

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-6/1-84-2015

Резолютивная часть решения оглашена 17 сентября 2015 года г. Тверь

Решение изготовлено в полном объеме 01 октября 2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

- Фомин В.М. - руководитель управления;

Члены Комиссии:

- Посохова Л.В. – заместитель руководителя управления;

- Суханова Н.А.– главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля,

рассмотрев дело № 03-6/1-84-2015 по признакам нарушения ООО «Тверская генерация» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в действиях, препятствующих выполнению ООО «Архитектурная студия «Стиль» муниципального контракта на разработку проектно-сметной документации по объекту «Автодорога ул. Луначарского на участке от пл. Конституции до ул. 2-я Красина в г. Твери (в т.ч. ПИР)», и влекущих увеличение стоимости работ по реконструкции вышеуказанного объекта,

установила:

Настоящее дело возбуждено по заявлению Департамента архитектуры и строительства администрации г. Твери о действиях ООО «Тверская генерация», влекущих невозможность выполнения муниципального контракта от 26.12.2014 № 2014.396507, предметом которого является разработка проектно-сметной документации по объекту «Автодорога ул. Луначарского на участке от пл. Конституции до ул. 2-я Красина в г. Твери». Вышеуказанный муниципальный контракт заключен по результатам аукциона в электронной форме (извещение № 0136300021714001256).

В соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению

доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы (далее - ФАС России) от 25.05.2012 № 345, пунктом 1.3 Порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, проведен обзор состояния конкуренции на рынке услуг по передаче тепловой энергии, по результатам которого установлено доминирующее положение ООО «Тверская генерация». Вышеуказанный обзор состояния конкуренции приобщен к материалам настоящего дела, представители ООО «Тверская генерация» ознакомлены с вышеуказанным обзором.

Предоставляя услуги по передаче тепловой энергии потребителям ООО «Тверская генерация», в соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», является субъектом естественной монополии. В силу части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим.

Согласно представленной ООО «Тверская генерация» информации (письмо от 11.09.2015 вх. № 4337), Акт приема-передачи имущества в уставный капитал ООО «Тверская генерация» от 07.07.2014) тепловые сети, предназначенные для передачи тепловой энергии потребителям г. Твери, находятся в собственности ООО «Тверская генерация».

Муниципальный контракт от 29.12.2014 № 2014.396507 заключен Департаментом архитектуры и строительства администрации города Твери (далее – Департамент), являющимся муниципальным заказчиком работ, связанных со строительством, и ООО «Архитектурная студия «Стиль» - победителем аукциона; предмет аукциона - разработка проектно-сметной документации по объекту «Автодорога ул. Луначарского на участке от пл. Конституции до ул. 2-я Красина в г. Твери (далее – Объект); срок разработки проектно-сметной документации - 20.03.2015. Вышеуказанная проектно-сметная документация разрабатывалась в связи с необходимостью строительства автодороги местного значения.

В качестве оснований для проектирования Объекта были приняты технические условия всех ресурсоснабжающих организаций - владельцев сетей в районе будущего строительства автодороги, в том числе, технические условия от 29.01.2013 № 009-02/07-0000293 со сроком действия до 28.01.2015, выданные владельцем тепловых сетей города Твери - ООО «Тверьтепло». Вышеуказанные технические условия включены в техническое задание, являющееся составной частью документации об аукционе, и в составе документации об аукционе размещены на официальном сайте в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru. Победитель аукциона - ООО «Архитектурная студия «Стиль» обязано исполнить муниципальный контракт от 29.12.2014 № 2014.396507 в соответствии с техническим заданием и не имеет возможности выйти за пределы технического задания; в противном случае для ООО «Архитектурная студия «Стиль» наступают неблагоприятные последствия в виде гражданско-правовой ответственности за неисполнение (ненадлежащее

исполнение) контракта и расторжения контракта в связи с его неисполнением (ненадлежащим исполнением).

В связи с истечением в период действия муниципального контракта от 29.12.2014 № 2014.396507 срока действия технических условий, выданных ООО «Тверьтепло» Департамент направил новому владельцу тепловых сетей г.Твери ООО «Тверская генерация» запрос на продление срока их действия. По результатам рассмотрения вышеуказанного запроса ООО «Тверская генерация» 03.02.2015 представило в адрес Департамента новые технические условия № 021/02-06-0488, согласно пункту 5 которых предусмотрена модернизация участка магистрали протяженностью 540 м от ТК 381 до ТК385а с заменой труб диаметром 500мм (в настоящее время на указанном участке проложены трубы диаметром 500 мм) на диаметр 700 мм.

Департаментом представлен расчет изменения стоимости строительства Объекта в случае выполнения технических условий, предусматривающих увеличение диаметра тепловых сетей с 500 мм на диаметр 700 мм: ориентировочно затраты на перекладку теплотрассы составят 57000,0 тыс. руб.

ООО «Тверская генерация» мотивирует требование об увеличении диаметра тепловых сетей на участке от ТК 381 до ТК385а содержанием Схемы теплоснабжения в административных границах муниципального образования городского округа город Тверь на период до 2028 года, утвержденной постановлением администрации города Твери от 27.12.2013 № 1652, и ее актуализированного варианта на 2015 год, утвержденного постановлением администрации города Твери от 06.04.2015 № 462 (далее – Схема теплоснабжения Твери), а также требованиями Типовых правил охраны коммунальных тепловых сетей, утвержденных приказом Минстроя Российской Федерации от 17.08.1992 № 197, и разработанных на их основе «Правил охраны коммунальных тепловых сетей города Твери», утвержденных постановлением администрации города Твери от 16.09.2014 № 1116 (далее – Правила охраны сетей).

Схема теплоснабжения Твери предусматривает реконструкцию тепловой сети от ТК №381 до ТК385а протяженностью 540 м (в составе участка от ТК №381 до ТК №12а протяженностью 688 м) с увеличением диаметра с 500 мм на 700 мм.

В соответствии со статьями 2, 4 и 23 Федерального закона от 27.06.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении:)

- схема теплоснабжения - документ, содержащий предпроектные материалы по обоснованию эффективного и безопасного функционирования системы теплоснабжения, ее развития с учетом правового регулирования в области энергосбережения и повышения энергетической эффективности;
- развитие системы теплоснабжения поселения или городского округа осуществляется на основании схемы теплоснабжения;
- реализация включенных в схему теплоснабжения мероприятий по развитию системы теплоснабжения осуществляется в соответствии с инвестиционными программами теплоснабжающих организаций.

Согласно пунктам 7, 8, 9, 10 Правил охраны сетей:

- в пределах охранных зон тепловых сетей не допускается производить действия, которые могут повлечь нарушения в нормальной работе тепловых сетей, их повреждение, несчастные случаи или препятствовать ремонту;
- в пределах территории охранных зон тепловых сетей без письменного согласия юридических лиц, в ведении которых находятся эти сети, запрещается производить работы, связанные с разбиванием грунта и дорожных покрытий, а также соорудить переезды и переходы через трубопроводы тепловых сетей;
- проведение вышеуказанных работ должно согласовываться с юридическими лицами, в ведении которых находятся тепловые сети;
- юридические лица, выполняющие работы, которые вызывают необходимость переустройства тепловых сетей, должны проводить их при обязательном наличии и в строгом соответствии с проектной документацией на эти работы за счет своих средств по согласованию с юридическими лицами, в ведении которых находятся тепловые сети.

В соответствии с Градостроительным кодексом Российской Федерации (далее – ГрК РФ) проведение государственной экспертизы проектной документации является обязательным.

Согласно части 2 статьи 48 ГрК РФ проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта. Согласно пункту 12 этой же статьи в состав проектной документации объектов капитального строительства входит пояснительная записка, в том числе с результатами инженерных изысканий, техническими условиями.

Согласно пункту 5 статьи 49 ГрК РФ предметом государственной экспертизы являются оценка соответствия проектной документации требованиям технических регламентов, в том числе санитарно-эпидемиологическим, экологическим требованиям, требованиям государственной охраны объектов культурного наследия, требованиям пожарной, промышленной, ядерной, радиационной и иной безопасности, а также результатам инженерных изысканий, и оценка соответствия результатов инженерных изысканий требованиям технических регламентов.

В соответствии с пунктом 9 статьи 49 ГрК РФ результатом экспертизы проектной документации является заключение о соответствии (положительное заключение) или несоответствии (отрицательное заключение) проектной документации требованиям технических регламентов и результатам инженерных изысканий, требованиям к содержанию разделов проектной документации,

В соответствии с пунктами 34-36 Порядка организации и проведения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий, утв. постановлением Правительства РФ от 05.03.2007 N 145, (далее – Порядок), выявление в проектной документации в процессе государственной экспертизы недостатков (отсутствие, неполнота сведений, описаний, расчетов, чертежей, схем и т.п.) является основанием для выдачи отрицательного заключения.

Пунктом 38 Порядка установлено, что проектная документация не может быть утверждена застройщиком или заказчиком при наличии отрицательного заключения государственной экспертизы проектной документации.

По результатам экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий застройщику выдается заключение о соответствии (положительное заключение) или несоответствии (отрицательное заключение) такой документации требованиям технических регламентов и требованиям к содержанию разделов проектной документации.

Учитывая вышеуказанное, проектная документация признается надлежащей и может быть использована при строительстве только в случае получения положительного заключения государственной экспертизы. В том случае, если проектная документация не будет учитывать выполнение работ, предусмотренных техническими условиями от 03.02.2015 № 021/02-06-0488, разработанная проектная документация получит отрицательное заключение государственной экспертизы, что в дальнейшем приведет к невозможности приемки выполненных работ со стороны муниципального заказчика.

В соответствии с Бюджетным [кодексом](#) Российской Федерации (далее – БК РФ) подготовка проекта местного бюджета, исполнение утвержденного бюджета осуществляется органом местного самоуправления. В соответствии со [статьей 15](#) Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» утверждение местного бюджета и отчета об исполнении отнесено к исключительным полномочиям представительного органа местного самоуправления.

По информации Департамента формирования бюджета муниципального образования город Твери на 2014 год и 2015 год проходило в условиях дефицита собственных средств. Замена участка тепловой протяженностью 540мп сети с изменением диаметра с 500мм на 700мм приведет к существенному удорожанию проекта и сметной стоимости строительства.

В соответствии со статьей 210 Гражданского кодекса Российской Федерации бремя содержания имущества возлагается на собственника, если иное не предусмотрено законом или договором.

Статья 38 БК РФ содержит основополагающий принцип бюджетного законодательства - принцип адресности и целевого характера бюджетных средств, который означает, что бюджетные ассигнования и лимиты бюджетных обязательств доводятся до конкретных получателей бюджетных средств с указанием цели их использования.

Статьей 78 БК РФ предусмотрен исчерпывающий перечень оснований для предоставления финансовых средств бюджета коммерческим организациям. При этом возможность осуществления капитальных вложений в объекты, находящиеся в частной собственности не предусмотрена.

Таким образом:

1. Теплотрасса на участке от ТК 381 до ТК385а протяженностью 540 м принадлежит ООО «Тверская генерация» на праве собственности.

2. Модернизация вышеуказанного участка тепловых сетей предусмотрена Схемой теплоснабжения Твери, которая была согласована собственником тепловых сетей ООО «Тверская генерация», и обязанность по ее реализации в силу статьи 210 Гражданского кодекса Российской Федерации и Закона о теплоснабжении лежит на теплоснабжающей организации ООО «Тверская генерация».

3. Обязанность юридических лиц, выполняющих работы, которые вызывают необходимость переустройства тепловых сетей, ограничивает необходимость выполнить такие работы за свой счет и в соответствии с проектной документацией, что не означает обязанность при выполнении таких работ осуществить реконструкцию тепловых сетей.

4. Нормативные документы, устанавливающие обязанность третьих лиц, в т.ч. органов местного самоуправления г. Твери, модернизировать принадлежащие ООО «Тверская генерация» тепловые сети, отсутствуют; осуществление капитальных вложений в объекты, находящиеся в частной собственности коммерческих организаций, противоречит БК РФ и повлечет нецелевое расходование бюджетных средств.

5. Технические условия ООО «Тверская генерация» от 03.02.2015 № 021/02-06-0488 не могут быть проигнорированы Департаментом и коммерческой организацией, осуществляющей проектные работы, поскольку разработанный проект не получит положительное заключение государственной экспертизы.

6. Исполнение технических условий и включение в проект условия о модернизации тепловой сети на участке от ТК 381 до ТК 385а с увеличением диаметра с 500 мм на 700 мм влечет для ООО «Архитектурная студия «Стиль» невозможность исполнения муниципального контракта от 29.12.2014 № 2014.396507 и необоснованно препятствует последующим работам по строительству автодороги.

Согласно [статье 10](#) Гражданского кодекса Российской Федерации запрещается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Статьей 10 Закона о защите конкуренции запрещаются противоречащие действующему законодательству действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Действия ООО «Тверская генерация» понуждают администрацию города Твери и муниципальный бюджет участвовать в расходах по модернизации тепловых сетей, принадлежащих ООО «Тверская генерация», что противоречит требованиям БК РФ и вследствие невыполнимости технических условий, предусматривающих такую модернизацию, препятствуют участнику товарного рынка проектных работ исполнить муниципальный контракт, а администрации города – реализовать предусмотренные статьей 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 31-ФЗ «Об общих принципах местного самоуправления в Российской Федерации» полномочия по строительству автомобильной дороги, что ущемляет интересы

администрации города Твери и ООО «Архитектурная студия «Стиль» и нарушает требования части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 1 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьи 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

решила:

1. Признать нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия ООО «Тверская генерация» в части понуждения администрации города Твери и Департамента архитектуры и строительства администрации г. Твери участвовать в расходах по модернизации тепловых сетей, принадлежащих ООО «Тверская генерация» (требование предусмотреть в проекте условие о замене тепловой сети протяженностью 540 м от ТК 381 до ТК385 с увеличением диаметра 500мм на диаметр 700 мм за счет средств бюджета муниципального образования г. Твери).

2. Выдать ООО «Тверская генерация» предписание об устранении нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем исключения из технических условий от 03.02.2015 № 021/02-06-0488 пункта 5.

Председатель Комиссии _____ В.М.Фомин

Члены Комиссии: _____ Л.В..Посохова

_____ Н.А.Суханова