

РЕШЕНИЕ

«25» августа 2011 г.

г. Калуга

Резолютивная часть решения объявлена «12» августа 2011 года

Полный текст решения изготовлен «25» августа 2011 года

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: /.../,

в присутствии представителей ООО «Калужский областной водоканал» /.../ (доверенность № 347 от 10.08.2011г.), /.../ (доверенность № 348 от 10.08.2011г.) и в отсутствии представителей ЖСК «Сиреневый бульвар», извещенных надлежащим образом,

рассмотрев дело № 04-44/2011 по признакам нарушения ООО «Калужский областной водоканал» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Калужского УФАС России поступило заявление от ЖСК «Сиреневый бульвар» (вх. № 1347 от 08.04.2011 г.) (Далее – Заявитель) о неправомерных действиях ООО «Калужский областной водоканал» (далее также Ответчик), выразившихся в навязывании невыгодных условий договора.

В ходе проведенной проверки было установлено, что Заявителем на основании разрешения на строительство № RU40301000-379, утвержденного Распоряжением Городской Управы города Калуги от 13.08.2010 № 10299-р, было осуществлено строительство пристройки к дому по улице Генерала Попова 18, корпус 3, города Калуги.

01.04.2010г. Заявитель обратился в ООО «Калужский областной водоканал» с заявлением о заключении договора на подключение объекта – многоквартирного 9-этажного жилого дома, расположенного по адресу: г. Калуга, ул. Генерала Попова, дом 18, корпус 3 к сетям водоснабжения и водоотведения.

23.07.2010г. в ответ на вышеуказанное заявление ООО «Калужский областной водоканал» направило проект договора № 73к от 21.07.2010г. (Далее – Договор) на подключение к сетям водоснабжения и водоотведения второй очереди 9-этажного жилого дома по улице Генерала Попова, дом 18, корпус 3, города Калуги, стоимость услуг по подключению в котором составляла 3 447 700, 48 руб. Данная стоимость была рассчитана исходя из тарифа на подключения к сетям централизованного водоснабжения и водоотведения, установленного Постановлением Городского Головы городского округа «Город Калуга» от 22.05.2008г. № 92-п.

Обращение в Прокуратуру г. Калуги подтвердило необоснованность установления предъявляемой платы за технологическое присоединение. В своем ответе Прокуратура города Калуги от 10.12.2010 № 1361ж-2010 указала, что действия ООО «Калужский областной водоканал» неправомерны, так как применение указанного тарифа при расчете стоимости подключения осуществляется только для подключаемых объектов, включенных в инвестиционную программу по реконструкции, развитию и техническому перевооружению объектов водоснабжения и водоотведения города Калуги.

Не согласившись со стоимостью услуг, ЖСК «Сиреневый бульвар» направил в ООО «Калужский областной водоканал» протокол разногласий от 11.11.2010 г. к Договору.

31.01.2011 г. ООО «Калужский областной водоканал», рассмотрев протокол разногласий, направило Заявителю протокол согласования разногласий к Договору и измененные условия подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, одним из специальных технических требований которых являлась необходимость строительства закольцовки (перемычки) водовода, проходящего по улице Генерала Попова с водопроводом, проходящим в торце дома №9 по улице Спартак, с прокладкой водовода по улице Спартак ориентировочной длиной 322 метра.

По мнению Заявителя, строительство указанной перемычки (закольцовки) водоводов не является необходимым условием подключения дома, расположенного по улице Генерала Попова 18 корпус 3, города Калуги к системам водоснабжения и водоотведения.

В соответствии с частью 1 статьи 10 ФЗ «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, в том числе действия по навязыванию контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (пункт 3).

Проанализировав вышеизложенные факты, Калужское УФАС России признало их достаточными для возбуждения дела № 04-44/2011 по признакам нарушения ООО «Калужский областной водоканал» части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в навязывании ЖСК «Сиреневый бульвар» невыгодных условий договора.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.

На основании Приказа Калужского УФАС России №6 от 05.02.2007г. ООО «Калужский областной водоканал» включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35% и занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара с долей более 65% на рынке услуг «Распределение воды» и «Сбор и очистка воды» (ОКВЭД 41.00.2) на территории города Калуга. Ответчик в рамках рассмотрения дела обстоятельства доминирования на соответствующем товарном рынке не оспаривал.

Исходя из пункта 3.6.5 Административного регламента ФАС России 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, утвержденного Приказом ФАС России №5 от 17.01.2007г. определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов и доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они были включены в Реестр.

Таким образом, ООО «Калужский областной водоканал» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по распределению, сбору и очистке воды, т.е. на рынке оказания услуг по водоснабжению и водоотведению в географических границах г. Калуга.

Исходя из вышеизложенного, действия ООО «Калужский областной водоканал» по навязыванию ЖСК «Сиреневый бульвар» в рамках заключения договора на подключение к сетям водоснабжения и водоотведения условий о необходимости строительства закольцовки (перемычки) водовода могут быть предметом оценки антимонопольного органа на соответствие требованиям части 1 статьи 10 ФЗ «О защите

конкуренции».

Порядок заключения, в том числе определения существенных условий изменения и исполнения договора о подключении строящегося, реконструируемого или построенного, но не подключенного здания, строения, сооружения к входящим в систему коммунальной инфраструктуры сетям инженерно-технического обеспечения, включающим тепло-, газо-, водоснабжение, водоотведение и очистку сточных вод регулируется Правилами заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры, утвержденных Постановлением Правительства РФ №360 от 09.06.2007г. (далее Правила 1).

Согласно пункту 5 Правил 1 договор о подключении является публичным договором, т.е. обязательным для заключения со стороны организации водопроводно-канализационного хозяйства.

Договор о подключении, исходя из пункта 12 Правил 1, должен содержать перечень мероприятий (в том числе технических) по подключению объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и обязательства сторон по их выполнению, в том числе:

а) мероприятия, выполняемые заказчиком, - в пределах границ земельного участка заказчика (за исключением случаев, предусмотренных подпунктом 2 пункта 14 настоящих Правил);

б) мероприятия, выполняемые исполнителем, - до границы земельного участка заказчика, на котором располагается объект капитального строительства, мероприятия по увеличению пропускной способности (увеличению мощности) соответствующих систем коммунальной инфраструктуры и мероприятия по фактическому присоединению к сетям инженерно-технического обеспечения (за исключением случаев, предусмотренных подпунктом 2 пункта 14 настоящих Правил).

Подпунктом 2 пункта 14 Правил 1 предусмотрено, что при отсутствии утвержденной инвестиционной программы исполнителя или 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, обязательства по сооружению необходимых для подключения объектов инженерно-технической инфраструктуры, не связанному с фактическим присоединением указанных объектов к существующим сетям инженерно-технического обеспечения в рамках договора о подключении, могут быть исполнены заказчиком самостоятельно. В этом случае исполнитель выполняет работы по фактическому присоединению сооруженных заказчиком объектов к существующим сетям инженерно-технического обеспечения, а плата за подключение не взимается.

Заявитель осуществил строительство пристройки к жилому дому по адресу улица Генерала Попова, дом 18, корп. 3, который введен в эксплуатацию и водоснабжение которого осуществляется в полном объеме.

В соответствии с выданными ООО «Калужский областной водоканал» техническими условиями № 11-ТУ от 12.03.2010г., для подключения объекта капитального строительства по ул. Генерала Попова, д. 18, корп. 3 выполнение технических мероприятий по увеличению пропускной способности водопроводных сетей не предусматривалось. Выданные на основании указанных технических условий, условия подключения объекта капитального строительства, являющиеся приложением к договору № 73К от 21.07.2010г., также не содержали в себе мероприятия по увеличению пропускной способности водопроводных сетей.

В ходе рассмотрения дела ООО «Калужский областной водоканал» не было представлено Комиссии доказательств о необходимости увеличения мощности и (или) пропускной способности сети инженерно-технического обеспечения в целях осуществления подключения третьего корпуса дома №18 по улице Генерала Попова, города Калуги.

Согласно пункту 16 Правил подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 № 83 (далее Правила 2), Исполнитель предоставляет Заказчику условия подключения объекта капитального строительства к сетям водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, в которых должны быть указаны специальные технические **требования к объектам капитального строительства, в том числе к его устройствам и сооружениям для присоединения.** Одним из специальных технических требований ООО «Калужский областной водоканал» являлась необходимость строительства закольцовки (перемычки) водовода, проходящего по улице Генерала Попова с водопроводом, проходящим в торце дома №9 по улице Спартака, с прокладкой водовода по улице Спартака, ориентировочной длиной 322 метра, находящихся в значительной удаленности от объекта строительства Заявителя.

Статьей 1 Градостроительного кодекса РФ установлено, что объектом капитального строительства является здание, сооружение, строительство которых не завершено. В данном случае объектом капитального строительства Заявителя является пристройка к многоквартирному жилому дому по улице Генерала Попова, дом 18, корпус 3, которую Заявитель имеет намерение подключить к сетям водоснабжения и водоотведения.

Техническая возможность подключения объекта капитального строительства Заявителя подтверждается письмом ЗАО «Алгоритм» от 27.06.2011 № 110 организации, осуществляющей лицензированную

деятельность по проектированию зданий и сооружений, в том числе и инженерных сетей. В указанном письме сказано, что пропускная способность запроектированных и построенных сетей водопровода для 2 очереди жилого дома № 18 корпус 3 по улице Генерала Попова соответствует строительным нормам и правилам.

Комиссия Калужского УФАС, исследовав исполнительную съемку подземных коммуникаций объекта строительства Заявителя от 15.11.2010 г., заверенную Городской Управой города Калуги, установила, что построенные ЖСК «Сиреневый бульвар» сети водоснабжения и водоотведения подведены к сетям, уже введенным в эксплуатацию и осуществляющим водоснабжение и водоотведение корпуса 3 дома 18 по улице Генерала Попова. Указанный довод подтверждает факт того, что дополнительные мероприятия по увеличению пропускной способности сетей для подключения объекта строительства Заявителя не требуются, т.е. водоснабжение и водоотведение возможно по существующей схеме.

Также, согласно Схеме местоположения точек подключения в границе земельного участка предоставленной ООО «Калужский областной водоканал» перемычка (закольцовка) строительство которой необходимо выполнить, находится за границами объекта капитального строительства Заявителя и в значительной удаленности от земельного участка Заявителя.

На основании вышеизложенного Комиссия пришла к выводу, что вышеуказанные специальные технические требования содержат в себе мероприятия, не относящиеся к объекту капитального строительства Заявителя или к его устройствам и сооружениям, и не являются неотъемлемой составляющей частью процесса водоснабжения и водоотведения вводимого в эксплуатацию дома, без которой данный процесс не может быть осуществлен.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства представителем ООО «Калужский областной водоканал» было указано, что строительство указанной закольцовки (перемычки) необходимо для подключения объекта строительства ЖСК «Сиреневый бульвар» в связи с увеличением нагрузки на водопроводные сети, а также в связи с тем, что система водоснабжения объекта строительства Заявителя должна соответствовать нормам СНиП. В соответствии с пунктом 8.5 СНиП 2.04.02-84 «Строительные нормы и правила водоснабжения наружные сети и сооружения», утвержденных Постановлением Госстроя СССР от 27.07.1984г. № 123 водопроводные сети должны быть кольцевыми. Однако, как указано представителем ООО «Калужский областной водоканал» система водоснабжения объекта строительства Заявителя осуществляется лишь с помощью одного водовода, т.е. является тупиковой системой водоснабжения, поэтому использование тупиковой линии водопровода не только не будет обеспечивать наполнение трубы водой, но и будет нарушать указанные нормы СНиП.

Доводы ООО «Калужский областной водоканал» Комиссией Калужского УФАС России не могут быть приняты во внимание в силу следующего.

Письмом ЗАО «Алгоритм» от 03.05.2011г., направленным в ООО «Калужский областной водоканал», указывается, что строительство закольцовки (перемычки) магистральных водопроводов по улице Генерала Попова и улице Спартака требуется для обеспечения потребителей 19 квартала с учетом перспективной застройки.

В соответствии с ГОСТ 25151-82 «Водоснабжение. Термины и определения» водопроводная кольцевая сеть – это сеть, подающая воду потребителю с нескольких сторон.

Согласно объяснениям от 21.07.2011г. данных /.../, и представленной ЖСК «Сиреневый бульвар» существующей схемой водопроводных коммуникаций следует, что напротив жилого дома №18 корпус 3 по улице Генерала Попова расположен девятиэтажный дом под номером 18 корпус 2. Между жилым домом 18 корпус 2 и спортивной площадкой проходит водовод диаметром 200 миллиметров, который является вторым подводным водопроводом к жилому дому 18 корпус 3 по улице Генерала Попова, тем самым, образуя кольцевую систему водоснабжения жилого дома 18 корпус 3. Данный водовод является действующим и через него осуществляется водоснабжение жилого дома 18/2, а также других объектов капитального строительства. Данный водовод находится в собственности Министерства экономического развития Калужской области, на праве хозяйственного ведения передан в ведение ГП «Калугаоблводоканал». Указанный водопровод являлся предметом договора аренды № 9/06 от 30.06.2009 г., заключенного ГП «Калугаоблводоканал» с ООО «Калужский областной водоканал», который на данный момент продолжает действовать.

Также, представителем ООО «Калужский областной водоканал» было указано, что строительство данной перемычки являлось необходимым с 2004 года, но не было включено в Инвестиционную программу развития района, утвержденную Постановлением Городской Думы городского округа «Город Калуга» от 17.04.2008г. № 41, в связи с тем, что перечень включенных мероприятий был определен Городской Управой города Калуги.

Исходя из письма от 27.07.2011г. № 9824/03-11, направленного Городской Управой Города Калуги в адрес Калужского УФАС России, было указано, что ООО «Калужский областной водоканал» определило перечень мероприятий, включенных в инвестиционную программу (2006-2011г.), утвержденную Постановлением Городской Думы городского округа «Город Калуга» от 17.04.2008г. № 41, однако никаких мероприятий, необходимых для подключения объекта капитального строительства по адресу Генерала Попова 18 корпус 3, в данную инвестиционную программу включено не было.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Калужского УФАС России

считает, что включение ООО «Калужский областной Водоканал» в Договор условия о необходимости строительства закольцовки (перемычки) водовода, проходящего по улице Генерала Попова с водопроводом, проходящим в торце дома №9 по улице Спартака, с прокладкой водовода по улице Спартака ориентировочной длиной 322 метра является нарушением части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» в части навязывания ЖСК «Сиреневый бульвар» условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства ЖСК «Сиреневый бульвар» было подано ходатайство (вх. №2919 от 02.08.2011г.) о прекращении производства по делу в отношении ООО «Калужский областной водоканал» в связи с урегулированием разногласий, имевшихся у сторон. В качестве подтверждающих документов был представлен подписанный протокол урегулирования разногласий к договору №73К от 21.07.2010г. на подключение жилого дома 18 корпус 3 по улице Генерала Попова, заключенный с ООО «Калужский областной водоканал». В окончательной редакции данного договора отсутствовало требование ООО «Калужский областной водоканал» о плате за подключение, а также требование строительства закольцовки (перемычки), указанной в протоколе разногласий от 31.01.2011.

ООО «Калужский областной водоканал» было выдано разрешение №11 от 01.08.2011г. на осуществление присоединения объекта Заявителя к коммунальным сетям инженерно-технического обеспечения, а также составлен акт о приемке выполненных работ от 09.08.2011 зафиксировавший факт присоединения сетей Заявителя к коммунальным сетям инженерно-технического обеспечения.

Комиссией Калужского УФАС России установлено и материалами дела подтверждается, что строительство водовода (перемычки) длиной 322 метра по ул. Спартака к стоящемуся жилому дому №9 не влияет на качество предоставления услуг по водоснабжению корпуса №3 многоквартирного жилого дома №18 по ул.Генерала Попова г.Калуги, так как существующая схема водоснабжения является закольцованной и в полном объеме способна обеспечить необходимым количеством воды жильцов указанного дома, что подтверждается выполнением ресурсоснабжающей организацией подключения объекта к существующим инженерным коммуникациям.

Таким образом, у Комиссии Калужского УФАС России имеются основания для прекращения рассмотрения дела в связи с добровольным устранением ООО «Калужский областной водоканал» нарушения антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Калужский областной водоканал», выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением путем навязывания ЖСК «Сиреневый бульвар» условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора, повлекшие за собой ущемление интересов Заявителя, нарушающими часть 1 статьи 10, в том числе пункта 3 части 1 указанной статьи ФЗ «О защите конкуренции».

2. Прекратить рассмотрение дела № 04-44/2011 о нарушении ООО «Калужский областной водоканал» антимонопольного законодательства в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.