

Председатель Комиссии Е.В. Гудкевич

Члены Комиссии А.А. Турутина

В.С. Грובה ПАО «ТГК-2»

150040, г. Ярославль,

пр-кт Октября, д. 42

<...>

Решение

по делу № 07-03/21-17

о нарушении антимонопольного законодательства

27 февраля 2018 года г. Ярославль

Решение изготовлено в полном объеме 15 марта 2018 года

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

председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Ярославского УФАС России Гудкевич Е.В.,

члены Комиссии: ведущий специалист-эксперт отдела контроля ТЭК и ЖКХ Турутина А.А., ведущий специалист-эксперт отдела контроля ТЭК и ЖКХ Грובה В.С.,

в присутствии представителя ПАО «ТГК-2» Перепелицы Е.А.,

рассмотрев дело № 07-03/21-17, возбужденное в отношении ПАО «ТГК-2» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее также — Закон о защите конкуренции), выразившегося в ненадлежащем рассмотрении писем <...> от 30.08.2017 и от 03.10.2017 о согласовании проекта установки узла учета тепловой энергии и теплоносителя в нежилом здании по адресу: <...> ,

установила:

В Ярославское УФАС России поступило заявление <...> (вх. №10703 от 09.10.2017) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ПАО «ТГК-2» (далее также — Общество»).

Принимая решение по делу, Комиссия исходит из следующего.

15.11.2017 Ярославским УФАС России проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке услуг по теплоснабжению объекта, расположенного по адресу: <...>.

Временные границы исследуемого рынка - с 01.01.2016 по 15.11.2017.

Товарные границы рынка характеризуются следующим.

В рассматриваемом деле между ПАО «ТГК-2» и <...> возникли взаимоотношения по поводу установки узла учета тепловой энергии

В соответствии с пунктом 17 Постановления Правительства РФ от 18.11.2013 № 1034 «О коммерческом учете тепловой энергии, теплоносителя» (далее также — Правила №1034) организация коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, если иное не предусмотрено положениями настоящих Правил, включает:

- а) получение технических условий на проектирование узла учета;
- б) проектирование и установку приборов учета;
- в) ввод в эксплуатацию узла учета;
- г) эксплуатацию приборов учета, в том числе процедуру регулярного снятия показаний приборов учета и использование их для коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя;
- д) поверку, ремонт и замену приборов учета.

В соответствии с пунктом 38 Правил №1034 для источника тепловой энергии проект измерительной системы узла учета разрабатывается на основании технического задания, подготовленного владельцем источника тепловой энергии и согласованного со смежной теплоснабжающей (теплосетевой) организацией в части соблюдения требований настоящих Правил, условий договора и условий подключения источника тепловой энергии к системе теплоснабжения.

Таким образом, согласование проекта узла учета не является самостоятельной услугой, это техническая операция, которая в целом направлена на обеспечение надлежащего учета потребляемых ресурсов.

В соответствии со статьей 19 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее также — Закон о теплоснабжении) количество тепловой энергии, теплоносителя, поставляемых по договору теплоснабжения или договору поставки тепловой энергии, а также передаваемых по договору оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, подлежит коммерческому учету.

Согласно части 2 статьи 13 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» расчеты за энергетические ресурсы должны осуществляться на основании данных о количественном значении энергетических ресурсов, произведенных, переданных, потребленных, определенных при помощи приборов учета используемых энергетических ресурсов. Установленные в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации приборы учета используемых энергетических ресурсов должны быть введены в эксплуатацию не позднее месяца, следующего за датой их установки, и их применение должно начаться при осуществлении расчетов за энергетические ресурсы не позднее первого числа месяца, следующего за месяцем ввода этих приборов учета в эксплуатацию.

В соответствии с пунктом 4 Правил № 1034 коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя организуется в целях:

- а) осуществления расчетов между теплоснабжающими, теплосетевыми организациями и потребителями тепловой энергии;
- б) контроля за тепловыми и гидравлическими режимами работы систем теплоснабжения и теплопотребляющих установок;
- в) контроля за рациональным использованием тепловой энергии, теплоносителя;
- г) документирования параметров теплоносителя - массы (объема), температуры и давления.

Таким образом, организация учета тепловой энергии – часть услуги по теплоснабжению, предполагающая взаимные обязанности - потребителя (установить прибор учета) и ресурсоснабжающей организации (принимать его показания).

Географические границы рынка с учётом пунктом 4.7. Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного Приказом ФАС России №220 от 28.04.2010 определяются наличием и расположением технологической инфраструктуры (сетей), включая доступ к инфраструктуре и ее использованию (подключение к сетям), так как ввиду специфики товара — тепловой энергии для отопления и горячего водоснабжения, его доставка до потребителя может осуществляться только через присоединенную сеть, при этом при наличии имеющегося подключения сетей, подключение к иным субъектам, осуществляющим производство и передачу тепловой энергии является невозможным, так как на рынке отсутствуют другие субъекты, способные осуществлять производство энергии для теплоснабжения здания, расположенного по адресу: <...>.

К источникам централизованного теплоснабжения указанного здания относится котельная ОАО «Желдорремаш».

Указанная котельная находилась в зоне деятельности ПАО «ТГК-2», как единой теплоснабжающей организации.

В связи с этим, тепловая энергия, произведенная на указанной котельной, передается ПАО «ТГК-2», которое, в свою очередь, является исполнителем по

оказанию услуг по теплоснабжению здания, расположенного по адресу: <...>.

Из пункта 49 Правил № 1034 следует, что проект узла учета, устанавливаемого у потребителя тепловой энергии, подлежит согласованию с теплоснабжающей (теплосетевой) организацией, выдавшей технические условия на установку приборов учета.

Из материалов дела следует, что на ПАО «ТГК-2» как организацию, осуществляющую деятельность по теплоснабжению здания, расположенного по адресу: <...>, распространяются требования части 9 статьи 13 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», в соответствии с которой производимые, передаваемые, потребляемые энергетические ресурсы подлежат обязательному учету с применением приборов учета используемых энергетических ресурсов. Организации, которые осуществляют снабжение водой, природным газом, тепловой энергией, электрической энергией или их передачу и сети инженерно-технического обеспечения которых имеют непосредственное присоединение к сетям, входящим в состав инженерно-технического оборудования объектов, подлежащих оснащению приборами учета используемых энергетических ресурсов, обязаны осуществлять деятельность по установке, замене, эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов, снабжение которыми или передачу которых они осуществляют.

Сами по себе приборы учета могут рассматриваться лишь как основа для последующих энергосберегающих мероприятий. Действия по согласованию проекта прибора учета вытекают из функций ресурсоснабжающей организации по поставке энергетического ресурса, следовательно, отдельного товарного рынка по выдаче технических условий на установку прибора учета не существует, согласование проекта прибора учета непосредственно с ресурсоснабжающей организацией ограничен самой ресурсоснабжающей организацией.

Таким образом, исключительно ПАО «ТГК-2» как теплоснабжающая организация, выдавшая технические условия, обязана согласовать проект узла учета, устанавливаемого у потребителя тепловой энергии.

Продуктовые границы рынка определяются как тепловая энергия (поставка тепловой энергии).

Таким образом, ПАО «ТГК-2» занимает доминирующее положение на рынке теплоснабжения в границах присоединенных сетей, от которых осуществляется теплоснабжение здания, расположенного по адресу: <...>. Доля на рынке, занимаемая ПАО «ТГК-2» равна 100%.

Комиссия установила следующие фактические обстоятельства дела.

<...> на праве собственности принадлежит объект — нежилое здание, расположенное по адресу: Ярославская область, <...>, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации права от 24.09.2010 серия <...> - АБ №145372. Данный объект расположен на территории ООО ОРТП фирма

«Бакалея».

Решением Арбитражного суда Ярославской области от 24.04.2016 по делу №А82-14290/2015 установлено, что тепловые сети, ведущие к зданию по адресу: <...> принадлежат ООО ОРТП фирма «Бакалея».

С целью урегулирования отношений теплоснабжения <...> 30.06.2016 подала заявку в ПАО «ТГК-2» на заключение договора. На указанную заявку ПАО «ТГК-2» ответило письмом от 05.07.2016 №1000-13-3/я/2499, в котором указало, что для заключения договора <...> необходимо представить ряд документов, в том числе, расчет объема тепловых потерь тепловой энергии (теплоносителя) в тепловых сетях заявителя от границы балансовой принадлежности до точки учета, подтвержденный технической или проектной документацией.

<...> 23.08.2016 направила в адрес ООО ОРТП фирма «Бакалея» для подписания акт разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон. В соответствии с указанным актом границей балансовой принадлежности тепловых сетей между обществом и потребителем является наружная стена здания, расположенного по адресу: <...>, на выходе теплотрассы из указанного здания. Трубопроводы (тепловые сети) после наружной стены указанного здания находятся на балансе и в эксплуатации у общества.

В своем ответе №115 от 06.09.2016 ООО ОРТП фирма «Бакалея» выразило несогласие с определенной <...> границей эксплуатационной ответственности. По мнению ООО ОРТП фирма «Бакалея», границей эксплуатационной ответственности сторон является запорная арматура в точке присоединения тепловой сети здания «Литер К» и теплосеть внутри здания, которые содержатся и обслуживаются потребителем. Кроме того, ООО ОРТП фирма «Бакалея» заявило о намерении перевести участок тепловой сети от запорной арматуры до внешней стены здания «Литер К» на консервацию в случае отказа <...> от содержания указанной теплосети.

Между ОАО «Желдорремаш» (поставщик) и ПАО «ТГК-2» (покупатель) заключен договор на поставку тепловой энергии, теплоносителя от 01.07.2015 №001592-0002/ДогЭСД15/ЯЭР3310, по которому поставщик поставляет тепловую энергию, произведенную поставщиком на источниках тепловой энергии, принадлежащих ему на праве собственности или ином законном основании в точки поставки, а покупатель обязуется обеспечить прием и оплату тепловой энергии (пункт 1.1 Договора).

Письмом от 01.11.2016 №1000-13-3/я/3521 ПАО «ТГК-2» направило в адрес <...> проект договора теплоснабжения №5274 от 01.11.2016. На момент принятия Комиссией по рассмотрению дела заключения об обстоятельствах дела договор теплоснабжения между ПАО «ТГК-2» и <...> не заключен в связи с неурегулированием разногласий.

19.06.2017 <...> направила письмо в адрес ПАО «ТГК-2» с просьбой рассмотреть и согласовать проект индивидуального прибора учета, расположенного в нежилом здании по адресу: <...>.

05.07.2017 ПАО «ТГК-2» письмом №77/3-1201-03/641 направило замечания к проекту узла учета, в числе которых указана необходимость представления акта границ

балансовой принадлежности (п. 4 замечаний).

В ответе от 30.08.2017 <...> указала, что границы балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности определяются по признаку собственности. Согласно судебному решению по делу №А82-14290/2015 участок тепловой сети до внешней стены здания <...> принадлежит ООО ОРТП фирма «Бакалея».

Письмом от 07.09.2017 №2/3-1201-03/972 ПАО «ТГК-2» повторно отказало в согласовании проекта узла учета в связи с отсутствием акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности.

03.10.2017 <...> вновь обратилась в ПАО «ТГК-2» с просьбой рассмотрения и согласования доработанного проекта узла учета, указав на неправомерную обусловленность согласования теплоснабжающей организацией проекта узла учета, планируемого к установке на объекте, подписанием третьим лицом (ООО ОРТП фирма «Бакалея») акта границ балансовой и эксплуатационной ответственности.

Письмом от 20.10.2017 №1201-03/1177 ПАО «ТГК-2» указало на необходимость представления акта разграничения балансовой принадлежности в соответствии с пунктом 44 Правил №1034.

В соответствии с пунктом 13 статьи 2 Закона о теплоснабжении коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя (далее также - коммерческий учет) - установление количества и качества тепловой энергии, теплоносителя, производимых, передаваемых или потребляемых за определенный период, с помощью приборов учета тепловой энергии, теплоносителя (далее - приборы учета) или расчетным путем в целях использования сторонами при расчетах в соответствии с договорами.

Приведенной выше нормой пункта 1 статьи 19 Федерального закона о теплоснабжении предусмотрено, что количество тепловой энергии, теплоносителя, поставляемых по договору теплоснабжения или договору поставки тепловой энергии, а также передаваемых по договору оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, подлежит коммерческому учету.

В пункте 6 указанной статьи установлено, что коммерческий учет поставляемых потребителям тепловой энергии (мощности), теплоносителя может быть организован как теплоснабжающими организациями, так и потребителями тепловой энергии. Организация коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя может включать в себя:

1) установку приборов учета;

2) эксплуатацию приборов учета, в том числе снятие показаний приборов учета и передачу их заказчикам данной услуги, поверку, ремонт и замену приборов учета.

Из пункта 5 Правил № 1034 следует, что коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя осуществляется с помощью приборов учета.

В соответствии с пунктом 44 Правил №1034 проект узла учета должен содержать,

помимо прочего, копию договора теплоснабжения с приложением актов разграничения балансовой принадлежности.

Однако, в пункте 2 Постановления Правительства РФ от 08.08.2012 № 808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» даны следующие определения:

акт разграничения балансовой принадлежности - документ, определяющий границы владения тепловыми сетями, источниками тепловой энергии и теплопотребляющими установками различными лицами на праве собственности или ином законном основании;

граница балансовой принадлежности - линия раздела тепловых сетей, источников тепловой энергии и теплопотребляющих установок между владельцами по признаку собственности или владения на ином предусмотренном федеральными законами основании.

Письмом от 30.08.2017 <...> указала на то, что согласно судебному решению по делу №А82-14290/2015 участок тепловой сети до внешней стены здания <...> принадлежит ООО ОРТП фирма «Бакалея».

Решением Арбитражного суда Ярославской области от 24.04.2016 по делу №А82-14290/2015 установлено, что тепловые сети, ведущие к зданию по адресу: <...>, принадлежат Обществу с ограниченной ответственностью «Оптово-розничная торговая и производственная фирма «Бакалея», что ответчиком не оспаривается. В акте от 05.04.2013 разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон указано, что участок теплотрассы от задвижки в тепловой камере УТ-14 в сторону ООО ОРТП фирма «Бакалея» и внутриплощадочные тепловые сети по адресу: <...>, находятся на балансе ООО ОРТП фирма «Бакалея».

Таким образом, теплоснабжающая организация даже без подписанного акта разграничения балансовой принадлежности располагала всеми необходимыми сведениями для определения границы владения тепловыми сетями.

Согласно пункту 51 Правил №1034 теплоснабжающая организация не вправе отказаться от согласования проекта узла учета в случае его соответствия пункту 44 настоящих Правил.

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке (пункт 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Согласно пункту 1 статьи 548 ГК РФ правила, предусмотренные статьями 539 - 547 ГК РФ, применяются к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Согласно статье 539 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию.

При заключении договора энергоснабжения подлежат обязательному согласованию сторонами такие существенные условия, как количество предоставляемой абоненту энергии, так и ее стоимость.

На основании пункта 1 статьи 544 Гражданского кодекса Российской Федерации оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

В соответствии с пунктом 111 Правил №1034 количество тепловой энергии, теплоносителя, полученных потребителем, определяется энергоснабжающей организацией на основании показаний приборов узла учета потребителя за расчетный период.

Пунктом 64 Правил №1034 предусмотрено, что для ввода узла учета в эксплуатацию владелец узла учета представляет комиссии проект узла учета, согласованный с теплоснабжающей организацией, выдавшей технические условия и паспорт узла учета или проект паспорта.

Согласно пунктам 67-68 Правил №1034 при отсутствии замечаний к узлу учета комиссией подписывается акт ввода в эксплуатацию узла учета, установленного у потребителя. Акт ввода в эксплуатацию узла учета служит основанием для ведения коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя по приборам учета, контроля качества тепловой энергии и режимов теплоснабжения с использованием получаемой измерительной информации с даты его подписания.

Таким образом, ПАО «ТГК-2» неправомерно отказало <...> в согласовании проекта установки узла учета тепловой энергии и теплоносителя на основании отсутствия акта разграничения балансовой принадлежности.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

<...> является индивидуальным предпринимателем и осуществляет предпринимательскую деятельность, что подтверждается выпиской из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (<...>).

ПАО «ТГК-2» в результате ненадлежащего рассмотрения писем <...> от 30.08.2017 и от 03.10.2017 о согласовании проекта установки узла учета тепловой энергии и теплоносителя в нежилом здании по адресу: <...>, увеличило период времени до начала осуществления расчетов с использованием показаний прибора учета. Результатом таких действий является ущемление интересов <...>, которая лишена возможности оплачивать фактически потребленную тепловую энергию по показаниям приборов учета и вынуждена нести затраты за потребленную энергию из данных, определенных расчетным методом.

Следовательно, нарушая антимонопольное законодательство, ПАО «ТГК-2» в рассматриваемом случае ущемило интересы (хозяйствующего субъекта) в сфере

предпринимательской деятельности <...>.

Резюмируя изложенное, действия ПАО «ТГК-2», осуществляющего деятельность на рынке поставки тепловой энергии и занимающего на указанном рынке доминирующее положение, выразившиеся в ненадлежащем рассмотрении писем <...> от 30.08.2017 и от 03.10.2017 о согласовании проекта установки узла учета тепловой энергии и теплоносителя в нежилом здании по адресу: <...>, является злоупотреблением доминирующим положением, повлекли ущемление интересов хозяйствующего субъекта - <...>. в сфере предпринимательской деятельности, что является нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В связи с изменением системы теплоснабжения и исключением с 1 января 2018 года котельной, от которой осуществляется теплоснабжение здания, расположенного по адресу: <...>, из зоны деятельности ЕТО-1 (ПАО «ТГК-2»), основания для выдачи предписания отсутствуют.

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

решила:

1. Признать ПАО «ТГК-2» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дел об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии Е.В. Гудкевич

Члены Комиссии А.А. Турутина

В.С. Грובה