

4 февраля 2009 г.

г. Курган

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель комиссии: Коновалов М.А.- заместитель руководителя Курганского УФАС России,

члены комиссии:

Коровин В.А.- начальник отдела Курганского УФАС России;

Бынзер О.С. - начальник отдела Курганского УФАС России;

Семешко Т.М.- старший государственный инспектор Курганского УФАС России,

Гагарина И.В.- государственный инспектор Курганского УФАС России,

в присутствии представителей:

ОАО «Курганская генерирующая компания»: -Сергеева И.В.-генерального директора (протокол Совета директоров «Курганская генерирующая компания» от 26.06.2008 № 09/08);

-Кузнецовой Е.А.- начальника юридического отдела структурного подразделения «Курганская «ТЭЦ» (Доверенность № 8 от 01.01.2009г.);

-Кошмара Б.А.- директора структурного подразделения «Курганские тепловые сети» (Доверенность № 6 от 01.01.2009г.);

-Архиповой М.С.-юрисконсульта (Доверенность № 10 от 01.01.2009г);

заявителя ЗАО «Сибирский газовик»: -Бабочкина А.С.- генерального директора ЗАО «Сибирский газовик» (выписка из ЕГРЮЛ от 18.12.2008);

-Степанян Н.П. (Доверенность от 11.01.2009);

Управления по технологическому и экологическому надзору Ростехнадзора по Курганской области- старшего государственного инспектора Ермакова А.И. (Доверенность № 7 от 11.01.2009),

рассмотрев дело № 3 по признакам нарушения ОАО «Курганская генерирующая компания» ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2007 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **Установила:**

В Курганское УФАС от ЗАО «Сибирский газовик» (640000 г. Куйбышева, ул. Куйбышева, 148 а) 08.12.2008г. поступило заявление и 25.12.2008г. дополнение к нему на действия ОАО «Курганская генерирующая компания» (640021, г. Курган, пр. Конституции, 29а).

Суть жалобы состоит в том, что ЗАО «Сибирский газовик» 21.09.2006г. получило от ОАО «Курганская генерирующая компания» (далее по тексту ОАО «КГК») технические условия № 1112 на теплоснабжение многоэтажного жилого дома по ул. С. Васильева, 30, срок действия которых 2 года. В связи с окончанием срока действия техусловий заявитель обратился в ОАО «КГК» о продлении срока действия ТУ, так как объект находился в стадии завершения строительства, и плановым сроком ввода дома по ул. С. Васильева, 30 был декабрь 2008г.

14.11. 2008 года ОАО «КГК» заявителю выданы новые технические условия № 1335 от 14.11.2008г., которыми ответчик устанавливает ЗАО «Сибирский газовик» требование о выполнении условий Договора «Об оказании услуги по подключению к тепловой сети» и необходимости заключения такого договора в течении года с момента получения технических условий (п.п. 9, 10 ТУ). Проект договора направлен ЗАО «Сибирский газовик» письмом за № 757 от 17.12.2008г. Пункт 3.1 направленного заявителю проекта Договора об осуществлении технологического присоединения к тепловым сетям предусмотрена индивидуальная плата за подключение (технологическое

присоединение), сумма которой определяется локальным сметным расчетом и составляет 8 064 036 рублей. Данной сметой предусмотрено выполнение подрядных работ по реконструкции теплотрассы от ТК- 23а до ТК-50 (от НС-1,2 до ТК-29а длиной 200 м.п с увеличением диаметров трубопроводов до 800 мм). ЗАО «Сибирский газовик» считает, что данная теплотрасса не имеет отношение к теплотрассе, обслуживающей объект по ул. С. Васильева, 30, так как дом должен подключаться к теплотрассе за ТК - 34, что подтверждается техническими условиями и планом инженерных сетей. Ни в одном требовании сетевой организации нет обоснования отсутствия необходимой мощности для подключения вводимого объекта.

Заявитель полагает, что требование платы за подключение незаконно на основании п. 11 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 13.02.2006г № 83 (далее – Правила определения и предоставления технических условий подключения ...) и ст. 12 Федерального закона от 30.12. 2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса», так как тариф на подключение по г. Кургану не утвержден городской Думой.

Заявитель считает, что требования ОАО «КГК» нарушают Градостроительный кодекс РФ, так как предполагают внесение изменений в согласованный проект, нарушают антимонопольное законодательство, так как создают невыгодные условия подключения к теплосети и тем самым ущемляют его экономические интересы, и просит исключить из технических условий требования п. п. 9, 10.

ОАО «Курганская генерирующая компания» считает, что в действиях компании нет нарушений действующего законодательства. Заключение Договора «Об оказании услуг по подключению к тепловой сети» является обязательным как для застройщика, так и для организации коммунальной инфраструктуры в соответствии с п. п. 8, 10 «Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры», утвержденных постановлением Правительства РФ от 09.06.2007г. № 360, и п. 6 «Правил определения и предоставления технических условий подключения...». ОАО «КГК» полагает, что для технологического присоединения строящегося дома по ул. Васильева, 30 требуется реконструкция теплотрассы, указанной в проекте Договора, со стоимостью работ более 8 млн. рублей. Оплата указанных работ возлагается на правообладателя земельного участка. При этом ОАО «КГК» считает, что так как инвестиционная программа для ОАО «Курганская генерирующая компания» отсутствует, она не имеет право взимать с ЗАО «Сибирский газовик» плату за присоединение. На заседание Комиссии ОАО «КГК» представлено обоснование необходимости реконструкции тепловых сетей для подключения дома по ул. Васильева, 30. Ответчик считает, что ЗАО «Сибирский газовик» по истечении срока действия первоначальных техусловий направило заявку на увеличение суммарной тепловой нагрузки на 0,047 Гкал/час. По заключению ООО «Теплотехсервис» (г. Екатеринбург) подключение дома по ул. С. Васильева, 30 снижает напор давления в магистральных сетях для всех потребителей от ТК-35 до ст. 39/33 (район Кургансельмаш). При сложившемся гидравлическом режиме подключение дополнительной нагрузки в ТК- 34 без выполнения работ по реконструкции магистральных тепловых сетей приведет к ухудшению гидравлического режима всех потребителей, присоединенных к данной теплотрассе.

ОАО «Курганская генерирующая компания» заявила ходатайство о прекращении производства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, так как компания не является надлежащим ответчиком. ОАО «КГК» и ОАО «ЭнергоКурган» являются смежными владельцами теплосетей, подключение должно осуществляться к сетям ОАО «ЭнергоКурган». ОАО «ЭнергоКурган» письмом от 27.10.2008г. обратилось в Курганскую генерирующую компанию с просьбой выдать технические условия застройщику. По мнению ОАО «КГК» технические условия № 1335 от 14.11.2008г. носят рекомендательный характер.

Комиссия рассмотрела представленные сторонами по делу материалы, выслушала доводы, пояснения и возражения лиц, участвующих в деле, и установила следующее.

ОАО «Курганская генерирующая компания» (г. Курган, пр. Конституции, 29а) включена в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более 35%, приказом Курганского УФАС России № 17-пр от 01.03.2007г. по виду работ (услуг): производство тепловой энергии и передача тепловой энергии с долей более 50% в границах г. Кургана.

Частью 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на злоупотребление хозяйствующими субъектами доминирующим положением. Запрещаются действия, которые могут привести или приводят к недопущению, ограничению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц.

В соответствии с п. п. 7 п. 2 ст. 5 Закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» тарифы на подключение для организаций коммунального комплекса устанавливаются органами местного самоуправления. Согласно п.2 ст. 12 данного Закона размер платы за подключение определяется как произведение тарифа на подключение к системе коммунальной инфраструктуры и размера заявленной потребляемой нагрузки для строящегося или реконструируемого объекта. Согласно п.п. 4, 5 Решения Курганской городской Думы от 15.11.2006 № 333 тариф на подключение к системе коммунальной инфраструктуры устанавливается Думой и включает в себя затраты на развитие сетей в рамках инвестиционной программы, утвержденной Курганской городской Думой. Такая программа для ОАО «КГК» не утверждена. Тариф на подключение к системе теплоснабжения Курганской городской Думой не установлен.

В соответствии с абз. 6 п. 11 «Правил определения и предоставления технических условий подключения...» (постановление Правительства РФ № 83) «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 настоящих Правил». Согласно абз. 5 п.11 указанных Правил «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».

Из материалов дела следует, что теплотрасса от ТК- 23а до ТК- 50, которую требует реконструировать ОАО «Курганская генерирующая компания», не относится к вводимому объекту. Согласно техническим условиям № 1112 от 21.09.2006г теплоснабжение многоэтажного жилого дома по Васильева, 30 возможно от разводящих тепловых сетей, присоединенных в ТК-34 к магистральной теплосети, которая не требует реконструкции. Новые технические условия № 1335 от 14.11.2008 точку присоединения не изменяют, но содержат другие параметры теплопотребления с увеличением нагрузки с 0, 711 Гкал/час до 0,758 Гкал/час.

Установлено, что ЗАО «Сибирский газовик» не обращалось в сетевую организацию за увеличением тепловой нагрузки. Руководитель ЗАО «Сибирский газовик» подтвердил, что дополнительной мощности для подключения дома не требуется.

Комиссия не приняла в качестве доказательства анализ изменения гидравлического режима, проведенный ООО «Теплотехсервис», так как ответчиком не подтверждены его полномочия на проведение данных работ. Органом, уполномоченным выдавать заключения по проектам и исполнению технических условий на подключение к инженерно-техническим сетям вновь вводимых объектов, является Управление Ростехнадзора по Курганской области. Согласно п. 23 «Правил определения и предоставления технических условий подключения...» до начала подачи ресурсов федеральный орган исполнительной власти в сфере государственного технического надзора должен осуществить допуск в эксплуатацию присоединяемых сооружений. По заключению управления Ростехнадзора по Курганской области от 2 февраля 2009г. № 01-20/123 для подключения дома по ул. Васильева, 30 от ТК-34 существует техническая возможность, при условии сохранения потребляемой нагрузки здания. Разрешенное теплопотребление построенного дома не изменялось.

Проект Договора о технологическом присоединении (подключении), направленный застройщику письмом № 757 от 17.12.2008г., предусматривает выполнение подрядных работ, определенных локальным сметным счетом, что не соответствует требованиям п. 12 «Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры» (постановление Правительства РФ № 360). Согласно п.п. 2) п. 14 данных Правил в случае отсутствия утвержденной инвестиционной программы исполнителя размер платы за подключение, указываемый в договоре о подключении, определяется по соглашению сторон, исходя из расходов

по реконструкции (созданию) сетей инженерно-технического обеспечения. В данном случае реконструкции тепловых сетей для подключения жилого дома не требуется.

Следовательно, технические условия № 1335 от 14.11.2008г., увеличивающие нагрузку по потреблению тепла, и обуславливающие возможность подключения системы теплоснабжения дома после выполнения условий Договора «Об оказании услуги по подключению к тепловой сети», предусматривающих реконструкцию сетей со стоимостью работ более 8 миллионов рублей, не обоснованы и не законны. Кроме этого ЗАО «Сибирский газовик» 22.09.2006г. от ОП «Тепловые сети» были получены и выполнены еще одни техусловия № 1290 по замене существующей теплотрассы государственного архива по ул. С. Васильева, 30а. Это условие предусмотрено проектной документацией на строительство дома.

Согласно ч.1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц, в том числе навязывание невыгодных условий, необоснованные требования о передаче финансовых средств, создание дискриминационных условий. Перечень запретов, установленных ч. 1 ст. 10 настоящего закона не является исчерпывающим.

Основываясь на вышеизложенном, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях ОАО «Курганская генерирующая компания» нарушения ч.1 ст. 10 Закона «О защите конкуренции», выразившемся в создании заявителю ЗАО «Сибирский газовик» невыгодных дискриминационных условий подключения многоэтажного жилого дома по ул. Васильева, 30 к системе теплоснабжения.

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»,

#### **Решила:**

1. Ходатайство ОАО «Курганская генерирующая компания» отклонить.

2. Признать в действиях ОАО «Курганская генерирующая компания» (640021, г. Курган, пр. Конституции, 29а ) нарушение части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в выдаче ЗАО «Сибирский газовик» необоснованных технических условий № 1335 от 14.11.2008г. и создании невыгодных дискриминационных условий технологического присоединения строящегося жилого дома по ул. Васильева, 30 к сетям теплоснабжения.

3. Выдать предписание ОАО «Курганская генерирующая компания» о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Курганского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, установленном ст. 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

#### **Предписание**

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель комиссии: Коновалов М.А.- заместитель руководителя Курганского УФАС России,

члены комиссии:

Коровин В.А.- начальник отдела Курганского УФАС России;

Бынзер О.С. - начальник отдела Курганского УФАС России;

Семешко Т.М.- старший государственный инспектор Курганского УФАС России,

Гагарина И.В.- государственный инспектор Курганского УФАС России,

в присутствии представителей:

ОАО «Курганская генерирующая компания»: -Сергеева И.В.-генерального директора (протокол Совета директоров «Курганская генерирующая компания» от 26.06.2008 № 09/08);

-Кузнецовой Е.А.- начальника юридического отдела структурного подразделения «Курганская «ТЭЦ» (доверенность № 8 от 01.01.2009г.);

-Кошмара Б.А.- директора структурного подразделения «Курганские тепловые сети» (доверенность № 6 от 01.01.2009г.);

-Архиповой М.С.-юрисконсульта (доверенность № 10 от 01.01.2009г); заявителя ЗАО «Сибирский газовик»;

-Бабочкина А.С.- генерального директора ЗАО «Сибирский газовик» (выписка из ЕГРЮЛ от 18.12.2008);

-Степанян Н.П. (доверенность от 11.01.2009);

Управления по технологическому и экологическому надзору Ростехнадзора по Курганской области- старшего государственного инспектора Ермакова А.И. (доверенность № 7 от 11.01.2009),

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании Решения от 4 февраля 2009г. по делу № 3 о нарушении ОАО «Курганская генерирующая компания» (640021, г. Курган, пр. Конституции, 29а ) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **Предписывает:**

1. ОАО «Курганская генерирующая компания» в срок до 04.03.2009 г. прекратить нарушение части 1 ст. 10 нарушения Закона РФ «О защите конкуренции», выразившееся в выдаче ЗАО «Сибирский газовик» необоснованных технических условий № 1335 от 14.11.2008г. и создании невыгодных дискриминационных условий технологического присоединения строящегося жилого дома по ул. Васильева, 30 к сетям теплоснабжения, для чего:

1) изменить выданные ЗАО «Сибирский газовик» технические условия от 14.11.2008 в части исключения из ТУ увеличенного разрешенного потребления теплоэнергии и пунктов 9.10;

2) отозвать письмо от 17.12.2008г. № 757 в адрес ЗАО «Сибирский газовик» и проект Договора об осуществлении технологического присоединения, предусматривающего работы по реконструкции теплотрассы от ТК-23а до ТК-50.

2 .О выполнении настоящего Предписания сообщить в управление ФАС по Курганской области срок до "06" марта 2009 г.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.