

## РЕШЕНИЕ

07 ноября 2008г. г.Уфа, ул.Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства в составе: <...>, <...>, <...>, <...>, <...>, рассмотрела дело №А-333/10-08 в отношении Муниципального унитарного предприятия «Баймакский водоканал» (далее - МУП «Баймакский водоканал»), расположенного по адресу: 453630, РБ, г.Баймак, ул.Революционная, 25, по признакам нарушения ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в присутствии <...>.

### УСТАНОВИЛА:

На основании задания Башкортостанского УФАС России от 05.09.2008 №21, <...> проведена проверка соблюдения Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» МУП «Баймакский водоканал» на товарном рынке услуг водоотведения и водоснабжения. По результатам проверки в действиях МУП «Баймакский водоканал» были выявлены признаки нарушения ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в навязывании контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования); а также в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

В ходе проверки было установлено следующее.

Согласно Уставу МУП «Баймакский водоканал» г.Баймак РБ основной деятельностью предприятия является распределение воды. Согласно постановлению Государственного комитета Российской Федерации по стандартизации и метрологии от 06.11.2001г. №454-ст «О принятии и введении в действие ОКВЭД», по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности предоставление услуг по распределению воды – код 41.00.2. В соответствии с выпиской из информационного письма об учете в Статрегистре Росстата от 02.06.2006 № 3-3838 – код ОКВЭД – 41.00.2.

МУП «Баймакский водоканал» является единственной организацией на территории г.Баймак и его окрестностях предоставляющим услугу водоотведения и водоснабжения и, следовательно, потенциальные потребители услуг водоснабжения и водоотведения не могут получить данную услугу у другого хозяйствующего субъекта кроме МУП «Баймакский водоканал». При таких обстоятельствах МУП «Баймакский водоканал» доминирует на рынке оказания услуг по водоснабжению и водоотведению. Кроме того, МУП «Баймакский водоканал» согласно Приказу Башкортостанского УФАС России от 13.08.2004 №49 о/д включен в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов.

Таким образом, МУП «Баймакский водоканал» являясь единственной организацией оказывающей услуги по водоснабжению и водоотведению на территории г.Баймак Республики Башкортостан, занимает доминирующее положение на данном рынке услуг с 100% долей.

В ходе проверки было установлено, что при подключении к системе водоснабжения МУП «Баймакский водоканал» взимает плату с юридических и физических лиц на основании калькуляции стоимости выполняемых работ по врезке в существующий стальной водопровод с установкой запорной арматуры в условиях траншеи или водопроводного колодца с 01.01.2008г., утвержденной <...> МУП «Баймакский водоканал». Согласно указанной калькуляции стоимость врезки в чугунный водопровод равноценна стоимости врезки в стальной водопровод и при определении стоимости врезки полиэтиленовых труб в центральный водопровод не применяется позиция 3, то есть сварочные работы.

Ежегодно Решением Совета городского поселения г.Баймак разрабатывается и утверждается нормативный акт об утверждении тарифов на услуги водопотребления и водоотведения. Однако у МУП «Баймакский водоканал» отсутствует нормативный правовой акт, регулирующий порядок разработки и применения в г. Баймак Республики Башкортостан тарифов на подключение к централизованным системам водоснабжения и водоотведения.

Согласно п.7 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 №83, в случае, если инвестиционная программа организации, осуществляющей эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, не утверждена, то технические условия выдаются при предоставлении земельного участка для комплексного освоения с последующей передачей создаваемых сетей инженерно-технического обеспечения в государственную или муниципальную собственность либо при подключении к существующим сетям инженерно-технического обеспечения и выполнении указанной организацией за счет средств правообладателя земельного участка работ, необходимых для подключения к сетям инженерно-технического обеспечения в точке подключения на границе существующих сетей. Это условие не распространяется на случаи, когда для подключения к сетям инженерно-технического обеспечения строящихся (реконструируемых) объектов капитального строительства не требуется создания (реконструкции) сетей инженерно-технического обеспечения.

Таким образом, МУП «Баймакский водоканал» при выдаче технических условий не может применяться порядок разработки и применения в г.Баймак Республики Башкортостан тарифов на подключение к централизованным системам водоснабжения и водоотведения, в связи с отсутствием инвестиционной программы организации. Следовательно, в действиях МУП «Баймакский водоканал» по данному пункту нет признаков нарушения норм, указанных в Правилах.

Выборочный анализ технических условий, выдаваемых МУП «Баймакский водоканал» показал, что при выдаче ООО «Центр народных промыслов «Баймак» технических условий от 20.08.2008г. б/№ МУП «Баймакский водоканал» указал срок действия предоставленных технических условий – 1 год (согласно п.10 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 №83, срок действия технических условий не менее 2 лет с даты их выдачи).

Доводы представителя МУП «Баймакский водоканал» по вопросу установления ограничения срока действия технических условий от 20.08.2008г. б/№ не соответствовали требованиям действующего законодательства Российской Федерации.

Таким образом, требования, заложенные в технических условиях МУП «Баймакский водоканал», не соответствуют действующему законодательству Российской Федерации и является необоснованным.

При дальнейшем анализе материалов установлено, что МУП «Баймакский водоканал» уклоняется от заключения договоров с потенциальными потребителями водопотребления и водоотведения в соответствии с требованиями Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры, утвержденные Постановлением

Правительства РФ от 09.06.2007 №360.

Таким образом, Башкортостанское УФАС России установило в вышеперечисленных действиях МУП «Баймакский водоканал» признаки нарушения антимонопольного законодательства ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном включении в технические условия требований, противоречащих действующему законодательству и уклонении от заключения договоров с потенциальными потребителями водопотребления и водоотведения в соответствии с требованиями Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 09.06.2007 №360.

Согласно письму МУП «Баймакский водоканал» от 05.11.2008 исх.№427 и устным объяснениям представителей общества, МУП «Баймакский водоканал» не признает в своих действиях нарушений антимонопольного законодательства.

Изучив все представленные документы и материалы, заслушав и исследовав доказательства и объяснения сторон по делу и лиц, участвовавших в деле, проведя анализ и оценку обстоятельств дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Статья 5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» определяет доминирующее положение как положение хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов на рынке определенного товара, дающее ему (им) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке или затруднять доступ на рынок другим хозяйствующим субъектам. В соответствии с правовой позицией Высшего Арбитражного суда РФ, выраженной в п.13 Информационного письма от 30.03.1998, «...Субъекты естественных монополий по сути своего положения доминируют на товарном рынке и на них распространяются запреты, установленные антимонопольным законодательством...».

Таким образом, если деятельность организации осуществляется в состоянии естественной монополии, то такая организация занимает доминирующее положение на рынке. При этом специального анализа такого положения на рынке не требуется (постановление Федерального арбитражного суда Волго-Вятского округа от 15.09.2004 по делу № А43-5206/2004-10-198).

В ст.3 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» указано, что естественная монополия - состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

Специфика договоров водоснабжения заключается в том, что предметом таких договоров является передача абоненту ресурса через присоединенную сеть (при этом п.1 ст.539 ГК РФ не предусматривает обязательности непосредственного присоединения, такое присоединение возможно и через сети третьего лица).

Признание деятельности по водоснабжению и водоотведению, осуществляемой в состоянии естественной монополии, не противоречит положениям ч.1 ст.4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях», поскольку в данной статье устанавливаются не виды деятельности, которые осуществляются в состоянии естественной монополии, а лишь те из них, на которые распространяются методы воздействия, предусмотренные данным законом.

Кроме того, согласно п.2 ч.2 ст.55 Федерального закона от 21.07.2006 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» оказание услуг водоснабжения и водоотведения осуществляется в состоянии естественной монополии. Более того, МУП «Баймакский водоканал» согласно Приказу Башкортостанского УФАС России от 13.08.2004 №49 о/д включен в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов.

Таким образом, МУП «Баймакский водоканал» занимает доминирующее положение на товарном рынке по оказанию услуг централизованного водоснабжения и канализации в границах присоединенных водопроводно-канализационных сетей с долей 100 процентов в условиях естественной монополии.

В соответствии с п.10 ст.48 Градостроительного кодекса Российской Федерации порядок определения и предоставления технических условий и определения платы за подключение, а также порядок подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения установлены Постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 №83 «Об утверждении правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и правил подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения» (далее – Правила) и «Правилами подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения».

В соответствии с указанными актами технические условия (ТУ), предусматривающие максимальную нагрузку и сроки подключения объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, срок действия технических условий, а также информация о плате за подключение предоставляются организациями, осуществляющими эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, без взимания платы в течение четырнадцати дней по запросам органов местного самоуправления или правообладателей земельных участков. Срок действия предоставленных технических условий и срок платы за подключение устанавливаются организациями, осуществляющими эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, не менее чем на два года, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Согласно п.10 Правил действия технических условий, но не менее 2 лет с даты их выдачи. По истечении этого срока параметры выданных технических условий могут быть изменены.

Таким образом, МУП «Баймакский водоканал» самостоятельно установил срок действия технических условий ООО «Центр народных промыслов «Баймак» - 1 год (ТУ от 20.08.2008 б/№) в нарушении требований п.10 Правил, чем ущемил интересы вышеуказанного общества.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.4 Федерального закона от 30.12.2004 №210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организации коммунального комплекса» Правилом Правительства РФ утверждаются правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении ими публичных договоров, заключаемых при подключении к системам коммунальной инфраструктуры. Данные Правила подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утверждены Постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 №83. Кроме того, порядок заключения и исполнения указанных договоров, существенные условия таких договоров, права и обязанности сторон определяются в соответствии с Правилами заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 09.06.2007 №360.

В силу норм п.12 данных Правил в договоре о подключении должно найти отражение соглашение сторон по следующим существенным условиям:

- 1) размер нагрузки ресурса, потребляемого объектом капитального строительства, который обязан обеспечить исполнитель в точках подключения;
- 2) местоположение точек подключения на границах земельного участка;
- 3) условия подключения внутриплощадочных и (или) внутридомовых сетей и оборудования объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения;
- 4) дата подключения объекта капитального строительства, не ранее которой исполнитель обязан обеспечить подготовку сетей

инженерно-технического обеспечения к подключению объекта капитального строительства;

5) размер платы за подключение и порядок ее внесения.

Таким образом, выдача технических условий хозяйствующим субъектам представляет собой гражданско-правовое обязательство по присоединению к водопроводно-канализационным сетям, предшествующее, согласно п.2 ст.539 Гражданского кодекса Российской Федерации заключению договора при подключении к системам коммунальной инфраструктуры.

Кроме того, согласно п.10 Правил подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 №83, работы по присоединению могут осуществляться исполнителем на основании отдельного договора, заключаемого им с заказчиком. При этом связанные с проведением работ по присоединению расходы организации, осуществляющей эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, не включаются в состав расходов, учитываемых при установлении платы за подключение.

На заседании комиссии представителем МУП «Баймакский водоканал» было заявлено, что работы по подключению к сетям водоснабжения и канализации выполняются на основании ТУ и с учетом требований Правил, а договор на подключение и договор на присоединение с юридическими и физическими лицами не заключаются.

Таким образом, МУП «Баймакский водоканал» нарушает установленные требования «Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 09.06.2007 №360 и п.15 «Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и правил подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 №83.

Согласно требованиям ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе в навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав).

Кроме того, объективной стороной правового состава указанного антимонопольного правонарушения охватывается и сама возможность (угроза) недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемления интересов других лиц как результат действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта.

Согласно п.4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008г №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства» для квалификации действий (бездействий) как злоупотребление доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого последствия, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемления интересов других лиц.

Перечисленными выше действиями МУП «Баймакский водоканал» ущемило законные интересы обратившихся к нему за подключением к системам городского водоснабжения и водоотведения юридических и физических лиц на получение ТУ в соответствии с требованиями действующего законодательства. Таким образом, действия МУП «Баймакский водоканал» занимающего доминирующее положение на рынке услуг по водоснабжению и водоотведению в географических границах г.Баймак, образуют состав правонарушения по ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении норм действующего законодательства при получении ТУ и уклонения заключения договора при подключении (присоединении) к системам городского водоснабжения и водоотведения.

Руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, ч.1 – 4 ст.41, ч.1 ст.49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

**РЕШИЛА:**

1. Признать МУП «Баймакский водоканал», расположенное по адресу: 453630, РБ, г.Баймак, ул.Революционная, нарушившим ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части несоблюдения п.10 и п.15 «Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и правил подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 №83, результатом чего явилось ущемление интересов юридических и физических лиц на получение ТУ, а также уклонения заключения договора при подключении (присоединении) к системам городского водоснабжения и водоотведения. 2. Выдать МУП «Баймакский водоканал» предписание о прекращении нарушений антимонопольного законодательства.