РЕШЕНИЕ[[1]](#footnote-1)

г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена 19.05.2014г.

В полном объеме решение изготовлено 29.05.2014г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – **Ростовское УФАС России**) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Батурин С.В. – заместитель руководителя управления – начальник отдела информационно-аналитического и взаимодействия с полномочным представителем Президента РФ;

Члены Комиссии: Бубельцова О.С. – начальник отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;

Роенко Е.Л. – специалист 3 разряда отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства,

(далее – Комиссия) рассмотрев дело №205/02 от 06.02.2014г. по признакам нарушения Муниципальным Унитарным Предприятием «Коммунальщик» (далее – МУП «Коммунальщик», З46000, Ростовская область, п. Чертково, ул. Петровского, 33) п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – **ФЗ «О защите конкуренции»**),

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС поступило заявление Аношкиной Ирины Викторовны (346000, Ростовская область, п. Чертково, ул. Пролетарская, 66) о нарушении МУП «Коммунальщик» антимонопольного законодательства, в котором заявитель сообщил следующее:

Аношкина И.В. является собственницей жилого дома и земельного участка, расположенных по адресу: Ростовская область, п. Чертково, ул. Пролетарская, 66.

18.07.2012 Аношкина И.В. обратилась в МУП «Коммунальщик» с заявлением о подключении к централизованной системе холодного водоснабжения (вх. № 246 от 18.07.2012). Согласно квитанции к приходному кассовому ордеру № 2112 от 14.08.2012 за предоставление указанных услуг Аношкина И.В. уплатила МУП «Коммунальщик» денежные средства в размере 6390 рублей.

До настоящего времени подключение к централизованной системе холодного водоснабжения не осуществлено, проект договора о подключении заявителю не направлен.

Изложенные обстоятельства послужили основанием для возбуждения настоящего дела.

МУП «Коммунальщик» сообщило (исх. № 214 от 20.12.2012) следующее:

18.07.2012 на имя главы Администрации Чертковского сельского поселения поступило заявление Аношкиной И.В. о подключении к поселковой водопроводной сети. 13.08.2012 глава Администрации Чертковского сельского поселения передал данное заявление на исполнение в МУП «Коммунальщик».

14.08.2013 Аношкина И.В. произвела оплату в сумме 6390 рублей согласно тарифам, утвержденным приказом МУП «Коммунальщик» от 29.06.2012 № 20-П «О введении в действие тарифов на коммунальные и платные услуги на 2 полугодие 2012 года» за следующие виды работ:

- опломбирование прибора учета холодной воды или крана на вводе в систему водоснабжения в случае временного прекращения пользования услугами – 300,00 руб.;

- установка счетчика холодной и горячей воды диаметром 15-20 мм, без фильтра, на полиэтиленовых и металлопластиковых сооружениях водоснабжения – 990,00 руб.;

- выдача тех. условий на подключение (врезку) к водопроводной (канализационной) сети – 750,00 руб.;

- составление схематического плана подключения к системе водоснабжения (водоотведения) – 750,00 руб.;

- работы по присоединению объекта капитального строительства к системе водоснабжения (водоотведения) без выполнения земляных работ к трубопроводу, состоящего из чугуна или металла – 3600,00 руб.

Из них были выполнены следующие работы:

- подготовка разрешений и технических условий на подключение объекта капитального строительства к водопроводной (канализационной) сети – 750,00 руб.;

- составление схематического плана подключения к системе водоснабжения (водоотведения) – 750,00 руб.;

Остальные работы не были выполнены из-за несоблюдения Аношкиной И.В. требований технических условий (отсутствие технологического колодца, невыполнение земляных работ).

24.10.2013 в МУП «Коммунальщик» поступило заявление Аношкиной И.В. от 11.10.2013 о заключении договора о подключении к централизованной системе холодного водоснабжения, к которому была приложена оферта договора о подключении.

22.10.2013 МУП «Коммунальщик» заказным письмом с уведомлением направило в адрес Аношкиной И.В. проект договора о подключении, который был возращен почтой по истечении срока хранения 25.11.2013.

К данному отзыву приложены также копии приказов № 36-П от 10.12.2012 «О введении в действие тарифов на коммунальные и платные услуги на 2013 год», № 41-П от 05.12.2013 «О внесении изменений в приказ от 10.12.2012№ 36-П «О введении в действие тарифов на коммунальные и платные услуги на 2013 год»».

В заседании Комиссии представители МУП «Коммунальщик» приобщили к материалам дела копию приказа № 49-П от 24.12.2013 «О введении в действие тарифов на коммунальные и платные услуги на 2014 год». Кроме того, МУП «Коммунальщик» представило информацию (исх. № 42 от 17.04.2014) о сумме выручки предприятия от оказания платных услуг за период с 01.06.2011 по дату представления информации.

Изучив материалы дела, выслушав представителей Аношкиной И.В., МУП «Коммунальщик», Комиссия пришла к следующим выводам.

1. На основании части 1 статьи 5 ФЗ «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.

В соответствии с частью 5 статьи 5 доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных системы, систем коммунальной инфраструктуры отнесены к сферам деятельности естественных монополий.

Технологическое присоединение к водопроводным и канализационным сетям не образует отдельного вида экономической деятельности, является нераздельной частью рынка производства и реализации воды, в связи с чем не составляет самостоятельного товарного рынка. Данный вывод подтверждается судебной практикой (определение Коллегии судей Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 10.07.2009 года № 6057/09 по делу № А49-3724/2008-120а/21-АК).

Таким образом, на деятельность МУП «Коммунальщик», связанную с подключением к системе коммунального водоснабжения, распространяются ограничения, установленные ФЗ «О защите конкуренции».

2. В соответствии с частью 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

18.07.2012 на имя главы Администрации Чертковского сельского поселения поступило заявление Аношкиной И.В. о подключении к поселковой водопроводной сети. 13.08.2012 глава Администрации Чертковского сельского поселения передал данное заявление на исполнение в МУП «Коммунальщик».

Правительство Российской Федерации постановлением от 13.02.2006 № 83 утвердило [Правила](consultantplus://offline/ref=DA2EE4A72F633D6BE650EB605436753193A86D895B61D5C63A5FCDB195E0558E2697ACD8116184E8t4kCK) определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (далее - Правила предоставления технических условий) и [Правила](consultantplus://offline/ref=DA2EE4A72F633D6BE650EB605436753193A86D895B61D5C63A5FCDB195E0558E2697ACD8116184EEt4k9K) подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (далее - Правила подключения).

На момент обращения Аношкиной И.В. в МУП «Коммунальщик» указанные Правила действовали в редакции [Постановления](consultantplus://offline/ref=BDC260A2E84689407CA7D815A5AA9DBFFBE758B97972202753F7CC524B18A1603DC6E2305AAFB563M140J) Правительства РФ от 16.04.2012 № 307.

В соответствии с 15 Правил предоставления технических условий, 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.

Порядок заключения и исполнения соответствующего договора, существенные условия такого договора, а также права и обязанности его сторон установлены соответствии с [Правилами](consultantplus://offline/ref=DA2EE4A72F633D6BE650EB605436753193A86D895B60D5C63A5FCDB195E0558E2697ACD8116184E9t4k4K) заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 09.06.2007 № 360 (в ред. [Постановления](consultantplus://offline/ref=BDC260A2E84689407CA7D815A5AA9DBFFBE758B97972202753F7CC524B18A1603DC6E2305AAFB563M140J) Правительства РФ от 16.04.2012 № 307, действующего на момент обращения Аношкиной И.В.; далее – Правила № 360).

Согласно п. 6. Правил № 360, договор о подключении заключается в простой письменной форме в 2 экземплярах - по одному для каждой из сторон.

Для заключения договора о подключении заказчик направляет заявку в адрес исполнителя, осуществляющего эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения соответствующего вида, который выдал технические условия.

Согласно пункту 11 Правил № 360, исполнитель обязан в течение 30 дней с даты получения от заказчика заявки и документов, указанных в [пункте 10](consultantplus://offline/ref=1342892550C77723C49CB761D9B9644C0EEBAF697ECFA30806D2865D8A169CE0A2B617B9x5w0L) настоящих Правил, направить заказчику заполненный и подписанный со своей стороны проект договора о подключении в 2 экземплярах.

Заказчик подписывает оба экземпляра проекта договора о подключении в течение 30 дней с даты получения подписанного исполнителем проекта договора о подключении и направляет 1 экземпляр в адрес исполнителя с приложением к нему документов, подтверждающих полномочия лица, подписавшего такой договор.

В случае несогласия с представленным исполнителем проектом договора о подключении и (или) несоответствия его настоящим Правилам заказчик вправе направить исполнителю мотивированный отказ от подписания проекта договора о подключении с предложением об изменении представленного проекта договора в соответствии с настоящими Правилами и иными замечаниями по проекту договора о подключении.

В случае неполучения исполнителем подписанного заказчиком проекта договора о подключении либо мотивированного отказа от его подписания ранее поданная таким заказчиком заявка аннулируется и не подлежит выполнению.

Исполнитель обязан в течение 10 рабочих дней с даты получения мотивированного отказа и предложений заказчика представить заказчику новую редакцию проекта договора о подключении, соответствующую настоящим Правилам, или представить обоснованный ответ на полученные от заказчика предложения.

Одновременно [пунктом 12](consultantplus://offline/ref=330B050C6983AA559675F0790144C0647AADF5085ECBFEF6E0D89E4AFC6AE3990B569E5AH8r8L) Правил № 360 установлено, что в договоре о подключении должно найти отражение соглашение сторон по существенным условиям:

а) перечень мероприятий (в том числе технических) по подключению объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и обязательства сторон по их выполнению, в том числе:

мероприятия, выполняемые заказчиком, - в пределах границ земельного участка заказчика (за исключением случаев, предусмотренных [подпунктом 2 пункта 14](consultantplus://offline/ref=4833F4B95A219379204D7F378E7F689A20380B1272344EC68F2770E3C464C2427B265483c650L) 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](consultantplus://offline/ref=4833F4B95A219379204D7F378E7F689A20380B1272344EC68F2770E3C464C2427B265483c650L) настоящих Правил);

б) срок осуществления исполнителем мероприятий по подключению, который не может превышать 18 месяцев с даты заключения договора о подключении, если более длительные сроки не указаны в заявке заказчика;

в) положение об ответственности сторон за несоблюдение установленных договором о подключении и настоящими Правилами сроков исполнения своих обязательств, в том числе:

право заказчика в одностороннем порядке расторгнуть договор о подключении при нарушении исполнителем сроков исполнения обязательств, указанных в договоре;

обязанность любой из сторон договора о подключении при нарушении ею сроков исполнения обязательств уплатить другой стороне в течение 10 рабочих дней с даты наступления просрочки неустойку, рассчитанную как произведение 0,014 [ставки](consultantplus://offline/ref=4833F4B95A219379204D7F378E7F689A20380711763913CC877E7CE1cC53L) рефинансирования Центрального банка Российской Федерации, установленной на дату заключения договора о подключении, и общего размера платы за подключение по договору за каждый день просрочки, если договором не предусмотрен больший размер неустойки;

г) размер платы за подключение, определяемый в соответствии с законодательством Российской Федерации;

д) порядок и сроки внесения заказчиком платы за подключение, имея в виду, что:

не более 15 процентов платы за подключение вносятся в течение 15 дней с даты заключения договора о подключении;

не более 35 процентов платы за подключение вносятся в течение 180 дней с даты заключения договора о подключении, но не позднее даты фактического подключения;

оставшаяся доля платы за подключение вносится в течение 15 дней с даты подписания сторонами акта о присоединении, фиксирующего техническую готовность к подаче ресурсов на объекты заказчика, но не позднее выполнения условий подачи ресурсов;

е) размер нагрузки ресурса, потребляемого объектом капитального строительства, который обязан обеспечить исполнитель в точках подключения;

ж) местоположение точек подключения не далее границ земельного участка заказчика;

з) условия подключения внутриплощадочных и (или) внутридомовых сетей и оборудования объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения.

Получив от Аношкиной И.В. проект договора о подключении от 11.10.2013, МУП «Коммунальщик» направило в адрес заявителя свой проект договора от 20.10.2013. Мотивированный отказ от подписания проекта договора о подключении с предложением об изменении представленного проекта договора Аношкиной И.В. не направляла.

В заседании Комиссии стороны пояснили, что в настоящее время ведется работа по согласованию условий данного договора.

В силу [п. 1 ст. 432](consultantplus://offline/ref=C2E5C03E2E8DF65F27CAD1D0B1D18C8475202AF8080DECCDB962330F7D3AC9DC4E752BB77849F4t9V7K) Гражданского Кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Поскольку сторонами все существенные условия договора о подключении не согласованы, договор является незаключенным.

В этой связи Комиссия не усматривает нарушения антимонопольного законодательства в действиях (бездействии) МУП «Коммунальщик», выразившихся в не подключении к централизованной системе холодного водоснабжения объектов Аношкиной И.В.

1. Из представленных МУП «Коммунальщик» приказов от 29.06.2012 № 20-П «О введении в действие тарифов на коммунальные и платные услуги на 2 полугодие 2012 года», от 10.12.2012 № 36-П «О введении в действие тарифов на коммунальные и платные услуги на 2013 год» и пояснений представителей предприятия следует, что МУП «Коммунальщик» взимало плату, в том числе:

- опломбирование прибора учета холодной воды или крана на вводе в систему водоснабжения в случае временного прекращения пользования услугами;

- за выдачу технических условий на подключение (врезку) к водопроводной (канализационной) сети,

- за составление схематического плана подключения к системе водоснабжения (водоотведения),

- за работы по присоединению объекта капитального строительства к системе водоснабжения (водоотведения) без выполнения земляных работ

в размерах, установленных соответствующими приказами.

Указанные действия Комиссия считает неправомерными, руководствуясь при этом следующим.

3.1. Как следует из пояснений представителей МУП «Коммунальщик», а также из письменных пояснений предприятия (исх. № 42 от 17.04.2014), плата опломбирование прибора учета холодной воды или крана на вводе в систему водоснабжения в случае временного прекращения пользования услугами есть не что иное, как плата за опломбировку приборов учета по холодному водоснабжению при первичном вводе в эксплуатацию (пункт 1 пояснений МУП «Коммунальщик» исх. № 42 от 17.04.2014).

Согласно [пункта 5 статьи 20](consultantplus://offline/ref=9DBBE15B66EB10312865E35C475DF827D923601346E1126BF8480C24C72DF7630A06367ABA9E5FF0e9F9H) Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении» ([вступил](consultantplus://offline/ref=BD23973D747F6D8F9975578CA47A3BEA934C674C4EE00BA00059E46FEE2E4F71E14B82BCC7246B2FK0H6H) в силу с 1 января 2013 года) приборы учета воды, сточных вод, установленные для определения количества поданной абоненту воды по договору водоснабжения, отведенных абонентом сточных вод по договору водоотведения, опломбируются организациями, которые осуществляют горячее водоснабжение, холодное водоснабжение и (или) водоотведение и с которыми заключены указанные договоры, без взимания платы с абонента, за исключением случаев, когда опломбирование соответствующих приборов учета производится такой организацией повторно в связи с нарушением пломбы по вине абонента или третьих лиц.

До вступления в силу данной нормы взимание платы за опломбировку приборов учета по холодному водоснабжению при первичном вводе в эксплуатацию, по мнению Комиссии, также не соответствовало нормативно-правовым актам.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 22 Правил поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 21.07.2008 № 549, первичная установка пломб при вводе прибора газа в эксплуатацию осуществляется за счет поставщика газа. Основываясь на изложенном, в том числе проводя аналогию между однородными отношениями по водоснабжению и поставкой газа, принимая во внимание судебную практику по данному вопросу (дело № А43-4013/2012), Комиссия приходит к выводу о том, что принимать в эксплуатацию и проводить первичную опломбировку индивидуальных приборов учета МУП «Коммунальщик» обязано без взимания платы.

Взимание платы за первичную опломбировку индивидуальных приборов учета МУП «Коммунальщик» прекратило с 01.01.2013 (пункт 1 пояснений МУП «Коммунальщик» исх. № 42 от 17.04.2014).

3.2. Согласно части 7 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004 № 190-ФЗ 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.

В соответствии с пунктом 9 Правил предоставления технических условий, выдача технических условий или информации о плате за подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения осуществляется без взимания платы.

МУП «Коммунальщик» взимало плату за выдачу технических условий с каждого обратившегося за получением технических условий. Величина платы определялась приказами предприятия, копии которых представлены в материалы дела.

Таким образом, Комиссией установлено, и не отрицается ответчиком, что МУП «Коммунальщик» в нарушение части 7 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации, пункта 9 [Правил](consultantplus://offline/ref=9B38F5F04A97E6D9217A0098C32C901C83DD96951B12F3E6CE617437D5937ACB286B5A365BA0734Bb7vCN) предоставления технических условий взимало с лиц, обратившихся за получением технических условий подключения объектов капитального строительства к сетям, плату за выдачу таких технических условий.

Взимание платы за выдачу технических условий подключения к водопроводной (канализационной) сети МУП «Коммунальщик» прекратило с 01.01.2014 (приказ от 24.12.2013 № 49-П «О введение в действие тарифов на коммунальные и платные услуги на 2014 год»).

3.3. Согласно п. 12 Правил № 360, договор о подключении должен содержать, в том числе, следующее существенное условие: местоположение точек подключения не далее границ земельного участка заказчика.

Анализ представленного схематического плана подключения к уличному водопроводу домовладения Аношкиной И.В. позволяет прийти к выводу, что данным документом определяется точка подключения объекта к водопроводным сетям, а также содержится согласование данной точки подключения с иными организациями, эксплуатирующими сети инженерно-технического обеспечения.

Взимание платы за определение точки подключения – одного из существенных условий договора о подключении не основано на действующем законодательстве.

Взимание платы за составления схематического плана подключения к системе водоснабжения (водоотведения) МУП «Коммунальщик» прекратило с 01.01.2014 (приказ от 24.12.2013 № 49-П «О введение в действие тарифов на коммунальные и платные услуги на 2014 год»).

3.4. В соответствии с [пп. г) п. 12](consultantplus://offline/ref=D28F75406514ED41F3DA99D9F8B9D5CC897269EC1EF3EDB8AAB34998C730E9822E1332BEcC34M) Правил № 360 договор о подключении должен содержать существенные условия, в том числе, размер платы за подключение, определяемый в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно п. 14 Правил № 360, размер платы за подключение определяется следующим образом:

1) если в утвержденную в установленном порядке инвестиционную программу организации коммунального комплекса - исполнителя по договору о подключении (далее - инвестиционная программа исполнителя) включены мероприятия по увеличению мощности и (или) пропускной способности сети инженерно-технического обеспечения, к которой будет подключаться объект капитального строительства, и установлены тарифы на подключение к системе коммунальной инфраструктуры вновь создаваемых (реконструируемых) объектов капитального строительства (далее - тариф на подключение), размер платы за подключение определяется расчетным путем как произведение заявленной нагрузки объекта капитального строительства (увеличения потребляемой нагрузки - для реконструируемого объекта капитального строительства) и тарифа на подключение. При включении мероприятий по увеличению мощности и (или) пропускной способности сети инженерно-технического обеспечения в утвержденную инвестиционную программу исполнителя, но в случае отсутствия на дату обращения заказчика утвержденных в установленном порядке тарифов на подключение, заключение договора о подключении откладывается до момента установления указанных тарифов;

2) 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;

3) если для подключения объекта капитального строительства к сети инженерно-технического обеспечения не требуется проведения мероприятий по увеличению мощности и (или) пропускной способности этой сети, плата за подключение не взимается.

Пунктом 15 Правил № 360 установлено, что плата за работы по присоединению внутриплощадочных или внутридомовых сетей построенного (реконструированного) объекта капитального строительства в точке подключения к сетям инженерно-технического обеспечения в состав платы за подключение не включается. Указанные работы могут осуществляться на основании отдельного договора, заключаемого заказчиком и исполнителем, либо в договоре о подключении должно быть определено, на какую из сторон возлагается обязанность по их выполнению. В случае если выполнение этих работ возложено на исполнителя, размер платы за эти работы определяется соглашением сторон.

Согласно [пункту 4 статьи 4](consultantplus://offline/ref=3A635E2F7BE25AF59D569443CE0645EE6298F548CD6D79E53A6E8518D5679A560E1C8DC4cBH5N) Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса», [статье 5](consultantplus://offline/ref=3A635E2F7BE25AF59D569443CE0645EE629EF74FCF6579E53A6E8518D5679A560E1C8DCCB025C9FEc4HBN) Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» установление тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения относятся к полномочиям органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

В силу [пункта 2 статьи 31](consultantplus://offline/ref=3A635E2F7BE25AF59D569443CE0645EE629EF74FCF6579E53A6E8518D5679A560E1C8DCCB025CCFDc4H7N) Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении» регулированию подлежат следующие тарифы в сфере холодного водоснабжения: тариф на питьевую воду (питьевое водоснабжение); тариф на техническую воду; тариф на транспортировку воды; тариф на подвоз воды; тариф на подключение (технологическое присоединение) к централизованной системе холодного водоснабжения.

Пунктом 13 статьи 18 Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении» установлено, что плата за подключение (технологическое присоединение) рассчитывается организацией, осуществляющей холодное водоснабжение и (или) водоотведение, исходя из установленных тарифов на подключение (технологическое присоединение) с учетом величины подключаемой (технологически присоединяемой) нагрузки и расстояния от точки подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства заявителя до точки подключения (технологического присоединения) водопроводных и (или) канализационных сетей к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения. В случае, если объем запрашиваемой заявителем нагрузки в целях обеспечения водоснабжения и (или) водоотведения объекта капитального строительства заявителя превышает устанавливаемый в [порядке](consultantplus://offline/ref=9638CBC5754B0829C6F861F19CFA36AA5307A89B67451F8842596C595B3E565CE109747BC109151Eu123N), утвержденным Правительством Российской Федерации, предельный уровень нагрузки, определенный в виде числового значения или в виде доли от общей мощности централизованной системы холодного водоснабжения и (или) водоотведения, плата за подключение (технологическое присоединение) устанавливается органом регулирования тарифов индивидуально в порядке, установленном [основами](consultantplus://offline/ref=9638CBC5754B0829C6F861F19CFA36AA5307A89B67451F8842596C595B3E565CE109747BC1091714u123N) ценообразования в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденными Правительством Российской Федерации. Плата за подключение (технологическое присоединение), устанавливаемая с учетом величины подключаемой (технологически присоединяемой) нагрузки и расстояния от точки подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства заявителя до точки подключения (технологического присоединения) водопроводных и (или) канализационных сетей к централизованной системе холодного водоснабжения и (или) водоотведения, включает в себя затраты на создание водопроводных и (или) канализационных сетей и объектов на них от существующих сетей централизованной системы холодного водоснабжения или водоотведения (объектов такой системы) до точки подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства заявителя, за исключением расходов заявителя на создание этих сетей и объектов и расходов, предусмотренных на создание этих сетей и объектов за счет других источников финансирования инвестиционной программы, либо средств, полученных на создание этих сетей и объектов обеспечения за счет иных источников, в том числе средств бюджетов бюджетной системы Российской Федерации. При установлении платы за подключение (технологическое присоединение) в индивидуальном порядке могут учитываться расходы на увеличение мощности (пропускной способности) централизованной системы холодного водоснабжения и (или) водоотведения, в том числе расходы на реконструкцию и модернизацию существующих объектов централизованной системы холодного водоснабжения и (или) водоотведения в порядке, определенном основами ценообразования в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденными Правительством Российской Федерации. Точка подключения (технологического присоединения) при наличии технической возможности устанавливается на границе земельного участка, на котором располагается объект капитального строительства заявителя.

В настоящее время [Постановлением](consultantplus://offline/ref=EDA473839DB26036076EED33DDFD12513D00BFEF7C3838B5621D6FD2FDqCQAG) Правительства Российской Федерации от 13.05.2013 № 406 «О государственном регулировании тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения» утверждены: основы ценообразования в сфере водоснабжения и водоотведения; правила регулирования тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения; правила определения размера инвестированного капитала в сфере водоснабжения и водоотведения и порядка ведения его учета; правила расчета нормы доходности инвестированного капитала в сфере водоснабжения и водоотведения.

Кроме того, принято [Постановление](consultantplus://offline/ref=EDA473839DB26036076EED33DDFD12513D00BEEF723738B5621D6FD2FDqCQAG) Правительства Российской Федерации от 29.07.2013 № 641 «Об инвестиционных и производственных программах организаций, осуществляющих деятельность в сфере водоснабжения и водоотведения» (вместе с «[Правилами](consultantplus://offline/ref=EDA473839DB26036076EED33DDFD12513D00BEEF723738B5621D6FD2FDCA25B2D44DEA7D70ED2F95qBQAG) разработки, утверждения и корректировки инвестиционных программ организаций, осуществляющих горячее водоснабжение, холодное водоснабжение и (или) водоотведение», «[Правилами](consultantplus://offline/ref=EDA473839DB26036076EED33DDFD12513D00BEEF723738B5621D6FD2FDCA25B2D44DEA7D70ED2E90qBQ1G) разработки, утверждения и корректировки производственных программ организаций, осуществляющих горячее водоснабжение, холодное водоснабжение и (или) водоотведение».

Согласно п. 81 Основ ценообразования в сфере водоснабжения и водоотведения плата за подключение (технологическое присоединение) объекта лица, обратившегося в регулируемую организацию с заявлением о заключении договора о подключении (далее - заявитель) к централизованной системе водоснабжения и (или) водоотведения (далее - плата за подключение), определяется на основании установленных тарифов на подключение (технологическое присоединение) или в индивидуальном порядке в случаях и порядке, которые предусмотрены настоящим документом.

В соответствии с п.п. 12, 13, 14 Правил регулирования тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения, установление тарифов производится органом регулирования тарифов путем открытия и рассмотрения дел об установлении тарифов, за исключением случаев, когда настоящими Правилами предусмотрено иное. Открытие и рассмотрение дел об установлении тарифов осуществляется:

а) по предложению регулируемой организации;

б) по инициативе органа регулирования тарифов в случае непредставления регулируемыми организациями заявления об установлении тарифов и (или) материалов, предусмотренных настоящими Правилами.

Регулируемая организация до 1 мая года, предшествующего очередному периоду регулирования, представляет в орган регулирования тарифов предложение об установлении тарифов.

Согласно п. 22 Правил регулирования тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения, для организации, в отношении которой государственное регулирование тарифов ранее не осуществлялось, тарифы на текущий год определяются в случае, если предложение об установлении тарифов подано не позднее 1 ноября текущего года. В этом случае тарифы для организации устанавливаются в течение 30 календарных дней со дня поступления в орган регулирования тарифов предложения об установлении тарифов и необходимых обосновывающих материалов в полном объеме. По решению органа регулирования тарифов указанный срок может быть продлен не более чем на 30 календарных дней.

Порядок открытия и рассмотрения дел об установлении тарифов подробно регламентирован Правилами регулирования тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения.

Из пояснений представителей МУП «Коммунальщик» следует, что уполномоченным органом тариф на подключение (технологическое присоединение) к централизованной системе холодного водоснабжения предприятию не установлен, предприятие с соответствующими предложениями в регулирующий орган не обращалось.

Фактически, размер платы за подключение определен предприятием самостоятельно, данная плата поименована в приказах предприятия как «работы по присоединению объекта капитального строительства к системе водоснабжения (водоотведения) без выполнения земляных работ».

Данный вывод следует также из анализа раздела 5 проекта договора о подключении (технологическом присоединении) к централизованной системе холодного водоснабжения от 20.10.2013, направленного предприятием Аношкиной И.В. (п.п. 14-17 раздела 5).

Таким образом, в нарушение перечисленных норм, МУП «Коммунальщик» самостоятельно установило размер платы за подключение (технологическое присоединение) к централизованной системе холодного водоснабжения, от обращения с предложениями об установлении тарифа на подключение (технологическое присоединение) к централизованной системе холодного водоснабжения в регулирующий орган уклонилось.

Перечисленные в пункте 3 настоящего решения действия (бездействия) МУП «Коммунальщик» Комиссия квалифицирует как нарушающие пункт 10 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», которым запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

1. Поскольку нарушения, описанные в подп. 3.1, 3.2, 3.3 настоящего решения, добровольно устранены МУП «Коммунальщик» на момент вынесения решения по настоящему делу, необходимость в выдаче предписания о прекращении данных нарушений отсутствует.

Вместе с тем, руководствуясь перечисленными нормативными актами, в том числе, пунктом 22 Правил регулирования тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи МУП «Коммунальщик» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, описанного в подп. 3.4 настоящего решения.

1. Согласно подпункту «к» пункта 2 части 1 статьи 23 ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в настоящем Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства.

В силу [части 3 статьи 51](consultantplus://offline/ref=6C0A167C6DF71D78EDD0BBCF91B5F9D9E9F437E8D64B779D7F5EBD31252A9BAA71D5D0B6E59C9439TEP) ФЗ «О защите конкуренции» лицо, чьи действия (бездействие) в установленном настоящим Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=6C0A167C6DF71D78EDD0BBCF91B5F9D9E9F437E8D64B779D7F5EBD3132T5P) порядке признаны монополистической деятельностью или недобросовестной конкуренцией и являются недопустимыми в соответствии с антимонопольным законодательством, по предписанию антимонопольного органа обязано перечислить в федеральный бюджет доход, полученный от таких действий (бездействия). В случае неисполнения этого предписания доход, полученный от монополистической деятельности или недобросовестной конкуренции, подлежит взысканию в федеральный бюджет по иску антимонопольного органа.

Основанием для выдачи предписания является в силу [части 1 статьи 50](consultantplus://offline/ref=94B9B1020D0F2B6EF9FC7B1A0345570DB712C92258AAE7BADF2A02558E3DE12AB0DE5CD3375C4FF9d9N5P) ФЗ «О защите конкуренции» решение по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Согласно позиции Конституционного Суда Российской Федерации, выраженной в [Постановлении](consultantplus://offline/ref=F3D8E1C69689D2A1A0B5CD4F876F8602EE07BA619B2723299F979B8FB9O3P) от 24.06.2009 № 11-П «По делу о проверке конституционности положений пунктов 2 и 4 статьи 12, статей 22.1 и 23.1 Закона РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» и статей 23, 37 и 51 Федерального закона «О защите конкуренции» в связи с жалобами ОАО «Газэнергосеть» и ОАО «Нижнекамскнефтехим», [Закон](consultantplus://offline/ref=F3D8E1C69689D2A1A0B5CD4F876F8602E70FBF629A257E2397CE978D94BFO2P) о защите конкуренции, который определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, возлагает на антимонопольный орган полномочие выдавать предписания о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного в результате нарушения антимонопольного законодательства.

Данная мера по основаниям и процедуре применения, а также по своим правовым последствиям является специфической формой принудительного воздействия на участников охраняемых антимонопольным законодательством общественных отношений. Она призвана обеспечивать восстановление баланса публичных и частных интересов путем изъятия доходов, полученных хозяйствующим субъектом в результате злоупотреблений, и компенсировать, таким образом, не подлежащие исчислению расходы государства, связанные с устранением негативных социально-экономических последствий нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссией установлено и подтверждено материалами дела (исх. № 42 от 17.04.2014), что МУП «Коммунальщик» с 01.06.2011 года вследствие вышеописанного нарушения антимонопольного законодательства (нарушив безусловный запрет на взимание денежных средств) получило денежные средства в размере:

- опломбирование прибора учета холодной воды или крана на вводе в систему водоснабжения в случае временного прекращения пользования услугами – 59400 рублей (в том числе первичное опломбирование 59400 рублей);

- выдача технических условий на подключение (врезку) к водопроводной (канализационной) сети – 176250 рублей;

- составление схематического плана подключения к системе водоснабжения (водоотведения) – 176250 рублей.

Таким образом, вследствие вышеописанного нарушения антимонопольного законодательства МУП «Коммунальщик» получило доход в размере 411900 рублей.

Организация не является плательщиком НДС в соответствии с Налоговым [кодексом](consultantplus://offline/ref=219BCF7FE261BC411D3972EBDB17B8CA00D645A23E6FC25859BFE46E01oDdEI) Российской Федерации.

В расчет незаконно полученного дохода вошли платежи, полученные МУП «Коммунальщик» в период с 01.06.2011, то есть мера ответственности применена с соблюдением общеустановленного трехгодичного срока исковой давности.

Применение общеустановленного срока исковой давности (три года) при определении размера дохода, подлежащего перечислению в федеральный бюджет, соответствует правовой позиции, изложенной Конституционным Судом Российской Федерации в [пункте 6](consultantplus://offline/ref=520FF9C7E772699A4EFCDF8820CFFBB73D0D43894A8C055A9514A4B8074A4B78AAD53C874F8EA25Aw3O) Постановления от 24.06.2009 № 11-П, а также в резолютивной части указанного [Постановления](consultantplus://offline/ref=520FF9C7E772699A4EFCDF8820CFFBB73D0D43894A8C055A9514A4B850w7O).

С учетом вышеизложенного Комиссия пришла к выводу о необходимости выдачи МУП «Коммунальщик» предписания о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства, в размере 411900 рублей.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50, частью 3 статьи 51 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Признать МУП «Коммунальщик» нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать МУП «Коммунальщик» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Выдать МУП «Коммунальщик» предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства в размере 411900 (четыреста одиннадцать тысяч девятьсот) рублей 00 коп.
4. Передать материалы дела № 205/02 о нарушении антимонопольного законодательства сотруднику отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии С.В. Батурин

Члены Комиссии: О.С. Бубельцова

Е.Л. Роенко

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд Ростовской области.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа [ст.19.5](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=110141;fld=134;dst=103015) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

1. Данное решение изготовлено в соответствии с формой, утвержденной приложением № 6 к приказу Федеральной антимонопольной службы от 22.12.2006г. № 337. [↑](#footnote-ref-1)