

## РЕШЕНИЕ

по делу №04-01/03-2011

г. Смоленск

Резолютивная часть решения оглашена 31 марта 2011 г.

Решение в полном объеме изготовлено 7 апреля 2011 г.

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...> рассмотрев дело № 04-01/03-2011 о нарушении СМУП «Горводоканал» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении своим доминирующим положением путем необоснованного требования от <...> дополнительного согласования с ОАО «Смоленскоблгаз» подключения к водопроводной линии жилого дома №11 по ул.Промкасса п.Красный бор в г.Смоленске после фактического выполнения абонентом технических условий от 31.08.2010 №323,

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Смоленского УФАС России поступило обращение <...>, действующего от имени своей супруги <...>, от 01.11.2010 о возможном наличии в действиях СМУП «Горводоканал» (далее – Ответчик) признаков нарушения антимонопольного законодательства в части предъявления <...> (далее – Абонент) дополнительного требования о согласовании с ОАО «Смоленскоблгаз» подключения жилого дома №11 по ул. Промкасса после фактического выполнения технических условий от 31.08.2010 №323.

Из заявления и представленных документов следует, что Ответчиком были выданы Абоненту технические условия на водоснабжение и канализацию жилого дома №11 по ул. Промкасса от 31.08.2010 №323 (далее – ТУ).

Пунктом 1 ТУ определено, что водоснабжение жилого дома Абонента будет осуществляться от частной водопроводной линии по ул. Промкасса, по согласованию с ее владельцем – <...>.

17.09.2010 Абонентом было получено согласие от владельца на врезку в частную водопроводную линию.

30.09.2010 ООО «ПСФ Константа» по заказу Абонента по условиям ТУ был выполнен проект наружных сетей водоснабжения и канализации.

11.10.2010 Абонент почтовой связью получил письмо Ответчика от 16.09.2010 №229, которым сообщалось о необходимости получить согласование с ОАО «Облгаз» ТУ на подключение водопроводной линии жилого дома №11 по ул. Промкасса.

15.10.2010 Абонент представил Ответчику проект, где ему на плане с сетями водопровода и канализации произвели отметку о согласовании и дополнительно вписали: п. 6 – подключение канализации; п. 1 – водоснабжение возможно после получения разрешения от ОАО «Облгаз», а также проставлена отметка «п.1 – Согласовать с владельцем основной водопроводной линии – ОАО «Облгаз».

Абонент считает, что вышеуказанные обстоятельства свидетельствуют о наличии в действиях СМУП «Горводоканал» признаков нарушения антимонопольного законодательства и МУП «Горводоканал» неправоммерно возлагает на Абонента свои обязанности по согласованию ТУ с ОАО «Смоленскоблгаз» наличия резерва пропускной способности водопроводной линии последнего.

10.03.2011 на заседании Комиссии Смоленского УФАС России представитель

Заявителя поддержал свои доводы и сообщил, что после выполнения всех мероприятий, предусмотренных ТУ, Ответчиком было предъявлено к исполнению дополнительное требование о необходимости согласования Абонентом ТУ с ОАО «Смоленскоблгаз». Указал, что данное дополнительное требование Ответчика о предоставлении согласования ТУ с ОАО «Смоленскоблгаз» необоснованно и противоречит действующему законодательству. Вместе с тем, ОАО «Смоленскоблгаз» отказал в согласовании ТУ, сославшись на отсутствие резерва пропускной способности и мощности инженерно-технических сетей, через которые согласно ТУ предусматривается водоснабжение жилого дома №11 по ул. Промкасса. Считая что ТУ выполнены в полном объеме, 02.02.2011 Абонент обратился в адрес Ответчика с заявлением на подключение жилого дома №11 по ул. Промкасса к инженерно-техническим сетям водоснабжения. Однако, Ответчиком до настоящего времени не представлен ответ о результатах рассмотрения заявки на подключение.

Представители Ответчика не признали факт нарушения антимонопольного законодательства и пояснили, что до настоящего времени ТУ Абонентом не выполнены в полном объеме. Считают, что Абонент обязан получить согласие ОАО «Смоленскоблгаз» на пропуск воды по принадлежащим ОАО «Смоленскоблгаз» водопроводным линиям, так как Абонент будет пользоваться чужим имуществом. В настоящее время договор безвозмездного пользования от 10.11.2003 №1, по условиям которого водопроводная линия на оздоровительный лагерь «Смена» была передана ОАО «Смоленскоблгаз» в безвозмездное пользование СМУП «Горводоканал», расторгнут 24.02.2011. Комиссии Смоленского УФАС России было представлено дополнительное соглашение от 24.02.2011 о расторжении договора безвозмездного пользования от 10.11.2003 №1.

Представители Ответчика также сообщили, что на момент выдачи Абоненту ТУ у СМУП «Горводоканал» отсутствовала какая-либо информация, указывающая на наличие либо отсутствие резерва пропускной способности действующего водопровода на оздоровительный лагерь «Смена».

Представитель ОАО «Смоленскоблгаз» (лицо, располагающее сведениями о рассматриваемых Комиссией Смоленского УФАС России обстоятельствах) сообщил, что до расторжения договора безвозмездного пользования от 10.11.2003 №1 подключение новых абонентов к существующей водопроводной линии на оздоровительный лагерь «Смена» осуществлял СМУП «Горводоканал».

Также указал, что в настоящее время возникает острая нехватка воды для нормального функционирования оздоровительного лагеря «Смена», в связи с чем возможность подключения новых абонентов к существующим сетям водоснабжения отсутствует.

Определением Смоленского УФАС России от 14.03.2011 №715/04 рассмотрение дела №04-01/03-2011 откладывалось.

31.03.2011 заседание Комиссии Смоленского УФАС России было продолжено. На заседании представителем Заявителя были представлены документы, подтверждающие согласование СМУП «Горводоканал» ранее выданных ТУ и сообщено, что все спорные вопросы, связанные с осуществлением водоснабжения жилого дома №11 по ул. Промкасса урегулированы в полном объеме.

Рассмотрев имеющиеся в деле материалы и доводы Ответчика, Комиссия Смоленского УФАС России установила следующее.

В соответствии с 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.

Приказом Смоленского УФАС России от 05.03.1998 №30 СМУП «Горводоканал» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих объектов.

Частью 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Пунктом 1 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 №83 (далее – Правила), установлено, что 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. Правила применяются также 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.

Комиссией Смоленского УФАС России было установлено, что согласно ТУ водоснабжение жилого дома №11 по ул. Промкасса было предусмотрено, через следующие водопроводные линии:

- частную водопроводную <...> (непосредственное присоединение);
- водопроводную линию на оздоровительный лагерь «Смена», находящуюся в момент выдачи ТУ в эксплуатации СМУП «Горводоканал».

Согласно договору безвозмездного пользования от 10.11.2003 №1 (далее – Договор безвозмездного пользования) ОАО «Смоленскоблгаз» передало СМУП «Горводоканал» водопроводные сети (сооружения на таких сетях) в п. Красный бор на срок 20 лет.

Пунктом 2.2.3 Договора безвозмездного пользования определено, что СМУП «Горводоканал» осуществляет развитие сетей водоснабжения в г. Смоленске и Смоленском районе, выдает технические условия и осуществляет подключение к существующему водопроводу новых потребителей без согласования ОАО «Смоленскоблгаз».

На основании Договора безвозмездного пользования приказом СМУП «Горводоканал» от 19.11.2003 №941/П «О принятии в безвозмездное пользование

имущества» водопроводная линия на оздоровительный лагерь «Смена» п. Красный бор» была принята Ответчиком в пользование и поставлена на учет, а именно: водопроводная линия диаметром 57 мм. (1,5 п.м.) и водопроводная линия диаметром 90 мм. (1499,4 п.м.), а также осуществлена регистрация уже подключенных абонентов.

Как следует из представленных в ходе рассмотрения дела №04-01/03-2011 документов 24.02.2011 между ОАО «Смоленскоблгаз» и СМУП «Горводоканал» было подписано соглашение о расторжении договора безвозмездного пользования от 10.11.2003 №1.

При таких обстоятельствах Комиссия Смоленского УФАС России пришла к выводу о том, что в момент выдачи <...> технических условий на водоснабжение и канализацию жилого дома №11 по ул. Промкасса от 31.08.2010 №323 Ответчик самостоятельно осуществлял эксплуатацию водопроводных сетей и подключение новых потребителей к таким сетям согласно выдаваемым техническим условиям. Пунктом 12 Правил определено, что 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.

Пунктом 13 Правил установлено, что возможность подключения объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения в случаях, указанных в пункте 12 Правил, 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.

В соответствии с пунктом 14 Правил в целях подтверждения наличия резервов пропускной способности сетей инженерно-технического обеспечения, обеспечивающих передачу необходимого объема ресурса, и (или) резерва мощности по производству соответствующего ресурса организация, получившая запрос о выдаче технических условий, согласовывает технические условия с организациями, владеющими технологически связанными сетями инженерно-технического обеспечения и (или) объектами по производству данного ресурса. Соответствующие организации в течение 5 рабочих дней с даты обращения

должны согласовать данную информацию либо представить письменный мотивированный отказ.

Пунктом 17 Правил установлено, что в случае если подключение объекта капитального строительства возможно только к существующим сетям инженерно-технического обеспечения, принадлежащим на праве собственности или на ином законном основании лицу, которое является потребителем соответствующего вида ресурсов (далее - основной абонент), технические условия такого подключения могут быть выданы основным абонентом по согласованию с ресурсоснабжающей организацией, к чьим объектам присоединены принадлежащие основному абоненту сети инженерно-технического обеспечения. По соглашению между ресурсоснабжающей организацией и основным абонентом технические условия может разработать ресурсоснабжающая организация.

Учитывая то, что на момент выдачи Абоненту ТУ Ответчик владел участком водопроводной сетью от водоразбора до сетей, принадлежащих <...>, он должен был владеть и владел информацией о наличии (отсутствии) резерва пропускной способности водопроводной линии на оздоровительный лагерь «Смена» и должен был в течение 5 рабочих дней после запроса Абонента о выдаче технических условий самостоятельно согласовать информацию о пропускной способности частной водопроводной сети с <...>. Какое-либо согласование после выдачи абонентам технических условий действующим законодательством не предусмотрено.

Кроме того, в ходе заседания Комиссией Смоленского УФАС России было установлено, что <...> 02.02.2011 представила в адрес СМУП «Горводоканал» заявление о подключении жилого дома №11 по ул. Промкасса п. Красный бор в г. Смоленске к инженерно-техническим сетям водоснабжения согласно ТУ и о заключении договора о подключении объекта. Однако, СМУП «Горводоканал» ответ о результатах рассмотрения заявления о подключении Абоненту не представило.

Пунктом 15 Правил установлено, что подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения осуществляется на основании договора. Порядок заключения и исполнения указанного договора, существенные условия такого договора, права и обязанности сторон определяются в соответствии с законодательством Российской Федерации. Пунктом 4 Правил подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 №83 (далее – Правила подключения), установлено, что подключение строящихся, реконструируемых или построенных, но не подключенных к сетям инженерно-технического обеспечения объектов капитального строительства осуществляется в порядке, который включает следующие этапы: подача заказчиком заявления о подключении с указанием требуемого объема подключаемой нагрузки; заключение договора о подключении с учетом технических условий, ранее полученных заказчиком от исполнителя или органа местного самоуправления либо от предыдущего правообладателя земельного участка, при условии, что срок действия технических условий не истек; исполнение сторонами условий договора о подключении в части выполнения мероприятий, необходимых для фактического присоединения объектов заказчика к сетям инженерно-технического обеспечения, и проверка сторонами выполнения этих мероприятий; присоединение объектов заказчика к сетям инженерно-технического обеспечения и подписание сторонами акта о присоединении, фиксирующего техническую готовность к подаче ресурсов на объекты заказчика; выполнение условий подачи ресурсов.

Пунктом 7 Правил подключения определено, что исполнитель при получении от заказчика заявления о подключении объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и необходимых документов проверяет их соответствие установленным в Правилах подключения требованиям. В случае представления не всех документов, указанных в пункте 6 настоящих Правил, исполнитель в течение 6 рабочих дней с даты получения указанного заявления уведомляет об этом заказчика и в 30-дневный срок с даты получения недостающих документов рассматривает заявление о подключении. В случае представления всех документов, указанных в пункте 6 настоящих Правил, исполнитель в 30-дневный срок с даты их получения направляет заказчику подписанный договор о подключении и условия подключения. Условия подключения должны предусматривать подключение в пределах границ земельного участка, за исключением случаев, установленных пунктом 7 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения.

Таким образом, Ответчик обязан был в случае получения всех документов в 30-дневный срок с даты их получения направить проект публичного договора о подключении объекта, а в случае получения не всех необходимых документов - в 6-дневный срок с даты получения заявления уведомить Абонента о необходимости предоставления недостающих документов.

Как усматривается из пояснений лиц участвующих в деле и имеющихся материалов СМУП «Горводоканал» в установленные законодательством сроки не осуществил каких-либо действий по соблюдению процедуры установленной нормами пункта 7 Правил подключения, результатом чего являлось или могло являться не предоставление в установленные сроки проекта договора о подключении объекта к сетям инженерно-технического обеспечения.

Вместе с тем, из представленных 31.03.2011 на заседании Комиссии Смоленского УФАС России представителем Заявителя документов следует, что СМУП «Горводоканал» 30.03.2011 была произведена в ТУ отметка о согласовании их с ОАО «Смоленскоблгаз», то есть ОАО «Смоленскоблгаз» согласовал подключение жилого дома №11 по ул. Прамкасса к водопроводу, проложенному к жилым домам №45а и №45б по ул. Промкасса, в необходимых объемах (письмо ОАО «Смоленскоблгаз» от 23.03.2011 №2/2-542).

Таким образом, Комиссия Смоленского УФАС России приходит к выводу, что действия СМУП «Горводоканал» по включению 15.10.2010 и истребованию от <...> дополнительного согласования ТУ с ОАО «Смоленскоблгаз», свидетельствуют о нарушении Ответчиком Правил, что в силу части 1 статьи 10 №135-ФЗ «О защите конкуренции» недопустимо. Однако, в связи с совершением СМУП «Горводоканал» 30.03.2011 действий по согласованию ТУ и устранению дальнейшего нарушения законных интересов <...>. Комиссия Смоленского УФАС России пришла к выводу о том, что имеющиеся в деле материалы и установленные 31.03.2011 на заседании обстоятельства указывают на добровольное прекращение СМУП «Горводоканал» допущенного нарушения антимонопольного законодательства.

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 Смоленского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия СМУП «Горводоканал» по предъявлению <...> требований по

согласованию с ОАО «Смоленскоболгаз» информации о наличии резерва пропускной способности водопроводной линии на оздоровительный лагерь «Смена» по выданным абоненту техническим условиям на подключение жилого дома №11 по ул.Промкасса г. Смоленска от 31.08.2010 №323 злоупотреблением доминирующим положением и недопустимыми в соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Производство по делу №04-01/03-2011 прекратить в связи с добровольным устранением СМУП «Горводоканал» нарушения антимонопольного законодательства, предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства СМУП «Горводоканал» не выдавать.

Подписи членов комиссии <...>