

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: Вялых С.В. – руководитель Управления, члены Комиссии: Абросимов Д.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля, Яковенко Н.В. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, Лазаревский Д.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев в заседании 20.10.2009 дело № 32 от 01.09.2009,  
возбужденное в отношении ЗАО «Жилищно-коммунальное управление»,

о нарушении части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении интересов лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность в пределах п. Лучегорск, в части навязывания невыгодных условий договора на оказание услуг по отбору проб и определения состава сточных вод; нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования; необоснованного прекращения оказания услуг водоснабжения и водоотведения,

при участии:

индивидуального предпринимателя Е.И. Булатовой;

представители ЗАО «Жилищно-коммунальное управление» и администрации Пожарского муниципального района извещены надлежащим образом, на заседание Комиссии не явились.

#### У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее -Приморское УФАС России, Управление) поступило обращение Администрации Пожарского муниципального района в связи с обращением сообщества предпринимателей Пожарского муниципального района на действия ЗАО «Жилищно-коммунальное управление» (далее – ЗАО «ЖКУ»).

Также в материалах дела имеется обращение ИП Булатовой Е.И. по поводу противоправных действий ЗАО «ЖКУ», в связи с чем к участию в рассмотрении дела привлечена ИП Булатова Е.И. – представитель сообщества предпринимателей малого и среднего бизнеса Пожарского муниципального района.

При рассмотрении поступивших в Управление материалов установлено

следующее.

Между ЗАО «ЖКУ» и администрацией Лучегорского городского поселения заключен договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом в целях обеспечения населения услугами холодного водоснабжения (транспортировка и реализация холодной воды), услугами водоотведения и очистки сточных вод от 25.09.2008 № 34.

На основании данного договора ЗАО «ЖКУ» является единственной организацией, оказывающей услуги водоснабжения и водоотведения в границах п. Лучегорск.

ЗАО «ЖКУ» приказом Приморского УФАС России от 17.03.2005 № 31 включено в реестр хозяйствующих субъектов с долей свыше 65% на рынке услуг водоснабжения и водоотведения в границах п. Лучегорск Пожарского муниципального района.

Согласно заключению аналитического отдела от 06.10.2009 ЗАО «ЖКУ» занимает долю 100 % на рынке водоснабжения и водоотведения в п. Лучегорск Пожарского района.

Согласно пункту 64 Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 12.02.1999 № 167 (далее – Правила), Абонент должен обеспечить лабораторный контроль и соблюдение установленных требований и нормативов по составу сбрасываемых в систему канализации сточных вод.

В силу пункта 67 Правил анализа контрольных проб сточных вод производятся лабораторией организации водопроводно-канализационного хозяйства или по усмотрению указанной организации в аттестованной и (или) аккредитованной для производства таких работ другой организации (лаборатории).

ЗАО «ЖКУ» осуществляет контроль качества сточных вод лабораторией участка водоотведения ЗАО «ЖКУ» на основании свидетельства об оценке состояния измерения в лаборатории № 21, выданного 25.11.2008 ФГУ «Приморский центр стандартизации, метрологии и сертификации» (далее – ФГУ «Приморский ЦСМ») по показателям, указанным в паспорте ПС 1.022-07.

Согласно информации, представленной ФГУ «Приморский ЦСМ», осуществление лабораторного анализа сточных вод, поступающих в систему канализации п. Лучегорск от хозяйствующих субъектов регулируется заключаемыми договорами между ЗАО «ЖКУ» и абонентами.

С учетом данной информации, полученной от ФГУ «Приморский ЦСМ», ЗАО «ЖКУ» вправе проводить лабораторный анализ показателей для абонентов на основании отдельных договоров. ЗАО «ЖКУ» оказывает такие услуги на возмездной основе на основании договоров на оказание услуг по отбору проб и определения состава сточных вод.

Вместе с тем, в пределах Пожарского муниципального района находится только лаборатория ЗАО «ЖКУ», которая может проводить лабораторный анализ показателей сточных вод, а иная аттестованная и (или) аккредитованная лаборатория находится на значительном удалении, то есть абонент фактически не

может произвести лабораторный анализ контрольных проб в иной независимой аккредитованной организации (лаборатории).

Таким образом, ЗАО «ЖКУ» занимает 100% и на рынке предоставления услуг лабораторного анализа показателей сточных вод в пределах Пожарского муниципального района

1. Согласно информации, представленной сообществом предпринимателей Пожарского муниципального района ЗАО «ЖКУ» навязывает хозяйствующим субъектам невыгодные условия договора на оказание услуг по отбору проб и определению химического состава сточных вод и договора на прием и отпуск сточных вод., а именно данные типовые договоры ЗАО «ЖКУ» предусматривают ежемесячное предоставление абонентами сведений лабораторного контроля.

Согласно письму сообщества предпринимателей ЗАО «ЖКУ» в период март-апрель 2009 года направляло в адрес хозяйствующих субъектов письма с указанием рассмотреть вопрос о предоставлении сведений лабораторного контроля (письмо исх. № 215 от 23.03.2009 в адрес ИП Булатовой Е.И. и исх. № 1-10-220 от 24.03.2009 в адрес ИП Зарянка Т.Д.)

Вместе с тем, письма направленные в адрес предпринимателей направлялись ЗАО «ЖКУ» во время действия Постановления Главы Лучегорского городского поселения от 24.12.2007 № 102 «Об условиях приема сточных от предприятий, организаций и предпринимателей без образования юридического лица в систему канализации Лучегорского городского поселения» (далее – постановление от 24.12.2007 № 102).

Действовавшее на момент направления писем ЗАО «ЖКУ» постановление от 24.12.2007 № 102, устанавливало отчетный период для предоставления сведений о составе сбрасываемых сточных вод равный одному месяцу.

Однако в последующем, Постановлением Главы Лучегорского городского поселения от 21.04.2009 № 30 «Об условиях приема сточных вод от предприятий, организаций и предпринимателей без образования юридического лица в систему канализации Лучегорского городского поселения» (далее – Постановление от 21.04.2009 № 30) установлена периодичность предоставления отчетных данных устанавливается не менее 2-х раз и не более 6-ти отчетов в год. Конкретная периодичность и форма отчетности устанавливается организацией ВКХ.

Согласно пункту 5 части 2 статьи 23 Федерального закона «О защите конкуренции» антимонопольный орган дает разъяснения по вопросам применения антимонопольного законодательства.

В соответствии с разъяснениями ФАС России от 12.11.2008 № АГ/29484 навязывание контрагенту невыгодных условий договора, невыгодных для него, заключается в таком поведении доминирующего хозяйствующего субъекта, при котором ущемляются права контрагента либо он вынужден вступать в правоотношения на невыгодных для себя условиях.

Однако, после принятия Постановления от 21.04.2009 № 30 ЗАО «ЖКУ» не направляло в адрес хозяйствующих субъектов предложений по заключению договора на отпуск воды и прием сточных вод и договора на оказание услуг по

отбору проб и определению химического состава сточных вод, в которых бы предусматривалось ежемесячное предоставление отчетных сведений о составе сточных вод.

Таким образом, факты навязывания ЗАО «ЖКУ» невыгодных условий договора на отпуск и прием сточных вод и договора на оказание услуг по отбору проб сточных вод и определению химическому составу сточных вод Комиссией не подтверждены

2. По информации, поступившей от Сообщества предпринимателей малого и среднего бизнеса Пожарского района, ЗАО «ЖКУ» необоснованно выставляет абонентам счета за проведение контрольного анализа сточных вод, в то время как данные услуги заложены в тарифе на водоотведение.

В соответствии с пунктом 65 Правил контроль за соблюдением абонентом нормативов водоотведения по составу сточных вод осуществляется организацией водопроводно-канализационного хозяйства путем выполнения анализов проб сточных вод абонента, отбираемых в контрольных канализационных колодцах.

Следовательно, проведение контрольных анализов проб сточных вод абонентов является правом ЗАО «ЖКУ» и затраты на проведение таких анализов не могут быть отнесены на счет абонентов. Кроме того, положениями договора на отпуск и прием сточных вод не предусмотрена обязанность абонентов оплачивать организации водопроводно-канализационного хозяйства выполнение контрольных анализов проб сточных вод.

Согласно информации, представленной администрацией Пожарского муниципального района на основании письма администрации Лучегорского городского поселения (исх. № 01.12/1653 от 21.09.2009), расходы на осуществления контроля за соответствием сброса сточных вод включены в тариф на услуги водоотведения.

Вместе с тем, в материалах дела имеются счета, выставленные ЗАО «ЖКУ» за осуществление контрольных анализов сточных вод ИП Булатовой Е.И. (№ <.....> от 25.03.2009); ИП Заряно Т.Д. (№ <.....> от 25.03.2009; № 00001623 от 27.04.2009), а также акт сверки счетов от 14.04.2009 с ИП Булатовой Е.И. Однако, договор на осуществление контрольных анализов заключен не был, положениями договоров на отпуск и прием сточных вод обязанность оплачивать счета за проведение контрольных анализов не предусмотрена.

ЗАО «ЖКУ» в своих пояснениях указывает, что счет, выставленный ИП Булатовой Е.И., сторнирован, однако, документально данную информацию не подтвердило.

Таким образом, действия ЗАО «ЖКУ» по выставлению счетов за осуществление контрольных анализов проб сточных вод могут привести ущемлению интересов хозяйствующих субъектов, а именно к необоснованным затратам предпринимателей и организаций, осуществляющих деятельность в пределах п. Лучегорск.

3. Согласно письму сообщества предпринимателей Пожарского муниципального района ЗАО «ЖКУ» осуществляло исследование показателя «Жиры» и выявило его превышение хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность в

пределах Лучегорского городского поселения, в т.ч. ИП Булатовой Е.И, ИП Колыбину Г.И., ИП Зарянку Т.Д.

Согласно информации, представленной ФГУ «Приморский ЦСМ» по запросу Управления, ЗАО «ЖКУ» вправе проводить исследования только по показателям, указанным в паспорте ПС 1.022-07. Вместе с тем, согласно информации ФГУ «Приморский ЦСМ» (от 19.08.2009 № 43/5-2/670) ЗАО «ЖКУ» получило право проводить исследования по данному показателю только 20.07.2009.

Между тем, показатель «Жиры» исследовался ЗАО «ЖКУ» до 20.07.2009 при проведении лабораторных анализов контрольных проб абонентов (протокол № 22 результатов химического анализа сточных вод № 1-1-224 от 24.03.2009 ИП Булатовой Е.И.; протокол результатов количественного химического анализа сточных вод № 190 от 17.03.2009 ИП Колыбину Г.И.; протокол № 20 результатов химического анализа сточных вод исх. № 235 от 26.03.2009 ИП Зарянку Т.Д.).

В своих пояснениях (от 25.09.2009) ЗАО «ЖКУ» указало, что контроль показателя «Жиры» производится в соответствии с методикой ПДНФ 14.1:2.189-02, предполагающей совместное определение жиров и нефтепродуктов с разделением их непосредственно при снятии показаний на приборе.

Между тем, ЗАО «ЖКУ» было вправе осуществлять контроль показателя «Жиры» только с момента внесения данного показателя в паспорт ПС 1.022-07. Показатель «Жиры» был внесен в паспорт ПС 1.022-07 только 20.07.2009, таким образом, до 20.07.2009 ЗАО «ЖКУ» было не вправе осуществлять контроль показателя «Жиры» и в случае его превышения начислять повышенную плату за оказание услуг водоотведения.

Согласно пункту 5 Постановления Губернатора Приморского края от 22.01.2008 № 7-пг «О взимании платы за сброс сточных вод и загрязняющих веществ в систему канализации населенных пунктов» за превышение нормативов сброса сточных вод в систему канализации населенного пункта с абонентов взимается повышенная плата, размер которой определяется исходя из объема общего водоотведения и концентрации загрязняющих веществ в сточных водах:

за превышение лимита сброса сточных вод - в двукратном размере действующего тарифа за каждый кубический метр сверхнормативного сброса;

за превышение допустимой концентрации по одному из загрязняющих веществ - в двукратном размере действующего тарифа за каждый кубический метр сбрасываемых сточных вод;

за превышение допустимой концентрации одновременно по двум загрязнителям - в трехкратном, по трем - четырехкратном и т.д. размере действующего тарифа за каждый кубический метр сбрасываемых сточных вод (при этом кратность действующего тарифа ограничивается пятью);

за сброс веществ, не удаляемых на очистных сооружениях коммунальной канализации, а также за залповый сброс любого вида загрязнений - в десятикратном размере действующего тарифа за каждый кубический метр сбрасываемых сточных вод.

С учетом приведенной нормы ЗАО «ЖКУ» при превышении предельно допустимой

концентрации даже по одному из загрязняющих веществ может выставить счета с повышенной в несколько раз платой за оказание услуг водоотведения.

Согласно письму ЗАО «ЖКУ» в адрес ИП Булатовой Е.И. (№ 222 от 24.03.2009), ЗАО «ЖКУ» установило превышение нормативов предельно допустимых концентраций по 4 показателям (в том числе по показателю «Жиры»), и в случае непредставления контрольных анализов собиралось начислить повышенную оплату за водоотведение.

Также в материалах дела имеются счета выставленные ЗАО «ЖКУ» ИП Колыбину Г.И. (счет № <.....> от 27.02.2009; № <.....> от 30.03.2009), в которых начислена повышенная плата за оказание услуг водоотведения, в том числе по показателю «Жиры».

Таким образом, действия ЗАО «ЖКУ» по начислению хозяйствующим субъектам повышенной платы за водоотведение за превышение показателя «Жиры» привело к ущемлению интересов хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность в пределах п. Лучегорск.

4. Кроме того, в ходе рассмотрения дела ИП Булатовой Е.И. была представлена информация о том, что ЗАО «ЖКУ» необоснованно прекращает оказание услуг водоотведения.

В обоснование своей позиции ИП Булатовой Е.И. представлено постановление об отказе в возбуждении уголовного дела от 15.05.2009. Согласно данному постановлению ЗАО «ЖКУ» неоднократно перекрывало трубу в канализационном колодце ИП Булатовой Е.И. (кафе «Березка»), то есть ЗАО «ЖКУ» фактически несколько раз прекращало оказание услуг водоотведения для ИП Булатовой Е.И.

Постановление об отказе в удовлетворении жалобы заместителя прокурора Пожарского района от 21.08.2009 также подтверждает, что представителями ЗАО «ЖКУ» осуществлялось прекращение оказания услуг водоотведения ИП Булатовой Е.И.

ЗАО «ЖКУ» в своих пояснениях указывает, что отключение абонентов от услуг водоотведения не производилось.

Однако Комиссия полагает, что постановлением от 15.05.2009 и постановлением заместителя прокурора Пожарского района от 21.09.2009 подтверждается факт необоснованного прекращения оказания услуг водоотведения ИП Булатовой Е.И.

5. В ходе рассмотрения дела Комиссией выявлено, что ЗАО «ЖКУ» уклоняется от заключения договора на отпуск воды и прием сточных вод, направленного ИП Булатовой Е.И.

В силу пункта 11 Правил отпуск (получение) питьевой воды и (или) прием (сброс) сточных вод осуществляются на основании договора энергоснабжения, относящегося к публичным договорам, заключаемого абонентом (заказчиком) с организацией водопроводно-канализационного хозяйства.

В соответствии с частью 1 статьи 426 Гражданского кодекса Российской Федерации 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

Согласно части 2 статьи 455 Гражданского кодекса Российской Федерации в случаях, когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту (проект договора), и ей в течение тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий.

14.04.2009 ИП Булатовой Е.И. в адрес ЗАО «ЖКУ» направлен подписанный договор на отпуск и прием сточных вод с протоколом разногласий. Вместе с тем, до настоящего времени ЗАО «ЖКУ» не уведомило ИП Булатову Е.И. о принятии договора в её редакции либо об отклонении протокола разногласий.

Согласно части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускаются действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, которые приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями в случае наличия возможности производства соответствующего товара (пункт 5).

С учетом изложенного в действиях ЗАО «ЖКУ» усматриваются нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в части ущемления интересов хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность в пределах п. Лучегорск, в том числе путем: необоснованного выставления счетов за осуществление контрольных анализов проб сточных вод; начисления повышенной платы за оказание услуг водоотведения; прекращения оказания услуг водоотведения; уклонения от заключения договора на отпуск воды и прием сточных вод с ИП Булатовой Е.И.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**Р Е Ш И Л А:**

1. Признать факт нарушения ЗАО «Жилищно-коммунальное управление» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части ущемления интересов хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность в пределах п. Лучегорск, в том числе путем необоснованного выставления счетов за осуществление контрольных анализов проб сточных вод.

2. Признать факт нарушения ЗАО «Жилищно-коммунальное управление» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части ущемления интересов хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность в пределах п. Лучегорск, в том числе путем начисления повышенной платы за оказание услуг водоотведения.

3. Признать факт нарушения ЗАО «Жилищно-коммунальное управление» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части ущемления интересов хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность в пределах п. Лучегорск, в том числе путем прекращения оказания услуг водоотведения;

4. Признать факт нарушения ЗАО «Жилищно-коммунальное управление» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части ущемления интересов хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность в пределах п. Лучегорск, в том числе путем уклонения от заключения договора на отпуск воды и прием сточных вод с ИП Булатовой Е.И.

5. Выдать ЗАО «Жилищно-коммунальное управление» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно отозвать счета, выставленные хозяйствующим субъектам за осуществление контрольных анализов проб сточных вод; рассмотреть протокол разногласий, направленный ИП Булатовой Е.И. и направить ей ответ, а также не допускать действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства, в частности не допускать необоснованного прекращения оказания услуг водоотведения хозяйствующим субъектам.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Приморского УФАС России для возбуждения дела об административных правонарушениях и проведения административного расследования.