

## РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01-24-10-13

Резолютивная часть решения объявлена 02 июля 2013 года  
Новосибирск

г.

Решение изготовлено в полном объеме 11 июля 2013 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя Управления, председатель Комиссии;

Князькова С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

Анохина Е.В. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

в присутствии представителей ответчика ОАО «Сибирьгазсервис»:

«...»

рассмотрев дело № 02-01-24-10-13 от 05.06.2013 г. по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Сибирьгазсервис» (далее – ОАО «Сибирьгазсервис»), (почтовый адрес: 630005, г. Новосибирск, ул. Фрунзе, д. 124, ИНН 5407121939) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступило заявление от ОАО «Сибэлектротерм» (вх. № 1488 от 27.02.2013 г.) на действия ОАО «Сибирьгазсервис», содержащие признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В результате рассмотрения указанного заявления установлено следующее.

ОАО «Сибирьгазсервис» после предложения ОАО «Сибэлектротерм» заключить договор на присоединение газоиспользующего оборудования к газораспределительным сетям, выдало технические условия и предложило подписать договор № 43-и на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения. Согласно пункту 1.1. указанного договора Исполнитель принимает на себя обязательства по подготовке системы коммунальной инфраструктуры к подключению объекта капитального строительства Заказчика – котельной ОАО «Сибэлектротерм», расположенной по адресу: г. Новосибирск, Кировский район, ул. Петухова, 51, к сетям инженерно-технического обеспечения Исполнителя до границы земельного участка Заказчика.

При этом согласно пункту 15 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно – технического обеспечения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 13

февраля 2006 г. № 83 (далее – Правила № 83) подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения осуществляется на основании договора. Порядок заключения и исполнения указанного договора, существенные условия такого договора, права и обязанности сторон определяются в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Выданными техническими условиями и пунктом 3.1. проекта договора установлено, что плата за подключение определяется на основании тарифа на подключение, утвержденного Постановлением Мэрии г. Новосибирска от 01.06.2012г. № 5204 «Об установлении тарифа на подключение объектов капитального строительства (реконструкции) к газораспределительным сетям открытого акционерного общества «Сибирьгазсервис» на территории города Новосибирска». Тариф составляет 15000 рублей за один метр куб. газа в час. Размер платы по договору составляет 111 864 000 рублей (в т.ч. НДС 18% 17 064 000 рублей 00 коп.) за 6320 метров куб./час.

Для подключения объекта капитального строительства ОАО «Сибэлектротерм» к сети инженерно-технического обеспечения не требуется проведения мероприятий по увеличению мощности и (или) пропускной способности этой сети. Данное обстоятельство признается и ОАО «Сибирьгазсервис», что следует из предмета договора.

В утвержденной инвестиционной программе исполнителя (ОАО «Сибирьгазсервис») отсутствуют мероприятия по увеличению мощности и (или) пропускной способности сети инженерно-технического обеспечения в Кировском районе города Новосибирска, к которой будет подключаться объект капитального строительства и имеется соответствующая пропускная способность сети инженерно-технического обеспечения, а также не требуется производить работы по строительству или реконструкции сети инженерно-технического обеспечения на подключение к газораспределительным сетям объекта, принадлежащего заявителю, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Петухова, 51.

Согласно пп. 2, 3 п. 14 Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры, утвержденных постановлением Правительства РФ от 09.06.2007г. № 360 (далее - Правила № 360) 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.

В случае 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.

Согласно пункту 11 Правил №83, в случае, 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.

Отсутствие правовых оснований установления в рассматриваемом случае платы за подключение подтвердила и Мэрия города Новосибирска в своем письме № 01/42/03746 от 10.12.2012 г.

На основании изложенного, ОАО «Сибэлектротерм» считает, что данный тариф применен незаконно в нарушение существующего порядка ценообразования, так как в данном случае, в соответствии с действующим законодательством, плата за подключение взиматься не должна, в связи с чем, ОАО «Сибэлектротерм» направило в адрес ОАО «Сибирьгазсервис» протокол разногласий к договору на подключение № 43-и исх. № 54/488 от 19.02.2013 г. об исключении условий определяющих плату за подключение на основании тарифа на подключение, утвержденного Постановлением Мэрии г. Новосибирска от 01.06.2012 г. № 5204 «Об установлении тарифа на подключение объектов капитального строительства (реконструкции) к газораспределительным сетям открытого акционерного общества «Сибирьгазсервис» на территории города Новосибирска».

В ответ на письмо Новосибирского УФАС России исх. № 02-1568 от 06.03.2013 г., которым Управление запросило у ОАО «Сибирьгазсервис» в том числе правовое обоснование установления для заявителя платы за подключение в договоре № 43-и от 21.01.2013 г. Общество сообщило, что указанный проект договора был отозван письмом № 543 от 11.03.2013 г., направленным в адрес ОАО «Сибэлектротерм» (копия письма с отметкой о получении представителем заявителя приложена к ответу на запрос). Также ответчик сообщил, что плата за подключение к сетям инженерно-технического обеспечения для ОАО «Сибэлектротерм» не устанавливается и не взимается.

Новосибирское УФАС России письмом от 01.04.2013 г. исх. № 02-2235 запросило у ОАО «Сибирьгазсервис» правовую оценку отзыва договора № 43-и от 21.01.2013 г. В ответе на указанный запрос ОАО «Сибирьгазсервис» пояснило, что проект договора на подключение № 43-и от 21.01.2013 г. направлен в адрес ОАО «Сибэлектротерм» ошибочно, какого-либо иного обоснования и изложения причин не заключения договора с заявителем ОАО «Сибирьгазсервис» не представило.

В соответствии с п.п. 5, 6, 8 Правил № 360 договор о подключении является публичным договором и заключается в простой письменной форме в 2 экземплярах - по одному для каждой из сторон.

Согласно ст. 426 Гражданского кодекса Российской Федерации публичный договор обязателен для исполнения, отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается.

При этом техническая возможность подачи природного газа для газоснабжения ОАО «Сибэлектротерм» была подтверждена согласованием Новосибирского ЛПУМГ (письмо № 234 от 27.03.2012 г.).

Гражданский Кодекс РФ не предусматривает такого юридического действия, как отзыв проекта публичного договора, направленного заявителю обязанной к заключению стороной. Пункт 1 Правил № 360 определяет порядок заключения, в том числе определения существенных условий, изменения и исполнения договора о подключении к сетям инженерно-технического обеспечения. В указанных правилах также не предусмотрена возможность отзыва публичного договора.

В соответствии со статьей 26 Федерального закона от 31.03.1999 № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» организациям - собственникам систем газоснабжения, поставщикам газа или уполномоченным ими организациям запрещается совершать действия, нарушающие антимонопольное законодательство, в том числе такие действия, как нарушение установленного нормативными актами порядка ценообразования, необоснованные отказы от заключения договоров с отдельными потребителями при наличии ресурсов газа и возможностей его транспортировки.

Приказом ФСТ России «Об утверждении тарифов на транспортировку газа по газораспределительным сетям на территории Новосибирской области» от 25 декабря 2012 г. N 436-э/5 установлен тариф на транспортировку газа для ОАО «Сибирьгазсервис».

ОАО «Сибирьгазсервис», осуществляющее деятельность по транспортировке газа по трубопроводам, включено 14.11.1997 г. в реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе в раздел «Транспортировка газа по трубопроводам» под регистрационным № 54.2.1. Услуги транспортировки газа в силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» отнесены к сфере деятельности естественных монополий.

Частью 5 статьи 5 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» определено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Очевидность доминирующего положения субъекта естественной монополии (в данном случае ОАО «Сибирьгазсервис») исключает необходимость проведения антимонопольным органом анализа конкурентной среды. Данный вывод соответствует позиции арбитражных судов (Постановление ФАС Уральского округа от 11.12.2008 г. № Ф09-9319/08-С1, Решение Арбитражного суда Омской области от 17.08.2010 г, № А46-6206/2010, Постановление ФАС Северо-западного округа от 13.08.2007 г. № А56-12283/2006).

Передача газа неразрывно связана с подключением объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (газоснабжения), услуга по подключению объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (газоснабжения) является обязательной составной частью единого технологического процесса по оказанию услуг по распределению газообразного топлива. Услуга по технологическому присоединению к газораспределительной сети (в том числе и выдача технических условий) не образует самостоятельного рынка, является частью рынка транспортировки газа.

ОАО «Сибирьгазсервис» является субъектом естественной монополии и, соответственно, в силу прямого указания закона занимает доминирующее

положение на рынке транспортировки газа по газораспределительным сетям, принадлежащим ОАО «Сибирьгазсервис» на праве собственности или ином законном основании.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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.

Таким образом, в действиях ОАО «Сибирьгазсервис», занимающего доминирующее положение на рынке транспортировки газа по газораспределительным сетям, принадлежащим Обществу на праве собственности или ином законном основании, по уклонению от заключения договора на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения с ОАО «Сибэлектротерм» содержатся признаки нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. №135-ФЗ.

23.04.2013 г. согласно частям 1, 2 статьи 39.1. ФЗ «О защите конкуренции» в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, Новосибирское УФАС России выдало ОАО «Сибирьгазсервис» предупреждение (исх. № 02-2972) о прекращении в срок до 14.05.2013 г. действий (бездействия) которые содержат признаки нарушения п. 5 части 1 статьи 10 настоящего Федерального закона. ОАО «Сибирьгазсервис» было предупреждено о необходимости прекращения уклонения от заключения договора на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения с ОАО «Сибэлектротерм» путем заключения с заявителем указанного договора.

24.04.2013 г. в Новосибирское УФАС России поступило ходатайство ОАО «Сибирьгазсервис» о разъяснении требований законодательства, регулирующих порядок заключения договора о подключении объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, а также обязанности сторон по указанному договору, связанные с сооружением коммунальной инфраструктуры от границы земельного участка до точки подключения к существующим газораспределительным сетям. По вопросам, изложенным в обращении ОАО «Сибирьгазсервис» Новосибирским УФАС России было направлено соответствующее обращение в Федеральную антимонопольную службу России, о чем было уведомлено Общество.

13.05.2013 г. ОАО «Сибирьгазсервис» представило в Новосибирское УФАС России ходатайство (вх. № 3564) о продлении срока исполнения предупреждения до получения от Федеральной антимонопольной службы России разъяснений по указанным в запросе о разъяснении требований законодательства вопросам.

20.05.2013 г. письмом № 02-3505 Новосибирское УФАС России продлило срок исполнения предупреждения ОАО «Сибирьгазсервис» до 22.05.2013 г., а также запросило сведения об обстоятельствах, по которым договор на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения не направлен в адрес ОАО «Сибэлектротерм» до настоящего времени (с приложением подтверждающих документов и всей переписки между сторонами по вопросу заключения указанного договора). В установленный срок предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства ОАО «Сибирьгазсервис» исполнено не было, запрошенные сведения о причинах не заключения договора с заявителем не представлены.

31.05.2013 г. в Новосибирское УФАС России поступило письмо ОАО «Сибирьгазсервис» (исх. № 1342 от 31.05.2013 г., вх. № 4252), которым Общество сообщило, что, ввиду наличия требующих разъяснения вопросов, связанных с заключением договора на подключение с ОАО «Сибэлектротерм», Общество не может заключить данный договор до получения разъяснений ФАС России. Кроме того, ОАО «Сибирьгазсервис» просило продлить срок исполнения предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства до получения разъяснений ФАС России по вопросам, указанным в обращении Общества, так как вопросы, обозначенные в запросе о разъяснении требований законодательства, относятся к существенным условиям договора на подключение. Без получения разъяснений по изложенным в обращении вопросам Общество не имеет возможности надлежащим образом исполнить предупреждение, так как отсутствие в договоре подключения существенных условий породит нарушение действующего законодательства.

Письмом исх. № 02-4064 от 04.06.2013 г. Новосибирское УФАС России отказало ОАО «Сибирьгазсервис» в продлении срока исполнения предупреждения № 02-2979 от 24.04.2013 г, указав, что в соответствии с ч. 5 ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», срок выполнения предупреждения может быть продлен антимонопольным органом по мотивированному ходатайству лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено. При этом необходимость получения разъяснений действующего законодательства не может являться основанием для продления срока исполнения предупреждения.

Также Новосибирское УФАС России указало, что срок выполнения указанного предупреждения уже был продлен, о чем в адрес ОАО «Сибирьгазсервис» было направлено письмо исх. № 02-3505 от 20.05.2013 г., в соответствии с которым Обществу необходимо было в срок до 22.05.2013 г. представить изложение всех обстоятельств, по которым договор на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения не был направлен в адрес ОАО «Сибэлектротерм» (с приложением подтверждающих документов и всей переписки между сторонами по вопросу заключения указанного договора). Однако, Общество в установленный срок не представило подтверждения отсутствия возможности заключения договора на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения с ОАО «Сибэлектротерм». Более того, после отзыва без объяснения причин, изложения каких-либо обстоятельств письмом № 543 от 11.03.2013 г. ранее направленного проекта договора, переписка с ОАО «Сибэлектротерм» по данному вопросу не

велась.

ОАО «Сибирьгазсервис» не уведомило заявителя о неясности в определении существенных условий договора и невозможности заключить договор до получения разъяснений действующего законодательства от ФАС России, а также не запросило у заявителя его позицию по данному вопросу, предложения заявителя по устранению возникшей проблемы.

Таким образом, ОАО «Сибирьгазсервис» не выполнило предупреждение Новосибирского УФАС России № 02-2972 от 24.04.2013 г. не только в установленный срок, но и по истечении данного срока, проект договора в адрес ОАО «Сибэлектротерм» направлен не был. На момент возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «Сибирьгазсервис» у Новосибирского УФАС России не имелось сведений об исполнении выданного Обществу предупреждения, а также документов, свидетельствующих о невозможности выполнения предупреждения до получения разъяснений действующего законодательства от ФАС России.

В соответствии с ч. 8 ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, Приказом Новосибирского УФАС России № 133 от 05.06.2013 г. в отношении ОАО «Сибирьгазсервис» возбуждено дело по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем уклонения от заключения договора на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения с ОАО «Сибэлектротерм».

Письмом исх. № 65/217 от 10.06.2013 г. ОАО «Сибэлектротерм» направило в адрес Новосибирского УФАС России дополнение (вх. № 4556 от 10.06.2013 г.) к обращению с жалобой на действия ОАО «Сибирьгазсервис» (вх. № 1488 от 27.02.2013 г.). По мнению заявителя, ответчик незаконно отказывается заключить договор, являющийся по своей правовой природе публичным. Вывод о незаконности отказа заключить публичный договор основан на следующих обстоятельствах.

Уведомление от 11.03.2013г. №543 об отзыве договора № 43-и было направлено ОАО «Сибирьгазсервис» в адрес заявителя только после получения протокола разногласий на договор и обращения заявителя в Новосибирское УФАС России.

По мнению ОАО «Сибэлектротерм», ответчик заявил об отказе заключить публичный договор. Отказ не был мотивирован ни ссылками на действующее законодательство, ни на фактические обстоятельства. В связи с отказом ОАО «Сибирьгазсервис» заключить публичный договор ОАО «Сибэлектротерм» понесло значительные расходы на оплату тепловой энергии в виде отопления горячей водой. Кроме того, заявителю приходится закупать для производственных нужд газ в баллонах, что обходится значительно дороже, чем получение природного газа по трубопроводу.

Также заявитель сообщает, что ОАО «Сибирьгазсервис» вопреки требованиям

действующего законодательства не указало в технических условиях № 1854 от 31.07.2012 г. точку подключения и срок подключения.

ОАО «Сибэлектротерм» считает, что ОАО «Сибирьгазсервис», занимая доминирующее положение на рынке транспортировки газа по газораспределительным сетям, принадлежащим ОАО «Сибирьгазсервис» на праве собственности или ином законном основании, нарушило антимонопольное законодательство и просит обязать Общество устранить допущенное нарушение, а именно обязать заключить с ОАО «Сибэлектротерм» договор на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения (газораспределительным сетям) и указав точку подключения в выданных технических условиях № 1854 от 31.07.2012, с учетом произведенного изменения об исключении условия об оплате за подключение.

24.06.2013 г. в Новосибирское УФАС России поступило письмо ОАО «Сибирьгазсервис» (вх. № 4946, исх. № 1553 от 24.06.2013 г.), которым Общество сообщило следующее.

В связи с тем, что ОАО «Сибирьгазсервис» в рамках обязательного заключения договора на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения с ОАО «Сибэлектротерм» столкнулось с рядом вопросов, требующих разъяснения относительно выполнения требований действующего законодательства, в адрес Новосибирского УФАС России было направлено письмо о разъяснении требований законодательства (вх. № 3176 от 24.04.2013г., исх. № 1003 от 24.04.2013г.). Разъяснения от ФАС России по вопросам, указанным в данном обращении, пока не получены, в связи с чем, ОАО «Сибирьгазсервис» добросовестно полагало, что не получение разъяснений является основанием для приостановления процедуры заключения указанного договора с ОАО «Сибэлектротерм». Сложность ситуации вызвана неоднозначностью законодательного отнесения обязательств на одну из сторон в рамках заключения и исполнения договора, в связи с чем, был направлен запрос о разъяснении требований законодательства в Новосибирское УФАС России.

ОАО «Сибирьгазсервис» сообщило, что не могло исполнить предупреждение о прекращении действия (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства в срок до 23.05.2013 г., так как письмо Новосибирского УФАС России о переносе срока исполнения предупреждения до 23.05.2013 г. было получено Обществом 30.05.2013г. (копия письма УФАС по НСО о переносе срока с отметкой о получении ОАО «Сибирьгазсервис» была представлена письмом ОАО «Сибирьгазсервис» от 31.05.2013г. исх. № 1342 (вх. № Новосибирского УФАС России 4252 от 31.05.2013г.).

Также ОАО «Сибирьгазсервис» уведомило Новосибирское УФАС России о направлении заявителю для заключения проекта договора на подключение (с приложением копии письма, направленного в адрес заявителя).

При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства представители ОАО «Сибирьгазсервис» пояснили следующее.

В первоначально направленном заявителю договоре на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения № 43-и была ошибочно установлена плата за подключение, так как в данном случае плата за подключение не взимается. Выявив



данный факт, ОАО «Сибирьгазсервис» отозвало указанный проект договора, как направленный ошибочно. Газопровод ОАО «Сибэлектротерм» находится на принадлежащем заявителю земельном участке, и для его присоединения к газораспределительным сетям ОАО «Сибирьгазсервис» необходимо сооружение коммунальной инфраструктуры – строительство дополнительного газопровода, от границы земельного участка заявителя до точки подключения к газопроводу ОАО «Сибирьгазсервис». При этом является нерешенным вопрос о том, кто будет осуществлять строительство, и понесет связанные с этим затраты. В инвестиционную программу ОАО «Сибирьгазсервис» указанное мероприятие не включено, следовательно, в случае возложения обязательств по сооружению коммунальной инфраструктуры на ОАО «Сибирьгазсервис», Общество будет вынуждено понести дополнительные расходы, выйдя за рамки утвержденного бюджета, к чему ОАО «Сибирьгазсервис» не готово.

В соответствии с Правилами заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 9 июня 2007 г. № 360 одним из существенных условий договора является 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 мероприятия, выполняемые заказчиком, и мероприятия, выполняемые исполнителем.

При этом, согласно пп. 2 п. 14 Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры, утвержденных постановлением Правительства РФ от 09.06.2007г. № 360, обязательство по сооружению необходимого для подключения на границе земельного участка объекта инженерно-технической инфраструктуры, не связанные с фактическим присоединением данного объекта, могут быть исполнены Заказчиком самостоятельно. Исполнитель принимает на себя обязательства по обеспечению подключения объекта капитального строительства Заказчика.

В связи с изложенным, ОАО «Сибирьгазсервис» испытывает затруднения относительно того, каким образом изложить в договоре обязанность по сооружению необходимой коммунальной инфраструктуры, и на кого из сторон возложить исполнение данной обязанности и связанные с этим расходы. Предупреждение Новосибирского УФАС России Общество не могло выполнить именно по этой причине, так как неясно, какие положения включить в договор, не нарушив при этом действующее законодательство. Чтобы прояснить указанные вопросы, Общество обратилось в Новосибирское УФАС России с запросом о разъяснении требований законодательства, и просило продлить срок исполнения предупреждения до получения от ФАС России указанных разъяснений.

Письмо Новосибирского УФАС России о продлении срока исполнения предупреждения до 23.05.2013 г. ОАО «Сибирьгазсервис» получило только 30.05.2013 г., в связи с чем, у Общества отсутствовала возможность выполнить предупреждение в указанный срок.

После возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства, ОАО «Сибирьгазсервис» письмом от 21.06.2013 г. № 1541 направило в адрес заявителя проект договора на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения. 27.06.2013 г. от ОАО «Сибэлектротерм» был получен ответ о том, что Общество не

согласно с положением п. 1.1 договора, согласно которому Заказчик обязуется выполнить обязательства по сооружению необходимого для подключения объекта инженерно-технической инфраструктуры, не связанные с фактическим присоединением данного объекта. ОАО «Сибэлектротерм» просит изложить указанное положение в следующей редакции: «Заказчик обязуется соорудить необходимый для подключения объект инженерно-технической инфраструктуры – газопотребляющее устройство и выполнить иные действия на своей территории до точки подключения, не связанные с фактическим присоединением». Тем самым, ОАО «Сибэлектротерм» готово осуществить сооружение необходимой коммунальной инфраструктуры только в пределах границ своего земельного участка.

ОАО «Сибирьгазсервис» отметило, что данная ситуация является для Общества нестандартной, так как формулировка, изложенная в направленном проекте договора не устроила заявителя, и вопрос о том, кто должен выполнять обязательства по сооружению коммунальной инфраструктуры за пределами участка заявителя, и возможно ли возложить данную обязанность на заявителя, является неразрешенным. ОАО «Сибирьгазсервис» вело с заявителем телефонные переговоры, однако о возникшей неясности заявителя не уведомляло, так как заявитель по данному вопросу к Обществу не обращался. Умысла на совершение правонарушения у Общества не было, никаких препятствий для заключения с ОАО «Сибэлектротерм» договора на подключение, кроме затруднений при решении вопроса, кто понесет затраты по строительству газопровода, нет.

Также представитель ОАО «Сибирьгазсервис» пояснил, что технические условия на подключение выдаются на основании разрешения на использование газа (топливного режима). Общество готово предварительно указать точку подключения, но при этом неясно, какое месторасположение точки подключения указать – на границе земельного участка заявителя, или на границе земельного участка Общества, так как вопрос о том, на кого возложить обязанность по сооружению необходимой коммунальной инфраструктуры пока не разрешен.

По поводу указанных доводов ответчика необходимо отметить следующее.

В соответствии с ч. 5 ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», срок выполнения предупреждения может быть продлен антимонопольным органом по мотивированному ходатайству лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено. При этом необходимость получения разъяснений действующего законодательства не может являться основанием для продления срока исполнения предупреждения, так как возможность направить ОАО «Сибэлектротерм» для подписания проекта договора на подключение к газораспределительным сетям до получения разъяснений законодательства у ОАО «Сибирьгазсервис» имелась, что подтверждается тем, что ответчик после возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства все-таки направил заявителю проект договора. При этом ОАО «Сибирьгазсервис» в ответ на неоднократные запросы Новосибирского УФАС России (письма исх. № 02-2235 от 01.04.2013 г., № 02-3505 от 20.05.2013 г.) не представило в установленный срок изложение всех обстоятельств, по которым Договор на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения не был направлен в адрес ОАО «Сибэлектротерм» с приложением подтверждающих

Документов.

Необходимо отметить, что предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат нарушение антимонопольного законодательства № 24.04.2013 г. № 02-2972 было получено ОАО «Сибирьгазсервис» 07.05.2013 г., что подтверждается представленной Обществом копией предупреждения с отметкой о получении. С учетом того, что предупреждением был установлен срок выполнения до 14.05.2013 г., возможность выполнить предупреждение в установленный срок у Общества имелась.

ОАО «Сибирьгазсервис» не сообщило заявителю о невозможности заключения договора на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения в связи с неясностью в определении существенных условий данного договора, что подтверждается объяснениями представителя ответчика, а также материалами дела. Однако, ответчику следовало поставить заявителя в известность о требующих разрешения вопросах, так как возникшие разногласия по поводу условий договора возможно было бы урегулировать соглашением сторон, проведя переговоры. Изложенное свидетельствует о том, что ОАО «Сибирьгазсервис» не совершило всех возможных действий для выполнения предписания Новосибирского УФАС в установленный срок.

Таким образом, ОАО «Сибирьгазсервис» необоснованно уклонилось от заключения договора на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения с заявителем, при этом у Общества не имелось уважительных причин для невыполнения предупреждения Новосибирского УФАС России в установленный срок.

Изучив доводы заявителя и ответчика, а также материалы дела в полном объеме, Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

ОАО «Сибирьгазсервис» в ответ на предложение ОАО «Сибэлектротерм» заключить договор на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения (газораспределительным сетям ОАО «Сибирьгазсервис») направило заявителю проект договора № 43-и № 43-и от 21.01.2013 г., в котором содержалось противоречащее п. 14 Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры, утвержденных постановлением Правительства РФ от 09.06.2007г. № 360 и п. 11 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно – технического обеспечения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 13 февраля 2006 г. № 83 условие о плате за подключение.

Письмом № 543 от 11.03.2013 г., направленным в адрес заявителя, ОАО «Сибирьгазсервис» отозвало указанный проект договора, без объяснения причин.

В ответ на запросы Новосибирского УФАС России ОАО «Сибирьгазсервис» сообщило, что проект договора на подключение № 43-и от 21.01.2013 г. направлен в адрес ОАО «Сибэлектротерм» ошибочно, какого-либо иного обоснования и изложения причин не заключения договора с заявителем ОАО «Сибирьгазсервис» не представило, указав при этом, что плата за подключение к сетям инженерно-технического обеспечения для ОАО «Сибэлектротерм» не устанавливается и не

взимается.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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.

ОАО «Сибирьгазсервис», являясь субъектом естественной монополии, и занимая в связи с этим доминирующее положение на рынке транспортировки газа по газораспределительным сетям, принадлежащим ОАО «Сибирьгазсервис» на праве собственности или ином законном основании, необоснованно уклонилось от заключения договора на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения с ОАО «Сибэлектротерм», без указания причин отозвав ранее направленный в адрес заявителя проект договора.

Данные действия являются злоупотреблением ОАО «Сибирьгазсервис» своим доминирующим положением, следовательно, нарушают пункт 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2013 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

23.04.2013 г. согласно частям 1, 2 статьи 39.1. ФЗ «О защите конкуренции» в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, Новосибирское УФАС России выдало ОАО «Сибирьгазсервис» предупреждение (исх. № 02-2972) о прекращении в срок до 14.05.2013 г. действий (бездействия) которые содержат признаки нарушения п. 5 части 1 статьи 10 настоящего Федерального закона. ОАО «Сибирьгазсервис» было предупреждено о необходимости прекращения уклонения от заключения договора на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения с ОАО «Сибэлектротерм» путем заключения с заявителем указанного договора.

ОАО «Сибирьгазсервис» получило указанное предупреждение, однако не выполнило его в установленные сроки, указав, что не может заключить договор с заявителем, так как у Общества возникли трудности в определении существенных условий договора, в связи с чем, Общество просило продлить срок исполнения предупреждения до получения от ФАС России разъяснений законодательства по неразрешенным вопросам. Новосибирское УФАС России отказало ОАО «Сибирьгазсервис» в удовлетворении данного ходатайства, так как документов, подтверждающих невозможность заключения с заявителем договора, не смотря на неоднократные требования Новосибирского УФАС России, ответчик не представил. Кроме того, после отзыва проекта договора № 43-и от 21.01.2013 г. ОАО «Сибирьгазсервис» не вело переписку с заявителем, не сообщив ему о возникших при определении условий договора трудностях, тем самым не предприняло попыток урегулировать возникшую проблему путем достижения

соглашения сторон, следовательно, ОАО «Сибирьгазсервис» не совершило всех возможных действий для своевременного исполнения предупреждения Новосибирского УФАС России.

В соответствии с ч. 8 ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

После возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «Сибирьгазсервис» устранило нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2013 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в уклонении от заключения с ОАО «Сибэлектротерм» договора на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения, направив заявителю письмом исх. № 1544 от 21.06.2013 г. для заключения проект указанного договора.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2013 г. № 135-ФЗ «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.

Также необходимо отметить, что для рассмотрения дополнения к заявлению ОАО «Сибэлектротерм» с жалобой на действия ОАО «Сибирьгазсервис» в части не указания в выданных технических условиях № 1854 от 31.07.2012 г. точки подключения и срока подключения необходимы получение и анализ дополнительной информации, кроме того, данный вопрос не является предметом рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 02-01-24-10-13, в связи с чем, дополнение к заявлению в указанной части будет рассматриваться отдельно.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать Открытое акционерное общество «Сибирьгазсервис» (ОАО «Сибирьгазсервис») занимающим доминирующее положение на рынке транспортировки газа по газораспределительным сетям, принадлежащим ОАО «Сибирьгазсервис» на праве собственности или ином законном основании.
2. Признать ОАО «Сибирьгазсервис» нарушившим пункт 5 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» путем уклонения от заключения договора на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения с ОАО «Сибэлектротерм».
3. Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «Сибирьгазсервис» по основанию, предусмотренному пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» в связи с добровольным устранением ОАО

«Сибирьгазсервис» нарушения антимонопольного законодательства.