

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения объявлена «06» июля 2017

Полный текст решения изготовлен «10» июля 2017

Коллегиальный орган Федеральной антимонопольной службы — Апелляционная коллегия Федеральной антимонопольной службы (далее — Коллегия) в составе: <...>,

рассмотрев на заседании Коллегии жалобу ООО «Теплоэнерго» на решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу от 10.03.2017 по делу № 1-00-31/78-05-16, в присутствии (в том числе посредством видео-конференц-связи):<...>,

(уведомление о дате, времени и месте рассмотрения жалобы размещено 26.06.2017 на официальном сайте ФАС России www.fas.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба ООО «Теплоэнерго» (вх. № 52863-ЭП/17 от 10.04.2017) (далее - Заявитель) на решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее — решение Санкт-Петербургского УФАС России) от 10.03.2017 по делу № 1-00-31/78-05-16 на наличие нарушения единообразия в применении антимонопольными органами норм антимонопольного законодательства.

Решением Санкт-Петербургского УФАС России Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу признала наличие нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) в действиях ПАО «ТГК-1», выразившиеся в не направлении в срок договора технологического присоединения в адрес ООО «Теплоэнерго».

По мнению Заявителя решение Санкт-Петербургского УФАС России не соответствует требованиям закона и необоснованно.

Коллегия рассмотрела жалобу на предмет соблюдения единообразия в применении антимонопольными органами норм антимонопольного законодательства и установила следующее.

В Санкт-Петербургское УФАС России поступило заявление ООО «Теплоэнерго» (вх. № 4592/16 от 01.03.2016), в связи с действиями ПАО «ТГК-1» при заключении договора поставки тепловой энергии, далее дополненное в части бездействия ПАО «ТГК-1» при осуществлении технологического присоединения объектов капитального строительства в квартале 24-27 Полюстрово.

Согласно данного заявления, ООО «Теплоэнерго» на праве собственности принадлежит тепловая сеть в зоне действия Выборгской ТЭЦ-17, ранее принадлежавшая АО «ЛОМО», что подтверждается актом приема-передачи имущества по Договору купли-продажи № 2-003/028 от 02.02.2015.

28.12.2015 между ООО «Теплоэнерго» и АО «ЛОМО» подписано Соглашение об уступке права на использование мощности (тепловой нагрузки), о чем АО «ЛОМО» уведомило ПАО «ТГК-1» письмом № 101/37-484 от 30.12.2015 с просьбой о подписании Акта об уменьшении тепловой нагрузки и Акта раздела границ балансовой принадлежности.

ООО «Теплоэнерго» неоднократно обращалось в адрес ПАО «ТГК-1» с просьбой о согласовании условий подключения к сетям, принадлежащим на праве собственности ООО «Теплоэнерго», новых потребителей (территория квартала 24-27 района Полюстрово Калининского района Санкт-Петербурга), а также выдачи технических условий на организацию коммерческого узла тепловой энергии, с целью заключения с ПАО «ТГК-1» договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя с указанием объема тепловой нагрузки, распределенной в соответствии со схемой теплоснабжения.

03.02.2016 в адрес ПАО «ТГК-1» был направлен проект договора на поставку тепловой энергии с приложением документов.

По состоянию на 01.03.2016 ООО «Теплоэнерго» не получен подписанный экземпляр проекта договора (или мотивированный отказ).

На основании части 5¹ статьи 45 Закона о защите конкуренции Санкт-Петербургским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции, в результате которого установлено, что ПАО «ТГК-1» занимает доминирующее положение в границах присоединенных сетей в районе ТЭЦ-17.

Вместе с тем, приказом Минэнерго России от 08.07.2015 утверждена Схема теплоснабжения Санкт-Петербурга на период до 2030 года (актуализирована Приказом Минэнерго России от 16.12.2016 № 1330) (далее — Схема).

Согласно данной Схеме ООО «Теплоэнерго» не является теплоснабжающей организацией в зоне Северная (Правобережная), в которой осуществляет деятельность ПАО «ТГК-1». Соответственно, тепловая нагрузка между указанными организациями на момент подачи заявки на заключение договора поставки тепловой энергии ОАО «Теплоэнерго» в Схеме определена не была.

Таким образом, обязанность по заключению договора поставки тепла у ОАО «ТГК-1» с ООО «Теплоэнерго» отсутствовала.

Письмом от 03.02.2016 № 01/192 ООО «Теплоэнерго» обратилось в ПАО «ТГК-1» по вопросу заключения договора теплоснабжения объекта, расположенного по адресу: г. Санкт-Петербург, пр. Блюхера, д. 15, к. 1.

Согласно пункту 10 статьи 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации под объектом капитального строительства понимается здание, строение, сооружение, объекты, строительство которых не завершено (объекты незавершенного строительства), за исключением временных построек, киосков, навесов и других подобных построек.

Пункт 10.1 статьи 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации относит к линейным объектам линии электропередачи, линии связи (в том числе линейно-кабельные сооружения), трубопроводы, автомобильные дороги, железнодорожные линии и другие подобные сооружения.

Правила подключения к системам теплоснабжения утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 307 «О порядке подключения к системам теплоснабжения и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» (далее — Правила № 307).

Согласно пункту 11 Правил № 307 для заключения договора о подключении заявитель направляет в адрес исполнителя заявку на подключение к системе теплоснабжения, которая содержит следующие сведения:

а) реквизиты заявителя (для юридических лиц - полное наименование организации, дата и номер записи о включении в Единый государственный реестр юридических лиц, для индивидуальных предпринимателей - фамилия, имя, отчество, дата и номер записи о включении в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей, для физических лиц - фамилия, имя, отчество, серия <...> номер и дата выдачи паспорта или иного документа, удостоверяющего личность, почтовый адрес, телефон, факс, адрес электронной почты);

б) местонахождение подключаемого объекта;

в) технические параметры подключаемого объекта:

расчетные максимальные часовые и среднечасовые расходы тепловой энергии и соответствующие им расчетные расходы теплоносителей на технологические нужды, отопление, вентиляцию, кондиционирование воздуха и горячее водоснабжение;

вид и параметры теплоносителей (давление и температура);

режимы теплоснабжения для подключаемого объекта (непрерывный, одно-, двухсменный и др.);

расположение узла учета тепловой энергии и теплоносителей и контроля их качества;

требования к надежности теплоснабжения подключаемого объекта (допустимые перерывы в подаче теплоносителей по продолжительности, периодам года и др.);

наличие и возможность использования собственных источников тепловой энергии (с указанием их мощностей и режимов работы);

г) правовые основания пользования заявителем подключаемым объектом и земельным участком, на котором планируется создание подключаемого объекта (далее - земельный участок);

д) номер и дата выдачи технических условий (если они выдавались ранее в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности);

е) планируемые сроки ввода в эксплуатацию подключаемого объекта;

ж) информация о границах земельного участка, на котором планируется осуществить строительство (реконструкцию, модернизацию) подключаемого объекта;

з) информация о виде разрешенного использования земельного участка;

и) информация о предельных параметрах разрешенного строительства (реконструкции, модернизации) подключаемого объекта.

В силу пункта 12 Правил № 307с к заявке на подключение к системе теплоснабжения прилагаются следующие документы: а) копии правоустанавливающих документов, подтверждающих право собственности или иное законное право заявителя на подключаемый объект или земельный участок, права на которые не зарегистрированы в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним (в случае если такие права зарегистрированы в указанном реестре, представляются копии свидетельств о государственной регистрации прав на указанный подключаемый объект или земельный участок);

б) ситуационный план расположения подключаемого объекта с привязкой к территории населенного пункта или элементам территориального деления в схеме теплоснабжения;

в) топографическая карта земельного участка в масштабе 1:500 (для квартальной застройки 1:2000) с указанием всех наземных и подземных коммуникаций и сооружений (не прилагается в случае, если заявителем является физическое лицо, осуществляющее создание (реконструкцию) объекта индивидуального жилищного строительства);

г) документы, подтверждающие полномочия лица, действующего от имени заявителя (в случае если заявка подается в адрес исполнителя представителем заявителя);

д) для юридических лиц - нотариально заверенные копии учредительных документов.

Исходя из пункта 13 Правил № 307 перечень документов и сведений, предусмотренных пунктами 11, 12 и 48 Правил № 307, является исчерпывающим.

Письмом от 26.11.2015 № 03/1950 ООО «Теплоэнерго» обратилось в ОАО «ТГК-1» с заявлением выдать технические условия на организацию коммерческого узла учета тепловой энергии, размещение которого предусматривается на границе жилой застройки квартала 24-27 района Полюстрово.

Письмом от 26.11.2015 № 01/1951 ООО «Теплоэнерго» обратилось в ОАО «ТГК-1» с заявлением подтвердить техническую возможность поставки тепловой мощности 24,0 Гкал/час для подключения к системе теплоснабжения объектов капитального строительства, расположенных на территории квартала 24-27 района Полюстрово в Калининском районе Санкт-Петербурга.

Письмом от 26.11.2015 № 01/1953 ООО «Теплоэнерго» обратилось в ОАО «ТГК-1» с информацией о том, что ООО «Теплоэнерго» получено обращение ООО «Графит» о подключении к системе теплоснабжения многоквартирного дома со встроенно-пристроенным паркингом по адресу: г. Санкт-Петербург, проспект Маршала Блюхера, участок 18 с максимальной нагрузкой — 1,4016 Гкал/час.

Письмом от 03.12.2015 № 439-01/61 ОАО «ТГК-1» направило ответ ООО «Теплоэнерго» на письмо от 26.11.2015 № 03/1950 и письмо от 26.11.2015 № 01/1951 о том, что для организации подключения объектов квартала 24-27 района Полюстрово в Калининском районе к системе теплоснабжения ООО «Теплоэнерго» в зоне действия ТЭЦ-17 ООО «Теплоэнерго» необходимо представить заявку на подключение, оформленную в соответствии с Правилами № 307. А также, что в соответствии с правилами коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденными Постановлением Правительства от 18.11.2013 № 1034, технические условия выдаются теплоснабжающей организацией по запросу потребителя. ООО «Теплоэнерго», как и объекты квартала 24-27 района Полюстрово, потребителями ОАО «ТГК-1» не являются.

Письмом от 15.12.2015 № 454-01/61 ОАО «ТГК-1» направило ответ ООО «Теплоэнерго» на письмо от 26.11.2015 № 01/1953, о том, что для организации подключения многоквартирного дома со встроенно-пристроенным паркингом по адресу: г. Санкт-Петербург, проспект Маршала Блюхера, участок 18, заявителем по которому выступает ООО «Графит», к системе теплоснабжения ООО «Теплоэнерго» в зоне действия ТЭЦ-17 филиала «Невский» ОАО «ТГК-1», ООО «Теплоэнерго» необходимо в адрес ОАО «ТГК-1» предоставить заявку на подключение, оформленную в соответствии с Правилами № 307.

Письмом от 30.12.2015 № 01/2316 ООО «Теплоэнерго» обратилось в ОАО «ТГК-1» с требованием предоставить договор о подключении к системе теплоснабжения ОАО «ТГК-1».

Письмом от 29.03.2016 № 155-01-01/61 ПАО «ТГК-1» проинформировала ООО

«Теплоэнерго» о том, что подключение к его системе теплоснабжения объектов капитального строительства с общей тепловой нагрузкой 21,811 Гкал/час в связи с уступкой прав на использование мощности, может быть обеспечено только после выполнения мероприятий на источнике тепловой энергии Выборгской ТЭЦ-17, направленных на снятие технической невозможности подключения, ориентировочный срок реализации данных мероприятий — 2016-2017 гг. Плата за подключение к системе теплоснабжения будет установлена в индивидуальном порядке, ориентировочно — 2016-2017 гг.

Письмом от 14.06.2016 № 42-04/81 ОАО «ТГК-1» обратилось в Комитет по тарифам Санкт-Петербурга от 29.07.2016 № 92-р установлена плата за подключение к системе теплоснабжения ООО «Теплоэнерго» к системе теплоснабжения Выборгской ТЭЦ-17.

Распоряжением Комитета по тарифам Санкт-Петербурга от 29.07.2016 № 92-р установлена плата за подключение к системе теплоснабжения Выборгской ТЭЦ-17 ОАО «ТГК-1» тепловой сети ООО «Теплоэнерго».

Письмом от 05.10.2016 № 134-01/60 ПАО «ТГК-1» направило в адрес ООО «Теплоэнерго» договор о подключении системы теплоснабжения ООО «Теплоэнерго» к системе теплоснабжения Выборгской ТЭЦ-17.

На основании вышеизложенного, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению дела № 1-00-31/78-05-16 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая не направление в срок договора технологического присоединения в адрес ООО «Теплоэнерго», установила нарушение порядка осуществления технологического присоединения к тепловым сетям ПАО «ТГК-1».

Коллегия, изучив материалы дела, пришла к следующим выводам.

Согласно 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.

Согласно пункту 14 Правил № 307 в случае необходимости установления платы за подключение к системе теплоснабжения в индивидуальном порядке подписанный договор направляется заявителю в двух экземплярах в течение 30 дней с даты установления уполномоченными органами регулирования платы за подключение.

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

Вместе с тем, договор о подключении системы в теплоснабжения ООО «Теплоэнерго» к системе теплоснабжения Выборгской ТЭЦ-17 ПАО «ТГК-1» направило позже окончания установленного срока.

В разъяснениях № 7 Президиума ФАС России «Порядок применения Закона о защите конкуренции с учетом правил технологического присоединения, правил недискриминационного доступа, правил подключения и законодательства о теплоснабжении», утвержденных протоколом Президиума ФАС России от 30.11.2016 № 15 разъясняется, что в соответствии со статьей 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Российской Федерации (далее — КоАП) административным правонарушением является нарушение субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к магистральным нефтепроводам и (или) магистральным нефтепродуктопроводам, электрическим сетям, тепловым сетям, газораспределительным сетям или централизованным системам горячего

водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения, либо нарушение собственником или иным законным владельцем объекта электросетевого хозяйства правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, либо препятствование собственником или иным законным владельцем водопроводных и (или) канализационных сетей транспортировке воды по их водопроводным сетям и (или) транспортировке сточных вод по их канализационным сетям.

Исходя из материалов дела. ПАО «ТГК-1» на момент направления в адрес ООО «Теплоэнерго» договора о подключении к системе теплоснабжения ОАО «ТГК-1» не являлось единой теплоснабжающей организацией и, соответственно, не являлось субъектом естественной монополии в отношении объектов капитального строительства в квартале 24-27 Полюстрово.

Таким образом, действия ПАО «ТГК-1», выразившиеся в не направлении в срок договора технологического присоединения в адрес ООО «Теплоэнерго» не могут быть признаны нарушением статьи 9.21 КоАП.

Учитывая изложенное, Апелляционная коллегия ФАС России приходит к выводу о том, что Санкт-Петербургским УФАС России верно квалифицировано нарушение по части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в действиях ПАО «ТГК-1», выразившихся в не направлении в срок договора технологического присоединения в адрес ООО «Теплоэнерго».

Приводимый в жалобе ООО «Теплоэнерго» довод, что Санкт-Петербургским УФАС России необоснованно не установлены основания, обязывающие ПАО «ТГК-1» заключить с ООО «Теплоэнерго» договор теплоснабжения (поставки) тепловой энергии в отношении объектов квартала 24-27 района Полюстрово несостоятелен, ввиду следующего.

Согласно пункту 4 Правил № 307 договор о подключении является публичным для теплоснабжающих и теплосетевых организаций.

В соответствии с частью 3 статьи 15 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее — Закон № 190-ФЗ) единая теплоснабжающая организация и теплоснабжающие организации, владеющие на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, обязаны заключить договоры поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя в отношении объема тепловой нагрузки, распределенной в соответствии со схемой теплоснабжения. Договор поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя заключается в порядке и на условиях, которые предусмотрены Законом № 190-ФЗ для договоров теплоснабжения, с учетом особенностей, установленных Правилами организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 08.08.2012 № 808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» (далее — Правила).

Согласно пункту 46 Правил для заключения договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя любая из сторон договора направляет другой стороне предложение о заключении договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя и прилагает к нему следующие сведения и документы:

полное наименование организации поставщика (покупателя), его местонахождение;

местонахождение источников тепловой энергии и место их подключения к системе теплоснабжения;

документы, подтверждающие подключение источников тепловой энергии, перечисленные в пункте 37 Правил;

объемы тепловой нагрузки, распределенной в соответствии со схемой теплоснабжения, в течение срока действия договора или в течение 1-го года срока действия договора, если договор заключается на срок более 1 года;

срок действия договора.

Инициатор заключения договора вправе приложить к заявке проект договора поставки тепловой энергии (мощности).

В случае когда инициатором заключения договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя выступает поставщик и в его предложении о заключении договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя отсутствуют сведения и документы, указанные в пункте 46 Правил, единая теплоснабжающая организация (покупатель) самостоятельно определяет их исходя из содержания схемы теплоснабжения и в течение 30 дней со дня получения предложения о заключении договора направляет поставщику подписанный со своей стороны проект договора, а в случае если поставщиком представлен проект договора - подписывает его.

В соответствии с пунктом 48 Правил поставщик, получивший от единой теплоснабжающей организации (покупателя) проект договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, заполняет его в части, относящейся к сведениям о поставщике, и в течение 7 дней со дня получения проекта договора направляет подписанный экземпляр договора единой теплоснабжающей организации (покупателю).

Пункт 49 Правил устанавливает, что в случае если при заключении договора поставки между теплоснабжающей организацией (поставщиком) и единой теплоснабжающей организацией (покупателем) возникли разногласия по отдельным условиям договора, сторона, предложившая заключить договор и получившая от другой стороны предложение о внесении изменений в проект договора, в течение 30 дней со дня получения этого предложения принимает меры по согласованию соответствующих условий договора либо письменно уведомляет другую сторону об отказе от внесения полученных предложений в проект договора с указанием причин отказа.

В соответствии с пунктом 50 Правил сторона, получившая предложение о заключении договора или об изменении соответствующих условий договора, но не принявшая мер по согласованию условий поставки и не уведомившая другую сторону письменно об отказе от подписания договора или от внесения полученных предложений в проект договора с указанием причин отказа, в срок, предусмотренный пунктом 49, обязана возместить убытки, вызванные уклонением от согласования условий договора.

В соответствии с пунктом 28 статьи 2 Закона 190-ФЗ единая теплоснабжающая организация в системе теплоснабжения - теплоснабжающая организация, которая определяется в схеме теплоснабжения федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации на реализацию государственной политики в сфере теплоснабжения, или органом местного самоуправления на основании критериев и в порядке, которые установлены правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

Статус единой теплоснабжающей организации присваивается теплоснабжающей и (или) теплосетевой организации в соответствии с Правилами организации теплоснабжения.

Как установлено ранее, ПАО «ТГК-1» на момент подачи заявки на заключение договора теплоснабжения ООО «Теплоэнерго» не являлось единой теплоснабжающей организацией.

Таким образом, в ПАО «ТГК-1» обязанность по заключению договора теплоснабжения с ООО «Теплоэнерго» отсутствовала.

Аналогичный вывод содержится в Постановлении Федерального Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 12.05.2012 по делу № А11-1425/2011 в рамках которого обжаловалось решение и предписания Управления Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области от 15.02.2011 № К-568-03/2011, согласно которого обязательным для заключения договор теплоснабжения является только для единой теплоснабжающей организации.

Следовательно, Санкт-Петербургское УФАС России пришло к верному выводу об отсутствии оснований, обязывающих ПАО «ТГК-1» заключить с ООО «Теплоэнерго» договор теплоснабжения (поставки) тепловой энергии в отношении объектов квартала 24-27 района Полюстрово.

Таким образом, решение Санкт-Петербургского УФАС России от 10.03.2017 по делу № 1-00-31/78-05-16 не нарушает единообразие в применении антимонопольными органами норм антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь частью 10 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Апелляционная коллегия ФАС России,

РЕШИЛА:

Оставить жалобу ООО «Теплоэнерго» на решение Санкт-Петербургского УФАС России от 10.03.2017 по делу № 1-00-31/78-05-16 без удовлетворения.