

## РЕШЕНИЕ

по делу № 13-01-10-04/136

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 06 мая 2013 года.

В полном объеме решение изготовлено 17 мая 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, утвержденная Приказом руководителя Волгоградского УФАС №97 от 01.04.2013 г. в составе:

Гаджиевой А.В. – председателя Комиссии, заместителя руководителя – начальника отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии,

Удовик К.А. - члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии,

Гудиева А.А. - члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии,

рассмотрев дело № 13-01-10-04/136 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное по признакам нарушения Муниципальным унитарным предприятием «Городской водоканал г.Волгограда» (г. Волгоград, ул. Песчанокопская, 2/1 (юридический адрес), г. Волгоград, ул. Пархоменко 47а (почтовый адрес), ИНН: 3446002106; ОГРН: 1033400546156) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции", которое выразилось в ущемлении интересов гр. Сычевой Е.Е. (ул. Романтиков, 16), гр.Зининой Г.А. (ул. Романтиков, 35), гр. Бачировой Е.В. (ул. Осенняя, 64) в результате отказа в выдаче технических условий на водоснабжение и водоотведение индивидуальных жилых домов в п.Солнечный Красноотябрьского района г.Волгограда, руководствуясь частью 6 статьи 44, ст. 45, ст. 49, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее - Управление) поступило коллективное заявление гр. Сычевой Е.Е. (ул. Романтиков, 16), гр. Зининой Г.А. (ул. Романтиков, 35), гр. Бачировой Е.В. (ул. Осенняя, 64) (жителей п.Солнечный Красноотябрьского района г.Волгограда) (вх. №1351 от 28.02.2013 г.) на неправомерные действия со стороны МУП «Городской

водоканал г.Волгограда» в части отказа в выдаче технических условий.

Из заявления и материалов дела следует, что гр. Сычевой Е.Е. (ул. Романтиков, 16), гр.Зининой Г.А. (ул. Романтиков, 35), гр. Бачириной Е.В. (ул. Осенняя, 64) в адрес МУП «Городской водоканал г.Волгограда» были поданы заявки о выдаче технических условий на водоснабжение и водоотведение индивидуальных жилых домов. Письмами от 21.11.2012 г. №09045и-12, №09048и-12, №09049и-12 МУП «Городской водоканал г.Волгограда» сообщило, что технические условия на водоснабжение и водоотведение возможно выдать после завершения работ по прокладке сетей водопровода и канализации в поселке; «по заказу МКУ Служба единого заказчика застройщика «Дирекция строительства объектов городского хозяйства» разработан проект прокладки разводящих сетей водопровода и канализации, также предусмотрено строительство повысительной водопроводной насосной станции»; в соответствии с инвестиционной программой, утвержденной решением Волгоградской городской думы от 26.01.2011 г. начало работ по проектированию и строительству системы водоснабжения п.Солнечный намечено на 2013 г.». Согласно заявлению, по данному вопросу жителей п.Солнечный Краснооктябрьского района г.Волгограда обращались в Администрацию Краснооктябрьского района, где сообщили, «что проектно-сметная документация на строительство сетей водоснабжения и канализации в п.Солнечный разработана и в соответствии с инвестиционной программой по развитию коммунальных систем водоснабжения и водоотведения Волгограда, утвержденной решением Волгоградской городской Думой от 26.01.2011 г. №41/11288, предусмотрено строительство объекта: «Водоснабжение п.Солнечный Краснооктябрьского района г.Волгограда».

В ходе рассмотрения дела заявители поддержали изложенные в заявлении требования, считают действия (бездействия) МУП «Городской водоканал г.Волгограда» в части отказа в выдаче технических условий неправомерными.

МУП «Городской водоканал г.Волгограда» в ходе рассмотрения дела сообщило, что «при решении вопроса о выдаче технических условий на подключение к централизованной сети водоснабжения в любом случае необходимо наличие водопроводных сетей достаточной пропускной способности: сетей, подводящих к жилым застройкам и разводящих сетей, подводимых к конкретным объектам водоснабжения. Как следует из имеющихся в МУП «Городской водоканал г.Волгограда» материалов, подводящие к п.Солнечный сети водопровода диаметром 150 мм и частично 300 мм (незначительная часть врезки) общей протяженностью 763 м прокладывались жителями поселка в 1990 г. самостоятельно за счет собственных средств. В 2010 г. указанная сеть во исполнение Распоряжения Департамента муниципального имущества Администрации Волгограда от 10.06.2010 г. №404р по передаточному акту от 28.07.2010 г. передана в хозяйственное ведение МУП «Городской водоканал г.Волгограда». Информацией о получении технических условий на подключение указанной сети в централизованную сеть города МУП «Городской водоканал г.Волгограда» не располагает. Отсутствие разводящих сетей внутри п.Солнечный, которые были бы подведены ко всем застройкам поселка, а также малая пропускная способность подводящей сети (диаметр 150 мм), не позволяющей обеспечить достаточное давление воды для обеспечения нормального водоснабжения всех жителей указанного поселка, приводят к многочисленным обращениям собственников застроек 2000 годов на отсутствие водоснабжения.

Собственники указанных застроек, включая гр. Сычевой Е.Е. (ул. Романтиков, 16), гр.Зининой Г.А. (ул. Романтиков, 35), гр. Бачириной Е.В. (ул. Осенняя, 64), претендуют на получение технических условий при отсутствии технической возможности подключения к существующим сетям инженерно-технического обеспечения п.Солнечный. Исходя из информации, содержащейся в Рабочем проекте «Водоснабжение п. Солнечный в Краснооктябрьском районе», разработанном ООО «Гепл» по заказу МКУ «Служба единого заказчика застройщика Администрации Волгограда» фактическое количество домовладений в пос. Солнечный в 2009 г. составляло 220 единиц. По данным МУП «Городской водоканал г.Волгограда» из указанного количества домов собственники 115 домовладений, подключенных к подводящей сети диаметром 150 мм, являются потребителями холодной воды из централизованной системы городского водоснабжения на основании договорных отношений с предприятием, 12 собственников – имеют несанкционированные врезки в указанную сеть, что порождает недовольства и жалобы на низкое давление воды в разводящей сети от собственников домовладений, являющихся членами ТС «Солнечный» и свидетельствующих как о своем несогласии с подключением таких лиц к подводящей сети поселка. При этом, для обеспечения новых застроек достаточным объемом холодной воды требуется проектирование и строительство как мощных подводящих сетей водопровода (диаметром от 300-400 мм и выше), так и строительство дополнительных разводящих сетей внутри территории поселка. Инвестиционная программа МУП «Городской водоканал г.Волгограда» по развитию коммунальных систем водоснабжения и водоотведения Волгограда для подключения строящихся (реконструируемых) объектов на 2011 - 2015 годы, утвержденная Решением Волгоградской городской Думы от 26.01.2011 N 41/1288, в частности п.2.2 Приложения №2 к Программе, предусматривает проектирование и строительство в 2013 г. дополнительных подводящих сетей. Ввиду незначительного сбора средств от предоставления услуг предприятия по технологическому присоединению к централизованным сетям, являющихся единственным источником финансирования вышеуказанной Инвестиционной программы, сроки выполнения указанных работ могут быть изменены. Таким образом, ввиду отсутствия необходимой пропускной способности (технической возможности) существующей подводящей сети водопровода пос. Солнечный на подключение домовладений, принадлежащих жителям пос. Солнечный - Сычевой Е.Е. (ул. Романтиков, 16), гр.Зининой Г.А. (ул. Романтиков, 35), гр. Бачириной Е.В. (ул. Осенняя, 64) к централизованной сети города, до прокладки новой подводящей к пос. Солнечный сети водопровода необходимого диаметра, выдача технических условий указанным лицам была бы не только преждевременной и технически необоснованной, но и нарушающей права и законные интересы других жителей пос. Солнечный». (письмо МУП «Городской водоканал г.Волгограда» №03812и-13 от 06.05.2013 г.).

Рассмотрев доводы сторон, и ознакомившись с представленными документами, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Статья 10 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением. Согласно ч.1 ст. 10 указанного закона запрещаются действия (бездействие), занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение, совершил действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению прав лиц.

В силу пункта 4 статьи 4 Закона под товарным рынком следует понимать сферу обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с ч.1 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

В соответствии с п. 5. ст. 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Субъектом естественной монополии в соответствии с аб.3 ст. 3 Федерального закона от 17.08.1995 (в ред. 25.12.2008 г.) года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) признается хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

В ст. 4 Закона о естественных монополиях перечислены сферы деятельности субъектов естественных монополий, к которым в частности относятся услуги водоснабжения и водоотведения.

В соответствии с п.2.1 Устава МУП «Горводоканал г.Волгограда» (изменения и дополнения №1 2008 г.) предприятие создается для обеспечения эффективного использования и развития инженерных сетей муниципальной коммунальной инфраструктуры, используемых в сфере водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, и получение прибыли. Согласно п.2.2 Устава основным видом деятельности МУП «Горводоканал г.Волгограда» является в том числе оказание коммунальных услуг по водоснабжению и водоотведению юридическим и физическим лицам.

С учетом вышеизложенного, МУП «Горводоканал г.Волгограда» занимает доминирующее положение на рынках водоснабжения и водоотведения в границах сетей водоснабжения и водоотведения, принадлежащих МУП «Горводоканал г.Волгограда».

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

Из пункта 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» следует, что исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. При этом суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

Отношения между организацией, осуществляющей эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, органами местного самоуправления и правообладателями земельных участков, возникающие в процессе определения и предоставления технических условий подключения строящихся, реконструируемых или построенных, но не подключенных объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (далее - технические условия), включая порядок направления запроса, порядок определения и предоставления технических условий, а также критерии определения возможности подключения регулируются Правилами определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (утв. Постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 N 83) (далее – Правила предоставления технических условий).

Согласно п. 6 Правил предоставления технических условий «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».

Пунктом 9 Правил предоставления технических условий установлено, что организация, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, обязана в течение 14 рабочих дней с даты получения 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.

В случае обращения правообладателя земельного участка, который намерен осуществить реконструкцию объекта капитального строительства или подключение построенного объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, если технические условия на его подключение отсутствовали либо истек срок их действия, или в случае обращения органа местного самоуправления в целях получения информации о земельных участках, находящихся в границах застроенных территорий, организация, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, определяет технические условия:

- на основе анализа резерва мощностей по производству соответствующих ресурсов и пропускной способности сетей инженерно-технического обеспечения, а в точках взаимного присоединения - совместно с организациями, осуществляющими эксплуатацию технологически связанных сетей инженерно-технического обеспечения с учетом указанного анализа;

- с учетом оценки альтернативных вариантов подключения объектов капитального строительства к существующим сетям инженерно-технического обеспечения;

- с учетом принятых такой организацией в соответствии с ранее выданными техническими условиями обязательств по обеспечению подключения объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (пункт 12 Правил предоставления технических условий).

Согласно п. 10 Правил предоставления технических условий технические условия должны содержать следующие данные: максимальная нагрузка в возможных точках подключения; срок подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, определяемый в том числе в зависимости от сроков реализации инвестиционных программ; срок действия технических условий, но не менее 2 лет с даты их выдачи. По истечении этого срока параметры выданных технических условий могут быть изменены.

Согласно п. 13 Правил предоставления технических условий возможность подключения объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения существует:

- при наличии резерва пропускной способности сетей, обеспечивающего передачу необходимого объема ресурса;

- при наличии резерва мощности по производству соответствующего ресурса.

Отсутствие на момент запроса указанных резервов является основанием для отказа в выдаче технических условий, за исключением случаев, когда устранение этих ограничений учтено в инвестиционных программах организаций,

осуществляющих эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения.

**Таким образом, действующим законодательством предусмотрено, что основанием отказа в выдаче технических условий может быть отсутствие резерва пропускной способности сетей и/или резерва мощности. Однако, в случаях, если устранение этих ограничений учтено в инвестиционных программах организаций, осуществляющих эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, технические условия выдаются.**

Инвестиционная программа МУП «Городской водоканал г.Волгограда» по развитию коммунальных систем водоснабжения и водоотведения Волгограда для подключения строящихся (реконструируемых) объектов на 2011 - 2015 годы, утвержденная Решением Волгоградской городской Думы от 26.01.2011 N 41/1288, а именно п.2.2 (раздел водоснабжение) и п.1.4 (раздел водоотведение) Приложения №2 к Программе, предусматривает проектирование и строительство системы водоснабжения и канализации п.Солнечный Красноотябрьского района г.Волгограда в 2013 г.

Кроме того, на наличие в Инвестиционной программе МУП «Городской водоканал г.Волгограда» работ по строительству системы водоснабжения и канализации п.Солнечный Красноотябрьского района г.Волгограда ссылается и Комитет по строительству Администрации Волгограда в своем письме №14-и/кс-2769 от 20.11.2012 г. в адрес гр. Сычевой Е.Е. Также Комитет по строительству сообщает, о том, что проектно-сметная документация на строительство сетей водоснабжения и канализации п.Солнечный Красноотябрьского района г.Волгограда разработаны.

**Таким образом, при отсутствие резерва пропускной способности сетей и/или резерва мощности в п.Солнечный Красноотябрьского района г.Волгограда и наличии в Инвестиционной программе МУП «Городской водоканал г.Волгограда» мероприятий, направленных на проектирование и строительство системы водоснабжения и канализации п.Солнечный Красноотябрьского района г.Волгограда у МУП «Городской водоканал г.Волгограда» отсутствовали правовые основания для отказа гр. Сычевой Е.Е. (ул. Романтиков, 16), гр.Зининой Г.А. (ул. Романтиков, 35), гр. Бачировой Е.В. (ул. Осенняя, 64) в выдаче технических условий на подключение к сетям водоснабжения и водоотведения.**

В соответствии со статьей 10 ГК РФ не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах.

Исследовав представленные доказательства в их совокупности и взаимной связи с обстоятельствами дела, Комиссия пришла к выводу, что в действиях МУП «Городской водоканал г. Волгограда» имеется факт нарушения антимонопольного законодательства, а именно нарушение ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135 ФЗ «О защите конкуренции» путем ущемления интересов гр. Сычевой Е.Е. (ул. Романтиков, 16), гр.Зининой Г.А. (ул. Романтиков, 35), гр. Бачировой Е.В. (ул. Осенняя, 64) в результате отказа в выдаче технических условий на водоснабжение и водоотведение индивидуальных жилых домов в п.Солнечный Красноотябрьского района г.Волгограда.

В соответствии с частью 1 статьи 50 Закона «О защите конкуренции» по

результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу Комиссия выдает предписание ответчику по делу.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 49 Закона «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, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

Комиссия Управления приходит к выводу о необходимости выдачи МУП «Городской водоканал г. Волгограда» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно: - рассмотреть заявки гр. Сычевой Е.Е. (ул. Романтиков, 16), гр. Зининой Г.А. (ул. Романтиков, 35), гр. Бачировой Е.В. (ул. Осенняя, 64) и выдать технические условия на водоснабжение и водоотведение индивидуальных жилых домов в п. Солнечный Красноотябрьского района г. Волгограда в соответствии Правилами определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (утв. Постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 N 83).

Комиссия Управления полагает, что принятие настоящего решения и выдача ответчику предписания по делу являются достаточными мерами по установлению и пресечению нарушений антимонопольного законодательства.

Согласно части 5 статьи 39 Закона «О защите конкуренции», если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, является самостоятельным составом административного правонарушения. Таким образом, в действиях ответчика Комиссией также усматриваются признаки административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

**РЕШИЛА:**

1. Признать Муниципальное унитарное предприятие «Городской водоканал г. Волгограда» (г. Волгоград, ул. Песчанокопская, 2/1 (юридический адрес), г. Волгоград, ул. Пархоменко, 47а (почтовый адрес), ИНН: 3446002106; ОГРН: 1033400546156) нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением в результате ущемления интересов гр. Сычевой Е.Е. (ул. Романтиков, 16), гр. Зининой Г.А. (ул. Романтиков, 35), гр. Бачировой Е.В. (ул. Осенняя, 64) путем отказа в выдаче технических условий на водоснабжение и водоотведение индивидуальных жилых домов в п. Солнечный Красноотябрьского района г. Волгограда.

2. Выдать Муниципальному унитарному предприятию «Городской водоканал г. Волгограда» (г. Волгоград, ул. Песчанокопская, 2/1 (юридический адрес), г. Волгоград, ул. Пархоменко, 47а (почтовый адрес), ИНН: 3446002106; ОГРН: 1033400546156) предписание об устранении допущенного нарушения.

3. Передать материалы дела № 13-01-10-04/136 о нарушении антимонопольного законодательства уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.