

РЕШЕНИЕ

по делу № 13

02 июля 2009 г.

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе (Приказ Свердловского УФАС России от 18.02.2009 № 52):

Волкова С.Н. – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

Анисимовой Ю.В. – начальника отдела ограничения монополистической деятельности, члена Комиссии;

Алфёровой М.В. – заместителя начальника отдела ограничения монополистической деятельности, члена Комиссии;

Козлова А.Ю. – главного специалиста отдела ограничения монополистической деятельности, члена Комиссии,

рассмотрев дело № 13 по признакам нарушения МУП «Водоканал» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

Дело № 13 в соответствии с п. 3 ч. 2 ст. 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» возбуждено Приказом Свердловского УФАС России от 18.02.2009 № 52 и определением от 04.05.2009 назначено на 29 июля 2009 года.

Рассмотрение дела дважды откладывалось (определения от 23.03.2009, от 04.05.2009). 29 июня 2009 года в заседании Комиссии на основании ч. 1 ст. 48 ФЗ «О защите конкуренции» объявлен перерыв.

Оглашение резолютивной части решения состоялось после перерыва 02.07.2009 в 10 час. 00 мин. в отсутствие представителей заявителя – ЗАО «Сибирский газовик».

Основанием для возбуждения дела явилось заявление ЗАО «Сибирский газовик» (вх. № 01-8472 от 15.12.2008) с жалобой на действия ответчика в части необоснованного требования платы за подключение к сетям водоснабжения и

канализования предприятия.

Как следует из представленных документов, заявитель признан победителем аукциона по продаже права на заключение договора аренды земельного участка для строительства жилого дома с подземной парковкой по улицам Солнечной – Пионеров (протокол от 31.10.2006 № 40). По итогам аукциона 01.11.2006 заключен договор аренды № 7-987Т.

До проведения указанного аукциона по запросу Главархитектуры Администрации города Екатеринбурга ответчиком были выданы технические условия от 14.10.2005 № 05-33-3892-21-18/510 (далее – ТУ от 14.10.2005) на водоснабжение и канализование будущего жилого дома по улицам Солнечной – Пионеров.

Указанные ТУ в обязательном порядке подлежали корректировке в связи с уточнением расчетной нагрузки в течение одного года в соответствии с Градостроительным кодексом РФ.

В соответствии с частью 7 статьи 48 Градостроительного кодекса РФ правообладатель земельного участка в течение года с момента получения ТУ должен определить необходимую ему подключаемую нагрузку к сетям инженерно-технического обеспечения в пределах предоставленных ему ТУ.

После обращения заявителя по поводу уточнения нагрузок проектируемого объекта ответчиком 09.10.2007 были выданы ТУ № 05-11/33-3892/2-1689.4052 (далее – ТУ от 09.10.2007), в которых предусмотрена плата за подключение в соответствии с Постановлением Главы Екатеринбурга № 2850 от 25.06.2007.

По мнению заявителя, требование ответчика о внесении платы за подключение неправомерно, поскольку заявитель, являясь правообладателем земельного участка с момента заключения договора аренды (01.11.2006) в течение одного года обратился 24.08.2007 к ответчику именно за уточнением нагрузок проектируемого объекта и пересмотром расположения точек подключения. Кроме того, тариф на подключение к системе коммунальной инфраструктуры был утвержден в конце 2006 года (Постановление Главы г. Екатеринбурга от 28.12.2006 № 2711), а первоначальные ТУ от 14.10.2005 были разработаны и выданы по запросу органа местного самоуправления до проведения 01.11.2006 аукциона по продаже права на заключение договора аренды, а также до утверждения тарифа на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (28.12.2006).

Ответчик факт нарушения антимонопольного законодательства не признал, пояснив следующее.

Подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения осуществляется в соответствии с пунктом 4 Правил подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (утв. Постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 № 83, далее Правила 2) и включает в себя следующие этапы:

- подача заказчиком (лицом, осуществляющим на принадлежащем ему земельном участке строительство объекта) заявления о подключении;
- заключение договора о подключении;
- выдача исполнителем (организацией, осуществляющей эксплуатацию сетей и предоставление ТУ подключения) заказчику условий подключения (ТУ для присоединения), которые не противоречат ТУ, ранее полученным заказчиком от органа местного самоуправления, при условии, что срок их действия не истек;
- выполнение заказчиком условий подключения;
- присоединение заказчиком объекта к сетям инженерно-технического обеспечения;
- подписание сторонами акта о присоединении;
- выполнение условий подачи ресурсов.

В соответствии с пунктом 15 Правил определения и предоставления ТУ подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (утв. Постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 № 83, далее – Правила 1), подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения осуществляется на основании договора.

Следовательно, требование ответчика о заключении заявителем договора о подключении объекта капитального строительства к системам водоснабжения и (или) водоотведения и о внесении им платы за подключение является правомерным.

Из пояснений Администрации г. Екатеринбурга следует, что по итогам аукциона по продаже права на заключение договора аренды земельного участка заявителю выданы ТУ от 14.10.2005 подключения строящегося объекта капитального строительства к эксплуатируемым МУП «Водоканал» сетям.

Данные ТУ не содержали информацию о максимальной потребляемой нагрузке, поскольку положения раздела 3 Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в РФ (утв. Постановлением Правительства от 12.02.1999 № 167), не предусматривали необходимость определения максимальной мощности. В обращении Администрации от 05.09.2005 № 21-18/510 к

ответчику необходимость определения максимальной нагрузки также не указывалась.

С целью соблюдения интересов существующих потребителей коммунальных услуг в ТУ от 14.10.2005 было предусмотрено осуществление за счет средств правообладателя земельного участка мероприятий по перекладке существующих водопровода и реконструкции насосной станции, часть из которых принадлежит ответчику.

С принятием Градостроительного кодекса РФ, Федерального закона «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса», Правил 1 организации коммунального комплекса осуществляют модернизацию систем коммунальной инфраструктуры за счет платы за подключение, вносимой на основании договоров о подключении.

Учитывая отсутствие максимальной мощности в ТУ от 14.10.2005, МУП «Водоканал» выдало ТУ от 09.10.2007 с указанием максимальной нагрузки в возможных точках подключения в соответствии с пунктом 10 Правил 1, но уже без осуществления за счет средств правообладателя земельного участка мероприятий по реконструкции существующих водопроводных сетей и насосной станции, часть из которых принадлежит ответчику.

В соответствии с требованием действующего законодательства о необходимости заключения договора о подключении (п. 15 Правил 1), с учетом ранее выданных ТУ, ответчик обоснованно выдал ТУ от 09.10.2007 с условием о необходимости внесения платы в размере тарифа, утвержденного Постановлением Главы города Екатеринбурга от 25.06.2007 № 2850.

Таким образом, для выделения заявителю необходимого ресурса без ущерба интересов существующих потребителей и в соответствии с действующим законодательством необходимо произвести указанную в ТУ от 05.09.2005 реконструкцию системы водоснабжения ответчика иждивением заявителя за счет внесения им ответчику платы за подключение.

В процессе подготовки земельного участка по ул. ул. Солнечной-Пионеров для строительства жилого дома Администрацией были получены все необходимые согласования надзорных органов и технические условия, в том числе ТУ от 14.10.2005.

Согласно статье 48 Градостроительного кодекса РФ срок действия ТУ должен быть не менее двух лет. Для данного земельного участка разрешительным письмом

Администрации города Екатеринбурга от 29.08.2005 № 510 на сбор технических условий подключения объекта капитального строительства к системам инженерно-технического обеспечения установлен срок действия ТУ в три года.

В связи с тем, что тариф на подключение к эксплуатируемой ответчиком сети инженерно-технического обеспечения на тот момент не был утвержден, в ТУ от 14.10.2005 включено требование о выполнении правообладателем земельного участка работ, необходимых для подключения к существующим сетям, выполнение которых являлось, по мнению Администрации, условием участия в торгах по продаже права на заключение договора аренды земельного участка.

Несмотря на то, что тариф на подключение к сетям водоснабжения ранее не был утвержден, в связи с чем плата за подключение не была указана в конкурсной документации, тем не менее, ТУ от 14.10.2005 были предоставлены заявителю для ознакомления в составе аукционной документации. При этом определение точек подключения входит в компетенцию ответчика.

На сегодняшний день тариф на подключение утвержден Постановлением Главы г. Екатеринбурга от 25.06.2007 № 2850. Данный тариф подразумевает распределение всех затрат по развитию коммунальной инфраструктуры ответчика между всеми лицами, которые подключаются к сетям, пропорционально объемам их потребления. Плата за подключение определяется путем умножения тарифа на объем планируемого потребления. Следовательно, по мнению Администрации, размер платы за подключение не зависит от объема работ, необходимых для подключения конкретного объекта, а пропорционален объему потребления.

Заслушав лиц, участвующих в деле, проанализировав материалы дела, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях МУП «Водоканал» нарушения п. 3 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.1 Земельного кодекса РФ земельные участки для жилищного строительства из земель, находящихся в муниципальной собственности, предоставляются в аренду без предварительного согласования места размещения объекта.

Продажа права на заключение договоров аренды земельных участков для жилищного строительства осуществляется на аукционах (пункт 2 ст. 30.1 ЗК РФ).

Предметом торгов в соответствии с п.п. 1 п. 4 ст. 30 Земельного кодекса РФ может быть право на заключение договора аренды земельного участка с установленными границами.

В соответствии с п.п. 1 п. 4 ст. 30 Земельного кодекса РФ на момент проведения аукциона работы по формированию земельного участка включали в себя:

- подготовку проекта границ земельного участка и установление его границ на местности;
- определение разрешенного использования земельного участка;
- определение технических условий подключения объектов к сетям инженерно-технического обеспечения и платы за подключение объектов к сетям инженерно-технического обеспечения (далее - плата за подключение);
- принятие решения о проведении торгов;
- публикация сообщения о проведении торгов;

При этом извещение (сообщение) о проведении аукциона должно содержать сведения о технических условиях подключения такого объекта к сетям инженерно-технического обеспечения и о плате за подключение.

В соответствии с ч. 10 ст. 48 Градостроительного кодекса РФ порядок определения и предоставления технических условий и определения платы за подключение, а также порядок подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения устанавливаются Правительством РФ.

Постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 № 83 утверждены Правила 1, а также Правила 2.

На основании ст. 30.1 Земельного кодекса РФ и Постановления Главы города Екатеринбурга от 27.09.2006 № 1124 Администрацией г. Екатеринбурга 31 октября 2006 года проведен аукцион по продаже права аренды земельного участка для строительства жилого дома с подземной парковкой в г. Екатеринбурге по ул.ул. Солнечной-Пионеров, по результатам которого победителем признан заявитель (протокол от 31.10.2006 № 40), а 01.11.2006 заключен договор аренды № 7-987Т.

В случае если обеспечение отдельными видами ресурсов возможно осуществлять различными способами, орган местного самоуправления при подготовке градостроительного плана земельного участка определяет ТУ для всех возможных способов (п. 4 Правил 1).

Задолго до принятия указанного решения по продаже права аренды земельного участка по запросу Главного управления архитектуры, градостроительства и регулирования земельных отношений Администрации города Екатеринбурга (письмо от 05.09.2005 № 21-18/510) ответчиком были выданы ТУ от 14.10.2005 на

водоснабжение и канализование будущего жилого дома по улицам Солнечной – Пионеров, согласно которым подключение строящегося объекта капитального строительства предполагалось к существующей насосной станции по ул. Пионеров, 4, для чего правообладателю земельного участка необходимо выполнить своим иждивением перекладку ввода водопровода на насосную станцию и осуществить реконструкцию насосной станции.

При обследовании насосной станции заявителем было установлено, что насосная станция на балансе ответчика не состоит, а её собственник не известен. Оборудование насосной станции демонтировано, а потому она находится в нерабочем состоянии.

Кроме того, подлежащие реконструкции водопровод и насосная станция находятся за пределами границ земельного участка, арендатором которого является заявитель.

Также заявителем указано, что поскольку обеспечение строящегося объекта капитального строительства спорными видами ресурсов возможно иными способами (путем подключения к водопроводным и канализационным сетям по ул. Солнечная, без перекладки сетей, а также реконструкции насосной станции), постольку в рамках срока действия ТУ от 14.10.2005 им в адрес ответчика были направлены письма (от 24.08.2007 № 22-ЕК, от 27.09.2007 № 31-ЕК) о пересмотре ранее выданных ТУ.

В случае обращения правообладателя земельного участка, который намерен осуществить подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, если ТУ на его подключение отсутствовали либо истек срок их действия, или в случае обращения органа местного самоуправления в целях получения информации о земельных участках, находящихся в границах застроенных территорий, организация осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, определяет ТУ:

- на основе анализа резерва мощностей по производству соответствующих ресурсов и пропускной способности сетей инженерно-технического обеспечения, а в точках взаимного присоединения – совместно с организациями, осуществляющими эксплуатацию технологически связанных сетей инженерно-технического обеспечения с учетом указанного анализа;

- с учетом оценки альтернативных вариантов подключения объектов капитального строительства к существующим сетям инженерно-технического обеспечения;

- с учетом принятых такой организацией в соответствии с ранее выданными ТУ обязательств по обеспечению подключения объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (п. 12 Правил 1).

Ответчиком 09.10.2007 выданы заявителю новые ТУ № 05-11/33-3892/2 -1689,4052, в соответствии с которыми изменены точки присоединения (подключения) к водопроводным и канализационным сетям, а условия о перекладке ввода водопровода на насосную станцию и реконструкции насосной станции по ул. Пионеров, 4, исключены.

В п. 4 Правил 2 в качестве одного из этапов подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения указана выдача исполнителем (ответчиком) заказчику (заявителю) условий подключения (ТУ для присоединения), которые не противоречат ТУ, ранее полученным заказчиком от органа местного самоуправления, при условии, что срок действия ТУ не истек, а также выполнение заказчиком условий подключения.

Из указных обстоятельств следует, что ответчиком при наличии альтернативного варианта подключения строящегося объекта капитального строительства (водовод Ду250 по ул. Солнечной) в ТУ от 14.10.2005 была определена точка подключения (насосная станция по ул. Пионеров, 4), расположение которой находится далеко за пределами границ земельного участка, право аренды которого выставлялось на аукцион, а вариант подключения по ТУ от 09.10.2007 ответчиком скрывался.

Между тем, согласно п. 2 ТУ, выданных 09.10.2007 заявителю вместо ТУ от 14.10.2005, последнему необходимо внести плату за подключение в соответствии с Постановлением Главы города Екатеринбурга от 25.06.2007 № 2850 «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».

При этом согласно п. 7 Правил 2 условия подключения должны предусматривать подключение в пределах границ земельного участка, за исключением случаев, установленных п. 7 Правил 1.

Согласно п. 7 Правил 1 ТУ выдаются 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.

В соответствии с п. 11 Правил 1 если для подключения строящихся

(реконструируемых) объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения не требуется создания (реконструкции) сетей инженерно-технического обеспечения, плата за подключение не взимается.

Согласно п. 11 Правил 1 если у организаций, осуществляющих эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, к которым планируется подключение объектов капитального строительства, отсутствуют утвержденные инвестиционные программы, подключение осуществляется без взимания платы за подключение, а вместо взимания платы за подключение выдаются ТУ в соответствии с пунктом 7 Правил 1.

В соответствии с п. 9 Правил 1 организация, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, обязана определить и предоставить ТУ или информацию о плате за подключение объекта либо предоставить мотивированный отказ в выдаче указанных условий при отсутствии возможности подключения строящегося объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения.

Таким образом, выдача ТУ исключает взимание платы за подключение и наоборот.

Согласно п. 14 Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры (утв. Постановлением Правительства РФ от 09.06.2007 № 360, далее – Правила 3) размер платы за подключение определяется следующим образом:

1) если в утвержденную в установленном порядке инвестиционную программу организации коммунального комплекса - исполнителя по договору о подключении (далее - инвестиционная программа исполнителя) включены мероприятия по увеличению мощности и (или) пропускной способности сети инженерно-технического обеспечения, к которой будет подключаться объект капитального строительства, и установлены тарифы на подключение к системе коммунальной инфраструктуры вновь создаваемых (реконструируемых) объектов капитального строительства (далее - тариф на подключение), размер платы за подключение определяется расчетным путем как произведение заявленной нагрузки объекта капитального строительства (увеличения потребляемой нагрузки - для реконструируемого объекта капитального строительства) и тарифа на подключение;

2) при отсутствии в утвержденной инвестиционной программе исполнителя мероприятий по увеличению мощности и (или) пропускной способности сети инженерно-технического обеспечения, к которой будет подключаться объект капитального строительства, размер платы за подключение, указываемый в договоре о подключении, определяется соглашением сторон исходя из расходов по созданию (реконструкции) сетей инженерно-технического обеспечения для подключения такого объекта на границе земельного участка;

3) если для подключения объекта капитального строительства к сети инженерно-

технического обеспечения не требуется проведения мероприятий по увеличению мощности и (или) пропускной способности этой сети, плата за подключение не взимается.

Решением Екатеринбургской городской Думы от 27.06.2006 № 57/27 ответчику утверждена инвестиционная программа «Развитие систем водоснабжения и водоотведения ЕМУП «Водоканал».

Из утвержденной инвестиционной программы ответчика следует, что мероприятия по увеличению мощности по производству ресурсов и (или) пропускной способности сетей инженерно-технического обеспечения, к которым планируется подключение строящегося объекта заявителя согласно ТУ от 09.10.2007 (точка подключения - водовод Ду250 по ул. Солнечная и коллектор Ду300мм по ул. Солнечная), отсутствуют.

Следовательно, максимум того, на что вправе рассчитывать ответчик предопределяется его расходами по созданию и (реконструкции) сетей инженерно-технического обеспечения для подключения объекта на границе земельного участка (п.п.2 п. 14 Правил 3).

Таким образом, включение в ТУ от 09.10.2007 условия о внесении платы за подключение в размере тарифа, утвержденного Постановлением Главы г. Екатеринбурга от 25.06.2007 № 2850, необоснованно.

Подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения осуществляется на основании договора о подключении к системам коммунальной инфраструктуры (далее – договор о подключении), который является публичным и заключается в порядке, установленном Гражданским кодексом РФ, с соблюдением особенностей, определенных Правилами 3 (п. 5 данных Правил).

Условие о размере платы за подключение и порядка ее внесения является одним из существенных условий договора о подключении (п.п. 5 п. 12 Правил 3).

Согласно ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает 50 %.

Приказом Свердловского УФАС России от 20.06.2005 № 163 МУП «Водоканал» включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара с долей более 65 %.

Ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или может явиться ущемление интересов других лиц, в том числе (п. 3 ч.1 ст. 10 указанного Закона) 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, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения МУП «Водоканал» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в навязывании заявителю (ЗАО «Сибирский газовик») невыгодных условий договора о подключении путем выставления в п. 2 ТУ от 09.10.2007 № 05-11/33-3892/2-1689 требования о внесении платы за подключение в размере тарифа при отсутствии на то законных оснований (необходимости проведения при подключении объектов заявителя мероприятий по увеличению мощности или пропускной способности эксплуатируемой МУП «Водоканал» сети инженерно-технического обеспечения, к которой подключается объект заявителя, включенных в инвестиционную программу МУП «Водоканал»).

2. Выдать предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем исключения из ТУ от 09.10.2007 требования о внесении

платы за подключение в размере тарифа.

3. Материалы дела передать должностному лицу, уполномоченному осуществлять производство по делам об административных правонарушениях по ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

С.Н.Волков

Члены Комиссии

Ю.В. Анисимова

М.В. Алфёрова

А.Ю.Козлов

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

Невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, в соответствии с ч. 2.2. ст. 19.5 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа.