

## РЕШЕНИЕ

по делу № 15-01-10-04/684

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 02 октября 2015 года

г. Волгоград

В полном объеме решение изготовлено 16 октября 2015 года

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

А.В. Гаджиевой – председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области (далее – Управление),

С.И. Богомолова – члена Комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и торговли Управления,

Л.В. Чернавиной – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и торговли Управления,

рассмотрев дело № 15-01-10-04/684 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Волжский азотно-кислородный завод» (ИНН 3435000266; ОГРН 1023402006022 дата регистрации 12.07.1996; 404103, Волгоградская область, гор. Волжский, ул. Автодорога № 7, 31 «б») пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в рамках действия договора на водоснабжение № 17/49-В от 15.11.2012

в присутствии при рассмотрении дела:

Адахмаевой О.И. – представителя ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» по доверенности № 184 от 03.04.2015;

Кондрашова М.А. - представителя ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» по доверенности № 215 от 17.09.2015;

Фоменко В.В. - представителя ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» по доверенности № 146 от 17.12.2014.

УСТАНОВИЛА:

В соответствии ежегодным планом проведения плановых проверок юридических

лиц и индивидуальных предпринимателей Управления на 2015 год и на основании приказа Управления от 02.02.2015 № 19 о проведении плановой выездной проверки, была проведена плановая выездная проверка в отношении открытого акционерного «Волжский азотно-кислородный завод» (ИНН 3435000266; ОГРН 1023402006022 дата регистрации 12.07.1996; 404103, Волгоградская область, гор. Волжский, ул. Автодорога № 7, 31 «б», далее также - ОАО «Волжский азотно-кислородный завод»).

В рамках проводимой проверки установлено, что договор № 17/49-В от 15.11.2012 на оказание ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» услуг водоснабжения ООО «Веста» был заключен при самостоятельном расчете со стороны ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» стоимости оказываемых услуг, без получения тарифов на осуществление регулируемых видов деятельности в сфере водоснабжения.

Согласно п. 10 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, запрещаются занимающему доминирующее положение хозяйствующему субъекту нарушать установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования.

Исходя из акта проверки № 52 от 05.05.2015, по результатам проведения проверки, анализа всех полученных материалов, документов, информации и объяснений, инспекцией сделан вывод о том, что в действиях ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» имеются признаки нарушения п. 10 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции в рамках действия договора на водоснабжение № 17/49-В от 15.11.2012.

Таким образом, на основании акта проверки № 52 от 05.05.2015 и в соответствии с приказом Управления от 28.08.2015 № 380 принято решение о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела № 15-01-10-04/684 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» нарушения п. 10 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции в рамках действия договора на водоснабжение № 17/49-В от 15.11.2012.

В рамках рассмотрения дела ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» представлены письменные пояснения (письмо ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» исх. № 978/16 от 18.09.2015), в которых ответчик подтверждает факт нарушения п. 10 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции в рамках действия договора на водоснабжение № 17/49-В от 15.11.2012, а также сообщил о добровольном устранении вменяемого нарушения посредством направления заявления ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» для установления тарифов в сфере водоснабжения (вх. управления по региональным тарифам Администрации Волгоградской области, далее – УРТ Администрации Волгоградской области) №31/3892 от 06.06.2012). После чего ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» осуществляло свою деятельность в сфере водоснабжения по тарифам, установленным УРТ Администрации Волгоградской области.

Кроме того ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» (письмо ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» исх. № 978/16 от 18.09.2015) в рамках рассмотрения дела просило принять во внимание Комиссию, что обстоятельства рассматриваемого дела были рассмотрены в рамках дела № 12-01-10-04/762 о

нарушении антимонопольного законодательства.

ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» в ходе рассмотрения дела сообщило, что 26 апреля 2012 г. ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» было привлечено к административной ответственности по ч. 2 ст. 14.6 КоАП РФ за нарушение установленного порядка ценообразования, выразившееся в нарушении ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» обязательных требований действующего законодательства к порядку ценообразования, в части начисления и предъявления потребителю платы за стоки, холодное водоснабжение (техническую воду) по тарифам на водоотведение и очистку сточных вод не установленным органом исполнительной власти, осуществляющим государственное регулирование цен. 26 апреля 2012 г. УРТ Администрации Волгоградской области было выдано предписание ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» об устранении причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения путем предоставления в УРТ Администрации Волгоградской области заявления на установление тарифов на водоотведение и очистку сточных вод, а также на водоснабжение. Во исполнение предписаний ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» обратилось в УРТ Администрации Волгоградской области. В настоящее время ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» оказывает услуги по водоотведению, очистке сточных вод и водоснабжению по тарифам, установленным управлением по региональным тарифам Волгоградской области. Нарушение ОАО «Волжский азотно-кислородный завод», выразившееся в нарушении порядка ценообразования, то есть нарушение п.10 ч.1 ст. 10 Закона о защите конкуренции на момент рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства устранено на основании предписания УРТ Администрации Волгоградской области и ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» привлечено к административной ответственности. В соответствии с ч. 5 ст. 4.1 КоАП РФ «установлен запрет на повторное привлечение к административной ответственности за одно и то же административное правонарушение» (письмо ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» исх. № 978/16 от 18.09.2015).

Рассмотрев доводы ответчика, и ознакомившись с представленными документами, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Статья 10 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением. Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона о защите конкуренции необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение, совершил действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению прав лиц.

В силу п. 4 ст. 4 Закона о защите конкуренции под товарным рынком следует понимать сферу обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с п. 5. ст. 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Субъектом естественной монополии в соответствии с абз. 3 ст. 3 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) признается хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

В ст. 4 Закона о естественных монополиях перечислены сферы деятельности субъектов естественных монополий, к которым в частности относятся услуги водоснабжения.

В соответствии с заключенным между ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» и ООО «Веста» договора на водоснабжение № 17/49-В от 15.11.2012 ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» осуществляет подачу воды.

Услуги по водоснабжению и водоотведению могут быть оказаны только организацией водопроводно-канализационного хозяйства, к сетям которой потребитель присоединен. По настоящему делу такой организацией является ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» в силу своего положения на рынках услуг водоснабжения и водоотведения в границах деятельности, технологического расположения сетей водоснабжения ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» и отсутствия технической, экономической возможности и целесообразности субъектов (потребителей) присоединиться к иным сетям и получать услуги водоснабжения и водоотведения у иных хозяйствующих субъектов (кроме ОАО «Волжский азотно-кислородный завод»).

На основании проведенного обзора № 1120 от 30.09.2015 и в соответствии с Законом о естественных монополиях, Комиссия Управления решила признать ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» занимающим доминирующее положение на рынке водоснабжения (водой питьевой) на территории расположения водопроводных сетей, эксплуатируемых ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» в границах г.Волжского в 2012 - 2014 гг.

В соответствии с ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Между ООО «Веста» и ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» были заключен договор на водоснабжение № 17/49-В от 15.11.2012 (вода питьевая). Предметом данного договора являются услуги по поставке воды питьевой. В соответствии договором на водоснабжение № 17/49-В от 15.11.2012, платежными документами и товарными накладными за 2012 год, цена была определена в 2012 году сторонами и не являлась установленной органом регулирования. Данный факт не отрицается ОАО «Волжский азотно-кислородный завод»

На основании п. 6 Основ ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.07.2008 № 520, к регулируемым тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса относятся: тарифы на холодную

воду, тарифы на водоотведение, тарифы на очистку сточных вод.

В соответствии с п. 47 Методических указаний по расчету тарифов и надбавок в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утвержденных Приказом Министерства регионального развития РФ от 15.02.2011 № 47 и вступивших в силу - 05.04.2011, следует, что в системах холодного водоснабжения устанавливаются тарифы на техническую воду, которые рассчитываются для организации коммунального комплекса, осуществляющей водоснабжение потребителей, исходя из величины финансовых потребностей, связанных с подъемом и механической очисткой воды, транспортировкой неочищенной воды, а также с учетом расходов на покупку технической (неочищенной) воды и оплаты услуг сторонних организаций, связанных с транспортировкой технической воды.

Таким образом, тарифы на услуги водоснабжения подлежат государственному регулированию и устанавливаются для организаций коммунального комплекса.

Согласно приложению № 2 к договору на водоснабжение № 17/49-В от 15.11.2012, на момент заключения указанного договора в стоимость услуги водоснабжения ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» входили:

1. Вода питьевая по цене 10,13 руб. (без НДС) за м<sup>3</sup>.
2. Услуга по передаче питьевой воды по цене 2 265,00 руб. (без НДС) за 1000 м<sup>3</sup>.
3. Услуги по подключению/отключению подачи воды 2 684,00 руб. (без НДС) за шт.

В силу ст. 2 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» организация коммунального комплекса - юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, осуществляющее эксплуатацию системы (систем) коммунальной инфраструктуры, используемой (используемых) для производства товаров (оказания услуг) в целях обеспечения водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, и (или) осуществляющее эксплуатацию объектов, используемых для утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, при этом под системой коммунальной инфраструктуры понимается совокупность производственных, имущественных объектов, в том числе трубопроводов и иных объектов, используемых в сфере водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, технологически связанных между собой, расположенных (полностью или частично) в границах территорий муниципальных образований и предназначенных для нужд потребителей этих муниципальных образований.

Исходя из положений договора на водоснабжение № 17/49-В от 15.11.2012 следует, что ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» в целях обеспечения водоснабжения использует сеть трубопроводов, следовательно, данная организация является организацией коммунального комплекса.

Федеральный закон от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» не содержит каких-либо исключений для организаций у которых оказание услуг по водоснабжению является не основным видом деятельности.

Согласно п. 4 ч. 4 ст. 4 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ, органы

исполнительной власти субъектов Российской Федерации устанавливаются тарифы на товары и услуги организаций коммунального комплекса в соответствии с предельным индексом, установленным федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов и надбавок для соответствующего субъекта Российской Федерации, в случае его установления, с учетом утвержденных представительными органами местного самоуправления инвестиционных программ организаций коммунального комплекса.

Согласно п. 2.51 Положения об управлении по региональным тарифам администрации Волгоградской области, утвержденного Постановлением Администрации Волгоградской области от 14.12.2010 № 674-п, УРТ Администрации Волгоградской области устанавливает тарифы на товары и услуги организаций коммунального комплекса, осуществляющих эксплуатацию систем коммунальной инфраструктуры, используемых в сфере водоснабжения, в соответствии с предельным индексом, установленным федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов и надбавок для Волгоградской области, с учетом утвержденных представительными органами местного самоуправления инвестиционных программ организаций коммунального комплекса.

На основании п. 3 Правил регулирования тарифов, надбавок и предельных индексов в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 14.07.2008 № 520, организация коммунального комплекса для установления тарифов на товары и услуги организации коммунального комплекса представляет до 1 мая текущего года в орган регулирования, уполномоченный на установление соответствующих тарифов, отдельно по видам деятельности, включающим в себя производство и реализацию товаров и услуг, тарифы и надбавки к тарифам на которые подлежат регулированию в соответствии с Основами ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.07.2008 № 520 соответствующие документы.

Таким образом, ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» в установленный срок в целях предоставления услуг заявителю должно было обратиться в УРТ Администрации Волгоградской области за установлением тарифа на питьевую воду.

Факт нарушения порядка ценообразования со стороны ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» подтверждается имеющимися в материалах дела постановлениями УРТ Администрации Волгоградской области о назначении административного наказания по делам № 03-05/12-050 от 26.04.2012 и № 03-05/12-049 от 26.04.2012. Согласно указанным постановлениям ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» признано виновным в совершении административного правонарушения, выразившемся в нарушении обязательных требований действующего законодательства к порядку ценообразования, в части начисления и предъявления потребителю ОАО «Волжский подшипниковый завод» платы за холодное водоснабжение по тарифам на холодную воду (техническая вода) и за стоки по тарифам на водоотведение и очистку сточных вод не установленным уполномоченным органом исполнительной власти, осуществляющим государственное регулирование цен (тарифов) на товары (услуги) в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Исследовав представленные доказательства в их совокупности и взаимной связи с обстоятельствами дела, Комиссия пришла к выводу, что ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» в целях предоставления услуг водоснабжения ООО «Веста» должно было обратиться в уполномоченный орган за установлением тарифа на воду питьевую на 2012 г. Однако, ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» обратилось в УРТ Администрации Волгоградской области только 06.06.2012 (вх. УРТ Администрации Волгоградской области № 31/3892 от 06.06.2012). Вместе с тем тариф на услуги водоснабжения УРТ Администрации Волгоградской области на 2012 год утвержден не был. Следовательно, ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» не вправе был заключать договор водоснабжения № 17/49-В от 15.11.2012 по тарифу не установленным уполномоченным органом исполнительной власти, осуществляющим государственное регулирование цен (тарифов) на товары (услуги).

В соответствии со ст. 10 ГК РФ не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах.

С учетом изложенного, в действиях ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» имеется факт нарушения п. 10 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением в результате нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем взимания платы за поставку питьевой воды в отношении ООО «Веста».

В рамках дела 12-01-10-04/762 о нарушении антимонопольного законодательства рассматривались обстоятельства заключенных между ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» и ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» договоров от 01.11.2010 № 17/9-В/310 и № 17/10-В/311 на водоснабжение соответственно Волжской ТЭЦ и Волжской ТЭЦ-2 и договорами от 01.11.2010 № 17/9-В/312 и от 01.11.2010 № 17/10-В/313 на прием, очистку и утилизацию промышленно-бытовых стоков соответственно для Волжской ТЭЦ и Волжской ТЭЦ-2. Вместе с тем в деле 12-01-10-04/762 о нарушении антимонопольного законодательства не рассматривались обстоятельства в рамках действия договора на водоснабжение № 17/49-В от 15.11.2012.

Таким образом, довод ответчика о том, что обстоятельства рассматриваемого дела были рассмотрены в рамках дела 12-01-10-04/762 о нарушении антимонопольного законодательства является несостоятельным и следовательно отклоняется Комиссией.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 48 Закона о защите конкуренции, комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение.

Согласно п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе

вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

Постановлением министерства топлива, энергетики и тарифного регулирования Волгоградской области (приемник УРТ Администрации Волгоградской области - постановление Правительства Волгоградской обл. от 19.06.2012 № 125-п «Об утверждении Положения о министерстве топлива, энергетики и тарифного регулирования Волгоградской области») от 05.12.2012 № 29/11 «Об установлении тарифов на холодную воду (питьевая и техническая вода), водоотведение и очистку сточных вод для потребителей ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» городского округа город Волжский Волгоградской области» установлены с 05.01.2013 тарифы на холодную воду (питьевую воду) в размере 15,72 р. (без НДС с 05.01.2013 по 30.06.2013) и 16,81р. (без НДС с 01.07.2013 по 04.01.2014). Согласно представленным документам (товарные накладные) ОАО «Волжский азотно-кислородный завод» оказывал услуги водоснабжения ООО «Веста» в 2013 году в рамках действия договора на водоснабжение № 17/49-В от 15.11.2012 по тарифу, утвержденному уполномоченным органом в размере 15,72 р. (без НДС с 05.01.2013 по 30.06.2013) и 16,81р. (без НДС с 05.01.2013 по 30.06.2013).

Учитывая, что ответчик представил документы, подтверждающие добровольное устранением нарушения антимонопольного законодательства, Комиссия Управления приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства ОАО «Волжский азотно-кислородный завод».

Согласно ч. 5 ст. 39 Закона о защите конкуренции, если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, является самостоятельным составом административного правонарушения. Таким образом, в действиях ответчика Комиссией также усматриваются признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления

**РЕШИЛА:**

1. Признать открытым акционерным обществом «Волжский азотно-кислородный завод» (ИНН 3435000266; ОГРН 1023402006022 дата регистрации 12.07.1996; 404103, Волгоградская область, гор. Волжский, ул. Автодорога № 7, 31 «б») нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в рамках действия договора на водоснабжение №17/49-В от 15.11.2012.

2. Прекратить рассмотрение дела № 15-01-10-04/684 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела № 15-01-10-04/684 о нарушении антимонопольного законодательства уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного по статье 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.