

РЕШЕНИЕ

г. Смоленск

Резолютивная часть решения оглашена 25 октября 2016 года

полном объеме решение изготовлено 7 ноября 2016 года

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела № 04-01/04-2016 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <...>, заместитель руководителя – начальник отдела контроля экономической концентрации и естественных монополий Смоленского УФАС России;

<...>, главный специалист-эксперт отдела контроля экономической концентрации и естественных монополий Смоленского УФАС России;

Члены Комиссии:

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля экономической концентрации и естественных монополий Смоленского УФАС России,

при участии:

- от Заявителей – <...> (доверенность, паспорт);

- от Ответчика: (СМУП «Горводоканал») – <...> (доверенность, паспорт),

рассмотрев дело № 04-01/04-2016 по признакам нарушения СМУП «Горводоканал» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) поступило заявление индивидуальных предпринимателей - <...> (далее – Заявитель), касающееся не выдачи СМУП «Горводоканал» (далее – Предприятие, Ответчик) в установленный срок технических условий на подключение к системам водоснабжения и водоотведения объекта капитального строительства «Проектируемый торгово-коммерческий комплекс «Славянский», расположенного по адресу: г. Смоленск, ул. 2-ая Садовая,

д. 25-а (далее – ТКК «Славянский»).

Из заявления и представленных материалов следует, что на основании заявления от 26.02.2016 о выдаче технических условий на подключение (технологическое присоединение) ТКК «Славянский» к централизованной системе холодного водоснабжения и водоотведения Предприятием были выданы Заявителю технические условия от 01.04.2016 № 53 и заполненный, но не подписанный Предприятием проект договора от 19.04.2016 о подключении (технологическом присоединении) к централизованным системам холодного водоснабжения и водоотведения данного объекта (далее – Договор). 10.05.2016 СМУП «Горводоканал» письмом уведомило Заявителя о том, что в силу статьи 18 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении) и [постановления Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 № 645 «Об утверждении типовых договоров в области холодного водоснабжения и водоотведения» \(далее – Постановление № 645\)](#) технические условия на подключение являются приложением к договору о подключении (технологическом присоединении) к централизованным системам холодного водоснабжения и (или) водоотведения. Следовательно, выданные вышеуказанные технические условия о подключении являются недействительными, так как между Заявителем и Предприятием отсутствуют договорные отношения по подключению (технологическому присоединению) к централизованным системам холодного водоснабжения и (или) водоотведения, в связи с чем Предприятие попросило Заявителя вернуть выданные ему технические условия, и сообщило, что Заявителю будет подготовлен и выдан подписанный со стороны СМУП «Горводоканал» проект договора о подключении (технологическом присоединении) к централизованным системам холодного водоснабжения и водоотведения с приложением новых технических условий на подключение (технологическое присоединение).

Заявителем 18.05.2016 в адрес Предприятия были возвращены технические условия на подключение (технологическое присоединение) ТКК «Славянский» и подписанный со своей стороны проект выданного Договора.

Однако, как указал Заявитель, на дату направления заявления в адрес Смоленского УФАС России о нарушении антимонопольного законодательства (06.06.2016) новые технические условия выданы не были, как и не был выдан новый договор на подключение или не возвращён Договор, подписанный Заявителем и направленный в адрес Предприятия.

На запрос Смоленского УФАС России от 20.06.2016 № 1848/04 об обосновании невыдачи Заявителю технических условий и не подписания Договора Предприятие письмом от 01.07.2016 № 1922 сообщило, что подписанный Заявителем проект Договора Предприятие не признаёт офертой, так как соответствующая процедура не предусмотрена действующим законодательством о водоснабжении и водоотведении. В настоящее время Предприятие подготавливает для подписания с Заявителем новый проект договора о подключении (технологическом присоединении) к централизованным системам холодного водоснабжения и водоотведения с приложением новых технических условий на подключение (технологическое присоединение).

Письмом от 22.07.2016 № 2227/04 Смоленское УФАС России запросило у Предприятия сведения и подтверждающие документы о факте направления в

адрес Заявителя подписанного со стороны Предприятия данного проекта договора.

Письмом Предприятия от 08.08.2016 № 2232 было сообщено Смоленскому УФАС России о том, что в настоящее время Предприятие не имеет возможности решить вопрос о заключении с Заявителем договора о подключении (технологическом присоединении) к централизованным системам холодного водоснабжения и водоотведения, в связи с тем, что на земельном участке Заявителей имеются объекты незавершенного строительства, на которые в приложенных к заявке документах нет сведений о праве собственности, что не позволяет Предприятию установить местоположение объекта, указанного в заявке, невозможно определить точки подключения для него.

Смоленское УФАС России письмом от 11.08.2016 № 2420/04 повторно истребовало обоснование по невыдаче Заявителю (без заключения договора о подключении) технических условий на подключение к системам водоснабжения и водоотведения ТКК «Славянский».

На данный запрос Предприятие сообщило (письмо от 19.08.2016 №2349), что 18.08.2016 в адрес СМУП «Горводоканал» от Заявителя поступило обращение о корректировке общей подключаемой нагрузки по ТКК «Славянский» (вх. № 4701-пр от 18.08.2016), которое Предприятие считает новой заявкой, поданной Заявителем для заключения договора о подключении к системам водоснабжения и водоотведения ТКК «Славянский». Считать данное обращение новой заявкой следует из положений пунктов 88 и 90 Правил холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 № 644 (далее - Правила № 644). Срок рассмотрения данной заявки не истек.

Вместе с тем, из представленного обращения о корректировке общей подключаемой нагрузки по ТКК «Славянский» следует, что оно было подписано третьим лицом (директором ЧУУ ТКК «Славянский» Шевченко Б.М.), т.е. не уполномоченным лицом (к обращению не приложена соответствующая доверенность).

На заседании Комиссии Смоленского УФАС России представитель СМУП «Горводоканал» представил письменные объяснения по рассматриваемым вопросам, согласно которым причиной задержки в выдаче Заявителю договора о подключении (технологическом присоединении) и являющихся приложением к нему технических условий на подключение стала путаница Заявителя в терминологии законодательства о водоснабжении и водоотведении.

Так, согласно Правилам № 644 по обращению заявителя выдаются технические условия на подключение объекта, которые без заключения договора о подключении (технологическом присоединении) не выдаются, так как являются приложением к нему.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 13 февраля 2006 г. № 83 утверждены Правила определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (далее – Правила № 83), согласно которым выдаются технические условия подключения объекта.

Представитель Ответчика пояснил, что понятие «выдача технических условий на подключение (технологическое присоединение) объекта» и «выдача технических условий подключения объекта» не тождественны и являются разными самостоятельными мерами исполнительных действий со стороны Предприятия.

Заявителем 26.02.2016 было подано заявление о выдаче технических условий на подключение (технологическое присоединение), что без заключения договора о подключении (технологическом присоединении) исполнить не представлялось возможным. И только после того, как Заявителем было представлено дополнительное заявление (вх. № 4701-пр) об изменении потребности здания ТКК «Славянский» в холодной воде, т.е. определении Заявителем необходимой ему нагрузки, неверная формулировка в заявлении от 26.02.2016 была устранена, что дало возможность Предприятию составить проект договора о подключении (технологическом присоединении) и разработать технические условия на подключение в сроки предусмотренные законодательством о водоснабжении и водоотведении.

Правильность действий Предприятия подтверждается подписанием со стороны Заявителя договора от 17.08.2016 № 542/08/2016 о подключении (технологическом присоединении) к централизованным системам водоснабжения и (или) водоотведения (далее – Договор №542/08/2016).

Рассмотрев имеющиеся в деле материалы, выслушав доводы Заявителя и представителей Ответчика, Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Пунктом 1 статьи 8 ГК РФ установлено, что гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

В соответствии с пунктом 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения [конкуренции](#), а также злоупотребление [доминирующим положением](#) на рынке.

Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения:

- 1) монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции;
- 2) недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами

исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 2 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском [кодексе](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [статье 3](#) настоящего Федерального закона. Отношения, указанные в [статье 3](#) настоящего Федерального закона, могут регулироваться постановлениями Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами федерального антимонопольного [органа](#) в случаях, предусмотренных антимонопольным законодательством.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции настоящий закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В соответствии с пунктом 10 статьи 4 Закона о защите конкуренции под монополистической деятельностью понимается злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением.

В силу части 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Исходя из системного толкования положений [статьи 10](#) ГК РФ и [статей 3](#) и [10](#) Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребление доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных в данной норме последствий, а именно: недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Следовательно, для выявления в действиях хозяйствующего субъекта состава данного правонарушения необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение и совершил действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» рынок услуг водоснабжения и водоотведения с использованием централизованных системы относится к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции положение Ответчика на товарном рынке услуг водоснабжения и водоотведения с использованием централизованных системы является доминирующим и не подлежит доказыванию в порядке, утвержденном антимонопольным органом.

В соответствии с частями 7, 10 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГРК РФ) технические условия, предусматривающие максимальную нагрузку и сроки подключения объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, срок действия технических условий, а также информация о плате за их подключение предоставляются организациями, осуществляющими эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения.

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.

В соответствии с абзацем 3 пункта 2 Правил № 83 сетями инженерно-технического обеспечения является совокупность имущественных объектов, непосредственно используемых в процессе тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения. При подключении объектов капитального строительства непосредственно к оборудованию по производству ресурсов либо к системам водоотведения и очистки сточных вод при отсутствии у организации, осуществляющей эксплуатацию такого оборудования, сетевой инфраструктуры указанная организация является организацией, осуществляющей эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения в части предоставления технических условий и выполнения иных действий в соответствии с Правилами № 83.

Согласно пункту 6 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.

Таким образом, для получения технических условий на присоединение к сетям инженерно-технического обеспечения необходимо обратиться в организацию, осуществляющую эксплуатацию данных сетей инженерно-технического обеспечения.

В силу пункта 9 Правил № 83 организация, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, обязана в течение 14 рабочих дней с даты получения указанного в [пункте 8](#) настоящих Правил запроса определить и предоставить технические условия или информацию о плате за подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения либо предоставить мотивированный отказ в выдаче указанных условий при отсутствии возможности подключения строящегося (реконструируемого) объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения.

Комиссией установлено, что Заявитель письмом от 26.02.2016 обратился Предприятию с заявлением о выдаче технических условий на подключение ТКК «Славянский» к централизованной системе холодного водоснабжения и водоотведения (получено Ответчиком 29.02.2016).

При этом технические условия были выданы лишь 19.08.2016, то есть, как следует из материалов дела, с нарушением 14-ти дневного срока.

Исследовав и оценив представленные доказательства, Комиссия Смоленского УФАС России, принимая во внимание обстоятельства совершения Ответчиком, занимающим доминирующее положение на соответствующем товарном рынке, действий, повлекших ущемление интересов Заявителя на получение в установленные сроки технических условий, пришла к выводу о нарушении антимонопольного законодательства.

Доводы Ответчика о том, что выдача технических условий на подключение объекта к системам холодного водоснабжения и водоотведения без определения заявителем необходимой ему нагрузки и заключения договора о подключении (технологическом присоединении) не предусмотрена действующим законодательством о водоснабжении и водоотведении, являются несостоятельными.

Согласно частям 1, 2, 3 статьи 18 Закона о водоснабжении и водоотведении подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства, в том числе водопроводных и (или) канализационных сетей, к централизованным системам холодного водоснабжения и (или) водоотведения (далее также - подключение (технологическое присоединение) осуществляется на основании заявления в [порядке](#), установленном законодательством о градостроительной деятельности для подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, с учетом особенностей, предусмотренных настоящим Федеральным законом и [правилами](#) холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденными Правительством Российской Федерации. Лица, обратившиеся в организацию, осуществляющую холодное водоснабжение и (или) водоотведение, с заявлением о заключении договора подключения (технологического присоединения) к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения, в том числе застройщики, планирующие подключение (технологическое присоединение) к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения (далее - заявители), заключают договоры о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения и вносят плату за подключение (технологическое присоединение) к централизованной системе холодного

водоснабжения и (или) водоотведения в порядке, установленном настоящим Федеральным законом. Договор о подключении (технологическом присоединении) к централизованным системам холодного водоснабжения и (или) водоотведения (далее - договор о подключении (технологическом присоединении)) является публичным для организаций, осуществляющих холодное водоснабжение и (или) водоотведение.

Пунктом 88 Правил № 644 установлено, что заявитель, планирующий осуществить подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения, в том числе при необходимости увеличения подключаемой нагрузки, обращается в орган местного самоуправления, который в течение 5 рабочих дней в соответствии со схемой водоснабжения и водоотведения определяет организацию водопроводно-канализационного хозяйства, к объектам которой необходимо осуществить подключение (технологическое присоединение). Орган местного самоуправления, правообладатель земельного участка, иной заявитель, планирующий осуществить подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения, обращается в организацию водопроводно-канализационного хозяйства с заявлением о выдаче технических условий на подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства к централизованным системам холодного водоснабжения и (или) водоотведения, определяющих максимальную нагрузку подключения (технологического присоединения), в порядке, установленном Правилами № 83. В случае если заявитель определил необходимую ему нагрузку, он обращается в организацию водопроводно-канализационного хозяйства с заявлением о заключении договора о подключении, при этом указанное заявление может быть подано без предварительного получения заявителем технических условий.

Из вышеприведенного нормативного регулирования следует, что определение и предоставление технических условий и заключение договора о подключении объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения являются самостоятельными процедурами.

Следовательно, выдача технических условий не влечет в любом случае обязанность организации, выдавшей технические условия, направить оферту лицу, обратившемуся за выдачей технических условий, о заключении договора о подключении к его сетям.

Как следует из заявления и представленных документов Заявитель обратился к Предприятию с целью выдачи ему технических условий на подключение. С заявлением о заключении договора о подключении Заявитель к Ответчику не обращался.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1–3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Смоленского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия СМУП «Горводоканал», выразившиеся в необоснованном уклонении в выдаче индивидуальным предпринимателям Андросовой Ирине Владимировне, Добровольской Ларисе Васильевне, Железновой Тамаре Алексеевне, Кожурову Николаю Николаевичу, Комаровскому Аркадию Борисовичу, Лексину Сергею Александровичу технических условий подключения к централизованной системе холодного водоснабжения и водоотведения объекта капитального строительства «Проектируемый торгово-коммерческий комплекс «Славянский», расположенного по адресу: г. Смоленск, ул. 2-ая Садовая, д. 25-а, злоупотреблением доминирующим положением и недопустимыми в соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. СМУП «Горводоканал» предписание не выдавать в связи с выдачей предприятием заявителем технических условий подключения к централизованной системе холодного водоснабжения и водоотведения объекта капитального строительства «Проектируемый торгово-коммерческий комплекс «Славянский», расположенного по адресу: г. Смоленск, ул. 2-ая Садовая, д. 25-а.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа [статьей 19.5](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.