

РЕШЕНИЕ

по делу № 08/А-10-2016

Резолютивная часть решения оглашена «20» сентября 2016 г.
Кемерово

г.

В полном объеме решение изготовлено «__» сентября 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: Ланцман Людмилы Игоревны – заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии: Ананьевой Галины Николаевны – главного специалиста-эксперта отдела топливно-энергетического комплекса;

Моисеевой Татьяны Юрьевны – главного специалиста-эксперта отдела судебной и правовой работы;

Маховой Анастасии Викторовны – ведущего специалиста-эксперта отдела топливно-энергетического комплекса;

Бердникова Евгения Александровича – ведущего специалиста-эксперта отдела топливно-энергетического комплекса,

в присутствии:

- <...> - представителя ООО «Кузбасская энергосетевая компания» (по доверенности);

- <...> - представителя ООО «Кузбасская энергосетевая компания» (по доверенности);

- <...> – представителя ООО «РСП-М» (по доверенности);

- <...> – представителя ООО «РСП-М» (по доверенности);

рассмотрев дело № 08/А-10-2016, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «РСП-М» (105082, г. Москва, ул. Большая Почтовая, 26 «В», строение 2; ОГРН 1087746891913 ИНН/КПП 7701794058/770101001) в лице структурного подразделения Рельсосварочного предприятия №29 (652380, Кемеровская область, пгт. Промышленная, ул. Зеленая, 1) (далее – ООО «РСП-М») пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

установила:

По результатам рассмотрения заявления ООО «Кузбасская энергосетевая

компания» (далее – ООО «КЭНК») о наличии в действиях ООО «РСП-М» признаков нарушения антимонопольного законодательства приказом Кемеровского УФАС России от 03.03.2016г. № 32 возбуждено дело №08/А-10-2016 по признакам нарушения ООО «РСП-М» пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении ООО «РСП-М» доминирующим положением на рынке оказания услуг по передаче тепловой энергии в пределах географических границ, определенных территорией, охватываемой тепловыми сетями ООО «РСП-М» в Промышленновском районе Кемеровской области, а именно в навязывании ООО «КЭНК» невыгодных условий договора о подключении к системе теплоснабжения №Д-03/2015 от 24.04.2015 г., результатом которых явилось ущемление интересов ООО «КЭНК».

Определением от 11.03.2016 г. (исх. № 03/2244) рассмотрение дела № 08/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 20.04.2016 г.

20.04.2016 г. на рассмотрении дела № 08/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия установила, что 20.09.2011г. между ОАО «РЖД» в лице Центральной дирекции по ремонту пути – филиала ОАО «РЖД» (далее – ОАО «РЖД») и ООО «РСП-М» заключен договор аренды недвижимого имущества, находящегося в собственности ОАО «РЖД» №Д-361-ЦДРПЮ.

Согласно пункту 3.3.1 ООО «РСП-М» имеет право производить по предварительному согласованию с ОАО «РЖД» неделимые и неотделимые без вреда для недвижимого имущества, улучшения, в том числе капитальные вложения в соответствии с подпунктом 32 пункта 1 статьи 251 Налогового кодекса РФ, перепланировки и переоборудование арендуемого Недвижимого имущества. Все произведенные улучшения будут являться собственностью Арендодателя с момента подписания соответствующего акта приема-передачи.

Комиссия, заслушав представителей ответчика и заявителя, пришла к выводу, что для полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 08/А-10-2016 необходимо истребование дополнительных доказательств, а также привлечение заинтересованного лица - лица, чьи права и законные интересы затрагиваются в связи с рассмотрением дела № 08/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства – ОАО «РЖД».

Определением от 20.04.2016 г. (исх. № 03/3756 от 25.04.2016 г.) рассмотрение дела №08/А-10-2016 было отложено на 20.05.2016 г.

20.05.2016 г. Комиссия пришла к выводу, что для полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 08/А-10-2016 необходимо истребование дополнительных доказательств.

Определением от 20.05.2016 г. (исх. № 03/4725 от 25.05.2016 г.) рассмотрение дела №08/А-10-2016 было отложено на 17.06.2016 г.

16.06.2016 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило письмо ОАО «РЖД» (вх. 2409э) о продлении срока предоставления информации, запрошенной вышеуказанным определением.

17.06.2016 г. на рассмотрении дела № 08/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства ООО «РСП-М» было заявлено ходатайство об отложении

рассмотрения дела, в связи с необходимостью получения дополнительных сведений от Администрации Промышленновского муниципального района.

Представителями ООО «КЭНК» были представлены дополнительные пояснения по делу № 08/А-10-2016.

На основании вышеизложенного, заслушав представителей ответчика, заявителя, а также заинтересованного лица, Комиссия пришла к выводу, что для полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 08/А-10-2016 необходимо истребование дополнительных доказательств.

Определением от 17.06.2016 г. (исх. № 03/5625 от 21.06.2016 г.) рассмотрение дела №08/А-10-2016 было отложено на 18.07.2016 г.

18.07.2016 г. на заседании Комиссии представителями ООО «КЭНК» и ООО «РСП-М» были заявлены ходатайства об отложении рассмотрения дела №08/А-10-2015, в связи с необходимостью привлечения лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, а именно – Администрацию Промышленного муниципального района Кемеровской области.

Комиссией Кемеровского УФАС России было принято решение об удовлетворении вышеуказанных ходатайств.

Определением от 18.07.2016 г. (исх. № 03/6524 от 20.07.2016 г.) рассмотрение дела №08/А-10-2016 было отложено на 18.08.2016 г.

На заседании Комиссии, состоявшемся 18.08.2016г., принято заключение об обстоятельствах дела.

Определением от 18.08.2016 г. (исх. № 03/7552 от 22.08.2016 г.) рассмотрение дела №08/А-10-2016 было отложено на 20.09.2016 г.

18.08.2016 г. Комиссией изготовлено и направлено в адрес ООО «КЭНК», ООО «РСП-М», ОАО «РЖД» и Администрацию Промышленного муниципального района Кемеровской области Заключение об обстоятельствах дела №08/А-10-2016 г. (исх. №7689 от 24.08.2016г.).

13.09.2016 г. ООО «РСП-М» представило в адрес Кемеровского УФАС России (вх. №5917) дополнительные пояснения по делу № 08/А-10-2016.

20.09.2016 г., а также других заседаниях комиссии представители ООО «КЭНК» поясняли, что злоупотребление ООО «РСП-М» доминирующим положением выразилось в действиях по навязыванию контрагенту условий договора, невыгодных для ООО «КЭНК», а именно в проекте договора о подключении к системе теплоснабжения №Д-03/2015 от 24.04.2015 ООО «РСП-М» указало срок действия технических условий до 24.04.2016 г. – т.е. 1 год с момента составления, в схеме подключения, предложенной ООО «РСП-М» к договору, точка подключения определена в магистрали №3, которая не имеет отношения к границе земельного участка заявителя. Также в вышеупомянутом договоре ООО «РСП-М» прописало право исполнителя (ООО «РСП-М») на привлечение для исполнения условий договора третьих лиц без предварительного согласия ООО «КЭНК». Кроме того, ООО «РСП-М» прописало обязанность по возмещению расходов в случае одностороннего внесудебного отказа от исполнения договора, которая не

предусмотрена Правилами подключения, также как и не предусмотрен порядок урегулирования споров в досудебном порядке, указанный в договоре ООО «РСП-М».

Также, представители ООО «КЭНК» поддержали требования, изложенные в заявлении о нарушении ООО «РСП-М» требований антимонопольного законодательства, и ходатайствовали о выдаче ООО «РСП-М» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства в части навязывания ООО «КЭНК» невыгодных условий договора о подключении к системе теплоснабжения.

Согласно пояснениям представителей ООО «РСП-М» по делу №08/А-10-2016 в настоящий момент отсутствует действующая тепловая сеть, которая может обеспечить передачу необходимого объема тепловой энергии от тепловых сетей ООО «РСП-М» до объекта ООО «КЭНК». Следовательно, оценить резерв/дефицит ее пропускной способности не представляется возможным, в силу чего отсутствие необходимого резерва пропускной способности тепловых сетей, а значит, и отсутствие у ООО «РСП-М» технической возможности подключения объектов ООО «КЭНК» является очевидным. Из этого следует, что ООО «РСП-М» не обязано заключать договор присоединения на условиях, предусмотренных Правилами подключения, а вправе предложить заявителю подключение на иных условиях, в том числе и за счет средств заявителя.

Представители ООО «РСП-М» пояснили, что согласно сводной информации и смете расходов по производству тепловой энергии РСП-29 СП ООО «РСП-М» в Рельсосварочном предприятии №29 структурном подразделении ООО РСП-М отсутствует инвестиционная программа по развитию теплоснабжения.

Также представители ООО «РСП-М» сообщили, что разногласия по договору о подключении к системе теплоснабжения между сторонами не согласованы, что в силу статьи 432 ГК РФ не позволяет признать договор присоединения заключенным и, следовательно, не создает ни для одной из сторон юридических прав и обязанностей.

Вместе с тем представители ОАО «РЖД» на заседаниях Комиссии, а также в письме, направленном в адрес Кемеровского УФАС России (вх. №2799э от 08.07.2016 г.) сообщили, что теплоснабжающей организацией, относительно объекта, к которому желает подключиться ООО «КЭНК» является ООО «РСП-М»; обязанность согласования подключения на ОАО «РЖД» как на собственника котельной и сетей, переданных в аренду, и предоставление информации о наличии (отсутствии) возможности осуществления технологического присоединения вышеуказанного объекта, принадлежащего ООО «КЭНК», к котельной РСП-29 законом не возложена.

ОАО «РЖД» не является теплоснабжающей или теплосетевой организацией относительно объекта, к которому желает подключиться ООО «КЭНК», следовательно, в силу закона не обязано давать согласие на подключение к системе теплоснабжения.

Ссылка ООО «РСП-М» на наличие обязательного согласования ОАО «РЖД» не

правомерна, так как в силу закона для теплоснабжающей организации установлен исчерпывающий перечень оснований для отказа в подключении.

Изучив материалы дела № 08/А-10-2016, заслушав доводы и пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее:

10.03.2015 г. ООО «КЭНК» обратилось с заявкой №151 к ООО «РСП-М» на подключение к системе теплоснабжения производственной базы филиала «Энергосеть пгт. Промышленная», расположенной в пгт. Промышленная, ул. Линейная, 2.

27.04.2015 г. ООО «РСП-М» направило в адрес ООО «КЭНК» проект договора о подключении производственных и административных зданий «Энергосеть пгт.Промышленная» к системе теплоснабжения РСП-29-СП ООО «РСП-М».

08.05.2015 г. ООО «КЭНК» письмом исх. №272 направило в адрес ООО «РСП-М» подписанный договор о подключении к системе теплоснабжения №Д-03/2015 и протокол разногласий к данному договору (вх. №295 от 12.05.2015 г.).

Срок извещения ООО «КЭНК» о принятом ООО «РСП-М» решении истек 15.06.2015г.

Согласно сведениям, представленным ООО «РСП-М» в адрес Кемеровского УФАС России, а также пояснениям представителей общества, участвующих в заседаниях Комиссии, для подключения помещений ООО «КЭНК» к системе теплоснабжения РСП-29 требуется прокладка тепловой сети от границы земельного участка заявителя до точки присоединения к тепловой сети РСП-29, находящейся на территории предприятия, по земельному участку, расположенному в полосе отвода железной дороги, и не принадлежащему ООО «РСП-М».

Выполнить подключение зданий ООО «КЭНК» к системе теплоснабжения ООО «РСП-М» не представляется возможным в силу того, что все движимое и недвижимое имущество, в т.ч. земельный участок, источник теплоснабжения, тепловые сети в собственности ответчика не числятся и принадлежат ему на основании договора долгосрочной аренды №Д-361 ЦДРПЮ от 20.11.2011 г. с ОАО «РЖД».

Согласно пункту 3.3.1 вышеуказанного договора, ООО «РСП-М» вправе производить по предварительному согласованию с ОАО «РЖД» отдельные и неотделимые без вреда недвижимого имущества улучшения, в том числе капитальные вложения в соответствии с подпунктом 32 пункта 1 статьи 251 Налогового Кодекса Российской Федерации, перепланировки и переоборудования арендуемого имущества.

Для получения разрешения ООО «РСП-М» направило в адрес ОАО «РЖД» (Западно-Сибирская дирекция по ремонту пути) соответствующие письма (исх. №136 от 22.04.2015 г., №120 от 22.04.2016 г.).

В ответ на вышеуказанные письма ОАО «РЖД» сообщило ООО «РСП-М» о необходимости предоставления дополнительных документов (письма №. исх.-1363/ЗСибДРП от 11.06.2015 г., №. исх.-1366/ЗСибДРП от 26.05.2016 г.).

31.05.2016 г. ООО «РСП-М» письмом (исх. №179) направило в адрес ОАО «РЖД» запрашиваемые документы. Кроме того в данном письме указало, что

предложенная РСП-29 схема с точкой подключения к системе теплоснабжения РСП-29 производственной базы ООО «КЭНК» отклонена. Взамен ООО «КЭНК» протоколом разногласий к договору теплоснабжения №Д-03/2015 от 24.04.2015 предложило вариант схемы с точкой присоединения в пределах границ своего земельного участка.

Кроме того, 22.04.2015 г., для обеспечения возможности подключения производственно-технических и административных зданий ООО «КЭНК» к системе теплоснабжения ООО «РСП-М» в рамках инвестиционной программы по развитию теплоснабжения и строительству тепловых сетей РСП-29, ООО «РСП-М» направило в адрес главы Промышленновского городского поселения письмо (исх. №137), ответ на которое в настоящее время не получен.

Однако на заседании Комиссии, состоявшемся 18.08.2016 г., представитель ОАО «РЖД» сообщила о том, что общество не препятствует в подключении объекта принадлежащего ООО «КЭНК».

[Статьей 420](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) определено, что договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Согласно [статьям 421, 422](#) ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом и иными правовыми актами. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 426](#) ГК РФ публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ, оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится.

В соответствии с частью 1 статьи 14 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) подключение (технологическое присоединение) теплоснабжающих установок и тепловых сетей потребителей тепловой энергии, в том числе застройщиков, к системе теплоснабжения осуществляется в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности для подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, с учетом особенностей, предусмотренных Законом о теплоснабжении и Правилами подключения к системам теплоснабжения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 307 (далее - Правила подключения).

Пунктом 20 статьи 2 Закона о теплоснабжении предусмотрено, что под схемой теплоснабжения - документ, содержащий предпроектные материалы по обоснованию эффективного и безопасного функционирования системы теплоснабжения, ее развития с учетом правового регулирования в области энергосбережения и повышения энергетической эффективности.

Администрацией Промышленновского муниципального района Кемеровской области утверждена схема теплоснабжения пгт. Промышленная на период 2014-2019 гг. с перспективой до 2030 г. на территории пгт. Промышленная.

Согласно письмам Администрации Промышленновского муниципального района Кемеровской области (исх. №01-36/820 от 06.05.2016 г., исх. №01-39/1290 от 11.07.2016 г.) 10.11.2015 г. между КУМИ администрации Промышленновского муниципального района и ОАО «СКЭК» заключено концессионное соглашение, объектами которого являются объекты теплоснабжения Промышленновского муниципального района. ООО «Промышленновские коммунальные системы» является аффилированным лицом ОАО «СКЭК» и оказывает услуги по теплоснабжению пгт. Промышленная. Собственнику объектов, расположенных по адресу: пгт.Промышленная, ул. Линейная, 2, необходимо обратиться в производственный отдел ООО «Промышленновские коммунальные системы» по адресу: пгт. Промышленная, ул. Некрасова, 20.

Однако, ООО «Промышленновские коммунальные системы» не являются теплоснабжающей организацией в соответствии с утвержденной схемой теплоснабжения. Согласно данным из выписки из ЕГРЮЛ основными видами деятельности вышеназванного юридического лица являются сбор, очистка и распределение воды.

В соответствии со схемой теплоснабжения пгт. Промышленная теплоснабжающими организациями являются:

- ООО «Промтепло» (10 котельных);
- ООО «Тепловик» (2 котельные);
- ООО «РСП-М» (1 котельная);
- ДТВу-3 СП ЗСДТВ СП ЦДТВ филиал ОАО «РЖД» (2 котельные).

Ранее, в рамках рассмотрения дела №94/А-10-2014, Администрацией Промышленновского городского поселения представлено письмо (исх. №98 от 24.02.2015 г.) согласно которому для присоединения объекта, расположенного по адресу: пгт.Промышленная, ул. Линейная, 2, к системе теплоснабжения ООО «КЭНК» необходимо обратиться в ООО «РСП-М».

11.08.2016 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило письмо Администрации Промышленновского муниципального района Кемеровской области (вх. №5301). Согласно данному письму объекты, находящиеся по адресу пгт. Промышленная, ул.Линейная, 2, расположены на границе первой и второй зоны действия источников теплоснабжения, обозначенных на стр. 11 и 25 Схемы теплоснабжения пгт.Промышленная. При этом наименьшее удаление и большую резервную (свободную) мощность имеет котельная №29 ООО «РСП-М» (свободная мощность 0,9 гкал/час). Котельная №1 имеет резерв мощности в размере 0,09 гкал/час.

Теплоснабжающей организацией, в чьем ведении находится котельная №1, к которой может теоретически быть подключено ООО «КЭНК», является ОАО «СКЭК».

Вместе с тем согласно пояснениям представителя Администрации

Промышленновского муниципального района Кемеровской области в настоящее время актуализация схемы теплоснабжения не произведена, изменения не внесены.

Согласно части (см. текст в предыдущей редакции)

2 статьи 14 Закона о теплоснабжении вышеуказанное подключение (технологическое присоединение) осуществляется на основании договора на подключение (технологическое присоединение) к системе теплоснабжения, который является публичным для теплоснабжающей организации, теплосетевой организации. Правила выбора теплоснабжающей организации или теплосетевой организации, к которой следует обращаться заинтересованным в подключении (технологическом присоединении) к системе теплоснабжения лицам и которая не вправе отказать им в услуге по такому подключению (технологическому присоединению) и в заключении соответствующего договора, устанавливаются Правилами подключения.

Частью (см. текст в предыдущей редакции)

3 статьи 14 Закона о теплоснабжении предусмотрено, что при наличии технической возможности подключения (технологического присоединения) к системе теплоснабжения и при наличии свободной мощности в соответствующей точке подключения (технологического присоединения) отказ потребителю, в том числе застройщику, в заключении договора на подключение (технологическое присоединение) объекта капитального строительства, находящегося в границах определенного схемой теплоснабжения радиуса эффективного теплоснабжения, не допускается.

Согласно пункту 2 Правил подключения под подключением понимается совокупность организационных и технических действий, дающих возможность подключаемому объекту потреблять тепловую энергию из системы теплоснабжения, обеспечивать передачу тепловой энергии по смежным тепловым сетям или выдавать тепловую энергию, производимую на источнике тепловой энергии, в систему теплоснабжения; объектом подключения называется здание, строение, сооружение или иной объект капитального строительства, на котором предусматривается потребление тепловой энергии, тепловые сети или источник тепловой энергии; точкой подключения является место присоединения подключаемого объекта к системе теплоснабжения; заявитель - лицо, имеющее намерение подключить объект к системе теплоснабжения, а также теплоснабжающая или теплосетевая организация в случае, предусмотренном [пунктом 6](#) Правил подключения; исполнитель - теплоснабжающая или теплосетевая организация, владеющая на праве собственности или ином законном основании тепловыми сетями и (или) источниками тепловой энергии, к которым непосредственно или через тепловые сети и (или) источники тепловой энергии иных лиц осуществляется подключение.

В соответствии с пунктом 3 Правил подключения подключение к системам теплоснабжения осуществляется на основании договора о подключении к

системам теплоснабжения (далее - договор о подключении).

По договору о подключении исполнитель обязуется осуществить подключение, а заявитель обязуется выполнить действия по подготовке объекта к подключению и оплатить услуги по подключению.

Основанием для заключения договора о подключении является подача заявителем заявки на подключение к системе теплоснабжения, в том числе в случае необходимости подключения к системам теплоснабжения вновь создаваемого или созданного подключаемого объекта, но не подключенного к системам теплоснабжения.

Пунктом 4 Правил подключения установлено, что договор о подключении является публичным для теплоснабжающих и теплосетевых организаций.

В соответствии с пунктом 8 Правил подключения теплоснабжающая или теплосетевая организация, к которой следует обращаться заявителям, определяется в соответствии с зонами эксплуатационной ответственности таких организаций, определенных в схеме теплоснабжения поселения, городского округа.

Для заключения договора о подключении заявитель направляет в адрес исполнителя заявку на подключение к системе теплоснабжения, которая содержит ряд сведений и документов, предусмотренных [пунктами 11, 12 и 48](#) Правил подключения (пункты 11, 12 Правил подключения).

В случае представления сведений и документов, указанных в [пунктах 11, 12 и 48](#) Правил подключения, в полном объеме, исполнитель в течение 30 дней с даты их получения направляет заявителю подписанный проект договора о подключении в 2 экземплярах.

Пунктом 14 Правил подключения в случае несогласия заявителя с представленным исполнителем проектом договора о подключении и (или) несоответствия его настоящим Правилам заявитель в течение 30 дней с даты получения проекта договора о подключении направляет исполнителю извещение о намерении заключить указанный договор на иных условиях и прилагает к проекту договора протокол разногласий.

Исполнитель обязан в течение 30 дней со дня получения протокола разногласий известить заявителя о принятии проекта договора о подключении в редакции заявителя либо об отклонении протокола разногласий. При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок заявитель, направивший протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении указанного договора, на рассмотрение суда.

ООО «РСП-М», в установленный законом срок, не ответило на протокол разногласий ООО «КЭНК», направленный в адрес общества 08.05.2015 г.

Кроме того, из протокола разногласий к договору видно, что ООО «РСП-М» навязывает невыгодные условия договора ООО «КЭНК», а именно в пункте 4.2.2 договора предусмотрено право ООО «РСП-М» привлекать для исполнения условий настоящего договора третьих лиц без получения предварительного согласия ООО

«КЭНК», в приложении №1 к договору ООО «РСП-М» указало, что срок действия технических условий – до 24.04.2016 г. (т.е. 1 год), вместе с тем, согласно пункту 32 Правил подключения срок действия технических условий не может быть менее 2 лет.

Кроме того, согласно схеме подключения, предложенной ООО «РСП-М» к договору, точка подключения определена в магистрали №3, которая не имеет отношения к границе земельного участка ООО «КЭНК».

Пунктом 15 Правил подключения предусмотрено, что при наличии технической возможности подключения к системе теплоснабжения в соответствующей точке подключения отказ потребителю в заключении договора о подключении объекта, находящегося в границах определенного схемой теплоснабжения радиуса эффективного теплоснабжения, не допускается.

Техническая возможность подключения существует: при наличии резерва пропускной способности тепловых сетей, обеспечивающего передачу необходимого объема тепловой энергии, теплоносителя; при наличии резерва тепловой мощности источников тепловой энергии ([пункт 16](#) Правил подключения).

В соответствии с пунктом 27 Правил подключения мероприятия (в том числе технические) по подключению объекта к системе теплоснабжения, выполняемые заявителем в пределах границ земельного участка заявителя, а в случае подключения многоквартирного дома - в пределах инженерно-технических сетей дома, содержат: разработку заявителем проектной документации согласно обязательствам, предусмотренным условиями на подключение, за исключением случаев, когда в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации о градостроительной деятельности разработка проектной документации не является обязательной; выполнение условий подключения.

Согласно пункту 28 Правил подключения мероприятия (в том числе технические) по подключению объекта к системе теплоснабжения, выполняемые исполнителем до границы земельного участка заявителя, на котором располагается подключаемый объект, а в случае подключения многоквартирного дома - до границы с инженерно-техническими сетями дома, мероприятия по увеличению пропускной способности (увеличению мощности) соответствующих тепловых сетей или источников тепловой энергии, а также мероприятия по фактическому подключению содержат:

подготовку и выдачу исполнителем условий подключения и согласование их в необходимых случаях с организациями, владеющими на праве собственности или ином законном основании смежными тепловыми сетями и (или) источниками тепловой энергии;

разработку исполнителем проектной документации в соответствии с условиями подключения;

проверку исполнителем выполнения заявителем условий подключения;

осуществление исполнителем фактического подключения объекта к системе теплоснабжения.

ООО «РСП-М», в нарушении пункта 27, 28 Правил подключения, отказало ООО «КЭНК» во внесении изменений в пункт 9 приложения №1 к договору, а также в

исключении пунктов 10, 13 приложения №1 к договору.

Также, ООО «РСП-М» не приняло редакцию приложения №2 ООО «КЭНК» «Точка подключения к системе теплоснабжения», а именно отказало в установлении точки подключения на границе земельного участка ООО «КЭНК».

Пунктом 32 Правил подключения предусмотрено, что условия подключения выдаются исполнителем вместе с проектом договора о подключении, являются его неотъемлемой частью и содержат, в том числе сведения о том, что срок действия условий подключения, который не может быть менее 2 лет.

В силу пункта 34 Правил подключения исполнитель не вправе навязывать заявителю условия договора о подключении, невыгодные для него или не относящиеся к предмету договора, экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами, требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также заключение договора при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован.

Таким образом, ООО «РСП-М» нарушило нормы действующего законодательства, регулирующего порядок и условия подключения к системе теплоснабжения.

ООО «РСП-М» является теплоснабжающей организацией на территории Промышленновского района Кемеровской области.

Постановлением от 9 декабря 2014 г. № 802 Региональной энергетической комиссии Кемеровской области установлен тариф на тепловую энергию, реализуемую ООО «РСП-М» (г. Москва) на потребительском рынке по узлу теплоснабжения котельная рельсосварочного предприятия №29 (Промышленновский район).

В соответствии с пунктом 12 статьи 2 Закона о теплоснабжении передача тепловой энергии, теплоносителя - совокупность организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих поддержание тепловых сетей в состоянии, соответствующем установленным техническими регламентами требованиям, прием, преобразование и доставку тепловой энергии, теплоносителя.

Обязательство по передаче тепловой энергии возникает у теплосетевой организации только после осуществления подключения (технологического присоединения) теплопотребляющих установок потребителей тепловой энергии к системе теплоснабжения и состоит в реализации определенных мероприятий, необходимых для осуществления подключения к системе теплоснабжения.

Согласно статье 4 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) под товарным рынком понимается сфера обращения товара (объекта гражданских прав, предназначенного для продажи, обмена или иного введения в оборот), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или

иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Передача тепловой энергии неразрывно связана с подключением к системе теплоснабжения, услуги по осуществлению мероприятий по подключению к системе теплоснабжения оказываются непосредственно с целью последующей передачи тепловой энергии для потребителя (подключение к системе теплоснабжения является обязательной составной частью единого технологического процесса по оказанию услуг по передаче тепловой энергии). Возможность заключения договора на передачу тепловой энергии обусловлена необходимостью заключения обязательного для теплосетевой организации договора на подключение к системе теплоснабжения.

Следовательно, услуги по осуществлению подключения к системе теплоснабжения не образуют отдельного вида экономической деятельности, являются нераздельной частью рынка передачи тепловой энергии, в связи с чем не составляют самостоятельного товарного рынка.

При этом данная услуга может быть оказана только теплоснабжающей или теплосетевой организацией, к тепловым сетям которой потребитель намерен подключить принадлежащие ему теплопотребляющие установки.

Услуги по передаче тепловой энергии, согласно статье 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

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

Таким образом, ООО «РСП-М», являясь субъектом естественной монополии, занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче тепловой энергии в пределах географических границ, определенных территорией, охватываемой тепловыми сетями ООО «РСП-М» в Промышленновском районе Кемеровской области.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 17.08.1995 № 135-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон об естественных монополиях) субъект естественной монополии – хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

В силу пункта 1 статьи 4 Закона об естественных монополиях настоящий Федеральный закон регулирует деятельность субъектов естественной монополии, в том числе в сфере услуг по передаче тепловой энергии.

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

Согласно пункту 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта (далее - организация), результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или)

ущемление интересов других лиц, в том числе такие действия (бездействие), как 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).

Таким образом, действия ООО «РСП-М» в части навязывания условий договора, противоречащих и несоответствующих Правилам подключения, а также невыгодных для ООО «КЭНК», влекут ущемление законных интересов ООО «КЭНК», квалифицированы Комиссией как злоупотребление ООО «РСП-М» доминирующим положением на рынке передачи тепловой энергии и являются нарушением пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Учитывая ходатайство ООО «КЭНК» о выдаче ООО «РСП-М» предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства, а также то, что на момент рассмотрения дела № 08/А-10-2016 нарушение антимонопольного законодательства ООО «РСП-М» не устранено, Комиссия считает необходимым в рамках своих полномочий выдать обществу предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

Сведений о материальном ущербе, причиненном ООО «КЭНК» вследствие нарушения ООО «РСП-М» антимонопольного законодательства, в адрес Кемеровского УФАС России не представлено.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

решила:

1. Признать ООО «РСП-М» в лице структурного подразделения Рельсосварочного предприятия №29 нарушившим пункт 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части навязывания ООО «КЭНК» условий договора о подключении к системе теплоснабжения №Д-03/2015 от 24.04.2015 г., противоречащих и несоответствующих Правилам подключения, а также невыгодных для ООО «КЭНК», результатом которого явилось ущемление интересов ООО «КЭНК».

2. Выдать ООО «РСП-М» в лице структурного подразделения Рельсосварочного предприятия №29 предписание о прекращении нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии:

Л.И. Ланцман

Члены Комиссии:

Г.Н. Ананьева

Т.Ю. Моисеева

Е.А. Бердников

А.В. Махова

В соответствии со статьёй 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.