

## РЕШЕНИЕ

«14» июля 2009 г. Смоленское УФАС России  
г. Смоленск

Решение в полном объеме изготовлено 27 июля 2009 года.

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...>

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Смоленского УФАС России поступило заявление ОАО «Смоленскоблгражданстрой» (далее – Заявитель) от 08.05.2009 №501 о возможном наличии в действиях СМУП «Горводоканал» (далее – Ответчик) о признаков нарушения антимонопольного законодательства, связанных с необоснованным включением в технические условия на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения от 06.02.2005 №341 (далее – ТУ) проектирование и перекладку участка канализационного коллектора №4а Д=400 мм (далее – коллектор №4).

В ходе рассмотрения заявления и представленных материалов Смоленским УФАС России было установлено следующее.

Из заявления и предоставленных материалов следует, что 06.12.2005, до начала строительства 10-ти этажного жилого дома по ул. Юрьева, Ответчик выдал Заявителю ТУ (срок действия 2 года со дня выдачи). В разделе «Б» пункта 1 ТУ Ответчик установил Заявителю обязанность запроектировать и выполнить перекладку участка канализационного коллектора №4. Заявитель неоднократно обращался к Ответчику об исключении спорного пункта ТУ. Остальные пункты ТУ Заявителем были выполнены.

Решением Администрации города Смоленска от 30.06.2008 №RU 67 302000-61 дом по адресу: г.Смоленск, ул. Юрьева, д. 2, был введен в эксплуатацию. Ответчик своим письмом от 23.09.2008 №73 в одностороннем порядке продлил технические условия №341 от 06.12.2005 до 18.08.2010 без изменений.

И.о. Главы города Смоленска письмом от 04.02.2009 №1-399 уведомил Заявителя, что на основании решения Администрации города Смоленска перекладка участка канализации коллектора №4 по ул. Юрьева будет произведена за счет бюджетных средств.

В целях составления акта о присоединении инженерно-технических сетей Заявитель письмом от 20.03.2009 №315 в очередной раз обратился к Ответчику об исключении из ТУ пункта 1 раздела «Б» либо о выдачи новых технических условий на подключение 10-ти этажного жилого дома по ул. Юрьева в г.Смоленске.

Ответчик письмом от 07.04.2009 №21 сообщил о том, что Заявителем не выполнен пункт 1 раздела «Б» ТУ, в связи с чем не имеет оснований для подключения дома 2 по ул. Юрьева по постоянной схеме водоснабжения в полном объеме, отклонив требование Заявителя по изменению технических условий от 06.12.2005 №341 или выдаче новых технических условий.

Представители Заявителя поддержали требования, изложенные в заявлении и пояснили следующее.

В настоящее время дом 2 по ул. Юрьева в г.Смоленске сдан в эксплуатацию, создана водопроводная сеть и осуществлена врезка в водопровод. Установлен узел учета и составлен акт допуска, проведены приемочные работы с участием

Ответчика. Препятствий предусмотренных законодательством, для составления акта присоединения водопроводных сетей дома 2 по ул. Юрьева в г. Смоленске и заключения договора водоснабжения нет. В настоящее время водоснабжение дома осуществляется в объемах временного водоснабжения, выделенных на период строительства многоквартирного дома 2 по ул. Юрьева в г. Смоленске и, Ответчик отказывает в выделении объемов водоснабжения по постоянной схеме и настаивает на выполнении пункта 1 в разделе «Б» ТУ.

Представители Заявителя также пояснили, что указанный многоквартирный дом 2 по ул. Юрьева в городе Смоленске практически полностью построен на деньги граждан, привлеченные по договорам долевого строительства. В настоящее время дом фактически полностью заселен дольщиками, и жители дома не получают услуги холодного водоснабжения надлежащего качества.

Представители заинтересованного лица пояснили, что в настоящее время водоснабжение многоквартирного дома 2 по ул. Юрьева в городе Смоленске осуществляется по временной схеме. ООО «Инвестжистрой» неоднократно обращалось к Ответчику с инициативой заключить договор водоснабжения. Ответчик отказал им в подключении многоквартирного дома 2 по ул. Юрьева в г. Смоленске по постоянной схеме водоснабжения, мотивируя отказ не выполнением Заявителем ТУ. ООО «Инвестжилстрой» поддерживает довод об необоснованном включении в технические условия спорного пункта и отказа от заключения договора водоснабжения.

Представители ООО «Инвестжилстрой» указали на то, что жители указанного дома подают иски в суде в связи с предоставлением коммунальных услуг ненадлежащего качества (отсутствие давления в водопроводной системе).

Представитель Ответчика не согласился с доводами Заявителя. Пояснил, что рабочий проект в материалах дела отличается от рабочего проекта, предоставленного Заявителем в их адрес (отсутствуют пункты 1.3 и 1.4). Не согласился с расчетами данного рабочего проекта на 10-ти этажный, 144-х квартирный жилой дом по ул. Юрьева в городе Смоленске (Перекладка участка самотечного канализационного коллектора №4а, Том I, Раздел: НК), а именно, что коллектор загружен на 30 процентов от максимальной пропускной способности, так как это не соответствует действительности. Заявил, что в случае осуществления водоснабжение и водоотведение многоквартирного жилого дома 2 по ул. Юрьева в городе Смоленске по постоянной схеме может создаваться аварийная ситуации и, как следствие, произойдет утечка хозфекальных стоков на поверхность, так как канализационный коллектор №4а находится в аварийном состоянии. Расчеты пропускной способности коллектора №4а, приведенные в пунктах 1.3 и 1.4 рабочего проекта вызывают сомнения.

Представитель Ответчика ходатайствовал о проведении экспертной оценки расчетов изложенных в пункта 1.3 и 1.4 рабочего проекта на 10-ти этажный, 144-х квартирный жилой дом по ул. Юрьева в городе Смоленске (Перекладка участка самотечного канализационного коллектора №4а, Том I, Раздел: НК) и отложении дела.

Представитель Заявителя так же ходатайствовал о предоставлении Ответчиком встречного расчета пропускной способности канализационного коллектора №4а, обосновывающего возможность создания аварийной ситуации в при подключении водоснабжения и водоотведения по постоянной схеме дома 2 по ул. Юрьева в г. Смоленске.

Дело было отложено и продолжено 14 июля 2009 в 10 час. 00 мин. (Определение об отложении дела №04-01/12-2009 от 25.06.2009).

Представитель Ответчика представил Комиссии контррасчет пропускной

способности канализационного коллектора.

Представитель лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией вопросах - ООО «Строительная экспертиза», поддержал расчеты о пропускной способности канализационного коллектора №4а, изложенные в пунктах 1.3 и 1.4 рабочего проекта на 10-ти этажный 144-х квартирный жилой дом по ул. Юрьева в городе Смоленске (Перекладка участка самотечного канализационного коллектора №4а, Том I, Раздел: НК), указал на их соответствие действующим нормативно-правовым актам в сфере проектирования инженерно-технических сетей.

Представитель эксперта - ОГУ «Управление государственной экспертизы по Смоленской области» пояснил, что расчеты в пунктах 1.3 и 1.4 рабочего проекта на 10-ти этажный 144-х квартирный жилой дом по ул. Юрьева в городе Смоленске (Перекладка участка самотечного канализационного коллектора №4а, Том I, Раздел: НК) соответствуют действующему законодательству и свидетельствуют о том, что указанный коллектор может пропустить нагрузку от дома 2 по ул. Юрьева в городе Смоленске. Довод представителей Ответчика о загруженности коллектора и неправильности расчетов является необоснованным.

Комиссия исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, позиции лиц, участвующих в деле, заключение эксперта, пояснения лица, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, установила следующие.

Ответчик до начала строительства 10-ти этажного жилого дома по ул. Юрьева выдал Заявителю технические условия от 06.12.2005 №341 на подключение к сетям водоснабжения и канализации проектируемого 10-ти этажного жилого дома по ул.Юрьева.

Согласно пункта 1 в разделе «Б» ТУ Заявитель обязан запроектировать и выполнить перекладку участка канализационного коллектора №4а  $D=400$  мм.

Решением Смоленского городского Совета от 28.02.2007 №497 «Об утверждении инвестиционной программы СМУП «Горводоканал» по развитию системы водоснабжения и водоотведения города Смоленска на 2007 - 2010 годы» в инвестиционную программу СМУП «Говодоканал» были включены бюджетные ассигнования на перекладку существующего канализационного коллектора №4а в 2008 году.

В письме Администрации города Смоленска от 04.02.2009 №1-399 Заявителю было сообщено, что Администрацией города Смоленска принято решение выполнить работы по перекладке участка канализационного коллектора №4а по улице Юрьева за счет бюджета.

Заявитель письмом от 20.03.2009 №315 обратился к Ответчику для осуществления подключения к сетям водоснабжения по постоянной водопроводной линии в полном объеме по постоянной схеме, в связи с выполнением ТУ. Так же Заявитель указал, что требования Ответчика выполнить пункт 1 в разделе «Б» ТУ не соответствует законодательству Российской Федерации.

Ответчик письмом от 07.04.2009 №21 отказал в составлении акта присоединения сетей водоснабжения по постоянной схеме в полном объеме, так как Заявителем не выполнен пункт 1 раздела «Б» в ТУ. Так же, Ответчик письмом от 18.09.2008 №919 в одностороннем порядке продлил действие ТУ и указал Заявителю о выполнении всех указанных мероприятий в ТУ.

Как было установлено Комиссией канализационный коллектор №4а находится за пределами земельного участка, отведенного под строительство 10-ти этажного жилого дома по ул. Юрьева в г.Смоленске.

Согласно решению Смоленского городского Совета от 27.03.2009 №1104 «О внесении изменений в инвестиционную программу СМУП «Горводоканал» по развитию системы водоснабжения и водоотведения города Смоленска на 2007-2010 годы, утвержденную решением 41-й сессии Смоленского городского Совета III Созыва от 28.02.2007 N 497» заложено выделение средств из местного бюджета в размере 1389,7 тыс. руб. на перекладку существующего канализационного коллектора №4а в 2009 году.

Согласно части 2 статьи 4 ГК РФ к отношениям, возникшим до введения в действие акта гражданского законодательства, он применяется к правам и обязанностям, возникшим после введения его в действие. Отношения сторон по договору, заключенному до введения в действие акта гражданского законодательства, регулируются в соответствии со статьей 422 настоящего Кодекса.

В соответствии со статьей 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

В соответствии с частями 1 и 4 статьи 426 ГК РФ публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.). Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами. В случаях, предусмотренных законом, Правительство Российской Федерации, а также уполномоченные Правительством Российской Федерации федеральные органы исполнительной власти могут издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров ( типовые договоры, положения и т.п.).

В соответствии с пунктом 89 Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 12.02.1999 №167 (далее – Правила) организация водопроводно-канализационного хозяйства имеет право отказать в выдаче технических условий на присоединение к системам водоснабжения и (или) канализации в случае отсутствия технической возможности.

Постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 №83 «Об утверждении правил определения и представления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и правил подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения» с 28.02.2008 утратил силу раздел III Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 12 февраля 1999 №167.

На момент выдачи ТУ действовала Глава III постановления Правительства РФ от 12.02.1999 №167 «Об утверждении правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации» (далее – Правила).

Согласно пункту 22 Правил в технических условия должны быть указаны:  
по водоснабжению:

- а) гарантируемый свободный напор в месте присоединения и геодезическая отметка верха трубы;
  - б) разрешаемый отбор объема питьевой воды и режим водопотребления (отпуска);
  - в) требования по установке средств измерений питьевой воды и устройству узла учета;
  - г) мероприятия, обеспечивающие соблюдение условий пожарной безопасности и подачу расчетных расходов питьевой воды на пожаротушение;
  - д) мероприятия по рациональному использованию питьевой воды;
- по канализации:

- а) отметки лотков в местах присоединения к системе канализации;
- б) нормативы водоотведения (разрешаемый объем, состав и режим сброса сточных вод);
- в) требования к устройствам для отбора проб и учета объемов сточных вод;
- г) требования по сокращению сброса сточных вод и загрязняющих веществ.

Таким образом, пункт 22 Правил содержит исчерпывающий перечень условий, выполнение которых может требовать ресурсоснабжающая организация, иных требований не предусмотрено, в том числе и при реконструкции (строительстве) объектов капитального строительства.

Согласно пункту 4 Правил подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 13 февраля 2006 г. №83 (далее - Правила присоединения), подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения осуществляется в порядке, который включает следующие этапы:

- подача заказчиком заявления о подключении;
- заключение договора о подключении;
- выдача исполнителем заказчику условий подключения (технических условий для присоединения), которые не противоречат техническим условиям, ранее полученным заказчиком от исполнителя или органа местного самоуправления либо от предыдущего правообладателя земельного участка, при условии, что срок действия технических условий не истек;
- выполнение заказчиком условий подключения;
- проверка исполнителем выполнения заказчиком условий подключения;
- присоединение заказчиком объекта к сетям инженерно-технического обеспечения и подписание сторонами акта о присоединении;
- выполнение условий подачи ресурсов.

Пунктом 10 Правил присоединения, установлено, что после выполнения заказчиком условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения исполнитель выдает разрешение на осуществление заказчиком присоединения указанного объекта к сетям инженерно-технического обеспечения. После осуществления присоединения исполнитель и заказчик подписывают акт о присоединении.

Пунктом 87 Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 12 февраля 1999 №167 установлено, что организация водопроводно-канализационного хозяйства обязана обеспечивать надлежащую эксплуатацию и функционирование систем водоснабжения и канализации в соответствии с требованиями нормативно-технической

документации и договором, заключенным между собственником этих систем и организацией водопроводно-канализационного хозяйства.

Из предоставленных документов следует, что коллектор №4 принадлежит городу Смоленску (муниципальная собственность) и находится в хозяйственном ведении СМУП «Горводоканал».

В соответствии со статьей 210 Гражданского кодекса Российской Федерации собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором.

В соответствии с пунктом 14 части 2 статьи 12 Устава города Смоленска, принятого решением Смоленского городского Совета от 28.05.2005 №164 к вопросам местного значения относится организация, содержание и развитие муниципальных энерго-, газо-, тепло- и водоснабжения и канализации.

Согласно части 5 статьи 426 ГК РФ условия публичного договора, не соответствующие требованиям, установленным пунктами 2 и 4 настоящей статьи, ничтожны.

Таким образом, включение в ТУ пункта 1 раздела «Б» на момент действия постановления Правительства РФ от 12.02.1999 №167 «Об утверждении правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации» условия о перекладке участка канализационного коллектора противоречило действующему законодательству. После обращения Заявителя (письмо от 20.03.2009 №315) о составлении акта присоединения инженерно-технических сетей на момент действия Правил подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 13 февраля 2006 г. №83 Ответчик в соответствии с действующим законодательством был обязан, в случае существования инвестиционной программы подключить Заявителя с взиманием платы за присоединение, в противном случае осуществить присоединение без взимания данной платы.

Решение Смоленского городского Совета от 27.02.2009 №1088 о выделении ассигнований из бюджета на перекладку канализационного коллектора №4 по ул. Юрьева, подтверждает обязанность Муниципального образования «г. Смоленск» (собственник) по содержанию имущества, находящегося в собственности, за счет бюджета города Смоленска.

Согласно пункту 8 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации организация, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, обязана обеспечить правообладателю земельного участка в установленные сроки подключение построенного или реконструированного объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения в соответствии с техническими условиями и информацией о плате за подключение, предоставленными правообладателю земельного участка.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

СМУП «Горводоканал» является хозяйствующим субъектом, включенным в региональный раздел Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов (приказ Смоленского антимонопольного управления ГАК РФ от 05.03.1998 №30). Следовательно, в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», СМУП «Горводоканал» занимает доминирующее

положение на рынке услуг по водоснабжению и водоотведению на территории г. Смоленска.

В соответствии с действующими Правилами присоединения объектов капитального строительства к инженерно-техническим сетям после выполнения технических условий должен быть составлен акт присоединения с ресурсоснабжающей организацией, который является основанием для заключения договора водоснабжения и водоотведения вновь введенного в эксплуатацию объекта капитального строительства (пункт 4 Правил подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технических обеспечения).

Учитывая вышеизложенное, СМУП «Горводорканал» своими действиями по включению в технические условия от 06.12.2005 №341 не предусмотренных законодательством условий о перекладке участка канализационного коллектора №4а и бездействием по невыполнению Правил подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения нарушает часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», которой запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является ущемление интересов других лиц.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Смоленского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия СМУП «Горводоканал» по включению в технические условия от 06.12.2005 №341 не предусмотренных законодательством требований о перекладке участка канализационного коллектора №4а и бездействии по последующему не изменению технических условий от 06.12.2005 №341 нарушающими требования части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в действии (бездействии) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которого является ущемление интересов ОАО «Смолескоблгражданстрой».
2. Выдать СМУП «Горводоканал» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия  
Подписи членов Комиссии