

РЕШЕНИЕ

по делу № 66

18 мая 2010 года

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе (приказ Свердловского УФАС России № 238 от 09.06.2009):

Колотовой Т.Р. – руководителя Свердловского УФАС России, председателя Комиссии;

Волкова С.Н. – заместителя руководителя Свердловского УФАС России, члена Комиссии;

Анисимовой Ю.В. – начальника отдела ограничения монополистической деятельности, члена Комиссии;

Жукова А.В. – главного специалиста-эксперта отдела ограничения монополистической деятельности, члена Комиссии;

Куценко Т.С. – специалиста-эксперта отдела ограничения монополистической деятельности, члена Комиссии.

при участии в качестве от:

ответчиков:

ОАО «Территориальная генерирующая компания № 9» в рамках деятельности его филиала «Свердловтеплосбыт» (далее – ОАО «ТГК-9»), Степановой З.И. (по доверенности от 31.12.2009 № 66 В111011), Мурзина П.В. (по доверенности от № 66 В111011);

МУП «Екатеринбургэнерго», Цыцаровой Н.И. (по доверенности от 27.04.2010 № 1312), Кармацких И.С. (по доверенности от 27.04.2010 № 1312

заявителя ООО «Строительная компания Дека», Новак Г.М. - директора (протокол № 8 от 04.04.2009), Мишутиной Н.П. - главного бухгалтера (по доверенности);

эксперта - МТУ Ростехнадзора по УрФО представитель не явился, лицо извещено надлежащим образом;

рассмотрев дело № 66 по признакам нарушения:

ОАО «ТГК-9» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившегося в

необоснованном требовании от ООО «Строительная компания «Дека» передачи финансовых средств по договору № 36/51-2008 от 14.01.2008 на подключение объекта капитального строительства: жилого многоквартирного дома по адресу г. Екатеринбург, ул. Фрезеровщиков, д. 35, к сетям инженерно-технического обеспечения, в размере 7 268 994, 26 руб.,

ОАО «ТГК-9» и МУП «Екатеринбургэнерго» пункта 5 части 1 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в осуществлении согласованных в процессе определения и предоставления ТУ на подключение объекта капитального строительства и его подключении действий, которые приводят к навязыванию заявителю условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (необоснованное требование о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товаров, в которых контрагент не заинтересован, и другие требования),

У С Т А Н О В И Л А:

Дело возбуждено приказом Свердловского УФАС России № 238 от 09.06.2009.

Основанием для возбуждения и рассмотрения данного дела, согласно п. 2 ч. 2 ст. 39 ФЗ «О защите конкуренции», явилось направленное Прокуратурой Орджоникидзевского района г. Екатеринбурга (вх. № 01-1509 от 25.02.2009) обращение Комитета по вопросам законодательства и местного самоуправления Палаты представителей Законодательного собрания Свердловской области от 20.10.2008 № 3Пи-47 с требованием проверить на соответствие антимонопольному законодательству действия (бездействие) ОАО «ТГК-9» в отношении заявителя.

Определением от 09.06.2009 рассмотрение дела назначено на 20.07.2009.

Определениями от 20.07.2009, от 07.09.2009 и от 12.10.2009 рассмотрение дела откладывалось соответственно на 12.10.2009 и на 25.11.2009.

Определением от 10.09.2009 срок рассмотрения дела на основании ч. 1 ст. 45 ФЗ «О защите конкуренции» продлен.

Документы и сведения, предоставленные в заседание Комиссии 25.11.2009 приобщены к материалам дела по ходатайству участвующих в деле лиц.

В ответе МТУ Ростехнадзора по УрФО от 17.11.2009 № 06-21/311 на Определение Свердловского УФАС России от 12.10.2009 сообщило, что порядок проверки и выдачи заключений уполномоченным федеральным органом исполнительной власти о наличии (отсутствии) резервов мощности и пропускной способности сетей инженерно-технического обеспечения ни каким нормативно-правовым документом не установлен. Федеральный орган исполнительной власти для выполнения данных функций не определен.

Определением от 25.11.2009 рассмотрения дела приостановлено в связи с рассмотрением в Арбитражном суде Свердловской области дела № А60-

62228/2009-С9 об оспаривании Администрацией города Екатеринбурга решения Свердловского УФАС России по делу № 92

Определением от 02.04.2010 рассмотрение дела возобновлено, заседание Комиссии по делу назначено на 29.04.2010 года с объявлением перерыва до 07.05.2010, а затем до 18.05.2010, когда и была оглашена резолютивная часть решения.

Заявитель в своем обращении и пояснениях от 15.07.2009 № 118 (вх. № 01-6157 от 15.07.2009), от 24.07.2009 № 51 (вх. № 01-6640 от 27.07.2009), от 26.04.2010 № 052 считает, что в действиях (бездействии) ответчика имеется нарушение антимонопольного законодательства. Доводы заявителя сводятся к тому, что он на основании разрешения и технических условий от 28.08.2003 на теплоснабжение выданных ОАО «ТГК-9» (правопреемник СТС «Свердловэнерго»), а также технических условий № 799 от 05.04.2004, выданных МУП «Екатеринбургэнерго», выполнил работы, предусмотренные данными ТУ, а именно: проектные работы по реконструкции ЦТП по ул. Фрезеровщиков, 41 (договор № 54 от 29.08.2007); реконструкцию ЦТП; реконструкцию подводящих сетей от ТП Фрезеровщиков, 41 к жилым домам по ул. Фрезеровщиков, 37, 39 по ул. Шефская, 96. Результат работ передан в муниципальную собственность в соответствии с перечнем наружных тепловых сетей, принимаемых в муниципальную собственность МУП «Екатеринбургэнерго».

Все необходимые мероприятия для подключения жилого дома к тепловой энергии выполняются силами Застройщика. ОАО «ТГК-9» не понесло никаких дополнительных затрат на подключение строящегося жилого дома по ул. Фрезеровщиков.

Заявитель также ссылается на пункт 11 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 13 февраля 2006 г. N 83, действуют с 28.02.2006), согласно которым если для подключения строящихся (реконструируемых) объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения не требуется создания (реконструкции) сетей инженерно-технического обеспечения, плата за подключение не взимается.

Если у организаций, осуществляющих эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, к которым планируется подключение объектов капитального строительства, отсутствуют утвержденные инвестиционные программы, подключение осуществляется без взимания платы за подключение, а вместо информации о плате за подключение выдаются технические условия в соответствии с пунктом 7 настоящих Правил.

Ответчик ОАО «ТГК-9» в письменных объяснениях от 15.07.2009 № 43-ю/7481 (вх. № 01-6128 от 15.07.2009) и от 31.08.2009 № 43-Ю/8990 (вх. № 01-8128 от 31.08.2009) от 07.09.2009 № 43-ю (вх. № 01-8434 от 07.09.09) с вменяемыми нарушениями антимонопольного законодательства не согласен. Доводы ответчика сводятся к тому, что Свердловские тепловые сети ОАО «Свердловэнерго» выдало 27.08.2003 заявителю технические условия на теплоснабжение 7-13 этажного дома по ул. Фрезеровщиков - Шефская со сроком действия по январь 2007 года. Письмом № 30 от 09.11.2007 заявитель обратился с просьбой об отпуске тепла на нужды

строительства, а с письмом от 24.12.2007 о продлении технических условий. На тот момент действовали Правила определения и предоставления технических условий, согласно пункту 6 которых заявителю был дан ответ от 19.11.2007 о необходимости получения новых ТУ.

Пункт 6 Правил определения и предоставления технических условий действительно гласит, что в случае если правообладатель земельного участка намерен осуществить реконструкцию объекта капитального строительства или подключение построенного объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и если технические условия для его подключения отсутствовали либо истек срок их действия, а также если истек срок действия технических условий, выданных органом местного самоуправления в составе документов о предоставлении земельного участка, правообладатель в целях определения необходимой ему подключаемой нагрузки обращается в организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, к которым планируется подключение реконструированного (построенного) объекта капитального строительства, для получения технических условий.

Новые технические условия выданы 15.02.2008 с информацией о плате за подключение. Так называемая обратная сила предыдущим ТУ не придавалась. Новые технические условия выданы заявителю бесплатно. Заявитель обратился 08.10.2008 о заключении договора на подключение, договор заключен 14.10.2008 с протоколом разногласий в части оплаты, которая до сих пор не произведена в полном объеме. Отсутствие оплаты, по мнению ответчика, препятствует выдаче условий подключения, выполнению заказчиком их условий, подключения объекта к сетям и подписанию акта о подключении.

Перечень организаций, выдающих технические условия, определяет орган местного самоуправления, а не ОАО «ТГК-9» или какое-либо другое лицо.

Ответчиком ОАО «Екатеринбургэнерго» предоставлены пояснения от 14.07.2009 № Б\н (вх. № 6082 от 14.07.2009), от 07.09.09 № 4815 (вх. № 01-8435 от 07.09.2009) по рассматриваемым обстоятельствам дела. Лицо считает, что требования технических условий заявителем выполнены. Проектно-исполнительная документация на наружную теплотрассу и ЦТП в МУП «Екатеринбургэнерго» сдана. С вменяемым нарушением ч. 1 ст. 11 ФЗ «О защите конкуренции» лицо не согласно по основаниям, изложенным в пояснении. В частности указав, что никаких требований о передаче финансовых средств или ионного имущества МУП «Екатеринбургэнерго» заявителю не предъявляло.

Перечень организаций, выдающих технические условия, определяется органом местного самоуправления.

Рассмотрев совокупность имеющихся материалов дела, заслушав представителей лиц участвующих в деле, Комиссия пришла к выводу, что в действиях ОАО «ТГК-9» имелось нарушение п. 5 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в уклонении в период с декабря 2007 по декабрь 2008 года от заключения договора теплоснабжения, путем инициирования процедуры подключения объекта капитального строительства к сети инженерно-

технического обеспечения (выдача новых технических условий), что ущемило интересы ООО СК «Дека» в виду следующего.

ОАО «ТГК-9» действует на основании Устава (утв. Решением годового общего собрания акционеров 30.06.2009 Протокол № 178 от 10.07.2009). Согласно Приложению № 1 к Уставу (с изм., утв. Советом директоров ОАО «ТГК-9» Протоколом от 05.10.2009 № 6 (153)) у Общества был создан филиал Свердловский (г. Екатеринбург, пр. Ленина, 38).

Согласно Уставу (п. 3.2.) Общество создано, в том числе для осуществления деятельности по поставке (продаже) тепловой энергии. Постановлением РЭК Свердловской области от 21.12.2009 N 155-ПК для ОАО «ТГК-9» утвержден тариф на тепловую энергию.

В целях реализации инвестиционной программы «Развитие системы централизованного теплоснабжения города Екатеринбурга на период с 2007 по 2009 годы» (утв. Решением Екатеринбургской городской Думы от 27.03.2007 N 15/39) для ОАО «ТГК-9» установлен тариф на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) вновь создаваемых (реконструируемых) объектов недвижимости на территории города Екатеринбурга и тарифа организации коммунального комплекса на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) на 2007 - 2009 годы (Постановление главы города Екатеринбурга № 1466).

ООО Строительная компания «Дека» является заказчиком - застройщиком строительства 7-10-14 этажных жилых домов, расположенных в г. Екатеринбурге по адресам ул. Шефская, 96, Фрезеровщиков, 37,39,41 на территории муниципального образования «г. Екатеринбург».

МУП «Екатеринбургэнерго» осуществляет деятельность по поставке (продаже) тепловой энергии и услуги по ее передаче. Постановлениями РЭК Свердловской области от 21.12.2009 N 155-ПК и от 21.12.2009 N 156-ПК утверждены соответствующие тарифы. Инвестиционная программа у Общества не имеется, что подтверждают участвующие в деле лица и сам МУП, в т.ч. на своем официальном сайте в сети Интернет (<http://www.ekatenergo.ur.ru/dagest.html>).

30.07.2003 Главархитектура Администрации города Екатеринбурга на основании заявки от 09.12.2002 № 19 и решения межведомственной комиссии от 23.06.2003 № 22 выдала ООО «Строительная компания Дека» разрешительное письмо на согласование условий предоставления земельного участка для строительства жилого дома по ул. Фрезеровщиков в г. Екатеринбурге

25.08.2003 ОАО «Свердловэнерго» в письме № 76-79 (на № 29 от 17.08.2003) во изменение письма от 13.06.2002 № 241079 разрешает отпуск тепла от системы централизованного теплоснабжения г. Екатеринбурга в дом по ул. Фрезеровщиков - Шефской в количестве 0,9 Гкал/час. Уточненные ТУ на подключение необходимо получить в ОАО «Свердловэнерго» Свердловские тепловые сети. Разрешение действительно в течение 3,5 лет.

27.08.2003 ОАО «Свердловэнерго» Свердловские тепловые сети (далее - СТС) выдало заявителю ТУ № Т-32-Э/6049. Согласно п. 2 ТУ от 05.09.2003 № Т-32-Э/6049 присоединение возможно выполнить к распределительным тепловым сетям после

центрального теплового пункта (ЦТП) МП «Екатеринбургэнерго» по ул. Фрезеровщиков. Согласно п. 14 рабочий проект теплоснабжения согласовать с эксплуатирующей организацией (заказчиком) и ОАО «Свердловэнерго» Свердловские тепловые сети. Срок действия ТУ по январь 2007 года.

05.09.2003 ОАО «Свердловэнерго» Свердловские тепловые сети выдало ООО «Строительная компания Дека» в дополнение к ранее выданным техническим условиям техническое задание *на проектирование и реконструкцию участка теплотрассы по ул. Шефская в г. Екатеринбурге.*

05.04.2004 Муниципальное предприятие «Екатеринбургэнерго» (далее – МП «Екатеринбургэнерго») письмом № 799 выдало ТУ и сообщило заявителю, что не возражает против теплоснабжения проектируемого 7-10-14 этажного жилого дома с офисными и торговыми помещениями по ул. Фрезеровщиков. С общей тепловой нагрузкой 0,9 Гкал/час от ЦТП Фрезеровщиков, 41 при условии соблюдения условий ТУ, указанных в письме № 679 от 34.03.2003, № 3195 от 15.07.2003, № 4171 от 13.10.2003). В частности выбор точки подключения необходимо выполнить с учетом выполнения требований п. 1 ТУ. Согласно п. 1 ТУ от 05.04.2004 № 799 до начала строительства жилого дома вынести из зоны застройки внутриквартальную теплотрассу 2Д133, 2Д108, проложенную к жилому дому по ул. Шефская, 96.

30.05.2005 ОАО «ТГК-9» письмом № 05/1388 отменило п. 18 выданных заявителю ТУ № Т-32-Э/6049 от 05.09.2003.

11.08.2005 ООО Строительная компания «Дека» письмом № 05 попросило у МУП «Екатеринбургэнерго» (вх. № 3617 от 11.08.2005) согласовать рабочие чертежи по объекту: жилой дом с офисами, торговыми помещениями и гаражом по адресу: ул. Фрезеровщиков, 37.

30.06.06 Администрацией города Екатеринбурга выдано разрешение № 693 на строительство 7-10-14 этажного жилого дома с офисными и торговыми помещениями по ул. Фрезеровщиков.

В январе 2007 года МУП «Екатеринбургэнерго» подписало, а Главархитектура города Екатеринбурга согласовала Акт технической готовности тепловых сетей, заказчиком которых выступал ООО Строительная компания «Дека», а именно: вынос трассы из зоны дома по адресу ул. Фрезеровщиков, д. 37 от УП 1 до УП 2

27.03.2007 Решением Екатеринбургской городской Думы от 27.03.2007 N 15/39 утверждена Инвестиционная программа «Развитие системы централизованного теплоснабжения города Екатеринбурга на период с 2007 по 2009 годы»

В данной Инвестиционной программе **мероприятий** по увеличению мощности и (или) пропускной способности тепломагистрали СТС **не предусматривалось**.

В целях реализации Инвестиционной программы 11.04.2007, постановлением главы города Екатеринбурга № 1466 «Об установлении тарифа на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) вновь создаваемых (реконструируемых) объектов недвижимости на территории города Екатеринбурга и тарифа организации коммунального комплекса (ОАО «Территориальная генерирующая компания N 9») на подключение к системе коммунальной инфраструктуры (тепловым сетям) на 2007 - 2009 годы», **признано**

системой коммунальной инфраструктуры централизованного теплоснабжения совокупность производственных и имущественных объектов, в том числе тепловых сетей и иных объектов, используемых в сфере теплоснабжения, находящихся на территории города Екатеринбурга и принадлежащих ОАО «ТГК-9», **а также** находящихся на балансе ЕМУП «Градмаш», МУП «Екатеринбургэнерго», ЕМУП «Объединенные котельные Железнодорожного района», ЕМУП «Тепловые сети», ЕМУП «Контакт-99» и присоединенных к тепловым сетям ОАО «ТГК-9» (п.1.).

Подпунктом 1 пункта 2 Постановления главы города Екатеринбурга № 1466 установлено, что тариф на подключение к системе коммунальной инфраструктуры централизованного теплоснабжения вновь создаваемых (реконструируемых) объектов недвижимости (зданий, строений, сооружений, иных объектов) на 2007 - 2009 годы в размере 8838112,81 рублей без учета НДС за 1 Гкал/час заявленной потребляемой нагрузки (увеличения потребляемой нагрузки для реконструируемого объекта), обеспечиваемой системой коммунальной инфраструктуры централизованного теплоснабжения.

Подпунктом 2 пункта 2 Постановления главы города Екатеринбурга № 1466 установлено, что тариф организации коммунального комплекса ОАО «ТГК-9» на подключение к системе коммунальной инфраструктуры централизованного теплоснабжения на 2007 - 2009 годы в размере 8838112,81 рублей без учета НДС за 1 Гкал/час заявленной потребляемой нагрузки (увеличения потребляемой нагрузки для реконструируемого объекта), обеспечиваемой системой коммунальной инфраструктуры централизованного теплоснабжения.

16.04.2007 ООО «Строительная компания Дека» попросило у МУП «Екатеринбургэнерго» (вх. № 1583 от 16.04.2008) согласовать рабочие чертежи по строящему дому.

29.08.2007 ООО «Строительная компания Дека» (Заказчик) заключен договор № 54 на выполнение работ с ООО «Стройтеплоцентр» (Исполнитель) по выполнению рабочего проекта реконструкции ЦТП по ул. Фрезеровщиков, 41 (согласно Акту от 20.10.2007 работы выполнены).

09.11.2007 ООО «Строительная компания Дека» в письме № 30 попросило у ОАО «ТГК-9» (вх. № 10571 от 19.11.2007) разрешение на отпуск тепла на строительные нужды в размере 0,078 Гкал/час.

19.11.2007 ОАО «ТГК-9» в письме № 42-ТУ/9316 на письмо заявителя № 30 от 09.11.2007 сообщило, что для заключения договора теплоснабжения на строительные нужды необходимо предоставить:

- действующие ТУ на строительство дома, так как срок действия ТУ от 05.09.2003 № Т-32-Э/6049 истек в январе 2007 года;

-перечень документов, необходимых для получения новых ТУ;

-копию действующего разрешения на строительство.

Кроме того, в письме дается ссылка на Постановление главы города Екатеринбурга № 1466, которым установлен тариф на подключение к системе коммунальной инфраструктуры.

18.12.2007 ООО «Строительная компания Дека» обратилось письмом № 134 в ОАО «ТГК-9» (вх. № 12334 от 20.12.2007) о согласовании проекта теплоснабжения приложив комплект документов (16 наименований).

27.12.2007 ОАО «ТГК-9» в письме № 42/10536 на запрос заявителя о согласовании проекта теплоснабжения от 18.12.2007 № 134 сообщило, что *проект может быть согласован при наличии действующих технических условий*. Срок действия технических условий Т-32-Э/6049 от 05.09.2003 истек в январе 2007 года. ОАО «ТГК-9» указало на возможность выдачи ТУ в случае предоставлении всего комплекта документов, *необходимого в случае нового подключения*.

18.12.2007 ООО «Строительная компания Дека» обратилось письмом № 135 в ОАО «ТГК-9» (вх. № 12335 от 20.12.2007) о заключении договора теплоснабжения на строительные нужды.

24.12.2007 ООО «Строительная компания Дека» письмом № 136 обратилось в ОАО «ТГК-9» (вх. № 1236 от 20.12.2007) о продлении ТУ № Т-32-Э/6а от 05.09.2003.

27.12.2007 ОАО «ТГК-9» в письме № 43-Д/10596 (на письмо от 18.12.2007 № 135) сообщило заявителю, что согласно рассмотреть вопрос о заключении договора энергоснабжения на строительные нужды строящегося жилого дома по ул. Фрезеровщиков после выполнения требований ст. 539 Гражданского кодекса РФ и предоставления перечня документов (всего 5 наименований), необходимого для получения ТУ.

В январе 2008 МУП «Екатеринбургэнерго» подписало, а 03.07.2008 Главархитектура города Екатеринбурга согласовала Акт технической готовности сетей, а именно: теплотрасса от УТ существующий у ж\д Фрезеровщиков, д. 41, заказчиком которой выступало ООО Строительная компания «Дека».

09.01.2008 ООО «Строительная компания Дека» *обратилось письмом № 1* в ОАО «ТГК-9» (вх. № 56 от 10.01.2008) **о продлении ТУ № Т-32-Э/6а** от 05.09.2003. В дополнении к письмам № 136 от 24.12.2007 и № 135 от 18.12.2007 заявитель приложил документы согласно перечню указанному ОАО «ТГК-9» в письме № 42/10536 от 27.12.2007.

15.02.2008 ОАО «ТГК-9» выдало ООО «Строительная компания Дека» ТУ и информацию о плате за подключение в сумме 8 838 112,81 руб. Возможная *точка подключения*: тепломагистраль СТС М-18, ТК 18-09-3, центральный тепловой пункт (ЦТП) **МП «Екатеринбургэнерго»** по ул. Фрезеровщиков - Шефская, к системе централизованного теплоснабжения (СЦТ) г. Екатеринбурга. Срок действия ТУ – 3 года.

24.03.2008 «Главархитектура» Администрации города Екатеринбурга письмом от 24.03.2008 № 21-12/87-7 согласовало ОАО ТГК-9 предварительное место размещения насосной станции на земельном участке, по адресу: г. Екатеринбург, р-он Железнодорожный, Серовский тракт, заказчиком которой выступало ООО Строительная компания «Дека».

24.03.2008 на основании заявки ОАО «ТГК-9» № 7/3-21 от 16.01.2008 «Главархитектура» Администрации города Екатеринбурга выдало разрешение № 52 на сбор технических условий подключения объекта капитального строительства

к системам инженерно-технического обеспечения: насосной станции по адресу г. Екатеринбург, р-н Железнодорожный, Серовский тракт. В частности для водоснабжения и водоотведения необходимо получить технические условия для подключения, от ЕМУП «Водоканал», осуществляющего эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения.

24.07.2008 ООО «Строительная компания «Дека» обратилось письмом № 30 в ОАО «ТГК-9» (вх. № 2706 от 25.07.2008) о заключении договора на подключение к сетям теплоснабжения вновь выстроенного жилого дома по ул. Фрезеровщиков, 37.

22.08.2008 ООО Строительная компания «Дека» обратилось письмом № 43 в ОАО «ТГК-9» (вх. № 3272 от 03.09.2008) об осуществлении подачи тепловой энергии без платы за технологическое присоединение, **в виду того, что:** ООО Строительная компания «Дека» произведена замена находящихся в аварийном состоянии трубопроводов в подвалах жилых домов по ул. Фрезеровщиков, 37, 39 наружных дворовых сетей между домами по ул. Фрезеровщиков, 39 и 43, а также к жилому дому по ул. Шефская, 96, осуществлена реконструкция районного теплового пункта по ул. Фрезеровщиков, 41. Объем капитальных вложений в развитие тепловых сетей района по СК «Дека» составляет **11,5 млн. руб.**

02.09.2008 ООО Строительная компания «Дека» обратилось письмом № 43 в ОАО «ТГК-9» (вх. № 3272 от 03.09.2008) о приемке технической готовности инженерных тепловых сетей индивидуальных тепловых пунктов № 1 и № 2 в связи с окончанием строительства 7-10-14 этажного жилого дома по ул. Фрезеровщиков.

30.09.2008 ООО Строительная компания «Дека» в очередной раз обратилось письмом № 47 в ОАО «ТГК-9» (вх. № 11190 от 30.09.2008) об оформлении договора на подачу тепла на строительные нужды, в порядке исключения, до принятия решения по оплате за подключения.

15.10.2008 ОАО «ТГК-9» письмом № 42-Д/8583 «О договоре подключения объекта» направило в адрес ООО «Строительная компания Дека» (получено 15.10.2008) подписанный с его стороны проект договора о подключении объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения от 14.10.2008 № 36/51-2008 Ор с актом № 1/36/51 Ор за октябрь на оказание услуг.

Стоимость подключения по договору о подключении объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения от 14.10.2008 № 36/51-2008 составляет 7 268 994,26 руб. (п. 4.1.).

17.10.2008 ООО «Строительная компания «Дека» № 29 письмом № 29 направило в ОАО «ТГК-9» (вх. № 12155 от 17.10.2008) подписанный договор о подключении объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения от 14.10.2008 № 36/51-2008 Ор с протоколами разногласий.

01.11.2008 ОАО «ТГК-9» в письме № 0711-14/749 «О проекте теплоснабжения» сообщило ООО «Строительная компания «Дека», что *согласовывает проект теплоснабжения* жилого дома по ул. Фрезеровщиков, 35 с тепловой нагрузкой в пределах технических условий и информации о плате за подключение от 15.02.2008 № 42-Т-Ор-08/250 и условий на подключение от 01.11.2008 № 0711-13/131, действующих по 01.11.2011 – 0,697 Гкал/час.

01.11.2008 ОАО «ТГК-9» выдало письмом № 0711-13/08 Оп-131 ТУ объекта капитального строительства 7-10-14 этажный жилой дом с офисными помещениями и подземным гаражом по ул. Фрезеровщиков к системе централизованного теплоснабжения г. Екатеринбурга.

Согласно п. 1 ТУ от 01.11.2008 **источник теплоснабжения и точки присоединения** к тепловым сетям объекта капитального строительства (реконструкции): к распределительным тепловым сетям, подключенным к **тепломагистрали ПП «СТС» М-18, ТК 18-09-3**, после центрального теплового пункта (ЦТП) МП «Екатеринбургэнерго» по ул. Фрезеровщиков.

Согласно п. 14 ТУ от 01.11.2008 условия на подключение выданы на основании технических условий и информации о плате за подключение от 15.02.2008 № 42 Т-Оп-08/250.

14.11.2008 МУП «Екатеринбургэнерго» подписало, а Главархитектура города Екатеринбурга согласовала Акт технической готовности индивидуального теплового пункта: НТП № 1 в жилом доме по ул. Фрезеровщиков, д. 37, 35, заказчиком которого выступал ООО Строительная компания «Дека».

14.11.2008 МУП «Екатеринбургэнерго» подписало, а Главархитектура города Екатеринбурга согласовала Акт технической готовности индивидуального теплового пункта: НТП № 2 в жилом доме по ул. Фрезеровщиков, 35 заказчиком которого выступало ООО Строительная компания «Дека».

26.11.2008 ООО «Строительная компания Дека» направило в адрес ОАО ТГК-9» письмо № 66 (вх. № 4472 от 26.11.2008), где сообщило, что в соответствии с договором о подключении от 14.10.2008 № 36/51-2008 жилого дома по ул. Фрезеровщиков, 35 проплатило первый платеж в сумме 1 268 994, 26 руб. Произвести следующий платеж в сумме 3 млн. руб. не представляется возможным, в связи с этим просило начать поставку тепла в дом на строительные нужды с гарантией оплаты до 20.12.2008.

27.11.2008 ООО «Строительная компания Дека» направило в адрес ОАО ТГК-9» гарантийное письмо № 67 (вх. № 13949 от 27.11.2008), где просило о рассрочке платежа общей суммой 3 млн. руб. (1 млн. руб. до 05.12.2008; 2 млн. руб. до 15.12.2008).

01.12.2008 между ОАО «ТГК-9» (АО), МУП «Екатеринбургэнерго (МУП) и ООО Строительная компания «Дека» заключен **договор энергоснабжения № 68821-С/1Т**. Согласно данному Договору АО и МУП отпускают Абоненту через присоединенную сеть тепловую энергию и теплоноситель, а Абонент обязуется принять и оплатить данные энергоресурсы. Согласно Приложению № 5 к Договору «Сводная ведомость объектов Абонента» объекты находятся по адресам: 1) ул. Фрезеровщиков - Шефская стр. ж\д; 2) ул. Фрезеровщиков - Шефская, стр. ж\д; 3) ул. Фрезеровщиков - Шефская, банк; 4) ул. Фрезеровщиков - Шефская, офис 1; 5) ул. Фрезеровщиков - Шефская, офис 2.

04.12.2008 МУП «Екатеринбургэнерго» подписало, а Главархитектура города Екатеринбурга согласовала Акт технической готовности теплового пункта (реконструкции) – ЦТП по ул. Фрезеровщиков, 41, заказчиком которого выступало ООО Строительная компания «Дека».

12.12.2008 ООО Строительная компания «Дека» в письме № 80 сообщило ОАО «ТГК-9» (вх. № 5638 от 15.12.2008), что Администрация города Екатеринбурга утвердила сдачу 7-10-14 этажного жилого дома по ул. Фрезеровщиков, 35 (30.12.2008 – 7 и 10 этажные секции), 30.03.2009 – 14-и этажная секция с подземным гаражом). В связи с этим заявитель просил согласовать рассрочку платы следующим образом: 1 млн. руб. в срок до 20.12.2008 с подачей тепла после оплаты; 2 млн. руб. в срок до 30.12.2008, 3 млн. руб. в срок до 30.01.2009.

30.12.2008 Администрацией города Екатеринбурга выдано разрешение на ввод объекта в эксплуатацию № RU 66302000-481 по проекту: «Установка баков-аккумуляторов 2х5000» объекта капитального строительства «двух баков-аккумуляторов для централизованного теплоснабжения города» по адресу: г. Екатеринбург, Орджоникидзевский район, просп. Космонавтов, 21.

22.01.2009 ООО «Строительная компания Дека» в письме № 03 обратилось в МУП «Екатеринбургэнерго» (вх. № 324 от 26.01.2009) с просьбой о передаче на баланс МУП теплотрассы жилого дома по ул. Фрезеровщиков, 37 и УТ жилого дома по ул. Фрезеровщиков, 41, связанные со строительством 7-10-14 этажного жилого дома по ул. Фрезеровщиков, 35.

10.02.2009 МУП «Екатеринбургэнерго» сообщило ООО «Строительная компания «Дека» в письме от 10.02.2009, что не возражает против приема на свой баланс тепловых сетей по адресу: ул. Фрезеровщиков, 35,37 от ООО «Строительная компания «Дека» при условии оформления приема-передачи через КУМИ города Екатеринбурга. Так же было сообщено, что *«передаче в муниципальную собственность подлежит так же оборудование, установленное Вами в ЦТП Фрезеровщиков, 41 при производстве работ по реконструкции данного теплового пункта».*

Согласно Перечня наружных тепловых сетей, принимаемых в муниципальную собственность (подписан заявителем и МУП «Екатеринбургэнерго») переданным является: теплотрасса по адресу: ул. Фрезеровщиков, 37 (вынос теплотрассы из зоны строительства жилого дома).

Приходя к выводу, что в действиях ОАО «ТГК-9» имелось нарушение п. 5 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в уклонении в период с декабря 2007 по декабрь 2008 года от заключения договора теплоснабжения, путем инициирования процедуры подключения объекта капитального строительства (выдача новых технических условий), что ущемило интересы ООО СК «Дека» Комиссия Свердловского УФАС России исходила из следующего.

В соответствии с п. 6 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 № 83 (далее – Правила 1), в случае если правообладатель земельного участка намерен осуществить реконструкцию объекта капитального строительства или подключение построенного объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и если технические условия для его подключения отсутствовали либо истек срок их действия, а также если истек срок действия технических условий, выданных органом местного

самоуправления в составе документов о предоставлении земельного участка, правообладатель в целях определения необходимой ему подключаемой нагрузки обращается в организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, к которым планируется подключение реконструированного (построенного) объекта капитального строительства, для получения технических условий.

Согласно п. 2 Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 09.06.2007 № 360, по договору о подключении организация коммунального комплекса, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения соответствующего вида (далее - исполнитель), обязуется выполнить действия по подготовке системы коммунальной инфраструктуры к подключению объекта капитального строительства и подключить этот объект к эксплуатируемым ею сетям инженерно-технического обеспечения, а лицо, осуществляющее строительство и (или) реконструкцию объекта капитального строительства (далее - заказчик), обязуется выполнить действия по подготовке этого объекта к подключению и оплатить услуги по подключению.

При этом, точкой подключения является место соединения сетей инженерно-технического обеспечения с устройствами и сооружениями, необходимыми для присоединения строящегося (реконструируемого) объекта капитального строительства к системам тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения (п. 2 Правил 1).

Согласно п. 1 ТУ от 01.11.2008 источником теплоснабжения и точкой присоединения к тепловым сетям объекта капитального строительства (реконструкции) являются распределительные тепловые сети, подключенные к тепломагистрали ПП «СТС» М-18, ТК 18-09-3, после центрального теплового пункта (ЦТП) МП «Екатеринбургэнерго» по ул. Фрезеровщиков.

Помимо этого, в случае если инвестиционная программа организации, осуществляющей эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, не утверждена, технические условия выдаются при предоставлении земельного участка для комплексного освоения с последующей передачей создаваемых сетей инженерно-технического обеспечения в государственную или муниципальную собственность либо при подключении к существующим сетям инженерно-технического обеспечения и выполнении указанной организацией за счет средств правообладателя земельного участка работ, необходимых для подключения к сетям инженерно-технического обеспечения в точке подключения на границе существующих сетей (п. 7 Правил). Это условие не распространяется на случаи, когда для подключения к сетям инженерно-технического обеспечения строящихся (реконструируемых) объектов капитального строительства не требуется создания (реконструкции) сетей инженерно-технического обеспечения. Помимо этого, 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 (п. 11 Правил 1).

Согласно п. 14 указанных ТУ от 01.11.2008 условия на подключение выданы **на основании технических условий** и информации о плате за подключение **от 15.02.2008 № 42 Т-Ор-08/250**.

ООО Строительная компания «Дека» произведена замена трубопроводов в подвалах жилых домов по ул. Фрезеровщиков, 37, 39 наружных дворовых сетей между домами по ул. Фрезеровщиков, 39 и 43, а также к жилому дому по ул. Шефская, 96, осуществлена *реконструкция районного теплового пункта* по ул. Фрезеровщиков, 41.

Данное следует из Акта от 14.11.2008 технической готовности индивидуального теплового пункта (НТП № 2 в жилом доме по ул. Фрезеровщиков, 35), Акта от 04.12.2008 технической готовности теплового пункта (реконструкции) (ЦТП по ул. Фрезеровщиков, 41), Акта технической готовности сетей от 03.07.2008 (теплотрасса от УТ существующий у ж\д Фрезеровщиков, д. 41).

Объем капитальных вложений в развитие тепловых сетей района согласно *затратам* заявителя составил 11,5 млн. руб.

Более того, результат работ *передан в муниципальную собственность* в соответствии с перечнем наружных тепловых сетей, принимаемых в муниципальную собственность МУП «Екатеринбургэнерго».

Все необходимые мероприятия для подключения жилого дома к тепловой энергии выполнялись силами Застройщика.

Анализ нормативно-правовых актов, регулирующих порядок осуществления подключения к сетям инженерно-технического обеспечения, а именно: ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса», Правила определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и правил подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, Правила заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры позволяет выделить основные его принципы.

1. Подключение к сетям инженерно-технического обеспечения осуществляется на основании договора о подключении. Договор подключения является публичным.

2. Исполнителем по договору о подключении является именно та организация коммунального комплекса, к сетям которой осуществляется непосредственное подключение строящихся (реконструируемых) объектов (п.п. 2 и 4 Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры).

3. Организация, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, непосредственно к которым планируется подключение объекта капитального строительства (реконструкции), определяет технические условия на основании анализа резерва мощностей по производству соответствующих ресурсов и пропускной способности сетей инженерно-технического обеспечения.

4. Отсутствие на момент запроса указанных резервов является основанием для

отказа в выдаче технических условий, за исключением случаев, когда устранение этих ограничений учтено в инвестиционных программах организаций, осуществляющих эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения (п.14 Правил 1).

5. Пункт 14 Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры определяет три варианта расчета платы за подключение:

А) в случае включения объекта системы коммунальной инфраструктуры, к которому осуществляется непосредственное подключение объекта капитального строительства (реконструкции), в инвестиционную программу организации коммунального комплекса – плата за подключение рассчитывается как произведение тарифа на подключение и размера заявленной потребляемой нагрузки;

Б) при отсутствии утвержденной инвестиционной программы исполнителя или отсутствии в утвержденной инвестиционной программе исполнителя мероприятий по увеличению мощности и (или) пропускной способности сети инженерно-технического обеспечения, непосредственно к которой будет подключаться объект капитального строительства, размер платы за подключение, указываемый в договоре о подключении, определяется соглашением сторон;

В) если для подключения объект капитального строительства к сети инженерно-технического обеспечения не требуется проведения мероприятий по увеличению мощности и (или) пропускной способности этой сети, плата за подключение не взимается.

7. Выдача технических условий исключает взимание платы за подключение и наоборот.

Уклонение ОАО «ТГК-9» в период с декабря 2007 по декабрь 2008 года от заключения договора теплоснабжения, путем инициирования процедуры подключения объекта капитального строительства (выдача новых технических условий) проявилось в следующем.

09.11.2007 ООО «Строительная компания Дека» в письме № 30 попросило у ОАО «ТГК-9» (вх. № 10571 от 19.11.2007) разрешение на отпуск тепла на строительные нужды в размере 0,078 Гкал/час.

19.11.2007 ОАО «ТГК-9» в письме № 42-ТУ/9316 на письмо заявителя № 30 от 09.11.2007 сообщило, что для заключения договора теплоснабжения на строительные нужды необходимо предоставить: действующие ТУ на строительство дома, так как срок действия ТУ от 05.09.2003 № Т-32-Э/6049 истек в январе 2007 года и документы, необходимые для получения новых ТУ.

18.12.2007 ООО «Строительная компания Дека» вновь обратилось письмом № 135 в ОАО «ТГК-9» (вх. № 12335 от 20.12.2007) о заключении договора теплоснабжения на строительные нужды.

Аналогичные обращения последовали 27.07.2008, 22.08.2008, 30.09.2008. В ответ на обращения 15.10.2008 заявителю был направлен договор о подключении объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения. В

период с 15.10.2008 по 27.11.2008 между сторонами шла переписка, касающаяся условий указанного договора и порядка оплаты выставленной суммы подключения. 26.11.2008 заявитель сообщил ОАО «ТГК-9» об плате первого платежа по договору о подключении и убедительно попросил начать поставку тепла.

Между тем, лишь 01.12.2008 между ОАО «ТГК-9» (АО), МУП «Екатеринбургэнерго» (МУП) и ООО Строительная компания «Дека» заключен **договор энергоснабжения № 68821-С/1Т**. Согласно данному Договору АО и МУП отпускают Абоненту через присоединенную сеть тепловую энергию и теплоноситель, а Абонент обязуется принять и оплатить данные энергоресурсы. Согласно Приложению № 5 к Договору «Сводная ведомость объектов Абонента» объекты находятся по адресам: 1) ул. Фрезеровщиков - Шефская стр. ж\д; 2) ул. Фрезеровщиков - Шефская, стр. ж\д; 3) ул. Фрезеровщиков - Шефская, банк; 4) ул. Фрезеровщиков - Шефская, офис 1; 5) ул. Фрезеровщиков - Шефская, офис 2.

При рассмотрении дела, а также в ходе проведенной Свердловским УФАС России плановой (на 1 полугодие 2010 года) проверки Общества, установлено, что ОАО «ТГК-9» заключаются договоры на подключение и взимается за это плата с потребителей, энергопринимающие устройства которых непосредственно присоединяются к сетям МУП «Екатеринбургэнерго» и лишь опосредованно к сетям ОАО «ТГК-9».

В свою очередь МУП «Екатеринбургэнерго» не имеет утвержденной Администрацией города Екатеринбурга инвестиционной программы.

По мнению Комиссии, такая «схема» договорных отношений сложившаяся в Свердловской области противоречит действующему законодательству, а именно: Постановлению Правительства РФ от 13.02.2006 N 83 "Об утверждении Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и Правил подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения» и Постановление Правительства РФ от 09.06.2007 N 360 «Об утверждении Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры».

Кроме того, действия ОАО «ТГК-9» по взиманию платы с подобных лиц – не является случаем, применения утвержденного тарифа.

Предписание ответчику не выдается, так как заключен и действует договор энергоснабжения № 68821-С/1Т от 01.12.2008 между ОАО «ТГК-9», МУП «Екатеринбургэнерго» и ООО «Строительная компания «Дека».

В соответствии со статьями 23, 39, 48, 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

Признать в действиях ОАО «Территориальная генерирующая компания № 9» факт нарушения п. 5 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в уклонении в

период с декабря 2007 по декабрь 2008 года от заключения договора теплоснабжения, путем инициирования новой процедуры подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения (выдача новых технических условия от 01.11.2008), что ущемило интересы ООО «Строительная компания «Дека».

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания (статья 53 ФЗ «О защите конкуренции»).

Председатель Комиссии:

Колотова Т.Р.

Члены Комиссии:

Волков С.Н.

Анисимова Ю.В.

Жуков А.В.

Куценко Т.С.