

## РЕШЕНИЕ

### по делу № 92

27 октября 2009 года

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе (Приказ Свердловского УФАС России от 16.09.2009 №444 в редакции от 28.09.2009):

Колотовой Т.Р. – руководителя Свердловского УФАС России, председателя Комиссии;

Смирнягиной Л.В. – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

Куценко Т.С. – специалиста I разряда отдела ограничения монополистической деятельности, члена Комиссии,

рассмотрев дело № 92 по признакам нарушения Главой города Екатеринбурга ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в экономически и технологически необоснованном установлении различных цен (тарифов) на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) вновь создаваемых (реконструируемых) объектов недвижимости на территории г.Екатеринбурга, что не предусмотрено действующим законодательством

### УСТАНОВИЛА:

Дело №92 возбуждено Приказом Свердловского УФАС России №444 от 16.09.2009 на основании обращения ООО СП «Экспо-Рем» (вх. 01-5439 от 25.06.2009, №01-5763 от 06.07.2009). Определением от 16.09.2009 рассмотрение дела назначено на 30 сентября 2009 года. В заседании дважды объявлялся перерыв до 06.10.2009 и 13.10.2009, когда и была оглашена резолютивная часть решения.

Застройщик ООО СП «Экспо-Рем» осуществляет строительство многоквартирного жилого дома в г.Екатеринбург, ул.Хохрякова, 18.

В ноябре 2007 года ОАО «ТГК №9» направило в адрес заявителя проект договора о подключении объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения №36/46-42 Л7 от 23.11.2007, пункт 4.1 которого устанавливает плату за подключение в размере 6 361 637,6 рублей, в том числе

НДС 970 424, 78 рублей.

Письмами от 08.04.2009 №45 и от 02.06.2009 №96 заявитель обратился в ОАО «ТГК №9» с просьбой разъяснить размер установленной платы за подключение, обоснованность включения в Акт №1/36/46-42Л7 мероприятий, не связанных с объектом строительства, предоставить технические условия на подключение, достаточные для оформления проектной документации бесплатно, рассмотреть вопрос о снижении платы за подключение. В ответ заявителем было получено письмо №0711-12/09Л-298 от 12.05.2009, в котором ОАО «ТГК №9» уклонилось от представления информации по существу заданных вопросов.

По мнению заявителя, действия ОАО «ТГК №9» по возложению на него обязанности оплатить технологическое присоединение его объектов к сетям коммунальной инфраструктуры нарушает антимонопольное законодательство, так как тариф на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения ОАО «ТГК №9», на основании которого была рассчитана плата за подключение для заявителя, необоснованно завышен, является дискриминационным по отношению к покупателям (заказчикам) одного и того же товара.

Пункт 3 Постановления Главы Екатеринбурга от 11.04.2007 №1464 «Об установлении тарифа на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) вновь создаваемых (реконструируемых) объектов недвижимости на территории города Екатеринбурга и тарифа организации коммунального комплекса (ОАО «ТГК №9») на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) на 2007-2009 годы» определяет, что плата за подключение объектов недвижимости, в которых планируется размещение муниципальных учреждений и (или) финансирование строительства (реконструкции) которых производится за счет средств бюджета муниципального образования «город Екатеринбург», бюджета Свердловской области, федерального бюджета, устанавливается в размере 883811, 28 рублей (без учета НДС) за 1 Гкал/ч, в то время как плата за подключение для иных хозяйствующих субъектов составляет 8 838 112, 81 рублей.

В заседании Комиссии представители Главы города Екатеринбурга факт нарушения антимонопольного законодательства не признали, сообщив следующее.

Постановлением Главы города Екатеринбурга от 11.04.2007 №1464 был утвержден тариф на подключение к системе коммунальной инфраструктуры, а также тариф организации коммунального комплекса ОАО «ТГК №9» на подключение к системе коммунальной инфраструктуры централизованного теплоснабжения на 2007-2009 годы в размере 8838112,81 рублей без учета НДС за 1 Гкал/час заявленной потребляемой нагрузки.

При этом п.3 Постановления устанавливал, что плата за подключение к системе коммунальной инфраструктуры централизованного теплоснабжения вновь создаваемых (реконструируемых) объектов недвижимости, в которых планируется размещение муниципальных учреждений и (или) финансирование строительства (реконструкции) которых производится за счет средств бюджета муниципального образования «город Екатеринбург», не взимается.

Названный тариф был утвержден во исполнение инвестиционной программы ОАО «ТГК №9» «Развитие системы централизованного теплоснабжения города Екатеринбурга на период с 2007 по 2009 годы», утвержденной Решением Екатеринбургской городской Думы от 27.03.2007 №15/39. При согласовании названной инвестиционной программы решением Екатеринбургской городской Думы от 27.03.2007 №15/39 в ее раздел №2 было внесено изменение, отменяющее плату за подключение к сетям инженерно-технического обеспечения при условии передачи в муниципальную собственность объектов культуры и спорта, детских дошкольных предприятий, других социально значимых объектов.

В обоснование своей позиции представители Главы города Екатеринбурга сослались также на Постановление Правительства Свердловской области от 20.02.2006 №150-ПП «Об организации строительства жилья для отдельных категорий граждан», п.6 которого рекомендует Главам муниципальных образований Свердловской области освободить жилые дома, строительство которых ведется за счет кредитов, привлеченных застройщиками под государственные гарантии Свердловской области, от платы за подключение к сетям инженерно-технического обеспечения.

С 2007 года положения пункта 3 Постановления Главы города Екатеринбурга от 11.04.2007 №1464 применялись также в отношении объектов недвижимости, финансирование (строительство) которых производилось за счет средств бюджета Свердловской области, федерального бюджета. Соответствующие изменения были внесены Постановлением Главы города Екатеринбурга от 07.11.2007 №5067 на основании запроса, поступившего в адрес Администрации г.Екатеринбурга от федеральных органов исполнительной власти и органов государственной власти Свердловской области.

В дальнейшем Постановлением Главы города Екатеринбурга от 17.06.2008 №2307 на основании Решения Коллегии Администрации города Екатеринбурга от 09.04.2008 №4/1/18 было установлено, что плата за подключение к системе коммунальной инфраструктуры (централизованного теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения и электроснабжения) вновь создаваемых (реконструируемых) объектов недвижимости, в которых планируется размещение муниципальных учреждений и (или) финансирование строительства (реконструкции) которых производится за счет средств бюджета Свердловской области, федерального бюджета, взимается в размере 10% от установленного тарифа на подключение и величины заявленной потребляемой нагрузки для данных помещений.

По мнению Администрации г.Екатеринбурга, утвержденные для ОАО «ТГК №9» тарифы на подключение являются обоснованными, так как рассчитаны на основе данных, представленных ОАО «ТГК №9» и прошедших независимую экспертизу.

В своих письменных пояснениях, а также в заседании Комиссии ОАО «ТГК №9» сообщило следующее.

В 2001 году ООО «Жилстройпроект-2» обратилось в ОАО «Свердловэнерго» с заявлением о выдаче технических условий на теплоснабжение жилого дома по ул.Хохрякова-Малышева. В своем письме от 12.11.2001 №241079 ОАО «Свердловэнерго» предложило заявителю получить технические условия в Свердловских тепловых сетях.

По данным ОАО «ТГК №9», в Свердловские тепловые сети с заявлением о выдаче технических условий на строящийся объект ООО «Жилстройпроект-2», ООО СП «Экспо-Рем» (в дальнейшем - правообладателем земельного участка, выделенного под строительство), не обращались.

По причине отсутствия первоначальных технических условий ООО СП «Экспо-Рем» были выданы технические условия и информация о плате за подключение №42-Т-Л-07/175 от 30.08.2007, как первоначально обратившемуся лицу. В ноябре 2007года в адрес заявителя ОАО «ТГК №9» направило проект договора о подключении от 27.11.2007 с предложением вернуть подписанный договор до 06.12.2007. До настоящего времени договор о подключении от 27.11.2007 заявителем не подписан.

По мнению ОАО «ТГК №9», договор подключения не обладает признаками инвестиционного договора или договора подряда (оказания услуг). В рамках договора о подключении заказчик оплачивает не услугу, а финансирует инвестиционную программу ОАО «ТГК №9» в доле, рассчитанной как произведение тарифа на присоединяемое количество Гкал.

В случае несогласия с порядком оплаты, заказчик имел возможность, в соответствии с нормами ГК РФ направить разногласия по договору, которые могли быть урегулированы в порядке, предусмотренном действующим законодательством.

В заседании Комиссии ОАО «ТГК №9» также сообщено, что установление льготного тарифа на подключение объектов недвижимости, в которых планируется размещение муниципальных учреждений и (или) финансирование строительства (реконструкции) которых производится за счет средств бюджета МО «город Екатеринбург», находится за пределами полномочий ОАО «ТГК №9».

Тариф на подключение в размере 8 838 112, 81 руб. за 1 Гкал (без учета НДС) рассчитан органами местного самоуправления г.Екатеринбурга с учетом финансовых потребностей и натуральных показателей Инвестиционной программы ОАО «ТГК №9» как соотношение затратной части Программы и перспективной подключенной тепловой нагрузки, в порядке, установленном ст.9 Федерального закона от 30.12.2004 №210 «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса».

Правительством Свердловской области в лице Министерства строительства и архитектуры Свердловской области также даны письменные пояснения (вх.№01-10186 от 19.10.2009) по обстоятельствам рассматриваемого дела.

В Свердловской области принято и действует Постановление Правительства Свердловской области от 20.02.2006 №150-ПП «Об организации строительства жилья для отдельных категорий граждан», во исполнение которого Правительством Свердловской области издано постановление от 11.05.2006 №391-ПП «О рассмотрении заявок строительных организаций, претендующих на получение государственных гарантий Свердловской области по кредитам на строительство доступного жилья для отдельных категорий, и формировании списков граждан – покупателей жилых помещений в жилых домах, строящихся строительными организациями на средства кредитов под государственные гарантии Свердловской области».

В соответствии с п.5 Постановления Правительства Свердловской области от 20.02.2006 №150-ПП «Об организации строительства жилья для отдельных категорий граждан» стоимость строительства 1 квадратного метра доступного жилья определяется по сметной стоимости строительства, утвержденной в установленном порядке.

В соответствии с пп.11 п.2 Порядка рассмотрения заявок строительных организаций, претендующих на получение государственных гарантий Свердловской области по кредитам на строительство доступного жилья для отдельных категорий граждан (утв. Постановлением Правительства Свердловской области от 11.05.2006 №391-ПП), одним из условий предоставления положительного заключения о возможности предоставления государственных гарантий Свердловской области строительной организации является обязательство реализовывать жилые помещения гражданам, через Свердловское областное государственное учреждение «Фонд поддержки индивидуального жилищного строительства» по ценам, не превышающим сметную стоимость строительства, увеличенную на сумму затрат по оплате банковского процента по кредиту на строительство жилого дома, в объемах предоставленной гарантии Свердловской области.

Во исполнение названных положений, в целях недопущения увеличения стоимости жилых домов Правительством Свердловской области было принято постановление от 15.07.2008 №719-ПП, рекомендующее главам муниципальных образований освободить жилые дома, строительство которых ведется за счет кредитов, привлеченных застройщиками под государственные гарантии Свердловской области, от платы за подключение к сетям инженерно-технического обеспечения.

В своем письменном пояснении (вх.№01-9881 от 12.10.2009) Правительство Свердловской области также сообщило, что в настоящее время на согласовании с исполнительными органами государственной власти Свердловской области находится проект постановления о признании названных рекомендаций утратившими силу.

По запросу Свердловского УФАС России РЭК по Свердловской области представлена копия Акта №112, составленного по результатам проверки соблюдения установленного порядка регулирования цен (тарифов) Администрации города Екатеринбурга, зафиксировавшего, что в ходе проведения проверки Администрацией города Екатеринбурга не были представлены документы о проверке соответствия проекта инвестиционной программы ОАО «ТГК №9» условиям утвержденного технического задания и обоснованности расчетов, необходимых для реализации ее финансовых потребностей; также не был представлен расчет и обоснование утвержденных нагрузок теплоснабжения, заложенных в Инвестиционной программе ОАО «ТГК №9».

По итогам проверки РЭК Свердловской области пришла к выводу, что техническое задание на разработку инвестиционной программы по развитию системы теплоснабжения на период с 2007 по 2009 годы разработаны не в соответствии с утвержденной Программой комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры МО «город Екатеринбург» до 2015 года. Общая стоимость реализации утвержденной Инвестиционной программы ОАО «ТГК №9» с учетом налоговых отчислений и выплаты обязательств по кредитам также была указана неверно.

Проанализировав представленные материалы, заслушав мнения сторон, Комиссия Свердловского УФАС России пришла к следующим выводам.

Частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе путем экономически, технологически и иным образом не обоснованному установлению различных цен (тарифов) на один и тот же товар.

В соответствии со ст.1 Градостроительного кодекса РФ застройщик – это физическое или юридическое лицо, обеспечивающее на принадлежащем ему земельном участке строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, а также выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации для их строительства, реконструкции, капитального строительства.

Лицами, осуществляющими строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, могут являться застройщик либо привлекаемое застройщиком (заказчиком) на основании договора физическое или юридическое лицо, соответствующее требованиям, установленным действующим законодательством.

Согласно п.1 ст.763 ГК РФ подрядные строительные работы, предназначенные для удовлетворения муниципальных нужд осуществляются на основании муниципального контракта, в рамках которого подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера работы и передать их муниципальному заказчику, а муниципальный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату. При этом подрядчиком по муниципальному контракту также может выступать любое физическое или юридическое лицо (п.1 ст.764 ГК РФ).

ООО СП «Экспо-Рем» является застройщиком, осуществляющим деятельность по строительству зданий и сооружений, а также выполняющим функций генерального подрядчика, заказчика-застройщика.

В соответствии с ч.4 ст.52 Градостроительного кодекса РФ при осуществлении строительства лицом, осуществляющим строительство на основании договора с застройщиком или заказчиком, застройщик или заказчик должен подготовить земельный участок для строительства и ремонта, а также передать лицу, осуществляющему строительство, материалы инженерных изысканий, проектную документацию, разрешение на строительство.

Орган местного самоуправления не позднее, чем за 30 дней до даты принятия решения о проведении торгов по продаже прав собственности (аренды) земельного участка или о предоставлении для строительства земельного участка, находящегося в муниципальной собственности, либо решение о предварительном согласовании места размещения объекта капитального строительства предоставляет всем заинтересованным лицам технические условия подключения строящихся или построенных, но не подключенных объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, в том числе к сетям теплоснабжения.

Систему теплоснабжения муниципального образования формируют владельцы генерирующего оборудования и (или) систем коммунальной инфраструктуры (сетей инженерно-технического обеспечения) и абоненты.

Федеральным законом от 06.10.2003 №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления», Федеральным законом от 30.12.2004 №210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» определены полномочия органов местного самоуправления в сфере организации теплоснабжения, а также регулирования тарифов и надбавок к тарифам организаций коммунального комплекса.

В соответствии со ст.2 Федерального закона от 30.12.2004 №210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» под системой коммунальной инфраструктуры понимается совокупность производственных и имущественных объектов, в том числе трубопроводов и иных объектов, используемых в сфере теплоснабжения в границах территорий муниципальных образований и предназначенных для нужд потребителей этих муниципальных образований. Эксплуатация названных систем осуществляется силами организаций коммунального комплекса.

Органы местного самоуправления, утверждая схемы существующего и планируемого размещения объектов капитального строительства в области федерального, регионального и местного значения, определяют организации осуществляющие эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, в которые застройщиком в случаях, предусмотренных действующим законодательством, должен быть направлен запрос о получении технических условий.

На территории муниципального образования «город Екатеринбург» в поставке тепловой энергии участвуют более 60 организаций коммунального комплекса. Доля ОАО «ТГК №9», являющегося владельцем генерирующего оборудования и магистральных сетей, на рынке тепловой энергии в г.Екатеринбурге составляет 66,1%.

Пунктом 1 Постановления Главы города Екатеринбурга от 11.04.2007 №1464 «Об установлении тарифа на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) вновь создаваемых (реконструируемых) объектов недвижимости на территории г.Екатеринбурга и тарифа организации коммунального комплекса (ОАО «ТГК №9») на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) на 2007-2009 годы» система коммунальной инфраструктуры по отношению к ОАО «ТГК №9» определена как совокупность производственных и имущественных объектов, в том числе тепловых сетей и иных объектов, используемых в сфере теплоснабжения, находящихся на территории

г.Екатеринбурга и принадлежащих ОАО «ТГК №9», а также находящихся на балансе ЕМУП «Градмаш», МУП «Екатеринбургэнерго», ЕМУП «Объединенные котельные Железнодорожного района», ЕМУП «Тепловые сети», ЕМУП «Контакт-99» и присоединенные к тепловым сетям ОАО «ТГК №9».

Финансирование строительства и (или) модернизации названной системы коммунальной инфраструктуры осуществляется в соответствии с инвестиционной программой организации коммунального комплекса по развитию системы коммунальной инфраструктуры, реализация которой обеспечивается за счет взимания организацией коммунального комплекса платы за подключение, рассчитанной на основании утвержденных тарифов на подключение.

Федеральным законом от 30.12.2004 №210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» определен порядок финансирования строительства и (или) модернизации систем коммунальной инфраструктуры.

1. Утверждение представительным органом местного самоуправления программы комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры в соответствии с документами территориального планирования муниципальных образований.

При этом под программой комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры муниципального образования понимается программа строительства и (или) модернизации систем коммунальной инфраструктуры, которая обеспечивает развитие этих систем, повышение качества производимых для потребителей товаров (оказываемых услуг), улучшение экологической ситуации на территории муниципального образования.

Решением Екатеринбургской городской думы от 28.12.2005 №17/3 утверждена Программа комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры муниципального образования «город Екатеринбург» до 2015 года, цель которой - определить количество и стоимость строительства и (или) реконструкции сетей и сооружений инженерно-технического обеспечения. В Программу включены мероприятия, необходимые для получения необходимого количества электроэнергии, тепла, воды и газа для обеспечения строящихся объектов капитального строительства намеченных к вводу в эксплуатацию до 2015 года, финансирование которых предполагалось осуществлять из внебюджетных средств в размере 32 868,3 млн. руб. в ценах 2003 года.

2. Разработка технического задания и утверждение инвестиционных программ организаций коммунального комплекса.

Под инвестиционной программой понимается определяемая органами местного самоуправления для организации коммунального комплекса программа финансирования строительства и (или) модернизации системы коммунальной инфраструктуры и в целях реализации программы комплексного развития систем

коммунальной инфраструктуры.

Инвестиционная программа организации коммунального комплекса разрабатывается на основании условий технического задания, утверждаемого главой местной администрации и разрабатываемого в соответствии с программой комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры.

Главой города Екатеринбурга утверждено Техническое задание от 2006 года на разработку Инвестиционной программы ОАО «ТГК №9» по развитию системы теплоснабжения на период с 2007 по 2009 годы, цель которого – формирование инвестиционной программы по развитию системы централизованного теплоснабжения города Екатеринбурга, определяющей мероприятия по строительству и модернизации тепловых сетей, теплоисточников, насосных станций, резервуаров-накопителей и иных объектов ОАО «ТГК №9». При этом источником финансирования инвестиционной программы ОАО «ТГК №9» определена плата за подключение к системе централизованного теплоснабжения.

После проведения публичных слушаний 04.03.2007 решением от 27.03.2007 №15/39 Екатеринбургская городская дума утвердила инвестиционную программу ОАО «ТГК №9» «Развитие системы централизованного теплоснабжения города Екатеринбурга на период с 2007 по 2009 годы», цель которой заключается в обеспечении возможности подключения вновь создаваемых (реконструируемых) объектов недвижимости к тепловым сетям и предоставление дополнительной мощности объектам при условии сохранения надежности, безопасности и достаточности теплоснабжения потребителей тепловой энергии путем строительства тепловых сетей и теплоисточников, подведомственных ОАО «ТГК №9».

Инвестиционной программой предусмотрено, что для реализации ее мероприятий необходимо привлечение финансовых средств в размере 2002,1 млн.рублей без учета выплаты налогов в виде налога на прибыль и процентов по обязательствам перед банком. С учетом налоговых отчислений в размере 633,7 млн. рублей и выплаты процентов по кредитам финансирование Инвестиционной программы определено в размере 2640 млн.рублей.

3. Утверждение Главой муниципального образования надбавки к ценам (тарифам) для потребителей, надбавки к тарифам на товары и услуги организации коммунального комплекса, тарифа на подключение к системам коммунальной инфраструктуры, а также тарифа организации коммунального комплекса на подключение.

Стоимость реализации инвестиционной программы рассчитывается на основании финансовых потребностей организации коммунального комплекса, необходимых

для ее выполнения. В соответствии с п.3 Правил финансирования инвестиционных программ организаций коммунального комплекса – производителей товаров и услуг в сфере теплоснабжения (утв. Постановлением правительства РФ от 23.06.2007 №464) источниками финансирования инвестиционной программы являются:

1. средства, поступающие в виде надбавок к тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса;

2. плата за подключение к системе коммунальной инфраструктуры, которая рассчитывается исходя из установленного тарифа организации коммунального комплекса на подключение к системе коммунальной инфраструктуры.

Выбор способов обеспечения финансовых потребностей организации коммунального комплекса, необходимых для реализации ее инвестиционной программы, осуществляется представительным органом муниципального образования, исходя из оценки доступности для потребителей товаров и услуг организации коммунального комплекса, а также оценки результатов реализации инвестиционной программы организации коммунального комплекса. При этом оценка результатов реализации инвестиционной программы производится отдельно для населения муниципального образования, для потребителей отдельных видов товаров и услуг организации коммунального комплекса, для лиц, осуществляющих строительство и (или) реконструкцию зданий, строений, сооружений, иных объектов (ч.2 ст.10 Федерального закона от 30.12.2004 №210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса»).

Пунктом 18 Порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке (утв. Приказом ФАС России от 25.04.2006 №108) установлены критерии определения групп потребителей:

- по способу и формам участия в обороте товара;
- по месту приобретения товара;
- по предъявляемым к товару требованиям;
- по особенностям поведения на товарном рынке;
- по другим признакам.

Разные группы покупателей признаются действующими на разных товарных рынках, если один и тот же продавец на основании признаков, указанных в настоящем пункте Порядка, устанавливает (может установить) разные цены на один и тот же товар для разных групп покупателей. Следовательно, действующим

законодательством предусмотрена возможность дифференциации тарифов на разных рынках с соблюдением правил, установленных Приказом ФАС России от 25.04.2006 №108.

Вместе с тем, дифференциация порядка расчетов платы за подключение, установленная в Постановлении Главы города Екатеринбурга от 11.04.2007 №1464 «Об установлении тарифа на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) вновь создаваемых (реконструируемых) объектов недвижимости на территории города Екатеринбурга и тарифа организации коммунального комплекса (ОАО «ТГК №9») на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) на 2007-2009 годы», не основана на группировке потребителей.

ООО «Инженерный центр энергетики Урала» выполнены укрупненные расчеты по объектам ОАО «ТГК №9», необходимым к строительству и реконструкции. Необходимый объем финансирования инвестиционной программы ОАО «ТГК №9» на 2007-2009 годы составил 2002,1 млн. рублей.

Статья 2 Федерального закона от 30.12.2004 №210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» различает такие понятия как тариф на подключение к системе коммунальной инфраструктуры вновь создаваемых (реконструируемых) объектов недвижимости и тариф организации коммунального комплекса на подключение к системе коммунальной инфраструктуры, где тариф на подключение к системе коммунальной инфраструктуры – это ценовая ставка, формирующая плату за подключение к сетям инженерно-технического обеспечения указанных объектов недвижимости;

тариф организации коммунального комплекса на подключение к системе коммунальной инфраструктуры – ценовая ставка, которая устанавливается для организации коммунального комплекса и используется для финансирования инвестиционной программы организации коммунального комплекса.

В соответствии с п.7 ст.11 ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» тариф на подключение к системе коммунальной инфраструктуры устанавливается на единицу заявленной нагрузки, обеспечиваемой соответствующей системой коммунальной инфраструктуры для строящихся зданий, строений, сооружений, иных объектов, или на единицу увеличения нагрузки реконструируемых зданий, строений, сооружений, иных объектов. Плата за подключение вносится на основании публичного договора, заключаемого организацией коммунального комплекса с обратившимися к ней лицами, осуществляющими строительство и (или) реконструкцию здания, строения, сооружения, иного объекта.

Названный договор определяет, в том числе порядок распределения указанной платы между организациями коммунального комплекса, реализующими программу комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры.

В свою очередь тариф организации коммунального комплекса на подключение к системе коммунальной инфраструктуры определяется как отношение финансовых потребностей, финансируемых за счет тарифов организаций коммунального комплекса на подключение, к присоединяемой нагрузке. Рассчитанная на основании данного тарифа плата за подключение взимается в рамках договора о подключении строящегося (реконструируемого) здания (строения, сооружения) к входящим в систему коммунальной инфраструктуры сетям инженерно-технического обеспечения организации коммунального комплекса, являющегося публичным (п.5 Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры (утв. Постановлением Правительства РФ от 09.06.2007 №360), п.2 ст.426 ГК РФ).

Из названного следует, что в основе тарифа на подключение лежат установленные величины присоединяемой тепловой нагрузки, а также объем денежных средств, необходимый для финансирования инвестиционной (комплексной) программы развития систем коммунальной инфраструктуры. Названные компоненты тарифа исключают возможность его дифференциации для различных групп потребителей. Возможность установления индивидуальных тарифов различным группам потребителей в соответствии с п.12 Основ прямо предусмотрена только для тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса.

В свою очередь плата за подключение, рассчитываемая на основании тарифа на подключение и объема тепловой нагрузки, запрашиваемого каждым конкретным потребителем, всегда индивидуальна. Порядок расчета платы за подключение установлен действующим законодательством и со стороны органов местного самоуправления не регулируется.

Постановлением Главы Екатеринбурга от 11.04.2007 №1464 утвержден тариф на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) вновь создаваемых (реконструируемых) объектов недвижимости на территории города Екатеринбурга и тариф организации коммунального комплекса (ОАО «ТГК №9») на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) на 2007-2009 годы:

1. на подключение к системе коммунальной инфраструктуры централизованного теплоснабжения вновь создаваемых объектов в размере 8838112, 81 рублей (без НДС);
2. тариф организации коммунального комплекса ОАО «ТГК №9» на подключение к системе коммунальной инфраструктуры централизованного теплоснабжения в размере 8838112, 81 рублей.

Согласно п.44 Основ ценообразования в сфере деятельности организаций

коммунального комплекса в случае, если реализация инвестиционной программы организации коммунального комплекса не влечет за собой необходимости реализации инвестиционных программ иных организаций коммунального комплекса, технологически связанных с этой организацией, тариф на подключение вновь создаваемых объектов недвижимости к системе коммунальной инфраструктуры устанавливается в размере, равном тарифу организации коммунального комплекса на подключение.

На момент принятия Постановления Главы города Екатеринбурга от 11.04.2007 №1464 среди организаций коммунального комплекса, составляющих систему коммунальной инфраструктуры ОАО «ТГК №9» инвестиционная программа была утверждена только у ОАО «ТГК №9». У МУП «Екатеринбургэнерго» и других организаций, формирующих систему коммунальной инфраструктуры ОАО «ТГК №9», отсутствовали как утвержденные инвестиционные программы, так и тарифы на подключение.

Согласно п.14 Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры (утв. Постановлением Правительства РФ от 09.06.2007 №360) 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.

Следовательно, действующим законодательством взимание платы за подключение ставится в зависимость от необходимости проведения строительства (реконструкции) сетей, а не от наличия (отсутствия) у организации коммунального комплекса утвержденной инвестиционной программы.

Пунктом 3 Постановления Главы Екатеринбурга от 11.04.2007 №1464 определено, что плата за подключение к системе коммунальной инфраструктуры централизованного теплоснабжения вновь создаваемых (реконструируемых) объектов недвижимости, в которых планируется размещение муниципальных учреждений и (или) финансирование строительства (реконструкции) которых производится за счет средств бюджета муниципального образования «город Екатеринбург», не взимается.

Постановлением Главы города Екатеринбурга от 07.11.2007 №5067 внесены поправки в Постановление Главы города Екатеринбурга от 11.04.2007 №1464, а

именно: установлено, что плата за подключение к системе коммунальной инфраструктуры централизованного теплоснабжения вновь создаваемых (реконструируемых) объектов недвижимости, в которых планируется размещение муниципальных учреждений и (или) финансирование строительства (реконструкции) которых производится за счет средств бюджета муниципального образования «город Екатеринбург», бюджета Свердловской области, федерального бюджета не взимается в размере заявленной потребляемой нагрузки для теплоснабжения данных помещений. При частичном финансировании за счет средств бюджетов РФ, Свердловской области, МО «город Екатеринбург» плата за подключение к системе коммунальной инфраструктуры централизованного теплоснабжения не взимается пропорционально доле финансирования.

Постановлением Главы города Екатеринбурга от 17.06.2008 №2307 внесены очередные поправки в Постановление Главы города Екатеринбурга от 11.04.2007 №1464. В соответствии с новой редакцией п.3 плата за подключение к системе коммунальной инфраструктуры централизованного теплоснабжения вновь создаваемых (реконструируемых) объектов недвижимости, в которых планируется размещение муниципальных учреждений и (или) финансирование строительства (реконструкции) которых производится за счет средств бюджета муниципального образования «город Екатеринбург», бюджета Свердловской области, федерального бюджета равна 883811,28 рублей (без НДС) за 1 Гкал/час заявленной потребляемой нагрузки для теплоснабжения данных помещений.

В итоге, при подключении к системе коммунальной инфраструктуры ОАО «ТГК №9», включающей в себя сети инженерно-технического обеспечения иных организаций, хозяйствующий субъект вносит плату за подключение, индивидуально рассчитанную на основании общего тарифа, утвержденного Главой города Екатеринбурга. Для объектов капитального строительства, в которых планируется размещение муниципальных учреждений и (или) финансирование строительства (реконструкции) которых производится за счет средств бюджета муниципального образования «город Екатеринбург», бюджета Свердловской области, федерального бюджета Главой города утверждена фиксированная плата за подключение, не учитывающая объем тепловой нагрузки, необходимой для подключения строящегося (реконструируемого) объекта.

Действия Главы города Екатеринбурга по утверждению Постановления от 11.04.2007 №1464 «Об установлении тарифа на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) вновь создаваемых (реконструируемых) объектов недвижимости на территории города Екатеринбурга и тарифа организации коммунального комплекса (ОАО «ТГК №9») на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) на 2007-2009 годы», Постановления от 17.06.2008 №2307 «О внесении изменений в Постановление Главы города Екатеринбурга от 11.04.2007 №1464...», Постановления от 07.11.2007 №5067 «О внесении изменений в Постановление Главы Екатеринбурга от 11.04.2007 №1464...» привели к установлению различного порядка расчета платы за подключение, в части утверждения для объектов капитального строительства, в которых планируется размещение муниципальных учреждений и

(или) финансирование строительства (реконструкции) которых производится за счет средств бюджета муниципального образования «город Екатеринбург», бюджета Свердловской области, федерального бюджета фиксированной платы за подключение, не учитывающей объем тепловой нагрузки, необходимой для подключения строящегося (реконструируемого) объекта, что создает дискриминационные условия подключения к сетям организации коммунального комплекса и системы коммунальной инфраструктуры.

Комиссия также пришла к выводу о необходимости выделить в отдельное производство материалы дела №92, связанные с обоснованием взимания ОАО «ТГК №9» платы за подключение к системе коммунальной инфраструктуры, включающей в себя сети инженерно – технического обеспечения иных организаций, в частности МУП «Екатеринбургэнерго».

Руководствуясь изложенным, на основании ст.23, ч.1 ст.39, ч. 1-4 ст.41, ч.1 ст.48. ст.49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Главы города Екатеринбурга факт нарушения ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в принятии актов (Постановления от 11.04.2007 №1464 «Об установлении тарифа на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) вновь создаваемых (реконструируемых) объектов недвижимости на территории города Екатеринбурга и тарифа организации коммунального комплекса (ОАО «ТГК №9») на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) на 2007-2009 годы», Постановления от 17.06.2008 №2307 «О внесении изменений в Постановление Главы города Екатеринбурга от 11.04.2007 №1464...», Постановления от 07.11.2007 №5067 «О внесении изменений в Постановление Главы Екатеринбурга от 11.04.2007 №1464...»), которыми установлен порядок расчета платы за подключение к системе коммунальной инфраструктуры объектов капитального строительства, в которых планируется размещение муниципальных учреждений и (или) финансирование строительства (реконструкции) которых производится за счет средств бюджета муниципального образования «город Екатеринбург», бюджета Свердловской области, федерального бюджета в виде фиксированной платы, не учитывающей объем тепловой нагрузки, необходимой для подключения строящегося (реконструируемого) объекта, отличный от порядка расчета этой платы в отношении иных объектов, что создает дискриминационные условия подключения к сетям организации коммунального комплекса и системы коммунальной инфраструктуры.

2. Выдать Главе города Екатеринбурга предписание о прекращении нарушения ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» путем

внесения изменений в Постановление Главы города Екатеринбурга от 11.04.2007 №1464 «Об установлении тарифа на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) вновь создаваемых (реконструируемых) объектов капитального строительства на территории города Екатеринбурга и тарифа организации коммунального комплекса (ОАО «ТГК №9») на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) на 2007-2009 годы» о применении тарифа на подключение всеми хозяйствующими субъектами, осуществляющими строительство (реконструкцию) объектов недвижимости на территории города Екатеринбурга, вне зависимости от источника финансирования строительства (реконструкции) таких объектов.

3. Материалы Дела №92, связанные с обоснованием взимания ОАО «ТГК №9» платы за подключение к системе коммунальной инфраструктуры, включающей в себя сети инженерно – технического обеспечения иных организаций, выделить в отдельное производство.

4. Передать материалы дела №92 должностному лицу, уполномоченному осуществлять производство по делам об административных правонарушениях по ст.14.9 КоАП РФ.

Председатель Комиссии

Т.Р.Колотова

Члены Комиссии

Л.В.Смирнягина

Т.С.Куценко

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 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 № 92**

27 октября 2009 года

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе (Приказ Свердловского УФАС России от 16.09.2009 №444 в редакции от 28.09.2009):

Колотовой Т.Р. – руководителя Свердловского УФАС России, председателя Комиссии;

Смирнягиной Л.В. – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

Куценко Т.С. – специалиста I разряда отдела ограничения монополистической деятельности, члена Комиссии,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 27 октября 2009 г. по делу № 92 о нарушении Главой города Екатеринбурга ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Главе города Екатеринбург в срок до 28 декабря 2009 года прекратить нарушение ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» путем внесения изменений в Постановление Главы города Екатеринбург от 11.04.2007 №1464 «Об установлении тарифа на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) вновь создаваемых (реконструируемых) объектов капитального строительства на территории города Екатеринбург и тарифа организации коммунального комплекса (ОАО «ТГК №9») на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) на 2007-2009 годы» о применении тарифа на подключение всеми хозяйствующими субъектами, осуществляющими строительство (реконструкцию) объектов недвижимости на территории города Екатеринбург, вне зависимости от источника финансирования строительства (реконструкции) таких объектов.

О выполнении настоящего предписания сообщить в Свердловское УФАС России в срок до 11 января 2010 года.

Председатель Комиссии

Т.Р.Колотова

Члены Комиссии

Л.В.Смирнягина

Т.С.Куценко

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.2 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.