

РЕШЕНИЕ № 04/61-13

02 декабря 2013 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: (...),

при участии:

представителя заявителя – председателя ЖСК «Диоген» (Х...);

представителей ответчика (ОАО «ОмскВодоканал») – (Н...) (доверенность), (Р...) (доверенность),

рассмотрев дело № 04/61-13 по признакам нарушения ОАО «ОмскВодоканал» (ул. Маяковского, 2, г. Омск, 644042) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Омское УФАС России 12.08.2013 г. поступило обращение ЖСК «Диоген» (вх. № 7952), в котором содержится информация о неисполнении ОАО «ОмскВодоканал» условий договора на подключение к сетям водоснабжения и водоотведения строящего многоквартирного жилого дома по ул. Крупской, 9, корп. 3, а также просьба о принятии меры антимонопольного реагирования в отношении указанной организации.

Из обращения ЖСК «Диоген» следует, что договорные обязательства о подключении многоквартирного дома, строящегося данной организацией, ОАО «ОмскВодоканал» не выполнено, о причинах неисполнения, а также новых сроках подключения не информировало Заказчика.

Заявитель считает, что при указанных обстоятельствах со стороны ОАО «ОмскВодоканал» допущено злоупотребление доминирующим положением, которое приведет к срыву сроков сдачи данного объекта в эксплуатацию, соответственно к нарушению прав участников долевого строительства (покупателей квартир), со стороны которых последуют многочисленные претензии к ЖСК «Диоген».

При рассмотрении обращения ЖСК «Диоген» было учтено, что в соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» оказание услуг по водоснабжению и водоотведению с использованием централизованных системы, систем коммунальной инфраструктуры отнесено к числу сфер деятельности субъектов естественной монополии, следовательно, в силу указанного Закона ОАО «ОмскВодоканал» является субъектом естественной монополии на рынке услуг по водоснабжению и водоотведению.

В силу с части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

С учетом указанных обстоятельств Омским УФАС России было принято решение о возбуждении дела № 04/61-13 о нарушении антимонопольного законодательства (приказ от 10.10.2013 № 268) в отношении ОАО «ОмскВодоканал», поскольку установлено, что в бездействии ОАО «ОмскВодоканал», занимающего доминирующее положение на рынке услуг по водоснабжению и водоотведению, содержатся признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в неисполнении обязательств в установленный договором срок по осуществлению мероприятий по подключению указанного выше многоквартирного дома к сетям водоснабжения и водоотведения, находящимся в эксплуатации ОАО «ОмскВодоканал», результатом чего может быть ущемление интересов ЖСК «Диоген» и других лиц.

Указанное дело рассмотрено на заседаниях Комиссии, состоявшихся 30.10.2013 г. и 19.11.2013 г., на которых установлено следующее.

Между ЖСК «Диоген» и ОАО «ОмскВодоканал» заключен договор № П-20589 на подключение к сетям водоснабжения и водоотведения от 04.09.2012 года (далее – договор № П-20589) и получены условия подключения № 05-06/2150/12, которыми определены точки подключения на границе земельного участка

застройщика – ЖСК «Диоген» (по договору – Заказчик).

В соответствии с пунктами 3.1.1, 3.1.5 и 4.1.5 договора № П-20589 срок исполнения мероприятий по подключению строящегося многоквартирного дома № 9, корп. 3 по ул. Крупской определен не позднее 30 июня 2013 года.

По условиям данного договора (пункт 3.1) ОАО «ОмскВодоканал» (по договору – Исполнитель) к указанному сроку обязано выполнить мероприятия по увеличению пропускной способности соответствующих систем коммунальной инфраструктуры и мероприятия по фактическому присоединению к сетям инженерно-технического обеспечения по подключению объекта капитального строительства, в которые включены:

- строительство, модернизация объектов коммунальной инфраструктуры общегородского значения на территории города Омска (пункт 2.1 Инвестиционной программы);
- строительство, модернизация объектов коммунальной инфраструктуры Левобережной зоны застройки (пункт 2.2 Инвестиционной программы).

Согласно пункту 3.1.4. договора № П-20589 в течение 3 дней с момента выявления факта о невозможности подключения объекта к сетям водоснабжения и водоотведения Исполнителя, он обязан оповестить Заказчика о причинах, повлекших за собой невозможность подключения и планируемых сроках подключения.

После возбуждения дела № 04/61-13 по признакам нарушения ОАО «ОмскВодоканал» антимонопольного законодательства в Омское УФАС России 18.10.2013 г. от ЖСК «Диоген» поступило письмо, содержащее просьбу о прекращении рассмотрения дела в связи с тем, что ОАО «ОмскВодоканал» выполнило свои обязательства по строительству внеплощадочных сетей водоснабжения и канализации.

На заседании Комиссии, состоявшемся 30.10.2013 г., представитель ЖСК «Диоген» (Х...) в устной форме подтвердил изложенную в указанном письме информацию о выполнении обязательств ОАО «ОмскВодоканал» по договору № П-20589 по строительству внеплощадочных сетей водоснабжения и канализации, а также о готовности внутриплощадочных сетей и оборудования к подключению, однако документов, подтверждающих данную информацию, не представил.

Представитель ОАО «ОмскВодоканал» также в устной форме подтвердил факт того, что на день рассмотрения Комиссией дела организация выполнила все необходимые работы по строительству внеплощадочных сетей водоснабжения и водоотведения. При этом пояснил, что неисполнение ОАО «ОмскВодоканал» обязательств по договору № П-20589 было вызвано несвоевременным представлением Администрацией города Омска земельных участков под строительство сетей водоснабжения и водоотведения и оформлением разрешительной документации на такое строительство.

Учитывая необходимость получения дополнительных доказательств в части исполнения ОАО «ОмскВодоканал» обязательств по договору № П-20589 после обращения ЖСК «Диоген» в Омское УФАС России, Комиссией рассмотрение дела № 04/61-13 было отложено.

На заседании Комиссии, состоявшемся 19.11.2013 г., представитель ЖСК «Диоген» сообщил о получении акта о готовности внутриплощадочных сетей и оборудования от 18.11.2013 г., подписанного сторонами договора № П-20589 (копия приобщена к материалам дела) и пояснил, что тем самым устранены имевшие место препятствия для сдачи многоквартирного дома в эксплуатацию.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав представителей сторон, Комиссия учитывает следующие обстоятельства.

В соответствии с пунктом 12 Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 09.06.2007 г. № 360, срок осуществления исполнителем мероприятий по подключению относится к существенным условиям договора о подключении.

Условиями договора № П-20589, содержащимися в пунктах 3.1.1, 4.1.5 (с учетом протокола разногласий от 04.09.2012 г.), согласован срок осуществления мероприятий по подключению многоквартирного дома № 9, корп. 3 по ул. Крупской – не позднее 30 июня 2013 года.

Согласно условиям подключения № 05-06/2150/12 точка подключения указанного объекта к сетям водоснабжения определена на юго-восточной границе земельного участка, а к сетям канализации на северо-восточной границе земельного участка.

В соответствии со статьей 309 Гражданского кодекса РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов.

Комиссией установлено, что в предусмотренный договором срок ОАО «ОмскВодоканал» не осуществило строительство сетей водоснабжения и канализации до точек подключения на границе земельного участка застройщика, что послужило поводом для обращения ЖСК «Диоген» с заявлением в Омское УФАС России. При этом заявитель указал, что невыполнение ОАО «ОмскВодоканал» обязательств по договору № П-20589 могло привести к срыву графика работ по подготовке строящегося дома к вводу в эксплуатацию.

Ссылку ОАО «ОмскВодоканал» о несвоевременном предоставлении Администрацией города Омска земельных участков под строительство сетей водоснабжения и водоотведения Комиссия считает несостоятельной, поскольку ответчик не представил документального подтверждения того, что во исполнение условий договора № П-20589 ОАО «ОмскВодоканал» обращалось в Администрацию города Омска с просьбой о предоставлении земельного участка для нужд строительства сетей водоснабжения и водоотведения до границы застройки многоквартирного дома № 9, корп. 3 по ул. Крупской.

На заседании Комиссии представитель ЖСК «Диоген» пояснил, что нарушение срока ввода указанного выше многоквартирного дома в эксплуатацию могло повлечь нарушение прав, как участников долевого строительства, так и ЖСК «Диоген», поскольку эти участники могли предъявить требования материального характера к кооперативу, т.е. потребовать от ЖСК «Диоген» уплаты штрафных санкций в случае нарушения сроков передачи построенных квартир в собственность дольщиков. Указанные последствия не наступили только потому, что в сентябре и начале октября 2013 г. ОАО «ОмскВодоканал» оперативно осуществило работы по строительству внеплощадочных сетей водоснабжения и канализации, в результате чего появилась возможность для ЖСК «Диоген» обеспечить своевременный ввод в эксплуатацию построенного многоквартирного дома.

На основании изложенных обстоятельств Комиссия пришла к следующим выводам.

На основании статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», частей 1 и 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с пунктами 3.2.4, 3.6.5, 3.8 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 25.05.2012 года № 345, Комиссией установлено доминирующее положение ОАО «ОмскВодоканал» на товарных рынках услуг по холодному водоснабжению и канализации (водоотведению) с долей более 50 процентов в географических границах территории города Омска, охваченной присоединенными инженерными сетями для оказания услуг по водоснабжению и водоотведению (канализации).

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 ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» содержится разъяснение о том, 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.

Комиссия также учитывает разъяснение Пленума ВАС РФ № 30 относительно того, что [пунктом 2](#) статьи 11 ГК РФ и [главой 9](#) Закона о защите конкуренции предусмотрена возможность защиты гражданских прав в административном порядке в случаях, установленных законом. Антимонопольный орган, рассматривая дела о нарушениях антимонопольного законодательства, принимает решения и выдает предписания, направленные на защиту гражданских прав, нарушенных вследствие их ущемления, злоупотребления доминирующим положением, ограничения конкуренции или недобросовестной конкуренции.

Комиссией установлены факты, свидетельствующие о том, что со стороны ОАО «ОмскВодоканал» в отношении ЖСК «Диоген» допущено злоупотребление доминирующим положением, запрещенное частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на рынке услуг по холодному водоснабжению и канализации (водоотведению) на территории города Омска.

Указанное нарушение ОАО «ОмскВодоканал» антимонопольного законодательства выразилось в бездействии ОАО «ОмскВодоканал», которое повлекло неисполнение мероприятий по подключению многоквартирного дома № 9, корп. 3 по ул. Крупской к сетям водоснабжения и водоотведения, находящимся в эксплуатации ОАО «ОмскВодоканал», в срок, согласованный условиями договора № П-20589 на подключение к сетям водоснабжения и водоотведения от 04.09.2012 г., результатом чего могло стать ущемление интересов ЖСК «Диоген», а также участников долевого строительства данного дома.

В то же время Комиссия учитывает, что ОАО «ОмскВодоканал» до принятия решения по делу № 04/61-13 добровольно устранило нарушение антимонопольного законодательства, что позволило исключить наступление последствий в виде ущемления интересов заявителя и других лиц, что дает право Комиссии на применение положения, предусмотренного пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. На основании статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 25.05.2012 года № 345, установить доминирующее положение ОАО «ОмскВодоканал» на товарных рынках услуг по холодному водоснабжению и канализации (водоотведению) с долей более 50 процентов в географических границах территории города Омска, охваченной присоединенными инженерными сетями для оказания услуг по водоснабжению и канализации (водоотведению).

2. Признать нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» бездействие ОАО «ОмскВодоканал», повлекшее неисполнение мероприятий по подключению многоквартирного дома № 9, корп. 3 по ул. Крупской к сетям водоснабжения и водоотведения, находящимся в эксплуатации ОАО «ОмскВодоканал», в срок, согласованный условиями договора № П-20589 на подключение к сетям водоснабжения и водоотведения от 04.09.2012 г., результатом чего могло стать ущемление интересов ЖСК «Диоген», а также участников долевого строительства данного дома.

3. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» производство по делу № 04/61-13 прекратить в связи с добровольным устранением ОАО «ОмскВодоканал» нарушения антимонопольного законодательства.

4. Материалы дела № 04/61-13 передать уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении по признакам нарушения статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

(ф.и.о., подпись)

Члены Комиссии

(ф.и.о., подписи)

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