

Резолютивная часть решения оглашена **«16» февраля 2015 года**

В полном объеме решение изготовлено **«26» февраля 2015 года**

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

Председателя комиссии:

<...> – руководителя управления;

Членов комиссии:

<...> – начальника отдела антимонопольного контроля и контроля органов власти;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и контроля органов власти;

<...> – старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля и контроля органов власти,

рассмотрев дело № А-10/62 2014 по признакам нарушения ОАО «Амурские коммунальные системы» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), выразившегося в необоснованном возложении на заказчика обязательств по выполнению мероприятий по технологическому присоединению к централизованным сетям водоснабжения, водоотведения, ненадлежащем исполнении обязательств по технологическому присоединению, предусмотренных условиями подключения от 25.10.2012 № 06-2297,

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России из прокуратуры Амурской области передано заявление ЗАО «Амурстрой» на действия ОАО «Амурские коммунальные системы» (далее – ОАО «АКС»), выразившиеся, по мнению заявителя, в установлении необоснованного размера платы за технологическое присоединение к сетям водоснабжения, водоотведения.

По результатам рассмотрения указанного заявления приказом Амурского УФАС России от 12.12.2014 № 268 в соответствии с частью 12 статьи 44 Закона «О защите конкуренции» возбуждено дело № А-10/62 2014 и создана Комиссия для

рассмотрения дела по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции». Определением от 12.12.2014 рассмотрение дела назначено на 16.01.2015 в 10 часов 00 минут. Определением от 16.01.2015 рассмотрение дела было отложено на 16.02.2015 в 10-00 часов.

В заседании комиссии 16.01.2015 принимали участие: представители ответчика <...> (паспорт <...> доверенность от 12.02.2014 № 14), <...> (паспорт <...> доверенность от 14.01.2015 № 87). ЗАО «Амурстрой» явку своего представителя не обеспечило.

В заседании комиссии 16.02.2015 принимали участие: представители ответчика <...> (паспорт <...> доверенность от 12.02.2014 № 14), <...> (паспорт <...> доверенность от 14.01.2015 № 87), представитель заявителя <...> (паспорт <...> доверенность от 12.03.2014).

В ходе заседания комиссии представитель заявителя поддержал письменную позицию по делу, пояснил следующее.

01.10.2012 ЗАО «Амурстрой» обратилось в ОАО «АКС» с заявлением о подключении к сетям водоснабжения, водоотведения многоквартирного дома по адресу: г. Благовещенск, квартал 404, литер 6. 25.10.2012 между ОАО «АКС» и ЗАО «Амурстрой» подписан договор № 06-2297 о присоединении объекта капитального строительства к сетям водоснабжения, водоотведения. Указанный договор ЗАО «Амурстрой» было вынуждено подписать на условиях ОАО «АКС» в связи с ограниченными сроками ввода жилого дома в эксплуатацию. Согласно условиям договора ОАО «АКС» обязуется осуществить предусмотренные инвестиционной программой мероприятия по созданию (реконструкции) систем коммунальной инфраструктуры (сетей водоснабжения, водоотведения) до точек подключения объекта, направленные на увеличение мощности и (или) пропускной способности сетей, а также действия по подготовке сетей к подключению и подаче ресурсов, а ЗАО «Амурстрой» обязано подготовить объект к подключению и оплатить стоимость подключения в размере, определенном договором. 29.12.2012 сторонами был подписан акт о присоединении к сетям водоснабжения, водоотведения, хотя предусмотренные условиями подключения мероприятия ОАО «АКС» не выполнило. Указанное свидетельствует об отсутствии необходимости в этих мероприятиях и наличии у ОАО «АКС» технической возможности подключения объекта. Фактические работы по прокладке сетей, монтажу узлов учета выполнялись ЗАО «Амурстрой» своими силами и за свой счет. Установление и взимание ОАО «АКС» платы по договору о подключении к сетям водоснабжения, водоотведения от 25.10.2012 № 06-2297 являются необоснованными.

Представители ответчика факт нарушения антимонопольного законодательства не признали, пояснили следующее.

25.10.2012 между ОАО «АКС» и ЗАО «Амурстрой» заключен договор № 06-2297 о подключении к сетям водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод. В пункте 1.3 указано, что для подключения объекта требуется проведение мероприятий по увеличению мощности и пропускной способности сетей водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод. При анализе резерва мощности и пропускной способности ОАО «АКС» исходило из того, что суммарная мощность водозаборов города ниже существующей потребности города в воде ориентировочно на 6,0-9,0 тыс. куб.м./сутки, в настоящее время водоснабжение осуществляется в дефицитном режиме. Фактический объем стоков, поступающих

на очистные сооружения, превышает проектный на 10,0-12,0 тыс. куб.м./сутки. Указанное свидетельствует о том, что подключение новых потребителей к сетям водоснабжения приведет к ухудшению водоснабжения уже подключенных потребителей. В условиях подключения, являющихся приложением к договору от 25.10.2012 № 06-2297, определены конкретные мероприятия, направленные на увеличение мощности и пропускной способности сетей водоснабжения, водоотведения: модернизация водопроводной сети по Игнатьевскому шоссе от ул. Василенко до ул. Тепличной, замена существующих насосов на КНС «Микрорайон». Указанные мероприятия предусмотрены инвестиционной программой. Плата за подключение по договору была определена в соответствии с Правилами заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 09.06.2007 № 360 и постановлением администрации г. Благовещенска от 11.08.2011 № 3526. Выданные ЗАО «Амурстрой» технические условия на подключение многоквартирного дома по адресу: г. Благовещенск, квартал 404, литер 6, к сетям водоснабжения, водоотведения, не содержат требований о выполнении ЗАО «Амурстрой» мероприятий по прокладке сетей до существующих трубопроводов. ЗАО «Амурстрой» самостоятельно, до заключения договора о технологическом присоединении, осуществило строительство сетей, а лишь затем обратилось в ОАО «АКС» с заявлением о заключении договора о присоединении. В условиях подключения, являющихся приложением к договору от 25.10.2012 № 06-2297, мероприятия по подключению были зафиксированы исходя из фактически проведенных ЗАО «Амурстрой» работ. Присоединение объекта произведено до выполнения ОАО «АКС» мероприятий, предусмотренных условиями подключения, в связи с необходимостью соблюдения сроков ввода в эксплуатацию многоквартирного дома. В настоящее время ОАО «АКС» выполнены мероприятия по замене насосов КНС «Микрорайон» на сумму 10 919,36 тыс. рублей (пункт 7.2.2 условий подключения), мероприятия по модернизации водопроводной сети по Игнатьевскому шоссе (пункт 7.2.1 условий подключения) не выполнены в связи с неисполнением ЗАО «Амурстрой» обязательств по оплате, предусмотренных договором от 25.10.2012 № 06-2297, и отсутствием иного финансирования.

Изучив представленные в материалы дела документы и сведения, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, комиссия приходит к следующим выводам.

Решением Благовещенской городской Думы от 21.07.2011 № 28/80 были утверждены инвестиционные программы ОАО «АКС» по развитию систем водоснабжения и водоотведения города Благовещенска на 2011-2014 годы.

В инвестиционную программу ОАО «АКС» по развитию системы водоснабжения, утвержденную вышеуказанным решением, (раздел 2 «Мероприятия, финансируемые за счет платы за подключение) включены мероприятия по обеспечению водоснабжения строящихся объектов в 404 квартале (I этап застройки), 408, 414 квартале, а именно: модернизация водопроводной сети по Игнатьевскому шоссе от ул. Василенко до ул. Тепличной, строительство квартальной сетей до границ земельных участков строящихся объектов.

В инвестиционную программу ОАО «АКС» по развитию системы водоотведения, утвержденную вышеуказанным решением, (раздел 2 «Мероприятия,

финансируемые за счет платы за подключение») включены мероприятия по обеспечению водоотведением комплексной застройки в кварталах 404, 408, ЗПЗ, а именно: замена существующих насосов на насосы марки «FLYGT» на КНС «Микрорайон».

23.06.2010 ОАО «АКС» выданы технические условия ЗАО «Амурстрой» на водоснабжение и водоотведение многоквартирных жилых домов литеры 6, 7, 8, 9, 10 в 404 квартале г. Благовещенска.

Указанными техническими условиями в числе прочего были определены следующие мероприятия по подключению: перекладка аварийного участка водопровода по Игнатьевскому шоссе от ул. Василенко до ул. Тепличной, прокладка сетей водоснабжения, водоотведения от точек подключения до существующих сетей водовода, канализации.

25.10.2012 между ОАО «АКС» и ЗАО «Амурстрой» заключен договор № 06-2297 о подключении к сетям водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод многоквартирного жилого дома по адресу: г. Благовещенск, квартал 404, литер 6.

Согласно пункту 1.1 указанного договора ОАО «АКС» (Исполнитель) обязуется выполнить действия по подготовке системы коммунальной инфраструктуры к подключению строящегося (реконструируемого) объекта капитального строительства и подключить объект к сетям инженерно-технического обеспечения, а ЗАО «Амурстрой» (Заказчик) обязуется выполнить действия по подготовке объекта к подключению и оплатить услуги по подключению.

В соответствии с пунктом 1.3 договора подключение объекта требует проведения мероприятий по увеличению мощности и (или) пропускной способности сетей водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод.

Согласно пункту 3.1 договора размер платы за подключение определяется расчетным путем как произведение нагрузки, предусмотренной в пункте 1.5 договора, и тарифа на подключение, утвержденного постановлением администрации г. Благовещенска от 11.08.2011 № 3526 и составляет:

- на подключение к сетям водоснабжения – 2 922 953 рублей;

- на подключение к сетям водоотведения – 3 190 359 рублей.

В соответствии с условиями подключения, являющимися приложением к договору от 25.10.2012 № 06-2297, точками присоединения объекта капитального строительства являются:

- к сетям водоснабжения: водовод по ул. Тепличной;

- к сетям водоотведения: коллектор по ул. Василенко или ул. Тепличной.

Согласно пункту 7.1.1 условий подключения на Заказчика возложена обязанность по прокладке трубопроводов водопровода и канализации от объекта до точек подключения.

Пунктом 7.2 условий подключения к обязанностям Исполнителя отнесено:

- модернизация водопроводной сети по Игнатьевскому шоссе от ул. Василенко до ул. Тепличной;
- замена существующих насосов на КНС «Микрорайон»;
- мероприятия по фактическому присоединению.

29.12.2012 ОАО «АКС» и ЗАО «Амурстрой» подписан акт о присоединении многоквартирного дома по адресу: г. Благовещенск, квартал 404, литер 6, к сетям водоснабжения и водоотведения.

Как следует из представленных в Амурское УФАС России документов, пояснений лиц, участвующих в деле, на дату подписания вышеуказанного акта ОАО «АКС» не были выполнены мероприятия, предусмотренные условиями подключения, являющимися приложением к договору от 25.10.2012 № 06-2297.

Мероприятия по замене насосов на КНС «Микрорайон» (пункт 7.2.2 условий подключения) были выполнены ОАО «АКС» подрядным способом 17.12.2013, что подтверждается актом выполненных работ.

Мероприятия по модернизации водопроводной сети по Игнатьевскому шоссе от ул. Василенко до ул. Тепличной до настоящего времени ОАО «АКС» не выполнены, доказательств обратного в Амурское УФАС России не представлено.

В соответствии с пунктом 15 Правил определения и предоставления технических условий подключения объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 № 83, в редакции, действовавшей на дату заключения договора от 25.10.2012 № 06-2297 (далее – Правила предоставления технических условий), 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.

Согласно пункту 2 Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 09.06.2007 № 360 (действующих на дату заключения договора от 25.10.2012 № 06-2297) (далее – Правила заключения договоров) по договору о подключении организация коммунального комплекса, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения соответствующего вида, обязуется выполнить действия по подготовке системы коммунальной инфраструктуры к подключению объекта капитального строительства и подключить этот объект к эксплуатируемым ею сетям инженерно-технического обеспечения, а лицо, осуществляющее строительство и (или) реконструкцию объекта капитального строительства, обязуется выполнить действия по подготовке этого объекта к подключению и оплатить услуги по подключению.

Пунктом 14 Правил заключения договоров определено, что в случае, если в утвержденную в установленном порядке инвестиционную программу организации коммунального комплекса - исполнителя по договору о подключении 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, 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.

Поскольку на момент заключения между ОАО «АКС» и ЗАО «Амурстрой» договора о присоединении к сетям водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод от 25.10.2012 № 06-2297 в инвестиционных программах ОАО «АКС» по развитию систем водоснабжения и водоотведения содержались мероприятия по увеличению мощности и (или) пропускной способности сетей, к которым должен быть подключен многоквартирный дом в квартале 404 г. Благовещенска, литер 6, а также был утвержден тариф на подключение постановлением администрации г. Благовещенска от 11.08.2011 № 3526, ОАО «АКС» правомерно определен размер платы за подключение по договору от 25.10.2012 № 06-2297.

Комиссией отклоняется довод заявителя о том, что фактическое присоединение многоквартирного дома по адресу: г. Благовещенск, квартал 404, литер 6, к сетям водоснабжения, водоотведения до выполнения ОАО «АКС» мероприятий, предусмотренных условиями подключения, свидетельствует об отсутствии необходимости в проведении таких мероприятий.

Отсутствие свободной мощности и (или) пропускной способности сетей водоснабжения, водоотведения в каждом конкретном случае может не препятствовать фактическому присоединению новых потребителей, однако такое присоединение ведет к ухудшению качества и стабильности водоснабжения, водоотведения ранее присоединенных потребителей.

Кроме того, мероприятия по увеличению мощности и (или) пропускной способности сетей водоснабжения, водоотведения в квартале 404 г. Благовещенска, были предусмотрены техническим заданием на разработку инвестиционных программ по развитию систем водоснабжения, водоотведения г. Благовещенска, разработанным администрацией г. Благовещенска, указанные мероприятия были включены в инвестиционные программы ОАО «АКС», утвержденные решением Благовещенской городской Думы от 21.07.2011 № 28/80.

При таких обстоятельствах у комиссии отсутствуют основания полагать, что ОАО «АКС» были необоснованно включены в договор от 25.10.2012 № 06-2297 мероприятия по увеличению свободной мощности и (или) пропускной способности сетей водоснабжения, водоотведения.

Как следует из представленных в антимонопольный орган документов (актов о технической готовности водопроводов, канализации), пояснений лиц, участвующих в деле, на дату заключения договора от 25.10.2012 № 06-2297 ЗАО «Амурстрой» собственными силами и за свой счет была осуществлена прокладка трубопроводов водоснабжения и водоотведения от строящихся объектов до точек подключения. Указанные обстоятельства заявителем не оспаривались.

Таким образом, при подготовке условий подключения, являющихся приложением к

договору от 25.10.2012 № 06-2297, ОАО «АКС» на заказчика были отнесены фактически выполненные им мероприятия, в связи с чем комиссия приходит к выводу об отсутствии в указанных действиях нарушения антимонопольного законодательства.

Вместе с тем, как следует из имеющихся в материалах дела документах и сведениях, ОАО «АКС» до настоящего времени не исполнены мероприятия, предусмотренные условиями подключения к договору от 25.10.2012 № 06-2297 (пункт 7.2.1 условий подключения), а также пунктом 2.1.1 инвестиционной программы по развитию системы холодного водоснабжения, утвержденной решением Благовещенской городской Думы от 21.07.2011 № 28/80, а именно: модернизация водопроводной сети по Игнатьевскому шоссе от ул. Василенко до ул. Тепличной.

Частью 1 статьи 10 Закона «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 силу положений части 5 статьи 5 Закона «О защите конкуренции», части 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», ОАО «АКС» является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке услуг водоснабжения, водоотведения г. Благовещенска.

Согласно пункту 4 Правил подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 № 83 (действующих на дату заключения договора от 25.10.2012 № 06-2297) подключение строящихся, реконструируемых или построенных, но не подключенных к сетям инженерно-технического обеспечения объектов капитального строительства осуществляется в порядке, который включает следующие этапы:

- подача заказчиком заявления о подключении с указанием требуемого объема подключаемой нагрузки;
- заключение договора о подключении с учетом технических условий, ранее полученных заказчиком от исполнителя или органа местного самоуправления либо от предыдущего правообладателя земельного участка, при условии, что срок действия технических условий не истек;
- исполнение сторонами условий договора о подключении в части выполнения мероприятий, необходимых для фактического присоединения объектов заказчика к сетям инженерно-технического обеспечения, и проверка сторонами выполнения этих мероприятий;
- присоединение объектов заказчика к сетям инженерно-технического обеспечения и подписание сторонами акта о присоединении, фиксирующего техническую готовность к подаче ресурсов на объекты заказчика;
- выполнение условий подачи ресурсов.

Из указанного следует, что мероприятия, необходимые для фактического присоединения объекта заказчика к сетям инженерно-технического обеспечения

должны быть выполнены сторонами до такого присоединения.

Согласно пункту 4 Правил заключения договоров, для подготовки системы коммунальной инфраструктуры к подключению объекта капитального строительства исполнитель на эксплуатируемых им сетях инженерно-технического обеспечения осуществляет мероприятия по увеличению их мощности и (или) пропускной способности, включая создание новых объектов, а в случае необходимости обеспечивает осуществление таких мероприятий иными организациями коммунального комплекса, эксплуатирующими технологически связанные сети соответствующего вида.

Пунктом 20 Правил заключения договоров также установлена обязанность исполнителя осуществить действия по созданию (реконструкции) систем коммунальной инфраструктуры до точек подключения на границе земельного участка, а также по подготовке сетей инженерно-технического обеспечения к подключению объекта капитального строительства и подаче ресурсов не позднее установленной договором о подключении даты подключения.

Договором о подключении от 25.10.2012 № 06-2297 установлена дата подключения объекта к сетям водоснабжения, водоотведения – не позднее 01.05.2014.

Вместе с тем, ни до фактического подключения объекта заказчика к сетям водоснабжения, водоотведения, ни до 01.05.2014 ОАО «АКС» мероприятия, предусмотренные пунктом 7.2.1 условий подключения, не выполнены.

Комиссией отклоняется довод ответчика об отсутствии источников финансирования для выполнения вышеуказанных мероприятий в связи неисполнением ЗАО «Амурстрой» в полном объеме обязанностей по оплате услуг подключения.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» (в редакции, действовавшей в рассматриваемый период) к общим принципам регулирования тарифов и надбавок в указанной сфере относится, в том числе, полное возмещение затрат организаций коммунального комплекса, связанных с реализацией их производственных программ и инвестиционных программ.

Согласно части 1 статьи 10 указанного федерального закона финансовые потребности организаций коммунального комплекса, участвующих в реализации программы комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры, которые необходимы для реализации их инвестиционных программ, обеспечиваются за счет средств, поступающих от реализации товаров (оказания услуг) указанных организаций, в части установленных надбавок к ценам (тарифам) для потребителей данного муниципального образования (части территории этого муниципального образования), а также за счет платы за подключение к сетям инженерно-технического обеспечения.

Таким образом, тарифы на подключение к сетям водоснабжения, водоотведения, определенные для ОАО «АКС» постановлением администрации г. Благовещенска от 11.08.2011 № 3526, установлены в размере, обеспечивающем полное возмещение затрат на реализацию мероприятий, предусмотренных инвестиционными программами ОАО «АКС».

Из указанного также следует, что финансирование мероприятий, предусмотренных инвестиционными программами ОАО «АКС», осуществляется за счет денежных средств, полученных в качестве платы за подключение от всех потребителей г. Благовещенска, в связи с чем плата по договору от 25.10.2012 № 06-2297 не может рассматриваться в качестве единственного источника финансирования.

Как было указано выше, мероприятия по модернизации водопроводной сети по Игнатьевскому шоссе от ул. Василенко до ул. Тепличной включены в инвестиционную программу ОАО «АКС», а также в договор о присоединении к сетям водоснабжения, водоотведения от 25.10.2012 № 06-2297, в связи с отсутствием свободной мощности и (или) пропускной способности сетей и необходимостью их увеличения.

Указанное означает, что невыполнение таких мероприятий влечет за собой ухудшение качества и стабильности водоснабжения присоединенных потребителей, чем ущемляются их права.

Кроме того, по мнению комиссии, невыполнение ОАО «АКС» мероприятий, предусмотренных инвестиционной программой, ведет к получению указанной организацией необоснованного дохода в размере стоимости невыполненных работ.

Из вышеуказанного следует, что действия (бездействие) ОАО «АКС», выразившиеся в невыполнении мероприятий, предусмотренных договором о присоединении к сетям водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод от 25.10.2012 № 06-2297, которые также были предусмотрены инвестиционной программой ОАО «АКС», утвержденной решением Благовещенской городской Думы от 21.07.2011 № 28/80, нарушают часть 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Поскольку вышеуказанные мероприятия до настоящего времени не исполнены, комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия (бездействие) ОАО «Амурские коммунальные системы»,

выразившиеся в неисполнении мероприятий, предусмотренных условиями подключения, являющимися приложением к договору о подключении к сетям водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод от 25.10.2012 № 06-2297, нарушающими часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ОАО «Амурские коммунальные системы» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Амурской области в течение трех месяцев с момента его вынесения.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

<...>