

11 марта 2011 года
(решение изготовлено в полном объеме 25.03.2011)

г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Балабаев С.А., члены Комиссии – начальник отдела антимонопольного контроля Гаев М.В., главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Завьялов М.Ф., с участием:

- от НП Большая Октябрьская, д. 29 <...>,

рассмотрев 11 марта 2011 года дело № 03-03/156-10 о нарушении ОАО «ТГК-2» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (Далее также антимонопольный орган) поступило заявление от НП Большая Октябрьская, д. 29 о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ОАО «ТГК-2», выразившемся, по мнению заявителя, в неправомерном затягивании и уклонении от заключения договора с НП Большая Октябрьская, д. 29. Представитель ОАО «ТГК-2» на заседание комиссии не явился.

Принимая решение о признании ОАО «ТГК-2» нарушившим антимонопольное законодательство Ярославское УФАС России исходит из следующего.

Хозяйствующий субъект ОАО «ТГК-2» приказом Ярославского УФАС России от 25.12.2007г. №131 включен в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов с долей более 50 процентов на рынке производства и передачи тепловой энергии в границах г. Ярославля в границах присоединенной сети.

В соответствии со статьей 5 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта:

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

Исходя из вышеизложенного ОАО «ТГК-2» занимает доминирующее положение на рынке производства и передачи тепловой энергии в границах г. Ярославля, в границах присоединенной сети.

Материалами дела установлены следующие имеющие значение по делу обстоятельства.

Здание по адресу г. Ярославль, ул. Большая Октябрьская, д. 29 с пристроенным торговым центром, возводилось ООО «Ярпроектстрой». В целях обеспечения данного здания тепловой энергией с ОАО «ТГК-2» был заключен договор №14-1-1-52-07 от 03.05.2007г. предметом которого является подключение данного объекта к тепловой сети.

12.12.2007г. по результатам исполнения договора о подключении подписан акт №10-86/52-07 о подключении к тепловой сети. 20.12.2007г. составлен акт пуска тепловой энергии. В соответствии с гарантийным письмом ООО «Ярпроектстрой» от 06.12.2007г. №416 ООО «Ярпроектстрой» не полностью исполнило свои обязательства по договору о подключении, а именно не внесло плату за подключение в размере 448400, 48 руб.

Объект, реконструируемый ООО «Ярпроектстрой», являлся его инвестиционным обязательством (в частности, в материалы дела представлен инвестиционный договор №38/Б от 10.06.2003г.). Так ООО «Ярпроектстрой» обязательства по данному договору не исполнил, инвесторы в судебном порядке признали за собой право собственности, в частности в дело представлено решение Кировского районного суда г. Ярославля в от 31.12.2009г. Кроме того, в материалы дела представлен перечень выданных в установленном порядке свидетельств о государственной регистрации права собственности на нежилые помещения в здании по адресу г.

Ярославль, ул. Большая Октябрьская, д. 29.

Здание по адресу г. Ярославль, ул. Большая Октябрьская, д. 29 решением Кировского районного суда от 29.09.2009г. признано годным к эксплуатации.

17.06.2010г. НП «Большая Октябрьская д. 29» обратилось в ОАО «ТГК-2» с заявлением о заключении договора теплоснабжения.

06.07.2010г. ОАО «ТГК-2» направило письмо с перечнем документов, необходимых для заключения договора, в том числе указывало на необходимость справки тепловых сетей о выполнении технических условий.

30.06.2010г. НП обратилось в Ярославские тепловые сети с просьбой выдать справку о выполнении технических условий.

02.07.2010г. ОАО «ТГК-2» письмом №1201-03-77/2357 указало, что для получения справки о выполнении технических условий необходимо продлить срок действия технических условий, срок согласования проекта, предъявить выполненные работы.

13.07.2010г. письмом №8182 НП повторно обратилось в ОАО «ТГК-2», указывая, что по их информации технические условия выполнены полностью, однако необходимые документы у партнерства отсутствуют.

Письмом от 20.07.2010г. №0001-01-5-35-2/238 ОАО «ТГК-2» указало, что справка о выполнении технических условий может быть выдана только при выполнении условий договора о подключении к тепловой сети, а фактически при внесении остатков суммы платы за подключение.

21.09.2010г в ОАО «ТГК-2» обратился иной собственник помещения в здании по адресу г. Ярославль, ул. Большая Октябрьская, д. 29 ООО «Алькор» с просьбой заключить договор на отпуск и потребление тепловой энергии.

27.09.2010г. ОАО «ТГК-2» потребовало предоставления дополнительные документы, в том числе, справку Ярославских тепловых сетей о выполнении технических условий.

Отношения в сфере теплоснабжения на момент рассматриваемых взаимоотношений регулировались Гражданским кодексом РФ, Постановлением 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" (Далее также – Правила №83), Постановлением Правительства РФ от 09.06.2007 N 360 "Об утверждении Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры" (Далее также Правила №360).

В соответствии со ст. 539 Гражданского кодекса РФ по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии. Договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии. Таким образом, для заключения договора необходимо подтвердить два юридически значимых факта:

- наличие подключения;
- соответствие энергоустановок требованиям законодательства.

Из смысла ст. 426 ГК РФ, Постановления Правительства №360 договор о подключении к сети теплоснабжения является публичным.

В случаях, предусмотренных законом, Правительство Российской Федерации, а также уполномоченные Правительством Российской Федерации федеральные органы исполнительной власти могут издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров (типовые договоры, положения и т.п.). Правила заключения и исполнения договора о подключении к сетям утверждены Постановлением Правительства №360, Постановлением Правительства №83. В соответствии с п. 4 Постановления Правительства №83 Подключение строящихся, реконструируемых или построенных, но не подключенных к сетям инженерно-технического обеспечения объектов капитального строительства осуществляется в порядке, который включает следующие этапы:

подача заказчиком заявления о подключении с указанием требуемого объема подключаемой нагрузки;

заключение договора о подключении с учетом технических условий, ранее полученных заказчиком от исполнителя или органа местного самоуправления либо от предыдущего

правообладателя земельного участка, при условии, что срок действия технических условий не истек;

исполнение сторонами условий договора о подключении в части выполнения мероприятий, необходимых для фактического присоединения объектов заказчика к сетям инженерно-технического обеспечения, и проверка сторонами выполнения этих мероприятий;

присоединение объектов заказчика к сетям инженерно-технического обеспечения и подписание сторонами акта о присоединении, фиксирующего техническую готовность к подаче ресурсов на объекты заказчика;

выполнение условий подачи ресурсов.

Таким образом, подписание акта о присоединении (в данном случае акта о подключении) является завершающим этапом процедуры подключения. Аналогичный вывод следует из п. 20 Правил №360.

Кроме того, в материалы дела представлены акт пуска теплоэнергии от 20.12.2007г., разрешение на допуск в эксплуатацию энергоустановки №06/0007 от 11 ноября 2008г., в соответствии с которыми на данный объект по адресу г. Ярославль, ул. Большая Октябрьская, д. 29 подавалась тепловая энергия.

Таким образом, данный объект подключен к сетям ОАО «ТГК-2».

Надлежащее состояние энергоустановок удостоверяется актом допуска энергоустановки в эксплуатацию, выдаваемым уполномоченным органом (в данном случае Управлением по технологическому, экологическому и атомному надзору Ростехнадзора по Ярославской области).

Порядок принятия решения о допуске энергоустановки в эксплуатацию установлен Приказом Ростехнадзора от 07.04.2008 N 212 "Об утверждении Порядка организации работ по выдаче разрешений на допуск в эксплуатацию энергоустановок". В соответствии с п. 5 данного Порядка должностное лицо Службы для выдачи разрешения на допуск в эксплуатацию электроустановки рассматривает заявление установленного образца и перечень прилагаемых документов, в том числе технические условия на технологическое присоединение и справку об их выполнении (с отметками сетевой организации и субъекта оперативно-диспетчерского управления при необходимости).

Таким образом, законодательно установлена необходимость предоставления справки о выполнении технических условий для получения разрешения на допуск энергоустановки и дальнейшего заключения договора.

ОАО «ТГК-2» неправоммерно уклонялось от выдачи данной справки, обуславливало её предоставление оплатой денежных средств по договору о подключении к тепловой сети между ОАО «ТГК-2» и ООО «Ярпроектстрой» №14-1-1-52-07 от 03.05.2007г., обязанным лицом по которому является ООО «Ярпроектстрой», а не НП «Большая Октябрьская, д. 29», объединяющее инвесторов.

Отказ ОАО «ТГК-2» от выдачи акта (справки) о выполнении технических условий со стороны ООО «Ярпроектстрой» при наличии подписанного между сторонами акта о подключении, увязывание выдачи данного документа с внесением денежных средств по договору №14-1-1-52-07 от 03.05.2007г. ущемляет права и законные интересы собственников помещений в здании по адресу г. Ярославль, ул. Большая Октябрьская, д. 29, препятствует получению в установленном порядке акта допуска энергоустановки в эксплуатацию, затягивает заключение договора теплоснабжения, образует нарушение части 1 ст. 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции».

К моменту рассмотрения дела акт о выполнении технических условий НП Большая Октябрьская, д. 29 не выдан, Комиссия полагает необходимыми выдать обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений антимонопольного законодательства.

Руководствуясь ст. 23, частью 1 ст. 39, частями 1-4 ст. 41, частью 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

р е ш и л а:

1. Признать ОАО «ТГК-2» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

2. Выдать ОАО «ТГК-2» предписание о прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства;

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.31 КоАП.

Члены Комиссии

Гаев М.В.

Завьялов М.Ф.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 03-03/156-10

11 марта 2011 года
(изготовлено в полном объеме 25.03.2011)

г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Балабаев С.А., члены Комиссии – начальник отдела антимонопольного контроля Гаев М.В., главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Завьялов М.Ф., руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", на основании своего решения от 21.07.2009 по делу № 03-03/34-09 о нарушении ОАО «ТГК-2» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

ПРЕДПИСЫВАЕТ

Открытому акционерному обществу «Территориальная генерирующая компания №2» в срок до 17 апреля прекратить нарушение антимонопольного законодательства, а именно ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

В срок до 17 апреля ликвидировать зависимость выдачи некоммерческому партнерству Большая Октябрьская, д. 29 акта (справки) о выполнении технических условий застройщиком (ООО «Ярпроектстрой») от внесения денежных средств по договору №14-1-1-1-52-07 от 03.05.2007г.

Выдать некоммерческому партнерству Большая Октябрьская, д. 29 акт (справку) о выполнении технических условий относительно здания по адресу: г. Ярославль, ул. Большая Октябрьская, д. 29.

О выполнении настоящего предписания сообщить в срок до 20 апреля 2011 года.

Председатель Комиссии

С.А. Балабаев

Члены Комиссии

М.В. Гаев
М.Ф.Завьялов

