

## РЕШЕНИЕ

по делу № 04-01/1111 о нарушении антимонопольного законодательства

г. Кострома

(место вынесения)

Резолютивная часть решения оглашена 10 июля 2013 г.

Решение изготовлено в полном объеме 24 июля 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия; Костромское УФАС России) в составе:

председатель Комиссии: руководитель Костромского УФАС России;

члены Комиссии:

главный государственный инспектор отдела контроля органов власти Костромского УФАС России;

старший государственный инспектор отдела контроля органов власти Костромского УФАС России,

старший государственный инспектор отдела контроля органов власти Костромского УФАС России

в присутствии:

от заявителя – ООО «ПМК», не явился, надлежащим образом извещен о времени и месте рассмотрения настоящего дела;

от ответчика – МУП «Костромагорводоканал», ведущий юрист-консульт юридического отдела МУП «Костромагорводоканал» (доверенность от 09.01.2013 г. №5);

от лица, располагающего сведениями - Управления территориального планирования, городских земель, градостроительства, архитектуры и муниципального имущества администрации города Костромы, не явился, надлежащим образом извещен о времени и месте рассмотрения настоящего дела;

от лица, располагающего сведениями – администрации города Костромы, начальник судебного отдела правового управления администрации города Костромы (доверенность исх. №79/13 от 22.01.2013 г.)

рассмотрев дело № 04-01/1111 по признакам нарушения Муниципальным унитарным предприятием города Костромы «Костромагорводоканал» (156000, г. Кострома, ул. 1 Мая, д.2а) пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В Костромское УФАС России поступило заявление генерального директора ООО «ПМК» на действия МУП «Костромагорводоканал», выразившиеся в установлении в Технических условиях от 03.08.2012 года №2/3188, выданных Обществу на водоснабжение и канализование проектируемого жилого комплекса по ул. Индустриальной, 29 города Костромы, положений, поименованных в пунктах 1.1,1.2, 2, 9, предусматривающих: проектирование и строительство резервуара V=10 тыс. кубов на станции 3-го подъема «Октябрьская» по ул. П. Щербины из-за отсутствия резерва мощности (пункт 1.1); проектирование и строительство водопровода по Кинешемскому шоссе от ул. 2-ая Центральная до ул. Индустриальная в соответствии с проектом расчетной схемы системы водоснабжения Юго-Восточного района г. Костромы (пункт 1.2); осуществление сброса стоков в коллектор Д=500 мм. по ул. Димитрова - ул. Сутырина после окончания строительства и сдачи его в эксплуатацию (пункт 2); обязанность передачи в муниципальную собственность внеплощадочных и уличных сетей водопровода и канализации после строительства и сдачи в эксплуатацию (пункт 9), которые невыгодны для заявителя, носят обременительный характер и прямо не предусмотрены действующим законодательством и нарушают требования части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

По изложенным фактам антимонопольным управлением, в соответствии со статьями 22,23 Закона о защите конкуренции проведена проверка. Анализ представленных в ходе проверки документов и материалов показал следующее.

26.06.2012 года Департаментом государственного имущества и культурного наследия Костромской области было принято распоряжение №1255/3 о предоставлении в собственность ООО «ПМК» земельного участка по адресу: г. Кострома, ул. Старокараваевская, в районе ТЭЦ – 2, на землях племзавода «Караваяево». Между Департаментом государственного имущества и культурного наследия Костромской области и ООО «ПМК» исполнение данного распоряжения заключен договор купли – продажи означенного земельного участка №372.

ООО «ПМК» обратилось в адрес Предприятия за выдачей технических условий на подключение с планируемой величиной планируемой подключаемой нагрузки в размере 481,76 куб.м/сутки.

08.05.2012 года Предприятием выданы Обществу технические условия №2-3188 от 03.08.2012 года на водоснабжение и канализование проектируемого жилого комплекса по ул. Индустриальной, 26 с расходом воды 481, 76 куб. м. в сутки в соответствии с которыми заявителю для водоснабжения и канализования означенного объекта необходимо совершить ряд действия (мероприятий), в частности: запроектировать и построить резервуар V=10 тыс. кубов на станции 3-го подъема «Октябрьская» по ул. П. Щербины из-за отсутствия резерва мощности (пункт 1.1); запроектировать и построить водопровод по

Кинешемскому шоссе от ул. 2-ая Центральная до ул. Индустриальная в соответствии с проектом расчетной схемы системы водоснабжения Юго-Восточного района г. Костромы (пункт 1.2); сброс стоков осуществить в коллектор  $D=500$  мм. по ул. Димитрова - ул. Сутырина после окончания строительства и сдачи его в эксплуатацию (пункт 2); внеплощадочные и уличные сети водопровода и канализации после строительства и сдачи в эксплуатацию передать в муниципальную собственность (пункт 9).

Представленными материалами также подтверждено, что технические условия с подобными требованиями в отношении рассматриваемого объекта выдавались Предприятием Габибову Ю.А. в 2007 году (технические условия №2/970 от 08.05.2007 года) (далее по тексту ТУ от 03.08.2012 и ТУ от 08.05.2007 г. соответственно).

В ответ на запрос антимонопольного органа, МУП «Костромагорводоканал» сообщалось, что проектирование жилого комплекса по ул. Индустриальной, 26 в инвестиционную программу не включено, но указанные в технических условиях мероприятия необходимы для водоснабжения и канализования указанного объекта.

Согласно пункта 10 части 7 статьи 48 Градостроительного кодекса РФ порядок определения и предоставления технических условий и определения платы за подключение (технологическое присоединение), а также порядок подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения может устанавливаться Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства 13.02.2006 года №83 утверждены «Правила 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 по тексту – Правила №83).

Как установлено положениями данного акта, 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, включая порядок направления запроса, порядок определения и предоставления технических условий, а также критерии определения возможности подключения.

Согласно пункта 12 Правил №83 в случае если правообладатель земельного участка намерен осуществить реконструкцию объекта капитального строительства или подключение построенного объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и если технические условия для его подключения отсутствовали либо истек срок их действия, а также если истек срок действия технических условий, выданных органом местного самоуправления в составе документов о предоставлении земельного участка, правообладатель в целях определения необходимой ему подключаемой нагрузки обращается в организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, к которым планируется подключение реконструированного (построенного) объекта капитального строительства, для получения технических условий.

В соответствии с пунктом 13 Правил №83 возможность подключения объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения в случаях, указанных в пункте 12 настоящих 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.

Материалами установлено, что на момент выдачи ООО «ПМК» первичных ТУ (ТУ от 08.05.2007 г.) Инвестиционная программа МУП «Костромагорводоканал» не была утверждена. На момент продления Обществу указанных технических условий (ТУ от 03.08.2012 года) Инвестиционная программа Предприятия была утверждена, однако мероприятий по развитию системы коммунальной инфраструктуры в рассматриваемом районе не содержала.

В соответствии с частью 7 Правил №83 установлено, что в случае если инвестиционная программа организации, осуществляющей эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, не утверждена, 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.

В соответствии с пунктами 1-4 Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры, утвержденных постановлением правительства от 09.06.2007 г. №360 (далее по тексту – Правила №360) настоящие Правила определяют порядок заключения,

изменения и исполнения договора о подключении строящегося, реконструируемого или построенного, но не подключенного здания, строения, сооружения или иного объекта капитального строительства к входящим в систему коммунальной инфраструктуры сетям инженерно-технического обеспечения, включающим тепло-, газо-, водоснабжение, водоотведение и очистку сточных вод.

По договору о подключении организация коммунального комплекса, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения соответствующего вида (далее - исполнитель), обязуется выполнить действия по подготовке системы коммунальной инфраструктуры к подключению объекта капитального строительства и подключить этот объект к эксплуатируемым ею сетям инженерно-технического обеспечения, а лицо, осуществляющее строительство и (или) реконструкцию объекта капитального строительства (далее - заказчик), обязуется выполнить действия по подготовке этого объекта к подключению и оплатить услуги по подключению. 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. 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.

Таким образом, приведенными положениями нормативных актов, регламентирующих порядок действия правообладателя земельного участка (заказчика) и организации ВКХ (исполнителя) предусмотрена прямая обязанность Предприятия произвести соответствующие мероприятия на эксплуатируемых ею сетях по увеличению резерва мощности и пропускной способности сетей водоснабжения, а не возлагать обязанности производства работ на заявителя.

Усмотрев в действиях «Костромагорводоканал» признаки нарушения антимонопольного законодательства, Управлением в целях пресечения выявленных признаков нарушения антимонопольного законодательства и в соответствии с частями 1, 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, а так же Приказом ФАС России от 14 декабря 2011 г. №874 «Об утверждении порядка выдачи предупреждения о прекращении действий (бездействии), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства», Предприятию было выдано предупреждение о прекращении действий (бездействии) содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства исх. №3067/04 от 11.12.2012 г.

В установленный срок предупреждение исполнено не было.

В ответ на предупреждение Предприятие ответило, что подключение проектируемого жилого комплекса без выполнения поименованных в технических условиях мероприятий невозможно в виду отсутствия пропускной способности существующих инженерно – технических коммуникаций водоснабжения и водоотведения в связи с чем необходимо выполнить строительство водопровода по Кинешемскому шоссе от ул. 1-я Центральная до ул. Индустриальной (п.1.2 ТУ). В настоящее время станция Октябрьская питает водой все 1,2,3-й Давыдовские микрорайоны, п. Октябрьский и часть микрорайона Юбилейного, а также застраиваемые районы Жужелино. В настоящее время станция работает на полную мощность. Строительство резервуара объемом 10 тыс. куб (пункт 1.1 ТУ) необходимо в связи с запрашиваемым дополнительным объемом воды.

В виду неисполнения Предприятием предупреждения в установленный срок Управлением было возбуждено настоящее дело по признакам нарушения Закона о защите конкуренции в отношении «Костромагорводоканал», в ходе которого Комиссией было установлено следующее.

В соответствии с частью 7 Градостроительного кодекса РФ технические условия, предусматривающие максимальную нагрузку, сроки подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и срок действия технических условий, а также информация о плате за такое подключение (технологическое присоединение) предоставляется организациями, осуществляющими эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, без взимания платы в течение четырнадцати дней по запросам федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления или правообладателей земельных участков, если иное не предусмотрено законодательством о газоснабжении в Российской Федерации.

Как следует из обращения заявителя и подтверждено документально 08.05.2007 года МУП «Костромагорводоканал» Габирову Ю.А. (генеральный директор ООО «ПМК») выданы ТУ от 08.05.2007 г. на водоснабжение и канализование 4-х этажного жилого дома по ул. Старокараваевская г. Костромы. Срок действия технических условий составил 2 года. В указанный срок застройщик (ООО «ПМК») не исполнил означенные условия, в связи с чем заявкой от 17.07.2012 года обратился в МУП «Костромагорводоканал» за продлением ранее выданных технических условий с планируемой величиной необходимой подключаемой нагрузки 481,76 м3/сутки.

03.08.2012 года Предприятием выданы Обществу ТУ на водоснабжение и канализование

проектируемого жилого комплекса по ул. Индустриальная, д.26. Данными техническими условиями предусмотрена необходимость выполнения Обществом комплекса строительных работ - запроектировать и построить резервуар объемом 10 тыс. кубов на станции 3-го подъема «Октябрьская» по ул. П. Щербины из-за отсутствия резерва мощности (пункт 1.1); запроектировать и построить водопровод по Кинешемскому шоссе от ул. 2-ая Центральная до ул. Индустриальная в соответствии с проектом расчетной схемы системы водоснабжения Юго-Восточного района г. Костромы (пункт 1.2); сброс стоков осуществить в коллектор  $D=500$  мм. по ул. Димитрова - ул. Сутырина после окончания строительства и сдачи его в эксплуатацию (пункт 2); внеплощадочные и уличные сети водопровода и канализации после строительства и сдачи в эксплуатацию передать в муниципальную собственность (пункт 9). Данные положения содержали и ТУ от 08.05.2007 г.

Как указано выше в тексте данного решения и установлено документально на момент выдачи Предприятием Обществу технических условий как первичных, так и вторичных, мероприятий по увеличению мощности и (или) пропускной способности сети инженерно-технического обеспечения Инвестиционная программа не содержала, что подтверждается сторонами и не оспаривается никем из участвующих в деле лиц.

Если у организаций, осуществляющих эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, к которым планируется подключение объектов капитального строительства, отсутствуют утвержденные инвестиционные программы, подключение осуществляется без взимания платы за подключение, а вместо информации о плате за подключение выдаются технические условия в соответствии с пунктом 7 Правил №83.

Частью 7 Правил №83 регламентировано, что в случае если инвестиционная программа организации, осуществляющей эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, не утверждена, 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.

Из буквального толкования указанной нормы следует, что возложение на правообладателя земельного участка обязанности по выполнению работ возможно при соблюдении следующих условий:

- 1) земельный участок предоставляется для комплексного освоения, а таковое в рассматриваемом случае не производилось (пояснения Управления территориального планирования, городских земель, градостроительства, архитектуры и муниципального имущества исх. №2229 от 09.04.2013 года);
- 2) на правообладателя могут быть возложены работы, необходимые для подключения к сетям в точке подключения на границе существующих сетей.

Комиссией по настоящему делу установлено, что ТУ от 08.05.2007 и ТУ от 03.08.2012 г., выданные ООО «ПМК» не содержат в себе обязательных реквизитов, установленных пунктом 10 Правил №83, в соответствии с которым 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.

В выданных заявителю ТУ от 08.05.2007 и от 03.08.2012 г. отсутствуют обязательные и неотъемлемые реквизиты как максимальная нагрузка и точка подключения. Таким образом, по мнению комиссии, документы, выданные Обществу под названием «Технические условия» не являются таковыми в силу закона, так как не определяют максимальной нагрузки и точку подключения.

Представитель МУП «Костромагорводоканал» на заседании комиссии пояснила, что точка подключения определена в ТУ как диаметр водопровода по ул. Индустриальной (пункт 1.3), а максимальная нагрузка определена в виде 481,76 куб. м. в сутки.

Комиссия отклоняет данный довод ответчика, поскольку согласно Правил №83 точкой подключения является место соединения сетей инженерно – технического обеспечения с устройствами и сооружениями, необходимыми для присоединения строящегося (реконструируемого) объекта капитального строительства к системе водоснабжения (водоотведения). То есть, исходя из данной нормы следует, что место соединения сетей понятие конкретно определенное, а не указывающее на протяженность участка сети в пределах которого возможно произвести подключение. Отсутствие в ТУ конкретной точки подключения не позволит заявителю осуществить в последующем проектирование сетей водоснабжения и рассчитать затраты. В части указания в ТУ максимальной нагрузки в выражении 481,76 куб. м. в сутки является, исходя из заявки ООО «ПМК» планируемой величиной необходимой подключаемой нагрузки. Исходя из заявленной планируемой застройщиком величины Предприятие в ТУ должно определять максимальную нагрузку в точке подключения. Технические условия, выданные ООО «ПМК» не содержат в себе прямого указания на точку подключения и максимальную нагрузку, что противоречит пункту 10 Правил.

Подводя итог изложенному выше Комиссия пришла к выводу, что ссылка Предприятия на часть 7 Правил

83 подтверждает обстоятельство того, что возложение на ООО «ПМК» производства работ, не связанных с подключением к сетям инженерно – технического обеспечения в точке подключения на границе существующих сетей, в части проектирования и строительства резервуара объемом 10 тысяч кубов является неправомерным.

В подтверждение правомерности действий Предприятия в части установления в ТУ строительства резервуара объемом 10 тыс. куб. представитель ответчика сослалась на пункт 2 части 14 Правил №360, согласно которого 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, обязательства по сооружению необходимых для подключения объектов инженерно-технической инфраструктуры, не связанному с фактическим присоединением указанных объектов к существующим сетям инженерно-технического обеспечения в рамках договора о подключении, могут быть исполнены заказчиком самостоятельно. В этом случае исполнитель выполняет работы по фактическому присоединению сооруженных заказчиком объектов к существующим сетям инженерно-технического обеспечения, а плата за подключение не взимается.

Однако, на момент выдачи ТУ 2007 года приведенная представителем ответчика норма действовала в иной редакции. В соответствии с пунктом 2 ч. 14 Правил №360, действовавших на момент выдачи ТУ от 08.05.2007 года размер платы за подключение определялся: 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, размер платы за подключение, указываемый в договоре о подключении, определяется соглашением сторон исходя из расходов по созданию (реконструкции) сетей инженерно-технического обеспечения для подключения такого объекта на границе земельного участка. Следует отметить, что плата за подключение по договорам, заключенным в отсутствие инвестиционной программы должна быть рассчитана только исходя из стоимости строительства (реконструкции) сетей для подключения объектов потребителя, но без учета расходов на увеличение мощности объектов организации коммунального комплекса. К такому выводу пришел ФАС Поволжского округа в постановлении от 30.10.2009 по делу №А57-3212/2009. Следовательно, указанный вывод суда подтверждает неправомерность действий Предприятия по возложению обязанности на застройщика выполнить мероприятия по увеличению мощности (пропускной способности) на объектах, принадлежащих Предприятию. Материалами дела подтверждено, что станция 3-го подъема «Октябрьская» по ул. П. Щербины, где необходимо построить резервуар в виду отсутствия резерва мощности, закреплена за Предприятием на праве хозяйственного ведения (свидетельство о государственной регистрации права от 22.09.2011 г.).

Таким образом, установление в первичных ТУ положений, обязанности строительства резервуара на станции 3-го подъема «Октябрьская» является незаконным.

К тому же, Комиссия считает необходимым отметить, что пунктом 13 Правил №83 установлен исчерпывающий перечень оснований для отказа в выдаче технических условий. Таковыми основаниями являются отсутствие на момент запроса резерва пропускной способности сетей, обеспечивающего передачу необходимого объема ресурса, или резерва мощности по производству соответствующего ресурса, за исключением случаев, когда устранение этих ограничений учтено в инвестиционных программах организаций, осуществляющих эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения. Пояснениями ответчика (исх. №28/1780 от 19.03.2013 г.) доказывается обстоятельство того, что на момент выдачи ООО «ПМК» ТУ резерв мощности и пропускной способности отсутствовал. Следовательно, указанные обстоятельства служат основанием для отказа в выдаче ТУ. Однако, ответчик, несмотря на это выдал Обществу ТУ с необоснованными и обременительными положениями в части выполнения за счет средств заявителя работ по увеличению мощности и пропускной способности объектов, находящихся в хозяйственном ведении Предприятия.

Как было указано ранее в настоящем решении срок действия ТУ от 08.05.2007 года, выданных ООО «ПМК» истек, заявитель обратился к ответчику с заявкой на выдачу новых ТУ по тому же объекту. ТУ от 03.08.2012 г. аналогичны первичным ТУ за исключением заявленной планируемой величины подключаемой нагрузки. Как установлено Комиссией по рассмотрению настоящего дела производство работ по проектированию и строительству резервуара чистой воды на станции 3-го подъема «Октябрьская» были вменены помимо заявителя также УМВД России по Костромской области при строительстве 10-этажного жилого дома по ул. Индустриальной, д.20 (ТУ от 26.09.2011 №01-2/7192) – смежный земельный участок с рассматриваемым.

Однако, как установлено представленными Предприятием пояснением и документами строительство резервуара чистой воды на станции 3-го подъема «Октябрьская» включено в Программу «Модернизация объектов коммунальной инфраструктуры г. Костромы на 2011 – 2015 годы» в целях реализации федеральной целевой программы «Жилище» на 2011 -2015 годы». Таким образом, хотя строительство резервуара на станции 3-го подъема «Октябрьская» не было включено в Инвестиционную программу Предприятия, в свою очередь, исполнение её подлежало реализации за счет средств федерального бюджета в виду включения мероприятий по строительству резервуара в вышеозначенную программу.

Выдавая заявителям (ООО «ПМК» УМВД России по Костромской области) ТУ Предприятие не могло не знать о включении мероприятий по строительству резервуара в Программу «Модернизация объектов коммунальной инфраструктуры г. Костромы на 2011 – 2015 годы». Представленными в материалы дела документами подтверждается, что Управлением ЖКХ администрации г. Костромы в адрес Предприятия поступал запрос (исх. №5-1564/11 от 19.10.2011 г.) согласно которого Предприятию необходимо было представить информацию по объектам водопроводно – канализационного хозяйства для включения их в долгосрочную программу на 2011 -2015 годы. Предприятие письмом от 10.11.2011 в адрес администрации направляло указанные сведения. Исходя из содержания письма МУП «Костромагорводоканал» от 10.11.2011 г. №23/8078, в котором Предприятие сообщает перечень объектов коммунальной инфраструктуры г. Костромы, подлежащих включению пунктом 1.3 перечня стоимость строительства резервуара чистой воды на станции 3-го подъема составляет (согласно данных Предприятия) 80 000 000 рублей. Указанные расходы Предприятие необоснованно пыталось возложить на ООО «ПМК», вопреки тому, что возмещение затрат за производство работ по строительству резервуара должно производиться за счет федерального бюджета, во исполнение программы Модернизация объектов коммунальной инфраструктуры г. Костромы на 2011 – 2015 годы. Таким образом комиссия констатировала что в данной части ТУ вступают в противоречие с действующим законодательством, невыгодны для заявителя и обременительны расходы по исполнению ТУ в названной части.

Следовательно, в имеющем место случае обязанность по созданию систем инфраструктуры и выполнению работ по подключению возлагается на организацию, эксплуатирующую сети инженерно – технического обеспечения – МУП «Костромагорводоканал».

В соответствии с пунктом 2 Правил №83 «подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения" - процесс, дающий возможность осуществления подключения строящихся (реконструируемых) объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, а также к оборудованию по производству ресурсов.

Согласно пункту 15 Правил №83 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.

В соответствии с пунктом 3 Правил №360 в случае если для подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения требуется получение технических условий на подключение объекта капитального строительства к сети инженерно-технического обеспечения, исполнителем по договору о подключении является организация коммунального комплекса, выдавшая такие технические условия.

Пунктом 4 Правил №360 предусмотрено, что 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.

Подпунктом «а» пункта 12 Правил №360 регламентированы существенные условия договора о подключении, в частности договор о подключении должен содержать помимо прочих мероприятия, выполняемые заказчиком, - в пределах границ земельного участка заказчика (за исключением случаев, предусмотренных подпунктом 2 пункта 14 настоящих Правил) мероприятия, выполняемые исполнителем, - до границы земельного участка заказчика, на котором располагается объект капитального строительства, мероприятия по увеличению пропускной способности (увеличению мощности) соответствующих систем коммунальной инфраструктуры и мероприятия по фактическому присоединению к сетям инженерно-технического обеспечения (за исключением случаев, предусмотренных подпунктом 2 пункта 14 настоящих Правил).

В виду включения мероприятий по строительству резервуара в Программу «Модернизация объектов коммунальной инфраструктуры г. Костромы на 2011 – 2015 годы» исключает производство данных видов работ за счет заказчика, в рассматриваемом случае ООО «ПМК».

Обязанность по проектированию и строительству резервуара была возложена Предприятием на нескольких лиц без распределения объемов расходов по комплексу работ и учетом объемов потребления их объектов. В рамках рассмотрения дела ответчик так и не смог обосновать, что строительство резервуара объемом 10 тысяч кубов необходимо лишь для удовлетворения потребностей водоснабжения объекта капитального строительства заявителя. Доказательств, подтверждающих обратное материалы дела не содержат.

Довод представителя ответчика, согласно которого выданные ТУ не обязывают заявителя выполнять их Комиссия находит несостоятельным в виду следующего.

Выполнение работ, означенных в ТУ является необходимым условием для последующей подготовки проектной документации, заключения договора о подключении и ввода объекта в эксплуатацию. Таким образом, без выполнения положений ТУ отсутствует реальная возможность заключения договора о подключении и как следствие ввод объекта в эксплуатацию. Что не учтено ответником.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

В пункте 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» разъяснено, что арбитражным судам следует обратить внимание на то, 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.

Также надлежит иметь в виду, что 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.

В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Таким образом, для установления состава указанного правонарушения необходимо наличие в совокупности следующих условий: хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на соответствующем товарном рынке; совершение им действий (бездействия), характеризующихся как злоупотребление доминирующим положением.

В соответствии со статьей 5 Закона 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.

Согласно части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В силу статей 3, 4 Федерального закона «О естественных монополиях» услуги по водоснабжению и водоотведению с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры оказываются хозяйствующими субъектами в состоянии естественной монополии.

Согласно приказа Костромского УФАС России №120 от 21.08.2002 г. муниципальное унитарное предприятие города Костромы «Костромагорводоканал» осуществляющее деятельность в сфере услуг водоснабжения и водоотведения, включено в «Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов» с долей более 50% в пределах своих сетей.

При таких обстоятельствах Предприятие занимает доминирующее положение на рынке услуг водоснабжения и водоотведения, следовательно на него распространяются положения статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункта 10 статьи 4 Закона о защите конкуренции монополистическая деятельность - это злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью.

Статьей 10 Закона о защите конкуренции установлен запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

В данном случае, МУП «Костромагорводоканал», действуя без учета приведенных правоположений предусмотрело в технических условиях требование о проектировании и строительстве резервуара чистой воды на станции 3-го подъема «Октябрьская», обязанность передачи в муниципальную собственность внеплощадочных и уличных сетей водопровода и канализации после строительства и сдачи в эксплуатацию (пункт 9), которые невыгодны для заявителя, носят обременительный характер и прямо не предусмотрены действующим законодательством.

В результате действий Предприятия, ООО «ПМК» приостановлены проектные работы, а также как следствие отнесены строительно – монтажные работы и ввод объекта в эксплуатацию, что влечет убытки.

При таких обстоятельствах комиссия приходит к выводу, что МУП «Костромагорводоканал» нарушило требование части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

По правилам части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции комиссия при принятии решения 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.

Поскольку при рассмотрении настоящего дела установлен факт незаконного установления МУП «Костромагорводоканал» заявителю в ТУ положений, комиссия считает необходимым выдать ответчику предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Резюмируя изложенное, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения МУП г. Костромы «Костромагорводоканал» (156000, г. Кострома, ул. 1 Мая, д.2) части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в установлении необходимости выполнения ООО «ПМК» комплекса мероприятий, поименованных в выданных ТУ от 03.08.2012 года №2/318, в части выполнения работ за счет средств Общества по созданию (модернизации) сетей инженерно – технического обеспечения, связанных с увеличением мощности и пропускной способности сетей Предприятия, но не относящихся к фактическому подключению объекта заявителя, что привело к ущемлению интересов последнего.

2. Выдать МУП «Костромагорводоканал» предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Костромского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по выявленному факту нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

#### ПРЕДПИСАНИЕ

24 июля 2013 г.

г.Кострома

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области по рассмотрению дела №04-01/1111 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области;

члены комиссии:

главный государственный инспектор отдела контроля органов власти,

старший государственный инспектор отдела контроля органов власти,

старший государственный инспектор отдела контроля органов власти,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании решения от 24 июля 2013 г. по делу №04-01/1111 о нарушении Муниципальным унитарным предприятием города Костромы «Костромагорводоканал» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. МУП г. Костромы «Костромагорводоканал», прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в установлении необходимости выполнения ООО «ПМК» комплекса мероприятий, поименованных в выданных ТУ от 03.08.2012 года №2/318, в части выполнения работ за счет средств Общества по созданию (модернизации) сетей инженерно – технического обеспечения, связанных с увеличением мощности и пропускной способности сетей Предприятия, но не относящихся к фактическому подключению объекта заявителя, что привело к

ущемлению интересов последнего.

2. МУП «Костромагорводоканал» в срок до 10 сентября 2013 года отозвать документ от 03.08.2012 года №2/3188, выданный и именуемый Предприятием как «Технические условия», адресованный ООО «ПМК».

3. Информацию об исполнении настоящего предписания с копиями документов, подтверждающих факт исполнения предписания представить в Костромское УФАС России в срок до 20.09.2013 года.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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