РЕШЕНИЕ

Дело № 21/04-АМЗ-2012

«24» января 2013 г. г. Чебоксары

Резолютивная часть решения объявлена 24 января 2013 года.

Полный текст решения изготовлен 05 февраля 2013 года.

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Винокуровой Н.Ю. – заместителя руководителя – начальника отдела товарных рынков (председатель Комиссии);

Железиной Л.А. – начальника отдела контроля органов власти и рекламы (член Комиссии);

Симаковой Е.В. – главного специалиста-эксперта отдела товарных рынков (член Комиссии),

при участии представителей:

участников долевого строительства:

Маркова Владимира Александровича – участника долевого строительства многоквартирного дома № 58, корп. 2 по ул. Гражданская, г. Чебоксары (договор от 28.07.2009 № 21);

ООО «Флавий»:

Маханько Нины Федоровны, директора;

ОАО «Чувашсетьгаз»:

Ибрагимовой Ольги Александровны, по доверенности от 01.01.2013 № 74;

Мироновой Татьяны Валерьевны, по доверенности от 01.01.2013 № 75;

Смагуловой Ирины Ивановны, по доверенности от 01.01.2013 № 73;

рассмотрев дело № 21/04-АМЗ-2012 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Чувашсетьгаз» (Чувашская Республика, г. Чебоксары, пр. И. Яковлева, д. 19А) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Чувашсокй Республике – Чувашии через Министерство градостроительства и развития общественной инфраструктуры Чувашской Республики поступило обращение участников долевого строительства многоквартирного жилого дома № 58 корпус 2 по ул. Гражданская, г. Чебоксары, а также заявление ООО «Флавий» об уклонении ОАО «Чувашсетьгаз» в подключении указанного жилого дома к газораспределительным сетям и просьбой принять меры антимонопольного реагирования в отношении ОАО «Чувашсетьгаз».

В обращении участники долевого строительства указывают на невозможность вселения в принадлежащие им жилые помещения законченного строительством объекта ввиду неправомерных действий ресурсоснабжающих организаций, в том числе ОАО «Чувашсетьгаз», уклоняющегося от подключения дома к газораспределительным сетям.

Заявление ООО «Флавий» мотивировано тем, что Обществом завершен строительством 9-этажный жилой дом со встроенно-пристроенными помещениями между жилыми домами № 58/1 и № 60/1 по ул. Гражданская в г. Чебоксары. С учетом рекомендаций Министерства градостроительства и развития общественной инфраструктуры Чувашской Республики проектной документацией на строительство предусмотрено поквартирное отопление с использованием газового топлива. На проект имеется положительное заключение государственной экспертизы № 21-1-4-0 462-08 от 18.09.2008. 06 сентября 2007 года филиалом «Чебоксарыгоргаз» ОАО «Чувашсетьгаз» выданы технические условия № 04-070д на присоединение строящегося 9-тиэтажного 40-ка квартирного жилого дома со встроенно-пристроенными помещениями, расположенного между домами № 58/1 и 60/1 по ул. Гражданская г. Чебоксары, сроком действия до 06 сентября 2009 года. В связи с истечением срока действия взамен выданных ТУ № 04-070д от 06.09.2007 ООО «Флавий» получены технические условия от 27.09.2010. В пункте 4 технических условий определено, что местом присоединения объекта газоснабжения является существующий подземный распределительный газопровод среднего давления. Пунктом 11 технических условий предусмотрено выполнение кольцевания проектируемого вводного газопровода с существующим распределительным газопроводом низкого давления, диаметром 159 мм, проложенного на жилой дом № 58/1 по ул. Гражданская г. Чебоксары. Указанные требования технических условий являются для ООО «Флавий» обременительными, их выполнение повлечет значительные материальные затраты, препятствует скорейшему вводу жилого дома в эксплуатацию. По мнению заявителя, имеется возможность врезки в существующий газопровод низкого давления на четной стороне ул. Гражданская г. Чебоксары без ущерба для функционирования системы газоснабжения микрорайона.

В заседаниях Комиссии представитель ООО «Флавий» поддержала заявление по изложенным в нем доводам. В заседании Комиссии от 19.12.2012 года заявила ходатайство об отложении рассмотрения дела для выполнения специалистами кооператива «Тепловик», обладающими специальными познаниями в области проектирования и строительства систем газораспределения и газопотребления, поверочного расчета газопотребления для определения точки желаемого подключения, а также об истребовании у ОАО «Чувашсетьгаз» сведений, необходимых для изготовления такого расчета.

Определением от 20.12.2012 ходатайство ООО «Флавий» удовлетворено, у ОАО «Чувашсетьгаз» затребованы сведения о расходе газа низкого давления от ГРП-63 и ГРП-67, распределении расходов газа по потребителям от ГРП-63 и ГРП-67, расходе и диаметрах газопроводов, запитанных от ГРП и присоединенных к газопотребляющим зданиям, количестве и потребителях газа ГРП-63, которые представлены ответчиком в установленный срок.

24.01.2012 ООО «Флавий» представило в материалы дела заключение по проведенному поверочному расчету расхода газа по потребителям от ГРП-67 и ГРП-63 г. Чебоксары. Вместе с тем представитель заявителя пояснила, что выполнение проверочного расчета не представляется возможным по причине отсутствия необходимых документов, в частности, уточненной схемы газораспределения со всеми газоотводящими трубопроводами низкого давления. Заявила ходатайство об отложении рассмотрения дела на срок не менее двух недель для возможности получения и предоставления ООО «Флавий» дополнительных доказательств по делу.

Явившийся в заседание Комиссии участник долевого участия Марков А.В. поддержал доводы, изложенные в обращении, позицию ООО «Флавий» по настоящему делу. Указал, что технические условия, выданные ОАО «Чувашсетьгаз» предусматривают наиболее затратный для застройщика вариант подключения к газораспределительным сетям, в то же время ответчик не предложил ООО «Флавий» альтернативных точек присоединения. Отметил, что в сложившейся ситуации грубо нарушаются права дольщиков, не имеющих возможности вселиться в жилые помещения.

Представители ОАО «Чувашсетьгаз» нарушения антимонопольного законодательства не признали по основаниям, изложенным в отзыве на заявление ООО «Флавий» от 30.08.2012 и предыдущих заседаниях. Пояснили, что требования действующего законодательства не допускают подключение жилых домов к газопроводам низкого давления; возможность подключения дома к газопроводу низкого давления отсутствует, что подтверждается представленным в материалы дела расчетом. Указали, что представленное заявителем заключение, выполненное кооперативом «Тепловик», не может служить доказательством по делу, поскольку представленным свидетельством о допуске к видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, не подтверждена компетентность кооператива на выполнение подобных расчетов ввиду отсутствия допуска к работам по подготовке проектов внутренних систем газоснабжения, а также наружных сетей газоснабжения и их сооружений. Доводы заявителя о неполноте представленных сведений, также о их недостаточности для выполнения проверочного расчета, считают необоснованными, т.к. представленный письмом от 15.10.2012 № 15/1242 расчет выполнен на основании имеющихся в материалах дела данных. В удовлетворении ходатайства об отложении рассмотрения дела просили отказать.

Обсудив ходатайство ООО «Флавий», Комиссия не находит оснований для его удовлетворения, поскольку данное ходатайство не содержит ссылки на конкретные доказательства, которые заявитель намеревается представить дополнительно, а также на то, какие имеющие значение для правильного разрешения дела обстоятельства будут подтверждены этими доказательствами. Кроме того, заявителем не представлено документов, подтверждающих совершение действий, направленных на получение доказательств (запросы в органы и организации, договоры с экспертными учреждениями и т.п.).

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия приходит к следующему.

Частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц, а именно: навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и(или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования) (пункта 3).

Для целей применения положений части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции подлежат установлению следующие обстоятельства: занятие хозяйствующим субъектом доминирующего положения на товарном рынке; осуществление действий, влекущих наступление (или угрозу наступления) недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц в виде последствий, прямо установленных этой нормой (включая навязывания контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора), а также иных последствий, поскольку приведенный этой нормой перечень таких последствий не является исчерпывающим.

На основании части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается и положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Оценка состояния рынка и доли участия субъекта на этом рынке не требуется в случае существования рынка в условиях естественной монополии. Положение субъекта естественной монополии признается доминирующим в силу прямого указания закона.

В силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» транспортировка газа по трубопроводам относится к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

ОАО «Чувашсетьгаз» является газораспределительной организацией и осуществляет транспортировку и реализацию природного газа на территории Чувашской Республики.

06 сентября 2007 года ОАО «Чувашсетьгаз» выдало ООО «Флавий» технические условия № 04-070д на присоединение к газораспределительным сетям строящегося 9-ти этажного 40-ка квартирного жилого дома № 58 корп. 2 по ул. Гражданская г. Чебоксары сроком действия 24 месяца.

08 сентября 2010 года ООО «Флавий» обратилось в ОАО «Чувашсетьгаз» с заявлением о продлении срока действия указанных технических условий.

27 сентября 2010 года ОАО «Чувашсетьгаз» выдало ООО «Флавий» технические условия на газоснабжение № 04-415 (взамен ранее выданных) сроком действия до 27 сентября 2012 года.

Местом присоединения к газораспределительным сетям определен существующий подземный распределительный газопровод среднего давления. В пункте 11 технических условий предусмотрена необходимость выполнить кольцевание проектируемого вводного газопровода с существующим газопроводом низкого давления диаметром 159 мм, проложенного на жилой дом № 58/1 по ул. Гражданская г. Чебоксары.

В силу пункта 10 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации порядок определения и предоставления технических условий и определения платы за подключение, а также порядок подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения может устанавливаться Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 N 83 утверждены Правила определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (далее - Правила N 83).

В соответствии с пунктом 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.

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 (запрос о предоставлении технических условий или информации о плате за подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения) 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.

В соответствии с пунктом 11 Правил № 83, если для подключения строящихся (реконструируемых) объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения не требуется создания (реконструкции) сетей инженерно-технического обеспечения, плата за подключение не взимается. Если у организаций, осуществляющих эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, к которым планируется подключение объектов капитального строительства, отсутствуют утвержденные инвестиционные программы, подключение осуществляется без взимания платы за подключение, а вместо информации о плате за подключение выдаются технические условия в соответствии с пунктом 7 данных Правил.

Согласно пункту 10 Правил № 83 технические условия должны содержать следующие данные: максимальная нагрузка в возможных точках подключения; срок подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, определяемый в том числе в зависимости от сроков реализации инвестиционных программ; срок действия технических условий, но не менее 2 лет с даты их выдачи.

Названные Правила определяют общие условия предоставления технических условий и подключения, поэтому при подключении абонентов к соответствующим инженерно-техническим сетям, помимо общих правил необходимо учитывать и нормативные акты, регулирующие специальные вопросы подключения в каждой отрасли энергоснабжения.

Согласно пунктам 15, 16 Правил пользования газом и предоставления услуг по газоснабжению в Российской Федерации, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 17.05.2002 № 317, технические условия на присоединение к газораспределительной системе выдаются газораспределительной организацией и должны содержать место присоединения к газопроводу; максимальный часовой расход и давление газа в присоединяемом газопроводе, а также пределы изменения этого давления; требования по учету расхода газа; иные условия подключения к газораспределительной системе, учитывающие конкретные особенности проектов и систем газоснабжения.

По смыслу приведенных нормативных положений содержание технических условий, в том числе точка подключения к газораспределительной сети, необходимость выполнения кольцевания, определяются организацией, осуществляющей эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения. При этом, Правила № 83 не содержат ограничения по определению точки подключения за пределами границ земельного участка, выделенного застройщику.

ООО «Флавий» не представило доказательств необоснованности выданных технических условий, неправильного определения точки подключения к сети, отсутствия необходимости выполнения кольцевания.

Несогласие заявителя с выданными техническими условиями, без подтверждения факта дискриминационного подхода не свидетельствует о нарушении норм антимонопольного законодательства со стороны ОАО «Чувашсетьгаз».

Вместе с тем, отсутствие возможности подключения дома к газопроводу низкого давления подтверждается совокупностью взаимосвязанных доказательств – гидравлическим расчетом газопроводов низкого давления (письмо ОАО «Чувашсетьгаз» от 15.10.2012 № 15/1242), расчетной схемой газораспределительной сети от ГРП-63 и ГРП-67 г. Чебоксары (приложение к письму ОАО «Чувашсетьгаз» от 15.01.2013 № 15/19).

Кроме того, в соответствии с пунктом 4.2 СП 62.13330.2011 «Газораспределительные системы» допускается подача газа от одного пункта редуцирования газа по распределительным газопроводам низкого давления ограниченному количеству потребителей — не более трех многоквартирных домов с общим количеством квартир не более 150.

В рассматриваемом случае данное условие может быть выполнено только путем подключения дома к газопроводу среднего давления.

В пункте 4.2 СП 62.13330.2011 «Газораспределительные системы» также предусмотрено, что для неотключаемых потребителей газа, перечень которых утверждается в установленном порядке, имеющих преимущественное право пользования газом в качестве топлива и поставки газа которым не подлежат ограничению или прекращению, должна быть обеспечена бесперебойная подача газа путем закольцевания газопроводов или другими способами.

При указанных обстоятельствах нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в действиях ОАО «Чувашсетьгаз» Комиссией не установлено.

Что касается доводов ООО «Флавий» о необоснованном взимании платы за выдачу технических условий, подготовку справки о технической возможности подачи газа, условии по согласованию проектов газоснабжения по подготовке условий на присоединение к газораспределительным сетям, за экспертизу промышленной безопасности, Комиссия отмечает следующее.

В силу пункта 9 Правил № 83 выдача технических условий или информации о плате за подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения осуществляется без взимания платы.

Взимание платы за иные виды услуг, оказанных ООО «Флавий» и оплаченных Обществом согласно представленным платежным документам, указанными Правилами не запрещено.

Вместе с тем, по правилам статьи 41.1 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа об установлении факта нарушения антимонопольного законодательства может быть принято до истечения трех лет с момента его совершения, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства – трех лет со дня его окончания или обнаружения.

Согласно представленному платежному поручению № 9 07 марта 2007 года ООО «Флавий» перечислило на счет ОАО «Чувашсетьгаз» плату за выдачу технических условий в размере 537 руб. 00 коп. по счету от 05.03.2007 № 13000317.

Таким образом, факт взимания платы за выдачу технических условий имел место 07 марта 2007 года. Решение об установлении факта нарушения ввиду неправомерного взимания платы могло быть вынесено не позднее 07 марта 2010 года.

Учитывая изложенное, нарушение в действиях ОАО «Чувашсетьгаз» антимонопольного законодательства ввиду необоснованного взимания платы за выдачу технических условий Комиссией не устанавливается.

Рассмотрев доводы, изложенные в заявлении участников долевого строительства жилого дома № 58 корп. 2 по ул. Гражданская, Комиссия приходит к следующему.

В соответствии с пунктом 1 статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Как видно из материалов, между заявителями и ООО «Флавий» заключены договоры на долевое участие в строительстве, по условиям которого последнее приняло на себя обязательство обеспечить строительство и сдачу в эксплуатацию жилого дома.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона от 30 декабря 2004 г. № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» к отношениям, вытекающим из договора, заключенного гражданином – участником долевого строительства исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, применяется законодательство Российской Федерации о защите прав потребителей в части, не урегулированной этим Федеральным законом.

В соответствии со статьей 9 Федерального закона от 26 января 1996 г. № 15-ФЗ «О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации» в случаях, когда одной из сторон в обязательстве является гражданин, использующий, приобретающий, заказывающий либо имеющий намерение приобрести или заказать товары (работы, услуги) для личных бытовых нужд, такой гражданин пользуется правами стороны в обязательстве в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, а также правами, предоставленными потребителю Законом Российской Федерации «О защите прав потребителей» и принятыми в соответствии с ним иными правовыми актами.

Законодательство о защите прав потребителей регулирует отношения между гражданином, имеющим намерение заказать или приобрести либо заказывающим, приобретающим или использующим товары (работы, услуги) исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, с одной стороны, и организацией либо индивидуальным предпринимателем, производящими товары для реализации потребителям, реализующими товары потребителям по договору купли-продажи, выполняющими работы или оказывающими услуги потребителям по возмездному договору, - с другой.

Таким образом, участники долевого строительства вправе требовать от застройщика передачи жилого помещения, предусмотренного договором, в срок и надлежащего качества. Ответственность за ненадлежащее исполнение обязательств по передаче жилых помещений, предусмотренных договорами, несет застройщик.

При таких обстоятельствах, доводы участников долевого строительства о нарушении ОАО «Чувашсетьгаз» их прав и законных интересов не могут быть признаны обоснованными. Обращение в антимонопольный орган с настоящим заявлением свидетельствует о неверно избранном способе защиты нарушенного права.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции отсутствие нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) является основанием для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, пунктом 5 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Дело № 21/04-АМЗ-2012 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного в отношении ОАО «Чувашсетьгаз», в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства, производством прекратить.

Председатель Комиссии Н.Ю. Винокурова

Члены Комиссии Л.А. Железина

 Е.В. Симакова

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