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные ст. 10 указанного Закона.

В соответствии частью 1 статьи 10 ФЗ № 135-ФЗ, запрещается злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением, которое может выражаться как в форме действий, так и бездействия.

Статья 14.31 КоАП РФ предусматривает административную ответственность за злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке (в любой форме), признанное недопустимым в соответствии с антимонопольным законодательством. Факт нарушения антимонопольного законодательства Открытым акционерным обществом «Элексиб» установлен решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 24.06.2014 г. по делу № 02-01-14-10-14.В соответствии со ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.31 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного [законодательства](#) Российской Федерации. Согласно ст. 2.1. КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие)

физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ при злоупотреблении доминирующим положением в форме бездействия подтверждается Определением ВАС РФ от 29.04.2014 N 5199/14 по делу N А33-18652/2013.

Кроме того необходимо отметить, что нарушение антимонопольного законодательства со стороны ОАО «Элексиб» осуществлено путем несоблюдения законодательно установленного порядка введения ограничения (прекращения) водоснабжения, а также препятствования транспортировке холодной воды на объекты ОАО «НЗК», ООО «ЭПТ».

Осуществление ОАО «Элексиб» действий по препятствованию транспортировке воды по арендуемым сетям подтверждается актами 19.12.2013г., от 13.01.2014г., от 16.01.2014г., от 22.01.2014г. об ограничении и прекращении подачи холодной воды путем перекрытия запорной арматуры сетей, также Представлением Прокуратуры Советского района от 25.04.14г., протоколом совещания от 10.02.2014г. и письмом исх. № 59 от 30.12.13 г., которое содержит угрозу отключения водоснабжения, в случае не подписания договора возмездного оказания услуг.

Данное обстоятельство указывает на умышленный характер действий ОАО «Элексиб», направленных на нарушение правил недискриминационного доступа к услугам по передаче энергоресурсов, установленных законами и постановлениями Правительства Российской Федерации. Кроме того, необходимо отметить, что угроза отключения энергоресурсов, изложенная в письме № 59 от 30.12.13 г. была реализована ответчиком не только в части водоснабжения, но и в части теплоснабжения, что являлось предметом рассмотрения иного дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Довод ОАО «Элексиб» о временном прекращении холодного водоснабжения в связи с плановой проверкой и аварийно-восстановительными работами на водопроводное, не могут быть приняты во внимание по причине отсутствия документального подтверждения. Ответчик предоставил единственное уведомление об отключении холодной воды от 17.01.14, по причине аварийно-восстановительных работ, однако отключения происходили раньше с 19.12.2013г., что подтверждается актами об обнаружении нарушений подачи холодной воды.

В соответствии с договором аренды федерального имущества № 52р от 15.11.2013г. в случае возникновения аварийных ситуаций, работы на объекте необходимо проводить в течение 24 часов при этом известив арендодателя. Данные условия ответчиком также были проигнорированы. Длительность и частоту отключений отражают имеющиеся в материалах дела акты об обнаружении нарушений подачи холодной воды. Самое длительное отключение производилось в зимний период в течение 9 дней (акт 21.01.2014г.), что подтверждает противоправное деяние ОАО «Элексиб», повлекшее ущемление законных прав и интересов заявителей.

Таким образом, ОАО «Элексиб» умышленно осуществляло противоправные, виновные действия (бездействие), которые являются злоупотреблением субъектом естественной монополии своим доминирующим положением и недопустимы в

соответствии с антимонопольным законодательством. Следовательно в действиях ответчика присутствует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 14.31 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, влечет наложение административного штрафа 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.

Таким образом, ОАО «Элексиб» за нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» несет ответственность в соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Сумма выручки на рынке транспортировки воды в границах арендуемых ОАО «Элексиб» инженерных сетей в 2013 году отсутствует.

Совокупная сумма выручки ОАО «Элексиб» за 2013 год составляет «...» рублей.

Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении не установлены.

Руководствуясь статьями 23.48 и частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях, учитывая отсутствие смягчающих и отягчающих обстоятельств,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Открытое акционерное общество «Элементы и конденсаторы Сибири»

(ИНН 5408108377, ул. Часовая, 6, г. Новосибирск, 630098), виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

2. Применить к Открытому акционерному обществу «Элементы и конденсаторы Сибири» (ИНН 5408108377, ул. Часовая, 6, г. Новосибирск, 630098), меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2. Кодекса РФ об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления в законную силу постановления о наложении административного штрафа либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5. Кодекса РФ об административных правонарушениях на р/с 40 101 810 900 000 010 001 ГРКЦ ГУ Банка России по Новосибирской области, г. Новосибирск, БИК 045004001.

Получатель: Управление Федерального казначейства по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России), ИНН 5405116098/КПП 540501001, код БК 161 1 16 02010 01 6000 140, ОКТМО 50701000.

Назначение платежа: административные штрафы, зачисляемые в федеральный бюджет.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, постановление в соответствии с действующим законодательством направляется судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со ст. 30.1-30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.[\(1\)](#)

Согласно требованиям ст. 29.11 КоАП РФ резолютивная часть данного постановления по делу об административном правонарушении оглашена в полном объеме немедленно по окончании рассмотрения дела.

Заместитель руководителя управления
Камнева

Н.П.

[\(1\)](#) В соответствии со ст. 31.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в течение года со дня его вступления в законную силу. В случае рассрочки исполнения постановления о назначении административного наказания течение срока давности продлевается на срок рассрочки.