

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 04/02-16

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения
АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

24 февраля 2016 года

г. Омск

Омским УФАС России (далее - УФАС) было принято к рассмотрению заявление ЖСК «Серебряный берег» (г.Омск, ул.Тарская, 13А) на неправомерные действия теплоснабжающей организации АО «ОмскРТС» (далее – РТС) при рассмотрении вопроса организации теплоснабжения строящегося жилого комплекса из 12 многоквартирных жилых домов, располагаемого на бывшей территории промплощадки Сибзавода.

В заявлении (исх. от 30.07.2015 № 13/48) ЖСК «Серебряный берег» (далее – ЖСК) указывает на неправомерные действия РТС при формировании платы за присоединение к тепловым сетям по индивидуальному проекту при наличии резерва тепловой мощности в объеме 46,076 Гкал/ч и уклонении единой теплоснабжающей организации АО «ОмскРТС» от организации теплоснабжения объектов капитального строительства ЖСК.

В дополнении (исх. от 16.11.2015 № 13/54) к заявлению (исх. от 30.07.2015 № 13/48) ЖСК указывает на необоснованное уклонение РТС от заключения договора подключения объектов капитального строительства ЖСК к системе теплоснабжения РТС путем уступки ОАО «Сибзавод Центр» права на использование тепловой мощности.

Поскольку рассмотрение вопросов, связанных с формированием регулируемых тарифов, в том числе по установлению платы за присоединение к тепловым сетям, не отнесено к компетенции территориальных органов, заявление ЖСК в части формирования платы по индивидуальному проекту направлено для рассмотрения в ФАС России (исх. от 04.08.2015 № 04-7232), а пояснения сторон, касающиеся мероприятий подлежащих (неподлежащих) учету при формировании платы по индивидуальному проекту, озвученные в заседаниях процессе рассмотрения дела и представленные письменно, приняты Комиссией к сведению без их оценки применительно к вопросу уклонения единой теплоснабжающей организации АО «ОмскРТС» от организации теплоснабжения объектов капитального строительства ЖСК.

Для рассмотрения заявления в части обоснованности уклонения единой теплоснабжающей организации АО «ОмскРТС» от организации теплоснабжения объектов капитального строительства ЖСК путем их подключения к системе теплоснабжения РТС, Приказом от 29.10.2015 № 280 УФАС возбуждено дело № 04/40-15 по признакам нарушения ОАО «ОмскРТС» требований части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Из заявления ЖСК следует, что теплоснабжение объектов теплоснабжения на территории Сибзавода до 2004 года осуществлялось от котельной Сибзавода. В

связи с ликвидацией в 2004 году котельной Сибзавода теплоснабжение объектов Сибзавода и других потребителей, ранее снабжавшихся тепловой энергией от котельной Сибзавода, переключено от ТЭЦ-5 ОАО «ТГК № 11» через теплотрассу по ул. 4-я Северной от Северного луча ТЭЦ-5 до коллекторов котельной Сибзавода.

Отношения между теплоснабжающей организацией (в 2004 году - ОАО АК «Омскэнерго», в настоящее время – РТС) и потребителем Сибзавод были закреплены договором от 06.02.2004 № 5-1506 (временный) купли - продажи тепловой энергии в горячей воде с максимумом тепловой нагрузки 46,076 Гкал/ч для теплоснабжения объектов Сибзавод.

Для справки. Необходимый объем тепловой нагрузки в размере 46,076 Гкал/ч, предназначенной для теплоснабжения объектов Сибзавод определен «Расчетом норм расхода тепловой энергии по Сибзаводу им.Борцов революции», выполненным Проектно-конструкторским технологическим институтом ремонтного производства (Алтайский филиал) в 1987 году.

В связи с сокращением основного производства Сибзавода, сносом его объектов теплоснабжения и уменьшения объема потребляемой тепловой нагрузки в период с 2004 по 2014 годы, а также в связи со строительством ЖСК новых объектов теплоснабжения на территории Сибзавода, между Сибзаводом и ЖСК было достигнуто Соглашение от 25.09.2015 об уступке права на использование тепловой мощности в объеме 17,6 Гкал/ч.

Отношения, возникающие в связи с производством, передачей, потреблением тепловой энергии, тепловой мощности, теплоносителя с использованием систем теплоснабжения, созданием, функционированием и развитием таких систем, регулируются Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ (далее - Закон о теплоснабжении). Частью 14 статьи 14 Закона о теплоснабжении установлено что потребитель, объекты которого ранее были подключены (технологически присоединены) к системе теплоснабжения в надлежащем порядке, вправе снижать тепловую нагрузку добровольно и при условии отсутствия технических ограничений уступать право на использование мощности иным потребителям, заинтересованным в подключении (технологическом присоединении), в порядке, установленном Правилами подключения к системам теплоснабжения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 307 (далее – Правила подключения).

В соответствии с требованиями Правил подключения для заключения договора о подключении заявитель направляет в адрес исполнителя заявку на подключение к системе теплоснабжения, которая должна содержать ряд сведений и документов (п.11 и п.12 Правил подключения).

В случае подключения при уступке права на использование мощности лицо, которому уступлено право на использование мощности, направляет заявку на подключение в теплоснабжающую организацию, к тепловым сетям которой подключены теплопринимающие установки уступающего тепловую мощность лица (п.48 Правил подключения).

В заявке на подключение, помимо сведений, определенных в [пункте 11](#) Правил подключения, указываются сведения об уступке права на использование мощности, в том числе наименование и местонахождение каждой из сторон

соглашения, точка подключения и объем уступаемой мощности.

К указанной заявке, помимо документов, указанных в [пункте 12](#) Правил подключения, прилагаются **копии акта о подключении или иных документов, подтверждающих параметры подключения, и заверенная сторонами копия заключенного соглашения об уступке права на использование мощности, а также документы, удостоверяющие размер снижения тепловой нагрузки.**

При этом перечень документов и сведений, предусмотренных [пунктами 11, 12 и 48](#) Правил подключения, является исчерпывающим (п.13 Правил подключения).

В процессе рассмотрения дела № 04/45-15 ЖСК в дополнении (исх. от 16.11.2015 № 13/54) к заявлению (исх. от 30.07.2015 № 13/48) указывает на необоснованное уклонение РТС от заключения договора подключения объектов капитального строительства ЖСК к системе теплоснабжения РТС путем уступки ОАО «Сибзавод Центр» права на использование тепловой мощности.

С целью заключения договора о подключении к тепловым сетям путем уступки права на использование мощности новым потребителем тепловой энергии ЖСК в адрес РТС была направлена Заявка исх. от 07.10.2015 № 06/52 на подключение к системе теплоснабжения объекта «Жилой комплекс: ул.Красный Путь – ул. 6-я Северная в САО г.Омска» с приложением предусмотренных [пунктами 11, 12 и 48](#) Правил подключения документов, в том числе:

- заверенная копия Соглашения от 25.09.2015 об уступке права на использование тепловой мощности в объеме 17,6 Гкал/ч;
- заверенная копия договора от 06.02.2004 № 5-1506 (временный) купли - продажи тепловой энергии в горячей воде с максимумом тепловой нагрузки 46,076 Гкал/ч;
- заверенная копия Акта разграничений балансовой принадлежности;
- копия заявки Сибзавода на снижение тепловой мощности по договору № 5-1506.

Письмом исх. от 16.10.2015 № 24-22т/691 РТС уведомило ЖСК о приостановлении рассмотрения заявки в связи с тем, что прилагаемый к заявке пакет документов не содержит документов:

- подтверждающих надлежащее подключение к системе теплоснабжения объектов, назначенных к снятию тепловой нагрузки;
- подтверждающих параметры подключения к системе теплоснабжения объектов, предназначенных к снятию тепловой нагрузки;
- удостоверяющих размер снижения тепловой нагрузки.

При этом РТС в качестве названных документов признает:

- документами, удостоверяющими размер снижения тепловой нагрузки - переоформленный договор купли-продажи тепловой энергии № 5-1506 с учётом снижения нагрузки;
- документами, подтверждающими параметры подключения объектов, с которых уступается тепловая нагрузка;

- акты готовности внутривозрадных и внутривозрадных сетей и оборудования к подключению к системе теплоснабжения в эксплуатацию на каждый подключенный объект, фиксирующие разрешенную тепловую нагрузку на объект теплоснабжения и технические характеристики системы теплоснабжения объекта;

- акты границ балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности на каждый подключенный объект, определяющие точки подключения объекта теплоснабжения к системе теплоснабжения ресурсоснабжающей организации.

Представление в РТС копии переоформленного договора купли-продажи тепловой энергии № 5-1506 с учётом снижения тепловой нагрузки, а также документов, подтверждающих параметры подключения объектов с которых уступается тепловая нагрузка к системе теплоснабжения, названы РТС в качестве условия продолжения рассмотрения Заявки ЖСК (исх. от 07.10.2015 № 06/52).

Одновременно с заявкой ЖСК на заключение договора о подключении к системе теплоснабжения объектов «Жилой комплекс» Сибзаводом, использующим в соответствии с условиями договора купли-продажи от 06.02.2004 № 5-1506 тепловую энергию с тепловой нагрузкой в объеме 46,076 Гкал/ч и уступающим ЖСК право на использование части тепловой мощности, подана Заявка (исх. от 08.10.2015 №15-2/19) на уменьшение тепловой нагрузки в договоре № 5-1506 на величину 17,6 Гкал/ч.

РТС письмом исх. от 05.11.2015 № ОНП/282 отказало в удовлетворении требований Сибзавода по внесению изменений в договор № 5-1506 в виду того, что РТС считает данный договор прекратившим свое действие.

В обоснование своей позиции РТС указывает на то, что в результате перехода части объектов в собственность иных лиц, сноса объектов и демонтажа их тепловых вводов до октября 2006 года производилось их постепенное отключение от теплоснабжения. В результате проведенного РТС совместно с представителем Сибзавода обследования были зафиксированы все объекты Сибзавода по состоянию на 13.10.2006 имеющие фактическое подключение к системе теплоснабжения.

Максимальная тепловая нагрузка этих объектов составила 5,802 Гкал/ч.

Фактически подключенные объекты Сибзавода в связи со сменой правообладателя частично были включены с 2011 года в договор с ООО «Траст-Инвест» от 29.12.2006 № 5-1860, заключенного между ООО «Траст-Инвест» и ОАО «Омская электрогенерирующая компания» (правопреемственник АО «ТГК-11» и АО «Омск РТС»), частично - в договоры с иными собственниками объектов теплоснабжения на территории Сибзавода.

Перечень объектов на территории Сибзавода с тепловой нагрузкой, закрепленной за иными собственниками объектов по состоянию на 03.12.2015 представлен РТС в таблице.

Контрагент	Объект	Адрес объекта	Нагрузка, Договор

			Гкал/ч	
ООО Инфра-Сервис	нежилое здание	Кемеровская 1А	0,0115	5-1503
ЗАО "Промсервис"	гараж	Кемеровская 7 к 1	0,0293	5-1502
ЗАО "Промсервис"	АБК	Кемеровская 9	0,1295	5-1502
ООО "Траст-Инвест"	КВЦ и АБК, в т.ч.:	Красный путь 87	3,84	5-1860
ООО "Траст-Инвест"	здание заводоуправ.	Красный путь 89	0,376	5-1860
БУ МинспортМедиа	4 этаж		0,0356	5-37242
КУОО "ЦУС"	4 этаж		0,0103	5-1203
СУ Ростехнадзора	4 этаж		0,0061	5-2060
	5 этаж		0,108	
(К...)	Горячее питание		0,0017	5-2284
МРСК Сибири	ГПП-7 гор. РЭС			0,056
Омскэнерго				
(Г...)	Игровые автоматы		0,0066	5-1504
ЗАО "Экомет-С"	АБК		0,058	5-2311
ООО "Траст-Инвест"	Производств. корпус		0,173	5-1860
	Маш.зал ТВЧ		0,249	
	АХО, гараж		0,594	
	ППЧ и ВОХР		0,05	
	Компрессорная		0,14	
	Кузн.-термич. корп.		0,1	
ЗАО "Промсервис"	Хозблок	Красный путь 89	0,0353	5-1502
	АБК к х/блоку		0,0573	
ООО "Траст-Инвест"	Ресторан "Хибара"	Красный путь 89 к 2	0,1849	5-1860
ООО "Траст-Инвест"	Столовая	Красный путь 91	0,731	5-1860
ЗАО Ф-Консалтинг	АБК	Красный путь 101	0,695	5-1571
		ИТОГО:	7,6781	
ООО "Траст-Инвест"			6,2649	
ЗАО "Промсервис"			0,2514	

Из таблицы следует, что общая тепловая нагрузка фактически исключенная из договора № 5-1506 в пользу иных лиц, объекты теплоснабжения которых расположены на территории Сибзавода, **составила** 7,6781 Гкал/ч.

РТС считает, что вышеуказанные действия со стороны Сибзавод привели к невозможности продолжения с 2011 года отношений по поставке тепловой энергии по договору № 5-1506 вследствие отсутствия объектов теплоснабжения, правообладателем которых был Сибзавод.

В связи с невозможностью исполнения обязательств как со стороны теплоснабжающей организации, так и со стороны потребителя, в силу п.1 ст. 416 ГК РФ **РТС считает договор от 06.02.2004 № 5-1506 прекратившим свое действие.**

В процессе заседания Комиссии 19.02.2016 РТС представлены дополнительные пояснения и документы, подтверждающие, по мнению РТС, прекращение действия

договора от 06.02.2004 № 5-1506 (исх. от 19.02.2016 № 16-01-22/578).

В пояснениях РТС указывает на то, что основным документом, представленный ЖСК в качестве доказательства действительности договора от 06.02.2004 № 5-1506, является решение Арбитражного суда Омской области по делу А46-8074/2007, которое устанавливает лишь факт наличия договорных отношений между Сибзаводом и РТС по состоянию на 2008 год, указывает на отсутствие правовых оснований для внесения изменений в договор, но не утверждает объема тепловой нагрузки в размере 46,076 Гкал/ч..

Из пояснений РТС следует, что обращение теплоснабжающей организации РТС в суд основано на заявке Сибзавода от 14.09.2005 № 684 об исключении из договора № 5-1506 тепловой нагрузки в объеме 23,7934 Гкал/час и свидетельствует о фактическом уменьшении тепловой нагрузки на **23,7934 Гкал/час** в договоре № 5-1506.

В качестве доказательства отсутствия подключения объектов Сибзавода к системе теплоснабжения, тепловая мощность которых уступается ЖСК, РТС представлен Акт № ГЕ-28 от 15.02.2016 обследования систем теплоснабжения объектов, расположенных на территории Сибзавода, которым установлен факт, что тепловая нагрузка снесенных или отключенных от системы теплоснабжения объектов по договору № 5-1506 составляет **-37,2 Гкал/ч.**

Учитывая фактическое отсутствие объектов Сибзавода и принимая во внимание прекращение действия договора № 5-1506 РТС считает, что отсутствуют правовые основания у Сибзавода для заключения с ЖСК соглашения об уступке права на использование мощности, а у РТС - заключения с ЖСК договора о подключении объектов ЖСК к тепловым сетям.

Сибзавод считает отказ РТС в уменьшении договорной тепловой нагрузки в объеме 17,6 Гкал/ч неправомерным, а договор № 5-1506, в силу норм ГК РФ (исх. от 23.11.2015 № 15-2/24) и судебных решений по делу А46-8074/2014, действующим, поскольку ни одна из сторон не заявляла о расторжении договора.

ЖСК, как сторона Соглашения от 25.09.2015 об уступке права на использование тепловой мощности в объеме 17,6 Гкал/ч, полагает (исх. от 25.01.2016 № 13/002), что при проектировании (Проектная документация по объекту «Строительство 2-ой очереди теплотрассы «Ролеро-2» в Омских Тепловых сетях (1-ый этап)) и строительстве теплотрассы по ул. 4-я Северная в общем объеме тепловой нагрузки 100 Гкал/ч учтена полная тепловая нагрузка потребителей, ранее снабжавшихся тепловой энергией от котельной Сибзавода. Тепловая нагрузка, приходящаяся на объекты Сибзавода, была определена договором № 5-1506 в объеме 46,076 Гкал/ч. Действующим законодательством в сфере теплоснабжения установлено право потребителя тепловой энергии снижать тепловую нагрузку добровольно и при условии отсутствия технических ограничений уступать право на использование мощности иным потребителям, заинтересованным в подключении объектов к тепловым сетям.

ЖСК считает отказ РТС в заключения договора о подключении его объектов к системе теплоснабжения путем уступки права на использование мощности объектов ЖСК неправомерным, ущемляющим интересы ЖСК.

Рассмотрев представленные сторонами материалы, заслушав доводы сторон, Комиссия по делу № 04/40-15 делает следующие выводы.

1. Заявка ЖСК о заключении договора о подключении его объектов к системе теплоснабжения путем уступки права на использование мощности подана в соответствии с требованиями п.11, п.48 Правил подключения.

2. К заявке, во исполнение требований по п.12, п.48 Правил подключения, помимо соглашения об уступке права на использование мощности, ЖСК приложены в качестве документов, подтверждающих параметры подключения, и документов, удостоверяющих размер снижения тепловой нагрузки:

- заверенная копия договора от 06.02.2004 № 5-1506 купли - продажи тепловой энергии в горячей воде с максимумом тепловой нагрузки 46,076 Гкал/ч;

- заверенная копия Акта разграничений балансовой принадлежности;

- копия заявки Сибзавода на снижение тепловой нагрузки по договору № 5-1506 на величину 17,6 Гкал/ч.

3. Отказ РТС в признании приложенных к заявке ЖСК вышеуказанных документов в качестве документов, подтверждающих параметры подключения, и документов, удостоверяющих размер снижения тепловой нагрузки, по причине их несоответствия представлению РТС о таких документах (акты готовности, акты границ), является неправомерным и необоснованным, поскольку пунктом 48 Правил подключения не определены конкретные типы документов, представления которых будет достаточно для подтверждения параметров подключения и удостоверяющих размер снижения тепловой нагрузки.

4. Отказ РТС в заключении с ЖСК договора о подключении его объектов к системе теплоснабжения по причине того, что представленные ЖСК в заявке документы не соответствуют представлениям РТС о типе документов, представления которых будет достаточно для подтверждения параметров подключения и удостоверяющих размер снижения тепловой нагрузки, содержит признаки нарушения РТС требований по п.48 Правил подключения.

5. Объем тепловой нагрузки определенный договором № 5-1506 в размере 46,076 Гкал/ч с учетом объема тепловой нагрузки фактически исключенного из договора № 5-1506 в пользу иных лиц в размере 7,6781 Гкал/ч, остается достаточным для уступки Сибзаводом права на использование ЖСК тепловой мощности.

6. Отказ РТС в уменьшении тепловой нагрузки в договоре № 5-1506 по заявке Сибзавода на величину 17,6 Гкал/ч не основан на нормах действующего законодательства и направлен на обоснование отказа ЖСК в заключении договора подключения объектов ЖСК к системе теплоснабжения.

Теплоснабжающая организация АО «ОмскРТС» осуществляет деятельность на рынке теплоснабжения и оказания услуг по передаче тепловой энергии в границах принадлежащих АО «ОмскРТС» тепловых сетей, в силу положений статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях», на основании части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» АО «ОмскРТС» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче тепловой энергии в границах принадлежащих АО

«ОмскРТС» тепловых сетей.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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.

Учитывая, что в действиях АО «ОмскРТС» по уклонению от заключения с ЖСК «Серебряный берег» договора о подключении объектов теплоснабжения к системе теплоснабжения путем уступки ООО «Сибзавод-Центр» права на использование мощности по основаниям, не соответствующим требованиям п.48 Правил подключения к системам теплоснабжения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 307, усматриваются признаки нарушения п.5 ч.1 ст.10 Федерального [закона](#) «О защите конкуренции» на товарном рынке оказания услуг по теплоснабжению и передаче тепловой энергии в границах принадлежащих АО «ОмскРТС» тепловых сетей и на основании части 3 [статьи 39.1](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Омского УФАС России

предупреждает АО «ОмскРТС» о необходимости прекращения нарушения порядка заключения договоров подключения к системам теплоснабжения, установленного Правилами подключения к системам теплоснабжения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 307, путем рассмотрения заявки ЖСК «Серебряный берег» в порядке раздела V Правил подключения к системам теплоснабжения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 307, с учетом прилагаемых к заявке документов:

- Соглашения от 25.09.2015 об уступке права на использование тепловой мощности в объеме 17,6 Гкал/ч;
- договора от 06.02.2004 № 5-1506 купли - продажи тепловой энергии в горячей воде с максимумом тепловой нагрузки 46,076 Гкал/ч;
- Акта разграничений балансовой принадлежности;
- заявки ООО «Сибзавод-Центр» на снижение тепловой мощности по договору № 5-1506,

в качестве документов, подтверждающих параметры подключения, и удостоверяющих размер снижения ООО «Сибзавод-Центр» тепловой нагрузки.

Настоящее предупреждение подлежит исполнению **в течение 30 рабочих дней** со

дня его получения.

О выполнении настоящего предупреждения, либо об отказе в его выполнении сообщить в Омское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Председатель комиссии

(подпись, ф.и.о.)

Члены комиссии

(подписи, ф.и.о.)