

РЕШЕНИЕ

По делу № 11-01-10-04/217

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть оглашена 29 сентября 2011 г. г. Волгоград

Решение в полном объеме изготовлено 06 октября 2011 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, утвержденная приказами №247 от 18.04.2011 г., №514 от 02.08.2011 г. руководителя Управления, в составе:

Никуйко И.Б. – председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления ФАС России по Волгоградской области,

Удовик К.А. – государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии,

Кочетова Г.В. – государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии;

рассмотрев материалы дела №11-01-10-04/217 по признакам нарушения Муниципальным унитарным предприятием «Городской водоканал г.Волгограда» (юридический адрес: 400002, Волгоградская область, г. Волгоград, ул.Песчанокопская, 2/1; почтовый адрес: 400050, Волгоградская область, г. Волгоград, Пархоменко, 47а, ИНН 3446002106) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции",

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее - Управление) поступило обращение Прокуратуры г.Волгограда в интересах Закрытого акционерного общества «САКСЕС» (далее - ЗАО «САКСЕС», заявитель) (вх. № 1645 от 18.03.2011 г.), в части обоснованности включения пунктов 7, 11 в технические условия №22Кр от 09.07.2009 г. «на проектирование подключения намечаемого к строительству объекта к сетям водопровода» и канализации с дополнениями №10Кр от 03.02.2010 г.

Согласно заявлению, для строительства торгово-развлекательного комплекса по ул. 40 лет ВЛКСМ в Красноармейском р-не г. Волгограда, МУП «Городской водоканал г. Волгограда» выданы технические условия «на проектирование подключения намечаемого к строительству объекта к сетям водопровода и канализации» №22Кр от 09.07.2009 г. с дополнениями №10Кр от 03.02.2010 г. Пунктом 7 ТУ №22-Кр от 09.07.2009 года, ТУ №10Кр от 03.02.2010 г. предусмотрено выполнение проекта и перекладки участка водопровода $D=300$ мм по ул. 40 лет ВЛКСМ от пр. им. Столетова до ул. Мачтозаводской, ориентировочной протяженностью 520 п.м., что, согласно письму ЗАО «САКСЕС» №02.0034 от 24.02.2011 г., выходит за пределы границ квартала застройки. Выполнение этого пункта заявитель считает чрезвычайно трудоемким и затратным, и с ним не согласен.

Кроме того, п. 11 технических условий предусмотрена дополнительная плата за технологическое присоединение.

Согласно заявлению, 30 июня 2010 г. в адрес МУП «Городской водоканал г. Волгограда» направлено письмо с предложением внести изменения в технические условия и исключить п. 7 и п. 11, до 24.02.2011 г. ответ получен не был.

В письмах №02.0034 от 24.02.2011 г., №04.086 от 12.04.2011 г. ЗАО «САКСЕС» указало,

что «не обращалось в органы местного самоуправления с вопросом о предоставлении технических условий на подключение проектируемого объекта к водопроводу, т.к. уполномоченным органом по выдаче технических условий на водоснабжение и водоотведение является МУП «Горводоканал г.Волгограда». ЗАО «САКСЕС» лишено возможности заключить договор на водоснабжение и водоотведение с другими организациями в связи с тем, что водопроводно-канализационное хозяйство находится в ведении МУП «Горводоканал г.Волгограда», а также в связи с отсутствием альтернативного подключения. ЗАО «САКСЕС» считает, что взимание дополнительной платы или понуждение к выполнению дополнительных работ, связанной с подключением проектируемых объектов к инженерно-технической инфраструктуре и технологическим присоединением кроме платы за подключение является незаконным».

На заседаниях Комиссии по рассмотрению дела №11-01-10-04/217 о нарушении антимонопольного законодательства и в письменных объяснениях от 23.05.2011 г. (вх. №3600) МУП «Городской водоканал г.Волгограда» пояснил следующее. «Существующие сети в месте застройки находятся в муниципальной собственности и эксплуатируются с 1971 года. Торгово-развлекательный комплекс «Грин-Парк» по ул.40 лет ВЛКСМ запроектирован в зеленой зоне, в связи с чем технологический расход воды комплексом, не значившимся в генеральном плане развития г. Волгограда на момент прокладки водопровода в 1971 г., не учтены проектировщиками водопровода при расчёте его пропускной способности на момент прокладки сетей.

Первоначальные технические условия №179КР от 26.12.2006 г. были выданы ЗАО «Региональная энергетическая служба».

На запрашиваемую заказчиком строительства нагрузку 500 м³/сут техническая обеспеченность бесперебойной поставки ресурса могла быть достигнута только путём перекладки водопровода $d = 300$ мм по ул. 40-лет ВЛКСМ от пр. Столетова до ул. Мачтозаводская, о чём в технических условиях сделана соответствующая рекомендация: «запроектировать и переложить участок водопровода», что обеспечит бесперебойное водоснабжение объекта. 09.07.2009 г по запросу ЗАО «САКСЭС» техническими условиями №22КР была определена вторая точка подключения к сетям водопровода, не влияющая на нагрузку сетей.

В январе 2010 года ЗАО «Промгражданпроект» представил на согласование проектную документацию на прокладку сетей водопровода к торгово-развлекательному комплексу (22-2009НВК), выполненную по заказу ЗАО «САКСЭС». Был разработан проект прокладки водовода $d=300$ мм из полиэтиленовых труб ПЭ 80 гост 18599-2001, пропускная способность которых выше существующего трубопровода, выполненного из чугунных труб.

Письмом от 17.12.2009 г. №127/17 заказчик запросил внести изменения в ранее выданные технические условия, поскольку в предыдущих запросах не учёл противопожарный расход, который составляет 190 л/сек (ранее заявлялось на бытовые нужды 5,8 л/сек), с наружным пожаротушением 30л/сек.

МУП «Городской водоканал г. Волгограда» уведомил заказчика, что для обеспечения пропускной способности заявленного объёма ресурса необходима прокладка второго ввода водовода от существующей ветки $D=700$ по ул. Мачтозаводская (исх. №121и-10 от 19.01.10), в связи с чем были выданы тех. условия №10кр от 02.02.2010 г.

18.03.2010 г письмом №127/19 ЗАО «САКСЕС» просит изменить тех. условия в связи с увеличением наружного пожаротушения до 40 л/сек. С учетом предложений проектной организации ЗАО «Промгражданпроект» были выданы новые измененные технических условия №19КР от 15.03.2010 г.

При указанных обстоятельствах Предприятием были учтены как пропускная мощность сетей водоснабжения в области застройки, обязательства перед иными потребителями, водоснабжение которых осуществляется с помощью указанных водопроводных сетей, и обоснованно принято решение о перекладке водопровода $D=300$ мм по ул. 40-лет ВЛКСМ от пр. Столетова до ул.

Мачтозаводская, что полностью соответствует содержанию п. 7 и п. 12 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, и, следовательно, не является нарушением законодательства.

В случае, когда для подключения к сетям инженерно-технического обеспечения строящихся (реконструируемых) объектов капитального строительства требуется создание (реконструкция) сетей инженерно-технического обеспечения, расходы (включая реконструкцию и создание сетей инженерно-технического обеспечения), необходимые для подключения объекта капитального строительства возлагаются на лицо, обратившееся за получением технических условий.

Включение в текст технических условий п. 11 (учитывая, что технические условия выдаются на срок не менее 2 лет) является указанием, что с момента утверждения инвестиционной программы Предприятия и утверждения ему тарифа на подключение, заказчик будет иметь возможность внести плату за подключение, определяемую как произведение ставки тарифа и величины заявленной нагрузки, и не нести расходы на выполнение работ по созданию (реконструкции) сетей».

Рассмотрев, имеющиеся материалы дела, заслушав доводы сторон, исследовав доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

Для признания лица, нарушившим требования статьи 10 Закона о защите конкуренции, необходимо установить, что данное лицо является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на соответствующем товарном рынке. Согласно п.1 ч.1 ст. 5 ФЗ «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.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной

малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

Таким образом, установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта производится с учетом его доли на рынке определенного товара. Если доля лица на рынке определенного товара превышает 50 процентов, то в силу пункта 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции положение такого лица признается доминирующим, если не доказано иное.

В соответствии с п. 3.7. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией и в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС РФ от 28.04.2010 года № 220, в рамках рассмотрения дела Управлением был подготовлен аналитический отчет № 560 от 01.08.2011 года по результатам проведения анализа рынков услуг водоснабжения и водоотведения на территории г.Волгограда в период с 01.01.2009 г. по 31.12.2010 г.

В пункте 5.1 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке определено, что в состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, включаются хозяйствующие субъекты, реализующие в его границах рассматриваемый товар в пределах определенного временного интервала исследования товарного рынка.

На основании выводов аналитического отчета № 560 от 01 августа 2011 года в совокупности с материалами настоящего дела Комиссия определила, что доля МУП «Горводоканал г.Волгограда» на рынке услуг водоснабжения в географических границах централизованной системы коммунального водоснабжения, эксплуатируемой МУП «Городской водоканал г. Волгограда», в рассматриваемом периоде занимает долю 100%.

По определению статьи 5 Закона о защите конкуренции положение МУП «Горводоканал г.Волгограда» является доминирующим.

На основании изложенного, МУП «Горводоканал г.Волгограда» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг водоснабжения в границах г.Волгограда.

Довод МУП «Городской водоканал г.Волгограда» относительно того, что Предприятием обоснованно принято решение о перекладке водопровода $D=300$ мм по ул. 40-лет ВЛКСМ от пр. Столетова до ул. Мачтозаводская, что данное условие полностью соответствует содержанию п. 7 и п. 12 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, и, следовательно, не является нарушением законодательства, является необоснованным по следующим основаниям.

Согласно статье 210 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) (от 30.11.1994 № 51-ФЗ) «Собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором».

Согласно п.10 ст.48 Градостроительного кодекса РФ от 29.12.2004 № 190-ФЗ (принят ГД ФС РФ 22.12.2004) 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 Российской Федерации.

Отношения между абонентами (заказчиками) и организациями водопроводно-канализационного хозяйства в сфере пользования централизованными системами водоснабжения и (или) канализации населенных пунктов регулируются Правилами пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации (утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 12.02.1999 г. №167).

Раздел III «Присоединение объектов к системам коммунального водоснабжения и канализации» указанных Правил утратил силу, в связи с принятием Постановления Правительства РФ от 13.02.2006 №83 «Об утверждении Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и Правил подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения» (далее Правила).

Настоящие Правила регулируют 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. Так же Правила применяются в случаях, когда в результате строительства (реконструкции) сетей инженерно-технического обеспечения либо оборудования по производству ресурсов требуется подключение к технологически связанным сетям инженерно-технического обеспечения.

В соответствии с п. 2 Правил определения технических условий подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения - это процесс, дающий возможность осуществления подключения строящихся (реконструируемых) объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, а также к оборудованию по производству ресурсов - воды, газа, электрической и тепловой энергии, используемых для предоставления услуг по электро-, тепло-, газо- и водоснабжению.

В соответствии с постановлением Главы Волгограда от 07.11.2008 г. №2312 объекты, относящиеся к водопроводно-канализационному хозяйству Волгограда, были переданы МУП «Городской водоканал г.Волгограда» на праве хозяйственного ведения.

При этом собственником водопроводно-канализационного имущества, переданного Предприятию, является муниципальное образование город Волгоград в лице Администрации Волгограда.

Объекты водопроводно-канализационного хозяйства Волгограда, переданные в хозяйственное ведение Предприятия, расположены во всех районах г.Волгограда. На момент выдачи технических условий ЗАО «Саксес» инвестиционная программа МУП «Городской водоканал г.Волгограда» утверждена не была. Проект инвестиционной программы МУП «Городской водоканал г. Волгограда» по развитию коммунальных систем водоснабжения и водоотведения Волгограда для подключения строящихся (реконструируемых) объектов на период 2010-2014 гг. был представлен в Администрацию Волгограда 08.06.2010 г. сопроводительным письмом от 08.06.2010 г. №2732и-10 (вх. №05-В/5596-1в от 08.10.10).

Так как инвестиционная программа МУП «Городской водоканал г.Волгограда» не утверждена, то согласно п. 7 Правил технические условия выдаются при предоставлении земельного участка для комплексного освоения с последующей передачей создаваемых сетей инженерно-технического обеспечения в государственную или муниципальную собственность либо при подключении к существующим сетям инженерно-технического обеспечения и выполнении указанной организацией за счет средств правообладателя земельного участка работ, необходимых для подключения к сетям инженерно-технического обеспечения в точке подключения на границе существующих сетей. Это условие не распространяется на случаи, когда для подключения к сетям инженерно-технического обеспечения строящихся (реконструируемых) объектов капитального строительства не требуется создания (реконструкции) сетей инженерно-технического обеспечения.

Таким образом, обязанность по выполнению работ, необходимых для подключения абонентов, лежит на организации, осуществляющей эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, т.е. на МУП «Городской водоканал г.Волгограда».

Утверждение МУП «Городской водоканал г.Волгограда» относительно того, что в случае, когда для подключения к сетям инженерно-технического обеспечения строящихся (реконструируемых) объектов капитального строительства требуется создание (реконструкция) сетей инженерно-технического обеспечения, расходы (включая реконструкцию и создание сетей инженерно-технического обеспечения), необходимые для подключения объекта капитального строительства возлагаются на лицо, обратившееся за получением технических условий правомерно. Но данное утверждение не обосновывает правомерность возложения на лицо, обратившееся за выдачей технических условий, требований по перекладке сетей, принадлежащих организации водопроводно-канализационного хозяйства.

В соответствии с п. 4 Постановления Правительства РФ от 09.06.2007 N 360 (ред. от 27.11.2010) «Об утверждении Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры» (далее – Правила заключения и исполнения публичных 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.

В случае если для подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения в соответствии с законодательством Российской Федерации требуется получение технических условий на подключение объекта капитального строительства к сети инженерно-технического обеспечения (далее - технические условия), исполнителем по договору о подключении является организация коммунального комплекса, выдавшая такие технические условия (п.3 Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры).

На основании вышеизложенного Комиссия делает вывод о том, что МУП «Городской водоканал г.Волгограда», выдав технические условия №22-Кр от 09.07.2009 года, ТУ №10Кр от 03.02.2010 г., необоснованно предъявило требование ЗАО «Саксес» выполнить проект и перекладку водопровода $D=300$ по ул.40 лет ВЛКСМ от пр. Столетова до ул. Мачтозаводской протяженностью 520 погонных

метров.

Пунктом 11 ТУ №22-Кр от 09.07.2009 года, ТУ №10Кр от 03.02.2010 г. МУП «Городской водоканал г.Волгограда» сообщает, что стоимость технологического подключения и присоединения к сетям водопровода и канализации будет определена дополнительно после утверждения тарифов администрацией города.

МУП «Городской водоканал г.Волгограда» утверждает, что включение в текст технических условий п. 11 (учитывая, что технические условия выдаются на срок не менее 2 лет) является указанием, что с момента утверждения инвестиционной программы Предприятия и утверждения ему тарифа на подключение, заказчик будет иметь возможность внести плату за подключение, определяемую как произведение ставки тарифа и величины заявленной нагрузки, и не нести расходы на выполнение работ по созданию (реконструкции) сетей.

Пунктом 12 Постановления Правительства РФ от 09.06.2007 N 360 (ред. от 27.11.2010) «Об утверждении Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры» (далее – Правила заключения и исполнения публичных договоров) определено, что в договоре о подключении должно найти отражение соглашение сторон о размере платы за подключение и порядок её внесения.

В соответствии с пунктом 14 названных Правил размер платы при отсутствии утвержденной инвестиционной программы исполнителя или отсутствии в утвержденной инвестиционной программе исполнителя мероприятий по увеличению мощности и (или) пропускной способности сети инженерно-технического обеспечения, к которой будет подключаться объект капитального строительства, определяется соглашением сторон исходя из расходов по созданию (реконструкции) сетей инженерно-технического обеспечения для подключения такого объекта на границе земельного участка.

Однако, из содержания пунктов 7 и 11 ТУ №22-Кр от 09.07.2009 года, ТУ №10Кр от 03.02.2010 г. следует, что ЗАО «Саксес» необходимо выполнить определенные работы на сетях инженерно-технического обеспечения, а так же дополнительно оплатить технологическое подключение и присоединение. Довод МУП «Городской водоканал г.Волгограда» о том, что включение в текст технических условий п. 11 является просто указанием несостоятелен, так как п. 11 ТУ №22-Кр от 09.07.2009 года, ТУ №10Кр от 03.02.2010 г. является одним из условий подключения.

Таким образом, МУП «Городской водоканал г.Волгограда», как организация, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, согласно пп.1 п.20 Правил заключения договора о подключении, обязана совершить действия по подготовке сетей инженерно-технического обеспечения к подключению объекта капитального строительства и подаче ресурсов, а плата за данные действия определяется соглашением сторон исходя из расходов по созданию (реконструкции) сетей инженерно-технического обеспечения.

МУП «Городской водоканал г.Волгограда», занимая доминирующее положение на товарном рынке оказания услуг водоснабжения, нарушило положения части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» при выдаче технических условий №22-Кр от 09.07.2009 года, ТУ №10Кр от 03.02.2010 г. ЗАО «Саксес» на проектирование подключения намечаемого к строительству объекта к сетям водопровода и канализации, ущемив его интересы, путем включения в технические условия не предусмотренные законодательством требования, и тем самым несение дополнительных экономически необоснованных затрат, чем создало препятствия для осуществления его деятельности.

Статьей 10 Закона о защите конкуренции запрещены действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых

являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Однако, Прокуратурой г. Волгограда в результате проведенной проверки было выявлено несоответствие технических условий требованиям законодательства и выдано представление об устранении нарушений действующего законодательства от 23.03.2011 г. №7-16-2011.

В настоящее время, МУП «Городской водоканал г. Волгограда», выполнив предписание прокуратуры, отозвало ранее выданные технические условия ЗАО «Саксес» и выдало новые №18Кр от 30.03.2011 г., определяющие максимальный размер нагрузки на сеть, учитывающие фактический резерв пропускной способности участка сети, определяющий максимальную нагрузку, предоставление которой возможно без осуществления каких-либо дополнительных мероприятий по увеличению пропускной способности сети.

Поскольку в период рассмотрения настоящего дела ответчиком МУП «Городской водоканал г.Волгограда», в связи с получением вышеуказанного представления, были предприняты меры по устранению выявленных нарушений и приведению выдаваемых ЗАО «Саксес» технических условий требованиям действующего законодательства, Комиссия пришла к выводу об отсутствии необходимости выдачи ответчику предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о конкуренции, и п. 3.43. Регламента подготовки и ведения дел о нарушениях антимонопольного законодательства и законодательства о естественных монополиях, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать МУП «Городской водоканал г.Волгограда» нарушившим ч. 1 ст. 10 ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу УФАС по Волгоградской области для принятия решения о возбуждении в отношении МУП «Городской водоканал г.Волгограда» административного производства.