

РЕШЕНИЕ

по делу № 46

6 июля 2009 года

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

Колотовой Т.Р. – руководителя Свердловского УФАС России, председателя Комиссии;

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

Алферовой М.В. – зам. начальника отдела ограничения монополистической деятельности, члена Комиссии;

Жукова А.В. – главного специалиста-эксперта отдела ограничения монополистической деятельности, члена Комиссии;

рассмотрев дело № 46 по признакам нарушения Закрытым акционерным обществом «Европейское» (далее – ЗАО «Европейское») ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившегося в создании препятствий деятельности ОАО «Екатеринбурггаз» в части осуществления газификации индивидуальных жилых домов в микрорайоне «Европейский», а также в выставлении необоснованных требований собственникам жилых домов о предоставлении документов, что ущемляет интересы газораспределительной организации и потребителей газа.

У С Т А Н О В И Л А:

Дело о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено приказом Свердловского УФАС России от 17.04.2009 № 145.

Основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела, согласно пункту 2 части 2 статьи 39 ФЗ «О защите конкуренции» явилось совместное обращение гр. Аникиной А.Л. и гр. Бондаренко О.В. (вх. № 01-1852 от 10.03.2009).

Определением от 17.04.2009 рассмотрение дела назначено на 25.05.2009 в 10 час. 00 мин.

Определением от 25.05.2009 рассмотрение дела, на основании части 1 статьи 47 ФЗ «О защите конкуренции» отложено, в связи с необходимостью получения от лиц участвующих в деле дополнительных доказательств до 06.07.2009.

Предоставленные 06.07.2009 на заседании Комиссии документы приобщены по ходатайству лиц к материалам дела.

В частности заявители в письменном дополнении к своему обращению (вх. № 01-5528 от 29.06.2009) считают необходимым приобщить к материалам дела Протокол совещания от 04.06.2009 с участием представителей Администрации МО «г. Екатеринбург», ОАО «Екатеринбурггаз», ОАО «ЕЭСК», МУП «Водоканал», МУП «МЭС» по вопросу заключения договоров на предоставление услуг по инженерному обеспечению владельцев индивидуальных жилых домов застройки ЗАО «Европейское» (г. Екатеринбург). Согласно протоколу, ОАО «Екатеринбурггаз» в срок с 26.06.2009 необходимо подготовить предложения о возможности заключения прямых договоров с владельцами индивидуальных жилых домов. Заявителями предоставлены уведомления ОАО «Екатеринбурггаз» о расторжении с ними в одностороннем порядке договоров на поставку газа.

Указанные документы приобщены Комиссией к материалам дела, как имеющие прямое отношение к рассматриваемым обстоятельствам.

Иных заявлений и ходатайств не было.

Заявители в своем обращении, дополнениях к нему (вх. № 01-4430 от 25.05.2009 и вх. № 01-5528 от 29.06.2009)), а также их представители на заседаниях Комиссии считают, что в действиях ответчика имеется нарушение антимонопольного законодательства. Доводы обратившихся лиц сводятся к следующему. Гр.-ке Аникиной А.Л. и гр. Бонадаренко О.В., как собственникам индивидуальных жилых домов по адресам: г. Екатеринбург, ул. Двинская и ул. Колхозников, 23, было отказано ответчиком, а также ЗАО «Управляющая компания «Европейское» в газификации индивидуальных жилых домов.

Решением Федерального суда Ленинского района г. Екатеринбурга от 05.11.2008 по делу № 2-2332/08 (7) (судья Киселева С.Н.) по иску заявителей, суд обязал ответчика не чинить препятствия в подключении жилых домов к газораспределительным сетям после уведомления ответчика о начале проведения работ и получения от него технических условий на подключение объектов капитального строительства к газораспределительным сетям (Определением Судебной коллегии Свердловского областного суда от 18.12.2008 Решение суда оставлено без изменения).

Во исполнение судебного решения заявители обратились 29.12.2008 в адрес ответчика о выдаче технических условий на подключение к сетям газоснабжения принадлежащих им индивидуальных жилых домов. Согласно ответу ЗАО «Европейское» от 09.02.2009 № 23 для получения технических условий заявителями им необходимо предоставить: 1) справку от ЗАО «Европейское» об отсутствии задолженности по оплате долевого участия в строительстве сетей газоснабжения микрорайона «Европейский»; 2) справку от ЗАО «Управляющая компания Европейское» об отсутствии задолженности по оплате коммунальных услуг и

платежей.

Заявители считают, что согласно указанному решению суда, именно ответчик – ЗАО «Европейское» является эксплуатирующей организацией, обязанной выдавать технические условия обратившемуся к ней владельцу индивидуального дома микрорайона «Европейский». Требования указанных выше документов, не предусмотрены Правилами подключения объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (утв. Постановлением Правительства РФ от 13.03.2006) (далее – Правила подключения объектов). Возможность использовать газоснабжения объектов заявителей влечет ущемление их законных интересов и материальные издержки.

Ответчик в письменных пояснениях от 01.04.2009 № 102 (вх. № 01-2590 от 01.04.2009), от 19.05.2009 № 23 (вх. № 01-4159 от 19.05.2009), от 19.05.2009 № 167 (вх. № 01-4160 от 19.05.2009), а также его представители на заседании Комиссии с вменяемым нарушением антимонопольного законодательства не согласны. Доводы ответчика сводятся к тому, что Постановлением Главы администрации г. Екатеринбурга от 09.12.1993 № 685 на ЗАО «Европейское» были возложены функции генерального заказчика, во исполнение которого Общество осуществляет строительство инженерных сетей микрорайона «Европейский». Общество является эксплуатирующей организацией, что подтверждается решением Ленинского суда г. Екатеринбурга от 05.11.2008 по делу № 2-2332/08 (7) (судья Киселева С.Н.). Помимо этого в государственном реестре опасных производственных объектов, который ведется территориальными органами Ростехнадзора России согласно ст. 2 Федерального закона «О промышленной безопасности опасных производственных объектов» и РД-03-16-2006 «Требования к регистрации объектов в государственном реестре опасных производственных объектов и к ведению этого реестра» ЗАО «Европейское» является ответственным лицом за систему газоснабжения микрорайона «Европейский».

Как следует из указанного решения суда, требования ЗАО «Европейское» о необходимости получения, либо согласования с ним технических условий на подключение домов с заявителями к газораспределительной сети микрорайона «Европейское» являются обоснованными.

Между ЗАО «Европейское» и ОАО «Екатеринбурггаз» заключено соглашение, в соответствии с которым ОАО «Екатеринбурггаз» выдает технические условия на газификацию объектов в микрорайоне «Европейский» только по согласованию с ЗАО «Европейское». В подтверждение правомерности указанного соглашения, ответчик сослался на аналогичные положения, закрепленные в п. 17 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (утв. Постановлением Правительства РФ от 13.03.2006 № 83) (далее – Правила определения и предоставления технических условий).

Так как строительство инженерных сетей в микрорайоне «Европейский» производится за счет средств заказчиков-застройщиков, обязательным условием для подключения объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения является полная оплата, что подтверждается справкой об отсутствии задолженности, выдаваемой ЗАО «Европейское».

Ответчиком предоставлены доказательства об имеющейся задолженности у заявителей по оплате строительства инженерных сетей, а также коммунальных платежей. Ответчик в письме от 19.05.2009 № 23 (вх. № 01-4159 от 19.05.2009) указал, что ЗАО «Управляющая компания» «Европейское» не принимало участия в не допуске 16.04.2009 представителей ОАО «Екатеринбурггаз» на территорию микрорайона «Европейское».

Заинтересованное лицо ОАО «Екатеринбурггаз» в письменных пояснениях от 22.05.2009 № 1432 и от 30.06.2009 № 2053 (вх. № 01-5581 от 30.06.2009), а также его представители на заседаниях Комиссии, сообщило, что препятствование ответчиком в проведении врезки и пуска газа в дома заявителей является незаконным. По существу рассматриваемых обстоятельств Общество пояснило, что 06.12.2006 выдало ТУ № 1896 и № 1897 на присоединение к газораспределительным сетям объекта газификации природным газом гр. Аникину А.Л. (индивидуальный жилой дом по адресу: г. Екатеринбург, ул. Двинская, д. 38) и гр. Бондаренко О.В. (индивидуальный жилой дом по адресу: г. Екатеринбург, ул. Колокольная, д. 23). Согласно актам приемки законченного строительства объекта газораспределительной системы, газопроводы и Аникина А.Л. и Бондаренко О.В. приняты заказчиком 28.12.2008 и 17.03.2008 соответственно.

01.01.2008 Обществом заключен с Бондаренко О.В. договор № 702255 на поставку газа, а 09.01.2008 договор на оказание услуг по техническому обслуживанию газового оборудования индивидуального жилого дома. 01.04.2008 ОАО «Екатеринбурггаз» заключило с Аникиным А.Л. договор № 702400 на поставку газа, а 07.04.2008 договор на оказание услуг по техническому обслуживанию газового оборудования индивидуального жилого дома.

Как подтвердило ОАО «Екатеринбурггаз», заявители оплатили работы по врезке газопроводов и пуску газа. 16.04.2008 сотрудники ОАО «Екатеринбурггаз», прибывшие для производства работ по врезке и пуску газа не были допущены на территорию микрорайона «Европейское» лицами, представившимися службой охраны, (о чем свидетельствует Акт от 17.04.2008 «О врезках вновь построенных подводящих газопроводов к жилым домам по ул. Двинская, 38 и ул. Колокольная, 23» и неисполненные наряды-допуски от 16.04.2009 № 469, № 470 на производство газоопасных работ в газовом хозяйстве).

Общество считает, что ЗАО «Европейское» не является эксплуатирующей организацией, так как не оказывает услуги, связанные с подачей газа потребителям, не является собственником газораспределительной сети, а также не имеет заключенного договора с организацией-собственником сети на ее эксплуатацию.

Решением Арбитражного суда от 07.02.2007 по делу № А60-35902/06 регистрация ЗАО «Европейское» права собственности (Свидетельство о государственной регистрации права от 21.09.2006 № 66 АВ 387566) на комплекс газоснабжения микрорайона «Европейский» протяженностью 5 987, 04 м. признана недействительной (Постановлением Федерального Арбитражного суда Уральского округа от 05.06.2007 Решение суда 1 инстанции и Постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 10.04.2007 оставлено без изменения).

Организацией, в которую необходимо обратиться заявителям о выдаче технических условий, согласно разрешениям Главархитектуры Администрации г. Екатеринбурга № 144 от 22.07.2005 и № 244 от 13.11.2006 на проектирование инженерных сетей является ОАО «Екатеринбурггаз».

ОАО «Екатеринбурггаз» направило в адрес ответчика уведомление о проведении 22.10.2008 работ по врезке и пуску газа, на который был получен ответ, что таковые действия являются предметом судебного разбирательства в Федеральном суде Ленинского района г. Екатеринбурга по делу № 2-2332/08 (7).

Таким образом, Общество полагает, что заявителями полностью соблюден порядок получения ТУ, установленных ст. 48 Градостроительного кодекса РФ и Правилами.

Вместе с тем, на заседании Комиссии, состоявшемся 06.07.2009 представители ОАО «Екатеринбурггаз» подтвердили, что ими принято решение о расторжении ранее заключенных договоров на поставку газа с потребителями, объекты которых находятся на территории микрорайона «Европейский», у которых отсутствует непосредственное присоединение к газопроводам, находящимся на балансе и эксплуатационной ответственности ОАО «Екатеринбурггаз». По мнению Общества, договоры на поставку газа должна заключаться с ЗАО «Управляющая компания «Европейское».

Оценив имеющиеся в деле доказательства и доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия Свердловского УФАС России пришла к выводу, что в действиях (бездействии) ЗАО «Европейское» имеется нарушение ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», в виду следующего.

Ответчик зарегистрирован в качестве коммерческой организации (Свидетельство о государственной регистрации от 24.09.1993 № 499).

Постановлением Главы Администрации города Екатеринбурга от 09.12.1993 № 685 «О реализации застройки района «Европейский» на ОАО «Европейский» (предшественник ЗАО «Европейский») возложены функции генерального заказчика по разработке проектной документации и застройщика по комплексному строительству инженерных сетей, сооружений, улиц, дорог и линий городского транспорта. Компенсацию затрат производят заказчики-застройщики в районе.

ЗАО «Европейское» в настоящее время действует на основании Устава (утв. Внеочередным собранием акционеров, протокол № 1 от 19.02.2007). Одной из целей Общества является управление недвижимым имуществом, управление эксплуатацией внешнего благоустройства, выполнение функций заказчика по обслуживанию и ремонту жилищного фонда и его инфраструктуры; участие в приемке ремонтно-строительных, сантехнических и электромонтажных работ на объектах, находящихся в ведении Общества, так и вновь вводимых; ведение технической документации на объекты, находящиеся в ведении Общества; заключение договоров с собственниками и арендаторами по вопросам содержания жилья и объектов нежилого назначения, уровню их инженерного

благоустройства и оказываемых коммунальных услуг и прочие виды услуг (п. 2.2. Устава).

ЗАО «Европейское» выдана МТУ Ростехнадзора по УрФО 22.05.2006 лицензия на эксплуатацию взрывоопасных объектов № ЭВ-54-000654 на период с 22.05.2006 по 22.05.2011, а также Свидетельство от 23.06.2006 о регистрации ОПО № А54-03497 на период с 23.06.2006 по 10.04.2011. Также ответчиком предоставлена составленная самим обществом справка «Сведения, характеризующие опасный производственный объект».

Деятельность ЗАО «Европейское» по эксплуатации опасного производственного объекта: сети газоснабжения микрорайона «Европейский» застрахована, что подтверждается страховым полисом от 10.04.2008.

18.02.2003 между ОАО «Екатеринбурггаз» и ЗАО «Европейское» подписан Протокол технического совещания по газификации микрорайона «Европейский», согласно которому ОАО «Екатеринбурггаз» выдает технические условия на газификацию объектов в микрорайоне «Европейский» только по согласованию с ЗАО «Европейское».

Между ЗАО «Европейское» (Подрядчик) и ЗАО Управляющая компания «Европейское» (б20016, г. Екатеринбург, ул. Краснолесье, 45; директор Топычканов А.Н.) (Заказчик) заключен договор от 01.01.2009 № 01-09/Г на техническое обслуживание газорегуляторных пунктов (согласно Приложению № 1 к Договору), находящихся на территории микрорайона «Европейский». Ранее были заключены аналогичные договоры на 2007 и 2008 гг. (№ 01-07/Г и № 01-08/Г соответственно).

Также между ЗАО «Европейское» (Исполнитель) и ЗАО «Управляющая компания «Европейское» (Заказчик) заключались на 2007, 2008 и 2009 гг. договоры на оказание услуг по техническому обслуживанию газового оборудования и газопроводов, в микрорайоне «Европейский» (№ 1 и № 2 от 01.01.2007, № 3 от 01.01.2008 и № 2 от 01.01.2009 соответственно).

14.06.2007 между ОАО «Екатеринбурггаз» и ЗАО «Европейское» подписан акт разграничения принадлежности сетей наружного газопровода и сооружений на них. Согласно данному акту, ОАО «Екатеринбурггаз» осуществляет техническое обслуживание и аварийное прикрытие указанного в акте газопровода, принадлежащего ЗАО «Европейское» по отдельным договорам.

Между сторонами подписан и действует План локализации и ликвидации аварий в газовом хозяйстве микрорайона «Европейский».

22.12.2006 ЗАО «Европейское» информировало ОАО «Екатеринбурггаз» о том, что с 01.01.2007 техническое обслуживание и текущий ремонт наружных газопроводов и сооружения на них в микрорайоне «Европейский» будет осуществлять газовая служба ЗАО «Европейское». Договор об оказании услуг по аварийному прикрытию газоопасного объекта будет пролонгирован с АДС ОАО «Екатеринбурггаз».

16.01.2007 ЗАО «Европейское» направило в адрес ОАО «Екатеринбурггаз» письмо от 16.01.2007 № бн о заключение договора на техническое обслуживание средств ЭХЗ системы газопотребления микрорайона «Европейский».

22.01.2007 ОАО «Екатеринбурггаз» направило ЗАО «Европейское» письмо от

22.01.2007 № 127 о расторжении договора, в котором указало, что в связи с созданием в ЗАО «Европейское» собственной газовой службы, ОАО «Екатеринбурггаз» снимает с себя ответственность за техническое обслуживание и аварийное прикрытие объекта газового хозяйства и с 01.01.2007 расторгает договор № 52 ТО/263200 обслуживания наружных газопроводов и сооружений на них.

23.01.2007 ОАО «Екатеринбурггаз» направило в адрес ЗАО «Европейское» письмо от 23.01.2007 № 48 с просьбой считать уведомление о расторжении договора недействительным, а также с предложением внести соответствующие изменения в договор № 52ТО/263200.

29.01.2007 ЗАО «Европейское» письмом от 29.01.2007 № 09 сообщило ОАО «Екатеринбурггаз», что оно согласно на внесение изменений в договор № 52ТО/263200 о техническом обслуживании ЭХЗ.

Дополнительным соглашением от 01.01.2007 в договор на оказание услуг по техническому обслуживанию и текущему ремонту наружных газопроводов и сооружений на них № 52ТО/263200 от 01.01.2006 внесены изменения. В связи с внесением изменений, изменились границы обслуживания ОАО «Екатеринбурггаз» микрорайона «Европейский».

Вступившим в силу Решением суда Ленинского района г. Екатеринбурга от 05.12.2008 по делу № 2-2332/08 (7) установлено следующее.

Аникин А.Л. является собственником объекта незавершенного строительства и земельного участка по адресу г. Екатеринбург, ул. Двинская, д. 38, что подтверждается свидетельствами о государственной регистрации права собственности (абз. 2 стр. 3 Решения суда).

Бондаренко О.В. является собственником объекта незавершенного строительства по адресу г. Екатеринбург, ул. Колокольная, д. 23, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации права собственности, права на земельный участок не оформлены (абз. 3 стр. 3 Решения суда).

Между заявителями и ОАО «Екатеринбурггаз» заключены договоры на поставку газа гражданам, договоры на техническое обслуживание газового оборудования индивидуального жилого дома, оплачена смета на проведение работ по газификации. Также заявителями получены в ОАО «Екатеринбурггаз» технические условия на присоединение к газораспределительной сети объекта газификации природным газом (абз. 4 стр. 3 Решения суда).

Согласно сведениям Управления Федеральной регистрационной службы по Свердловской области, права на земельный участок и комплекс газоснабжения микрорайона «Европейский» не зарегистрированы (абз. 5 стр. 3 Решения суда).

К данному выводу пришел Арбитражный суд Свердловской области в своем решении от 07.02.2007 по делу № А60-35902/06 (Постановлением Федерального Арбитражного суда Уральского округа от 05.06.2007 Решение суда 1 инстанции и Постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 10.04.2007 оставлено без изменения).

Между тем, Судебная коллегия Свердловского областного суда (Определение от

18.12.2008), проверяя законность Решения суда Ленинского района г. Екатеринбурга от 05.12.2008 по делу № 2-2332/08 (7) не нашла в нем противоречий ранее принятым судебным актам, а равно действующему законодательству.

Несмотря на это обстоятельство, суд на стр. 3 своего Решения пришел к выводу, что ЗАО «Европейское» является эксплуатирующей организацией газораспределительной сети микрорайона «Европейский».

Газораспределительная сеть микрорайона «Европейский» юридически не имеет собственника, ни балансодержателя, что не отрицается лицами, участвующими в деле, в том числе Администрацией г. Екатеринбурга (абз. 10 стр. 5 Решение Ленинского суда г. Екатеринбурга).

В силу части 1 статьи 6 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации» вступившие в законную силу постановления федеральных судов, являются обязательными для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, других физических и юридических лиц и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 16 Арбитражного – процессуального кодекса РФ от 24.07.2002 N 95-ФЗ вступившие в законную силу судебные акты арбитражного суда являются обязательными для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории Российской Федерации.

В соответствии с указанным решением суда ЗАО «Европейское» обязано не чинить заявителям препятствий в подключении жилых домов по ул. Двинская, 38 и Колокольная, 23 к газораспределительным сетям после уведомления ЗАО «Европейское» о начале проведения работ в соответствии с Правилами охраны газораспределительных сетей, и получения в ЗАО «Европейское» технических условий на подключение объектов капитального строительства к газораспределительным сетям.

29.12.2008 гр. Бондаренко О.В. обратилась к ЗАО «Европейское» (заказным письмом с описью вложения) за выдачей технических условий на подключение к сетям газоснабжения индивидуального жилого дома по адресу г. Екатеринбург, ул. Колокольная, д. 23. с прилагаемыми к нему согласно п. 6 Правил подключения объекта, документами.

29.12.2008 с аналогичным заявлением в ЗАО «Европейское» обратился гр. Аникин А.А.

09.02.2009 ЗАО «Европейское» в письме от 09.02.2009 № 23 уведомило гр. Бондаренко О.В., что имеет возможность подключения его дома к системе газоснабжения микрорайона «Европейский» при условии предоставления следующих документов: справки об отсутствии задолженности по оплате долевого участия в строительстве сетей газоснабжения микрорайона «Европейский» (от ЗАО «Европейское»); справки об отсутствии задолженности по оплате коммунальных платежей (от ЗАО «Управляющая компания Европейская»). По предъявлении таковых документов ЗАО «Европейское» выдаст технические условия.

Рассмотрев имеющиеся материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно ст. 7 Федерального закона от 31.03.1999 N 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» (далее – ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации») газораспределительная система представляет собой имущественный производственный комплекс, который состоит из организационно и экономически взаимосвязанных объектов, предназначенных для транспортировки и подачи газа непосредственно его потребителям на соответствующей территории РФ, независимо от Единой системы газоснабжения и региональных систем газоснабжения и находится в собственности организации, образованной в установленных гражданским законодательством организационно-правовой форме и порядке, получившей в процессе приватизации объекты указанного комплекса в собственность либо создавшей или приобретшей их на других предусмотренных законодательством РФ и законодательством субъектов РФ основаниях.

Организация - собственник газораспределительной системы представляет собой специализированную организацию, осуществляющую эксплуатацию и развитие на соответствующих территориях сетей газоснабжения и их объектов, а также оказывающую услуги, связанные с подачей газа потребителям и их обслуживанием. Газораспределительные системы контролируются в порядке, установленном законодательством РФ.

Согласно п. 10 ст. 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004 N 190-ФЗ порядок определения и предоставления технических условий и определения платы за подключение, а также порядок подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения может устанавливаться Правительством РФ.

Согласно п. 6 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (утв. Постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 N 83), в случае если правообладатель земельного участка намерен осуществить реконструкцию объекта капитального строительства или подключение построенного объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и если технические условия для его подключения отсутствовали, либо истек срок их действия, а также если истек срок действия технических условий, выданных органом местного самоуправления в составе документов о предоставлении земельного участка, правообладатель в целях определения необходимой ему подключаемой нагрузки обращается в организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, к которым планируется подключение реконструированного (построенного) объекта капитального строительства, для получения технических условий.

Организация, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, в которую должен быть направлен запрос о получении технических условий, определяется органом местного самоуправления на основании схем существующего и планируемого размещения объектов капитального строительства в области электро-, тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения федерального, регионального и местного значения, а также с учетом инвестиционных программ указанной организации, утверждаемых представительным органом местного самоуправления в порядке, установленном

законодательством Российской Федерации, а для сетей газоснабжения - на основании программ газификации, утверждаемых уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации (п. 7 Правил определения и предоставления технических условий).

Комиссии заинтересованным лицом по делу ОАО «Екатеринбурггаз» предоставлены разъяснения Главархитектуры Администрации МО «Город Екатеринбург», где в качестве таковой организации указано ОАО «Екатеринбурггаз». Между тем, вступившим указанным выше судебным решением, а так же разъяснением МТУ Ростехнадзора по УрФО от 13.08.2008 № 08-28/2723 выданным заявителям установлено иное. Эксплуатирующей организацией признано ЗАО «Европейское».

Пунктом 8 Правил определения и предоставления технических условий, для эксплуатирующих сети инженерно-технического обеспечения организаций установлена обязанность в течение 14 рабочих дней с даты получения указанного в пункте 8 настоящих Правил запроса определить и предоставить технические условия или информацию о плате за подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения либо предоставить мотивированный отказ в выдаче указанных условий при отсутствии возможности подключения строящегося (реконструируемого) объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения. В целях проверки обоснованности отказа в выдаче технических условий правообладатель земельного участка вправе обратиться в уполномоченный федеральный орган исполнительной власти по технологическому надзору за соответствующим заключением.

Выдача технических условий или информации о плате за подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения осуществляется без взимания платы.

Таким образом, Постановление Главы Администрации города Екатеринбурга от 09.12.1993 № 685 «О реализации застройки района «Европейский» установившее, что компенсацию затрат производят заказчики-застройщики в районе в этой части не должно противоречить пункту 8 Правил определения и предоставления технических условий, закрепившего безвозмездность выдачи технических условий.

Таковую обязанность ответчик по обращению заявителей не выполнил, со ссылкой на необходимость предоставления ими: 1) справки об отсутствии задолженности по оплате долевого участия в строительстве сетей газоснабжения микрорайона «Европейский» (от ЗАО «Европейское»); 2) справки об отсутствии задолженности по оплате коммунальных платежей (от ЗАО Управляющая компания «Европейская»).

Между тем п. 6 Правил подключения объектов не содержит таковых (или хотя бы им подобных) документов в перечне направляемых исполнителю заказчиком для подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения.

В силу п. 6 Правил подключения объектов, исполнитель не вправе требовать от заказчика не предусмотренные настоящими Правилами документы и информацию.

Газоснабжение - одна из форм энергоснабжения, представляющая собой деятельность по обеспечению потребителей газом, в том числе деятельность по формированию фонда разведанных месторождений газа, добыче, транспортировке, хранению и поставкам газа (ст. 2 ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации»).

Согласно ст. 18 ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» поставки газа проводятся на основании договоров между поставщиками и потребителями независимо от форм собственности в соответствии с гражданским законодательством и утвержденными Правительством РФ правилами поставок газа и правилами пользования газом в Российской Федерации, а также иными нормативными правовыми актами, изданными во исполнение настоящего Федерального закона.

«Специализированная организация» - газораспределительная организация, допущенная в установленном законодательством РФ порядке к осуществлению деятельности по техническому обслуживанию внутридомового газового оборудования и имеющая аварийно-диспетчерскую службу либо заключившая договор об оказании услуг аварийно-диспетчерской службы (п. 3 Правил поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан, утв. Постановление Правительства РФ от 21.07.2008 N 549) (далее – Правила поставки газа).

«Поставка газа» - выполнение поставщиком газа обязательств, вытекающих из договора, выражающееся в совершении совокупности действий, обеспечивающих подачу природного газа по газораспределительной сети либо сжиженного углеводородного газа из резервуарной или групповой баллонной установки до границы раздела собственности на газораспределительные (присоединенные) сети, определенной в установленном порядке (далее - границы раздела собственности) (п. 3 Правил поставки газа)

Поставка газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан осуществляется на основании договора (п. 5 Правила поставки газа).

Таким образом, действия (бездействие) ЗАО «Европейское» по отказу (уклонению) от выдачи заявителям технических условий и проекта договора на подключение построенного объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения являются неправомерными и создающими препятствие заявителям в газификации принадлежащих им жилым объектам.

Согласно части 5 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В силу части 1 статьи 4 ФЗ от 17.08.1995 N 147-ФЗ (ред. от 29.12.2006) «О естественных монополиях» услуги по транспортировке газа по трубопроводам отнесены к естественно монопольным видам деятельности.

Газотранспортной организацией – признается организация, которая осуществляет транспортировку газа и у которой магистральные газопроводы и отводы газопроводов, компрессорные станции и другие производственные объекты находятся на праве собственности или на иных законных основаниях (ст. 2 ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации»).

Из Акта разграничения балансовой принадлежности с ОАО «Екатеринбурггаз», заключаемых ответчиком договоров, следует, что у ЗАО «Европейское» в находятся в фактическом владении и пользовании магистральные газопроводы, отводы газопроводов через которые осуществляется транспортировка газа потребителям микрорайона «Европейский»

Статьей 26 ФЗ «О газоснабжении в РФ» запрещается организациям - собственникам систем газоснабжения, поставщикам газа или уполномоченным ими организациям совершать действия, нарушающие антимонопольное законодательство.

ЗАО «Европейское» является газотранспортной организацией, а значит, осуществляет деятельность в сфере естественной монополии, в связи с чем, обязано, соблюдать требования, предъявляемые к субъектам естественной монополии антимонопольным законодательством, в частности ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Часть 1 статья 10 ФЗ «О защите конкуренции» запрещает действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц, в том числе следующие действия (бездействие): экономически или технологически не обоснованный 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 РФ, нормативными правовыми актами Правительства РФ, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Согласно п. 5 ч. 1 ст. 49 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 23 ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в настоящем Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания: о выполнении экономических, технических, информационных и иных требований об устранении дискриминационных условий и о предупреждении их создания (п. «м»); о прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства (п. «ж»).

В ходе рассмотрения дела, Комиссией не установлены факты создания для ЗАО «Европейское» препятствий в части осуществления газификации индивидуальных жилых домов в микрорайоне «Европейский», поэтому в этой части производство по делу подлежит прекращению.

Согласно ч. 3 ст. 42 ФЗ «О защите конкуренции», если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия установит, что признаки нарушения антимонопольного законодательства содержатся в действиях (бездействии) иного лица, чем ответчик по делу, комиссия привлекает такое лицо в качестве ответчика по делу.

Исходя из имеющихся в деле материалов, Комиссия усматривает в действиях ОАО «Екатеринбурггаз» признаки нарушения ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном одностороннем расторжении договоров поставки газа с потребителями, проживающими в микрорайоне «Европейский», так как противоречат ст. 450 ГК РФ, п. 2, п.п. «а» п. 20 и п. 52 Правил поставки газа.

В соответствии с пунктом 5 ст. 39, ст.ст. 41, 48, 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ЗАО «Европейское» ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном отказе (уклонении) от выдачи гр. Аникину А.Л. и гр. Бондаренко О.В. технических условий и проекта договора на подключение построенного объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения: жилых объектов собственников (владельцев) в микрорайоне «Европейский» под условием предоставления от ЗАО «Европейское» справки об отсутствии задолженности по оплате долевого участия в строительстве сетей газоснабжения микрорайона «Европейский» и справки от ЗАО «Управляющая компания «Европейская» об отсутствии задолженности по оплате коммунальных платежей, что не предусмотрено действующим законодательством.

2. Выдать ЗАО «Европейское» предписание о прекращении в течении 7 дней с момента получения Предписания, но не позднее 05 августа 2009 нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем рассмотрения в установленный Законом срок обращений граждан Аникина А.Л. и Бондаренко О.В. и выдачи им технических условий и проекта договора на подключение построенного объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения.

3. Материалы дела в отношении ОАО «Екатеринбурггаз» указывающие на признаки нарушения ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в необоснованном одностороннем расторжении договоров поставки газа с потребителями, проживающими в микрорайоне «Европейский», что противоречит ст. 450 ГК РФ, п. 2, п.п. «а» п. 20 и п. 52 Правил поставки газа, выделить в отдельное производство.

4. Материалы дела в отношении ЗАО «Европейское» передать должностному лицу, уполномоченному осуществлять производство по делам об административных правонарушениях по ст. 14.31 КоАП РФ «Злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке».

Решение и предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания (статья 53 ФЗ «О защите конкуренции»).

Председатель Комиссии:
Т.Р.

Колотова

Члены Комиссии:

Анисимова Ю.В.

Алферова М.В.

Жуков А.В.

ПРЕДПИСАНИЕ № 46

06 июля 2009 года

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

Колотовой Т.Р. – руководителя Свердловского УФАС России, председателя Комиссии;

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

Алферовой М.В. – зам. начальника отдела ограничения монополистической деятельности, члена Комиссии;

Жукова А.В. – главного специалиста-эксперта отдела ограничения монополистической деятельности, члена Комиссии;

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 06.07.2009 по делу № 46 о нарушении п. 2 и п. 3 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ЗАО «Европейское» в течение 7 дней с момента получения Предписания, но не позднее 05 августа 2009 прекратить нарушение ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем рассмотрения в установленный

Законом срок обращений граждан Аникина А.Л. и Бондаренко О.В. и выдачи им технических условий и проекта договора на подключение построенного объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения.

2. Об исполнении настоящего Предписания сообщить в Свердловское УФАС России в срок до 15 августа 2009 года.

Председатель Комиссии:
Т.Р.

Колотова

Члены Комиссии:

Анисимова Ю.В.

Алферова М.В.

Жуков А.В.

Предписание может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2. статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.