

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление по Кировской области
г. Киров обл., 610019, К.Либкнехта, 69, тел. 64-94-25.

» сентября 2010 г.

Дело № 09/02-10

исполнительная часть решения объявлена 22.09.2010 г.
решение изготовлено в полном объеме 06.10.2010 г.

РЕШЕНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии:

Сычакова В.В. - руководителя управления;

членов Комиссии:

Свиной Г.Ш. - главного специалиста-эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий;

Манова Е.С. - специалиста 1-го разряда отдела товарных рынков и естественных монополий.

В присутствии представителей:

заявителя - ;

ответчика - ;

ОАО «Кировские коммунальные системы» -

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области 16.04.2010 г. поступило заявление от ИП Семаковой И.И. в связи с воспрепятствованием в нормальном осуществлении предпринимательской деятельности путем полного перекрытия водоснабжения на торговый павильон, расположенный у дома № 11 по ул. Макаренко.

По признакам нарушения ИП части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» было возбуждено дело № 09/02-10.

На заседании Комиссии, назначенном на 11 августа 2010 г., представитель заявителя сообщил, что ИП принадлежит торговый павильон у дома № 11 по ул. Макаренко. Водоснабжение указанного павильона осуществляется через сети, проходящие через арендуемое ответчиком помещение в доме по ул. Макаренко, 11. Между заявителем и ОАО «Кировские коммунальные системы» заключен договор на отпуск воды и прием сточных вод. ИП воспрепятствует заявителю в доступе к водомерному узлу, находящемуся в арендуемом помещении. Свой отказ ИП объясняет тем, что водопроводная система, от которой запитан водомерный узел ИП Семаковой И.И. ходит через ее торговую точку (магазин «Филейка») и разрешение на подключение она не давала. У предыдущих собственников торгового павильона (ИП Елькина К.В. и ИП Неустроева Э.В.) также были заключены договоры на отпуск воды и прием сточных вод с ОАО «Кировские коммунальные системы». Водоснабжение торгового павильона осуществлялось также через сети, проходящие через арендуемое ИП помещение. Существующая водопроводная сеть, от которой запитан торговый павильон, проложена во время установочных работ. Имеются сведения о согласовании объекта. Ранее в киоске осуществлялась торговля пивом. Магазин «Филейка» является объектом розничной продажи продовольственных товаров. Начиная с 2010 г. в торговом павильоне также осуществляется продажа продовольственных товаров, в том числе и молока, цена на которое дешевле, чем в магазине «Филейка». Водоснабжение торгового павильона осуществлялось до тех пор, пока на павильон не повесили вывеску «Молоко». В настоящее время ИП Суторикина С.М. и Исакова И.В. являются конкурентами и все действия ИП Суторикиной С.М. направлены на устранение конкурента.

Представитель ответчика пояснил, что указанный торговый павильон водой никогда не снабжался. Между ООО «Управляющая компания Октябрьского района г. Кирова» и ИП Суторикиной С.М. заключен договор на обслуживание инженерных коммуникаций. Обязанность предоставления бесплатного подключения через сети, находящиеся в арендуемом ИП Суторикиной С.М. помещении, у неё отсутствует. Договорных обязательств с заявителем нет. Труба, через которую происходит водоснабжение торгового павильона, была заложена тогда, когда склад с алкогольной продукцией снабжался водой, этой трубы нет с 2006 г. Торговый павильон размещён законно, не соблюдаются противопожарные нормы. Со всеми сотрудниками магазина «Филейка» заключены договоры на материальную ответственность. Кроме того, в соответствии со статьей 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

В целях получения дополнительной информации заседание Комиссии было отложено на 02 сентября 2010 г.

На заседании Комиссии 02.09.2010 г. представитель ОАО «Кировские коммунальные системы» пояснил, что ИП Суторикина С.М. имеет право обратиться в ОАО «ККС» для того, чтобы абонентский отдел вычитал из показаний её счетчика показания счетчика ИП Семаковой И.И. Расчеты с предыдущими собственниками торгового павильона, расположенного у дома № 11 по ул. Макаренко, за отпущенную воду осуществлялись следующим образом: для расчета потребления воды ответчика и предыдущих собственников торгового павильона вычитались показания прибора учета, который стоит на вводе в помещение ИП Суторикиной И.В., и показания счетчика, который отражал потребление торгового павильона. Показания счетчика холодной воды собственников торгового павильона вычитались из показаний счетчика ИП Суторикиной С.М. Данные показания фиксировались в книге контролера. Счета на оплату холодной воды предъявлялись заявителям отдельно.

30.08.2010 г. в Кировское УФАС России от ИП Суторикиной С.М. поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела, назначенное на 02 сентября 2010 г., на другой срок в связи с присутствием адвоката ответчика в судебном заседании. Комиссия удовлетворила данное ходатайство. Рассмотрение дела было отложено до 22.09.2010 г.

На заседании Комиссии 22.09.2010 г. ответчиком представлено письмо от 20.09.2010 г., подписанное сотрудниками магазина «Филейка», в котором работники возражали против доступа в магазин посторонних лиц, поскольку все сотрудники коллектива несут полную материальную ответственность за сохранность вверенных материальных ценностей и оборудования согласно заключенным договорам о материальной ответственности, и просили отказать в удовлетворении просьбы ИП Семаковой И.В. о подключении её торгового павильона к водопроводным сетям магазина.

Заслушав объяснения сторон и исследовав материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

В январе 2005 года по заказу ИП Елькина К.В. разработан проект строительства торгового павильона по ул. Макаренко, 11. Данный проект согласован главным архитектором г. Кирова. Строительство торгового павильона согласовано отделом государственного пожарного надзора Октябрьского района г. Кирова, территориальным управлением Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Кировской области, отделом потребительского рынка

инистрации г. Кирова, администрацией Октябрьского района г. Кирова, начальником Управления архитектуры и строительства г. Кирова, что подтверждается документально.

Собственниками торгового павильона являлись ИП Елькин К.В., ИП Неустроев Э.В. В настоящее время указанный павильон на ве собственности принадлежит ИП Семаковой И.В. (в соответствии с договором купли-продажи от 19.11.2009 г., заключенным с ИП строевым Э.В.).

09.04.1996 г. Суторихина С.М. зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя (свидетельство серия <...> ано Министерством РФ по налогам и сборам).

ИП Суторихина С.М. на основании договора аренды нежилого помещения от 19.10.2001 г. № 3487, заключенного с Управлением делам муниципальной собственности г. Кирова, арендует нежилое помещение, расположенное по адресу: г. Киров, ул. Макаренко, Данное помещение используется ответчиком под продуктовый магазин («Филейка»). Согласно п. 2.2.5. Договора, арендатор зается содержать инженерные коммуникации в надлежащем техническом, санитарном, противопожарном состоянии. Таким азом, из данного условия Договора следует, что все инженерные коммуникации в помещении, в том числе водопроводная сеть, ке переданы ИП Суторихиной С.М.

Как было установлено Комиссией, торговый павильон у дома № 11 по ул. Макаренко и магазин «Филейка» являются торговыми ектами розничной торговли продовольственными товарами. Таким образом, заявитель и ответчик являются конкурентами на рынке ничной торговли продовольственными товарами.

Присоединение торгового павильона, расположенного у дома № 11 по ул. Макаренко, к системам коммунального оснащения производилось на основании Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в сийской Федерации, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 12.02.1999 N 167 (действующая редакция на момент ключения торгового павильона), пункт 19 которых устанавливал, что для присоединения новых, реконструируемых, епрофилируемых или расширяемых объектов к системам водоснабжения и канализации, а также при выполнении водоохраннх оприятий абонент (заказчик) должен получить: разрешение органов местного самоуправления, выдаваемое при наличии лючения организации водопроводно-канализационного хозяйства о технической возможности присоединения к системам оснащения и канализации; технические условия на присоединение к системам водоснабжения и канализации, выдаваемые ннизацией водопроводно-канализационного хозяйства, на основании которых абонент (заказчик) разрабатывает проектную ументацию в соответствии с нормативно-техническими документами. Пункт 26 указанных Правил предусматривал, что перед вводом сплуатацию устройства и сооружения для присоединения к системам водоснабжения и канализации должны быть приняты от зчика представителем организации водопроводно-канализационного хозяйства с проверкой их соответствия выданным ическими условиям.

Поскольку между ОАО «Кировские коммунальные системы» и предыдущими собственниками торгового павильона - ИП Елькиным и ИП Неустроевым Э.В. были заключены договоры на отпуск воды и прием сточных вод (от 09.02.2004 г. № 41-1366 и от 08.06.2009 г. 1-5835 соответственно), то вся процедура подключения торгового павильона к сетям водоснабжения, согласно Правил пользования гемами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, была выполнена, и торговый павильон на момент обретеня ИП Семаковой И.В. уже был подключен к водопроводным сетям инженерно-технического обеспечения.

Постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 N 83 утверждены Правила определения и предоставления технических условий ключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения. Пунктом 1 указанных Правил зновлено, что они регулируют отношения между организацией, осуществляющей эксплуатацию сетей инженерно-технического печения, органами местного самоуправления и правообладателями земельных участков, возникающие в процессе определения и доставления технических условий подключения строящихся, реконструируемых или построенных, но не подключенных объектов тального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, включая порядок направления запроса, порядок еделения и предоставления технических условий, а также критерии определения возможности подключения.

Поскольку данные Правила распространяются только на подключение строящихся, реконструируемых или построенных, но не ключенных объектов капитального строительства, а торговый павильона у дома № 11 по ул. Макаренко уже был подключен к сетям енерно-технического обеспечения, повторного оформления документов на подключение объекта не требуется.

Между ИП Суторихиной С.М. и ОАО «Кировские коммунальные системы» заключен договор на отпуск (получение) воды и прием ос) сточных вод от 01.01.2010 г. № 41-1740.

Между заявителем и ОАО «Кировские коммунальные системы» 01.03.2010 г. заключен договор на отпуск (получение) ы и прием (сброс) сточных вод № 41-6124. Пунктом 2.1.1. Договора предусмотрено, что организация ВКХ обязуется подавать воду по опроводным сетям до границ эксплуатационной ответственности сторон (либо иных собственников, осуществляющих передачу ы абоненту). В соответствии с Приложением № 4 к Договору, граница балансовой принадлежности и эксплуатационной этственности сторон установлена по наружной стене здания, расположенного по адресу: г. Киров, ул. Макаренко, 11.

Водоснабжение торгового павильона осуществляется через сети, проходящие по арендуемому ответчиком помещению по ул. :аренко, 11. В помещении ИП Суторихиной С.М. находится запорная арматура и прибор учета холодной воды в сторону гового павильона.

Как пояснили стороны на заседании Комиссии, заявитель в устной форме обратился к ИП Суторихиной С.М. с просьбой об пчении доступа в помещение магазина, где находится водомерный узел, для замены счетчика холодной воды и открытия рного вентиля. В этом заявителю было отказано. Самостоятельно запорный вентиль ИП Суторихина С.М. не открыла.

16.04.2010 г. ИП Семакова И.В. обратилась в антимонопольный орган с заявлением о нарушении ИП Суторихиной С.М. монопольного законодательства.

Комиссией установлено, что прибор учета потребления холодной воды ИП Суторихиной С.М. расположен до счетчика, ажающего потребление воды торгового павильона (согласно схеме расположения внутренних сетей водоснабжения дома по ул. :аренко, 11), поэтому счетчик ИП Суторихиной С.М., помимо учета водопотребления магазина «Филейка», отражает и количество ебленной воды торгового павильона.

Представитель ОАО «ККС» пояснил и подтвердил это документально, что абонентский отдел ОАО «Кировские коммунальные гемы» ежемесячно вычитал показания счетчика владельцев торгового павильона из показаний прибора учета ИП Суторихиной С.М., фиксировалось в книге контролера. Счета-фактуры на оплату потребленной воды сторонам выставлялись отдельно. Так, за период зрвалья 2009 г. по декабрь 2009 г владельцам торгового павильона выставлялись счета-фактуры от 19.02.2009 г. № 4591, от 22.04.2009 : 12227, от 23.06.2009 г. № 21609, от 21.07.2009 г. № 25332, от 21.08.2009 г., № 29094, от 22.09.2009 г. № 32735, от 22.10.2009 г. № 36456, :3.11.2009 г. № 40141, от 21.12.2009 г. № 43780, от 31.12.2009 г. № 47400/1, а ИП Суторихиной С.М. за тот же период предъявлялись га на оплату холодной воды без учета водопотребления торгового павильона (счета-фактуры от 19.02.2009 г. № 4785, от 22.04.2009 : 12422, от 23.06.2009 г. № 19706, от 21.07.2009 г. № 23445, от 21.08.2009 г., № 27195, от 22.09.2009 г. № 30856, от 22.10.2009 г. № 34565, :3.11.2009 г. № 38261, от 21.12.2009 г. № 41907, от 31.12.2009 г. № 45639).

Таким образом, из имеющихся в деле доказательств следует, что водоснабжение торгового павильона у дома № 11 по ул. :аренко ранее также осуществлялось по водопроводным сетям, проходящим через арендуемое ИП Суторихиной С.М. помещение.

В 2009 г. водоснабжение торгового павильона осуществлялось, о чем свидетельствуют счета-фактуры на оплату потребленной ы, предъявленные ОАО «Кировские коммунальные системы» предыдущим собственникам торгового павильона (счета-фактуры см. е).

Водоснабжение торгового павильона прекратилось с февраля 2010 г., что подтверждается выпиской из книги контролера за) г.

Ввиду отсутствия водопроводной воды в торговой точке, заявителю причинен материальный ущерб, что подтверждается дставленным в Кировское УФАС России расчетом убытков.

Статьей 4 Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" установлено, что товарный рынок – это сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемым товаром, в границах которой (в том числе трафических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может обрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с п. 4.1 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС от 28.04.2010 г.

№ 220 (далее Порядок проведения анализа), географические границы товарного рынка - границы ритории, на которой приобретатель (приобретатели) приобретает или имеет экономическую, техническую или иную возможность обрести товар и не имеет такой возможности за ее пределами.

Согласно п. 4.4 Порядка проведения анализа, если цена товара, поставляемого с каких-либо территорий (от продавцов, положенных на каких-либо территориях), оказывается более чем на 10 процентов выше средневзвешенной цены товара, тупного приобретателю (приобретателям) в пределах предварительно определенных географических границ рассматриваемого рного рынка, то такие территории (продавцы) должны относиться к другим товарным рынкам.

Для определения географических границ рассматриваемого товарного рынка, Кировским УФАС были проанализированы заты ИП Семаковой И.В., связанные с перекладкой и врезкой существующего водовода, от которого запитан торговый павильон, к опроводным сетям ОАО «Кировские коммунальные системы» и расходы ИП Семаковой И.В. за потребленную воду в 2010 г.

В соответствии с Постановлением главы администрации города Кирова от 27.11.2009 N 5226-П "О тарифах на услуги систем оснащения и водоотведения, оказываемые ОАО "Кировские коммунальные системы", тариф на водоснабжение на 2010 г. зновлен в размере 12 рублей 02 копеек за 1 кубический метр. Расходы заявителя за потребленную воду в 2010 г. определены на овании данных о водопотреблении торгового павильона за 2009 г. Так, водопотребление павильона в 2009 г. составило 26 куб.м., отражено в книге контролера и представленных ОАО «Кировские коммунальные системы» счетах-фактурах на оплату холодной ы. Соответственно, плата за потребленную воду в 2010 г. по тарифам на услуги водоснабжения, оказываемых ОАО "Кировские мунальные системы", составит 312 рублей 52 копейки.

Затраты на подключение торгового павильона к существующим сетям водоснабжения ОАО «ККС» отражены в представленном) «Кировские коммунальные системы» расчете расходов на перекладку существующего водовода от торгового павильона к сетям) «ККС».

В представленном расчете указано, что торговый павильон, расположенный у дома № 11 по ул. Макаренко, уже подключен к ам водоснабжения и канализации. Все расходы по прокладке инженерных сетей от торгового павильона до существующих опроводных сетей лежат на собственнике указанного объекта. Существуют две точки врезки в существующую водопроводную сеть) «ККС». Сметная стоимость работ по врезке в водопроводную сеть диаметром 100мм (существующий водопроводный колодец) с кладкой под газоном 42 метров водопроводной трубы (диаметр 32мм, материал ПЭ) составит примерно 198 тыс. руб. Сметная мость работ по врезке в водопроводную сеть диаметром 300мм (с монтажом нового водопроводного колодца) с прокладкой под альтом 19 метров водопроводной трубы (диаметр 32мм, материал ПЭ) составит примерно 195 тыс. руб.

При врезке в первую указанную точку водопроводных сетей ОАО «ККС» затраты ИП Семаковой И.В. на перекладку сетей ысят примерно в 635 раз (312 руб.+198.000 руб./312 руб.) сумму расходов заявителя за потребленную в 2010 г. холодную воду, что тавляет более чем 10 %.

При врезке во вторую указанную точку водопроводных сетей ОАО «ККС» затраты ИП Семаковой И.В. на перекладку сетей ысят примерно в 626 раз (312 руб.+195.000 руб./312 руб.) сумму расходов заявителя за потребленную в 2010 г. холодную ы, что составляет более чем 10 %.

Таким образом, географические границы рассматриваемого товарного рынка определены границами расположения опроводных сетей ИП Суторихиной С.М.

ИП Суторихина С.М. занимает доминирующее положение на рынке услуг водоснабжения в границах расположения своих сетей тношению к ИП Семаковой С.М.

Проведя анализ представленных документов, Комиссия пришла к выводам, что в настоящее время водоснабжение торгового льфона ИП Семаковой И.В. может осуществляться только через водопроводную сеть, проходящую через арендуемое ИП зрихиной С.М. помещение и что ответчик препятствует перетоку холодной воды на торговый павильон через указанную опроводную сеть.

Согласно ст. 10 Гражданского кодекса РФ не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые ычительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается зльзование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В соответствии со статьей 304 Гражданского кодекса РФ, собственник может требовать устранения всяких нарушений его ва, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения. Статья 12 Гражданского кодекса РФ предусматривает соб защиты гражданских прав путем восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, ушающих право или создающих угрозу его нарушения.

Часть 1 ст. 10 Закона РФ «О защите конкуренции» запрещает действия (бездействие) занимающего доминирующее положение ыствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ывление интересов других лиц.

ИП Суторихина С.М., занимающая доминирующее положение на рынке услуг водоснабжения в границах расположения своих эй по отношению к ИП Семаковой С.М., прекратив переток холодной воды по водопроводной сети, проходящей ез арендуемое ей помещение, тем самым создала ИП Семаковой И.В. препятствия в пользовании принадлежащим ей торговым льфоном, а также нанесла материальный ущерб заявителю, что повлекло за собой ущемление интересов ИП Семаковой И.В.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 43-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ИП Суторихиной С.М. факт нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите суренции», выразившегося в воспрепятствовании подачи холодной воды на торговый павильон ИП Семаковой И.В по водопроводным ам, проходящим через арендуемое ИП Суторихиной С.М. помещение, что имеет своим результатом ущемление интересов ИП аковой И.В.

2. Выдать ИП Суторихиной С.М. предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела специалисту 1 разряда отдела товарных рынков и естественных монополий Бушманову Е.С. для ыждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31. КоАП РФ, в отношении ИП зрихиной С.М., после изготовления решения в полном объеме.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

от «22» сентября 2009 г.

№ 09/02-10

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии:

Мильчакова В.В. – руководителя управления;

Членов комиссии:

Бушманова Е.С. - специалиста 1-го разряда отдела товарных рынков и естественных монополий;

Головиной Г.Ш. – главного специалиста – эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий;

рассмотрев дело № 09/02-10 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании решения от 22 сентября 2010 года по делу № 09/02-10 о нарушении ИП Суторихиной С.М. (г. Киров, ул. Макаренко, 11, магазин «Филейка») ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Суторихиной С.М. прекратить нарушение ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в воспрепятствовании подачи холодной воды на торговый павильон ИП Семаковой И.В. по водопроводным сетям, проходящим через арендуемое ИП Суторихиной С.М. помещение, что имеет своим результатом ущемление интересов ИП Семаковой И.В.
2. В течение **1 месяца** с момента получения предписания обеспечить подачу холодной воды на торговый павильон ИП Семаковой И.В., расположенный у дома № 11 по ул. Макаренко, по водопроводным сетям, проходящим через арендуемое помещение по ул. Макаренко, 11.
3. О выполнении настоящего предписания сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области в **трехдневный срок** со дня истечения срока исполнения предписания.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

Невыполнение в установленный срок законного предписания федерального антимонопольного, его территориального органа о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующего положения на товарном рынке и совершении предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации действий, направленных на ограничение конкуренции, - в соответствии с частью 2.2 ст. 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от 16 тысяч до 20 тысяч рублей, либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей (в ред. Федерального закона от 22.06.2007 г. № 116-ФЗ).

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.