

РЕШЕНИЕ

по делу № 822-15-а

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть оглашена 10.06.2016г.
Пермь

г.

В полном объеме решение изготовлено 22.06.2016г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению дела № 822-15-а о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии: - **Плаксына А.В.**, и.о. заместителя руководителя управления;

Членов комиссии: - **Ульяновского А.А.**, начальника отдела контроля естественных монополий;

- **Стрельцовой В.М.**, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в сфере строительства,

в присутствии:

- представителя ответчика: Публичного акционерного общества «Т Плюс» (далее также – ПАО «Т Плюс», Общество) «...» (Доверенность от 17.03.2016г. № 332); «...» (Доверенность от 25.05.2016г. № 55).

рассмотрев дело № 822-15-а по признакам нарушения Публичным акционерным обществом «Т Плюс» (143421, Московская область, Красногорский район, Автодорога «Балтия», Территория бизнес-центра «Рига-Ленд», строение 3) пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в навязывании обществу с ограниченной ответственностью «Стройтехмонтаж» условий договора от 17.06.2015г. о подключении к системе теплоснабжения объекта, расположенного по адресу: г.Пермь, ул.Пушкина, 72, невыгодных для него, пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, а именно нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю поступило заявление ООО «Стройтехмонтаж» (вх. № 014069 от 15.09.2015г.) с просьбой провести проверку действий ОАО «Волжская ТГК» (после переименования - ПАО «Т Плюс»).

ООО «Стройтехмонтаж» согласно Уставу от 21.12.2009г. вправе осуществлять в том числе строительство объектов жилищного, производственного, социального и природоохранного назначения (включая ремонтно-строительные работы). ООО «Стройтехмонтаж» является застройщиком «Общественно-жилой комплекс по ул. Пушкина, 72 в г. Перми».

ПАО «Т Плюс» является теплоснабжающей организацией. Постановлением Региональной службы по тарифам Пермского края от 20.12.2015 № 350-т утверждены тарифы на теплоноситель, тепловую энергию (мощность), поставляемую потребителям, услуги по передаче тепловой энергии публичного акционерного общества "Т Плюс", филиал "Пермский".

21.04.2015 г. общество с ограниченной ответственностью «Стройтехмонтаж» (далее - ООО «СТМ») в соответствии с п. 11 Правил подключения к системам теплоснабжения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 № 307 (далее - Правила № 307), направило в адрес открытого акционерного общества «Волжская территориальная генерирующая компания» (далее - ОАО «Волжская ТГК») заявку на подключение к системе теплоснабжения объекта «Общественно-жилой комплекс по ул. Пушкина, 72 в г.Перми» (получена ОАО «Волжская ТГК» 27.04.2015 г. вх. № 002698) с общей тепловой нагрузкой 1,344 Гкал/ч. Первоначальная заявка на подключение к системе теплоснабжения была направлена застройщиком в адрес заинтересованного лица «ПАО «Т Плюс» письмом от 21.01.2015 г. (получено 25.02.2015 г.). Общая тепловая нагрузка подключаемого Объекта была указана 1,625 Гкал/ч, то есть более 1,5 Гкал/ч. В ответ на указанную заявку субъект естественной монополии письмом от 16.04.2015 г. № 697/в, направил протокол согласования договорной цены. В связи с изменением в проекте строительства объекта застройщика, общая тепловая нагрузка подключаемого объекта застройщика была уменьшена с 1,625 Гкал/ч до 1,344 Гкал/ч. В связи с указанным застройщиком в адрес теплоснабжающей организации было направлено письмо от 22.04.2015 г. с приложением новой заявки на подключение (получено 27.07.2015 г.).

В ответ на указанную заявку ОАО «Волжская ТГК» направило в адрес ООО «СТМ» сопроводительным письмом от 17.06.2015 г. № 2156/в проект договора от 17.06.2015 г. о подключении к системе теплоснабжения.

По результатам рассмотрения указанного проекта договора ООО «СТМ» (в соответствии с п. 14 Правил № 307) сопроводительным письмом 03.07.2015 г. № 210 направило в адрес ОАО «Волжская ТГК» договор от 17.06.2015 г. о подключении к системе теплоснабжения (далее - Договор о подключении) с протоколом разногласий от 24.06.2015 г.

Основные разногласия по существу условий договора о подключении заключаются в следующем: в Договоре отсутствует обязанность ОАО «Волжская ТГК» выполнить мероприятия по фактическому подключению объекта ООО «СТМ» к системе теплоснабжения; в Договоре не указан срок подключения объекта; необоснованно завышена цена Договора, а именно данные разногласия

касаются включения ПАО «Т Плюс» в плату за подключение как стоимости нового участка сети (от точки врезки в существующую сеть до точки подключения объекта (диаметр от 50 мм до 250 мм, точка врезки ул. Г. Звезда), так и стоимости работ (реконструкции) на существующем магистральном участке сети М1-01 от Т-104 до К-107 (диаметр от 701 мм и выше, по ул. Героев Хасана). При этом обе стороны руководствуются Постановлением РСТ Пермского края № 960-тп от 19.12.2014. ПАО «Т Плюс» полагает, что плата за подключение строящегося объекта по ул. Пушкина, 72 г.Перми должна состоять из стандартизированной ставки создание (реконструкция) трубопроводов диаметром от 50 до 250 мм и создание (реконструкция) трубопроводов от 701 мм и выше. ООО «Стройтехмонтаж» не согласно с включением в плату за подключение стоимости работ по реконструкции участка на существующем магистральном трубопроводе М1-01 от точки Т-104 до точки К-107 (диаметр от 701 мм и выше); точка подключения и Схема, указанная в приложении № 1 к Договору не соответствуют п. 28 Правил № 307.

ОАО «Волжская ТГК» письмом от 18.08.2015 г. № 2815/в представило в адрес ООО «СТМ» протокол разногласий с протоколом согласования разногласий к Договору о подключении, в котором п. 3 протокола разногласий согласован в редакции ООО «СТМ».

Согласно части 1 статьи 13 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон о теплоснабжении) потребители тепловой энергии, в том числе застройщики, планирующие подключение (технологическое присоединение) к системе теплоснабжения, заключают договоры о подключении (технологическом присоединении) к системе теплоснабжения и вносят плату за подключение (технологическое присоединение) к системе теплоснабжения в порядке, установленном статьей 14 названного Закона. Частью 1 статьи 14 Закона о теплоснабжении предусмотрено, что подключение (технологическое присоединение) теплотребляющих 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 настоящим Федеральным законом и правилами подключения (технологического присоединения) к системам теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации. В соответствии с пунктом 3 Правил подключения к системам теплоснабжения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 № 307, 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 выполнить действия по подготовке объекта к подключению и оплатить услуги по подключению.

Правила № 307 определяют порядок подключения теплотребляющих установок, тепловых сетей и источников тепловой энергии к системам теплоснабжения.

В силу пункта 34 Правил № 307 исполнитель не вправе навязывать заявителю условия договора о подключении, невыгодные для него или не относящиеся к предмету договора, экономически или технологически необоснованные 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.

При наличии технической возможности подключения к системе теплоснабжения в соответствующей точке подключения отказ потребителю в заключении договора о подключении объекта, находящегося в границах определенной схемой теплоснабжения радиуса эффективного теплоснабжения, не допускается (пункт 15 Правил 307).

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 307).

В случае отсутствия технической возможности подключения к системе теплоснабжения подключаемого объекта вследствие отсутствия свободной мощности в соответствующей точке подключения на момент обращения заявителя, но при наличии в утвержденной в установленном порядке инвестиционной программе теплоснабжающей организации или теплосетевой организации мероприятий по развитию системы теплоснабжения и снятию технических ограничений, позволяющих обеспечить техническую возможность подключения объекта к системе теплоснабжения, отказ в заключении договора о подключении не допускается (пункт 17 Правил 307).

В случае если на момент обращения заявителя отсутствует техническая возможность подключения объекта к системе теплоснабжения в соответствующей точке подключения и при этом в утвержденной в установленном порядке инвестиционной программе теплоснабжающей организации или теплосетевой организации отсутствуют мероприятия по развитию системы теплоснабжения и снятию технических ограничений, позволяющих обеспечить техническую возможность подключения объекта к системе теплоснабжения, теплоснабжающая организация или теплосетевая организация в течение 30 дней обязана обратиться в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на реализацию государственной политики в сфере теплоснабжения, или орган местного самоуправления, утвердивший схему теплоснабжения, с предложением о включении в нее мероприятий по обеспечению технической возможности подключения к системе теплоснабжения подключаемого объекта с приложением заявки на подключение (пункт 18 Правил 307).

Аналогичные нормы содержатся в Законе о теплоснабжении (ст. 14).

Таким образом, проанализировав указанные нормы, можно прийти к выводу о том, что правоотношения между сторонами по подключению объекта капитального строительства к системе теплоснабжения складываются исключительно в части строительства (реконструкции, а равно и увеличения пропускной способности трубопроводов) на участке сети от точки врезки в существующую сеть до точки подключения объекта строительства.

Из технических условий по подключению объекта по ул. Пушкина, 72 следует, что вновь построенный трубопровод от точки подключения объекта будет присоединяться к существующей сети в точке К-47А по ул. Г. Звезда, соответственно, в состав платы за подключение указанного объекта должны включаться расходы на строительство нового трубопровода диаметром 125 мм от т. К-47А по ул. Г. Звезда до точки подключения строящегося объекта. Учитывая отсутствие доказательств отсутствия свободной мощности в соответствующей точке подключения (К-47А) на момент обращения заявителя с заявкой на подключение к системе теплоснабжения, отказ потребителю в заключении договора о подключении объекта, находящегося в границах определенного схемой теплоснабжения радиуса эффективного теплоснабжения, не допускается. Как видно из схемы теплоснабжения участок сети М1-01 от точки Т-104 до К-107 находится в непосредственной близости от теплоисточника - ТЭЦ-6, и на данном магистральном трубопроводе распределяется тепловая нагрузка практически всего центра города Перми.

08.12.2014 Приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Пермского края №СЭД-35-01-07-1511 было утверждено 12 инвестиционных программ, в том числе инвестиционная программа ОАО «Волжская ТГК» (ПАО «Т Плюс») на 2015 год.

Инвестиционной программой ОАО «Волжская ТГК» на 2015г. предусмотрена реконструкция участка М1-01 от Т-104 до К-107 с заменой трубопроводов с 2Ду=800мм на 2Ду=1000мм, вид прокладки - подземная канальная с источником финансирования - плата за подключение (п. 1.3.9).

29.10.2015 Приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Пермского края №СЭД-35-01-97-325 были утверждены инвестиционные программы, в том числе инвестиционная программа ПАО «Т Плюс» на 2016-2018гг.

Инвестиционной программой ПАО «Т Плюс» на 2016-2018гг. предусмотрена реконструкция участка М1-01 от К-105 до К-107 с заменой трубопроводов с 2Ду=800мм на 2Ду=1000мм, вид прокладки - подземная канальная с источником финансирования - плата за подключение (п. 1.3.1). ПАО «Т Плюс» утверждает, что иных источников финансирования работ по реконструкции магистральных сетей у теплоснабжающей организации не имеется.

Основы ценообразования в сфере теплоснабжения, утверждённые Постановлением Правительства РФ от 22.10.2012 № 1075 (далее - Основы ценообразования), определяют основные принципы и методы определения тарифов на тепловую энергию (мощность) и теплоноситель, тарифов на услуги по передаче тепловой энергии и теплоносителя, платы за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности при отсутствии потребления тепловой энергии и платы за подключение к системе теплоснабжения.

В соответствии с п. 106 Основ ценообразования в сфере теплоснабжения № 1075 плата за подключение к системе теплоснабжения определяется для каждого потребителя, в отношении которого принято решение о подключении к системе теплоснабжения в соответствии с Федеральным законом «О теплоснабжении», градостроительным законодательством Российской Федерации, настоящим документом, Правилами подключения к системам теплоснабжения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 16

апреля 2012 г. № 307, и методическими указаниями, исходя из подключаемой тепловой нагрузки, а также в случае, указанном в пункте 109 настоящего документа, - в индивидуальном порядке. Расходы, финансирование которых предусмотрено за счет тарифов на тепловую энергию (мощность), тарифов на услуги по передаче тепловой энергии, средств бюджетов бюджетной системы Российской Федерации и государственных корпораций, не учитываются при расчете платы за подключение. Пунктом 108 установлено, что в случае если подключаемая тепловая нагрузка более 0,1 Гкал/ч и не превышает 1,5 Гкал/ч, в состав платы за подключение, устанавливаемой органом регулирования с учетом подключаемой тепловой нагрузки, включаются средства для компенсации регулируемой организации расходов на проведение мероприятий по подключению объекта капитального строительства потребителя, в том числе застройщика, расходов на создание (реконструкцию) тепловых сетей от существующих тепловых сетей или источников тепловой энергии до точки подключения объекта капитального строительства потребителя, а также налог на прибыль, определяемый в соответствии с налоговым законодательством. Стоимость мероприятий, включаемых в состав платы за подключение, определяется в соответствии с методическими указаниями и не превышает укрупненные сметные нормативы для объектов непромышленной сферы и инженерной инфраструктуры. Плата за подключение дифференцируется в соответствии с методическими указаниями, в том числе в соответствии с типом прокладки тепловых сетей (подземная (канальная и безканальная) и надземная (наземная)). При отсутствии технической возможности подключения к системе теплоснабжения плата за подключение для потребителя, суммарная подключаемая тепловая нагрузка которого превышает 1,5 Гкал/ч суммарной установленной тепловой мощности системы теплоснабжения, к которой осуществляется подключение, устанавливается в индивидуальном порядке (п.109 Основ). Таким образом, из анализа указанных положений следует, что плата за подключение потребителей, тепловая нагрузка которых находится в диапазоне от 0,1 Гкал/час до 1,5 Гкал/час, должна состоять из расходов на проведение мероприятий по подключению объекта капитального строительства потребителя, в том числе застройщика, расходов на создание (реконструкцию) тепловых сетей от существующих тепловых сетей или источников тепловой энергии до точки подключения объекта капитального строительства потребителя, а также налога на прибыль, определяемого в соответствии с налоговым законодательством. С учетом изложенного, затраты теплоснабжающей организации по подключению объекта заявителя, не связанные с участком сети от существующей тепловой сети до точки подключения строящегося объекта, не могут входить в состав платы за подключение.

Также подлежит отклонению довод о том, что предложенная ПАО «Т Плюс» формулировка по сроку подключения объекта заявителя полностью соответствует п. 31 Правил № 307.

ООО «Стройтехмонтаж» предлагало в пункте 1.2 договора слова «дата подключения Объекта: в соответствии с п. 31 Правил № 307» заменить словами «дата подключения Объекта: не более 18 месяцев с даты заключения настоящего договора». ПАО «Т Плюс» полагало, что предложенная им формулировка по сроку подключения объекта заявителя полностью соответствует п. 31 Правил № 307.

Довод ПАО «Т Плюс» о том, что срок подключения к системам теплоснабжения

определён в п. 1.2 Договора путём указания на п.31 Правил № 307 не обоснован, поскольку:

в соответствии со ст.190 ГК РФ установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Окончание срока определяется в соответствии со ст.192 ГК РФ. Следовательно, из анализа статей 190, 192 ГК РФ можно сделать вывод о том, что срок должен быть определён конкретным периодом времени или конкретной датой его истечения.

Согласно п.31 Правил № 307 нормативный срок подключения не может превышать для теплотребляющих установок 18 месяцев с даты заключения договора о подключении, если более длительные сроки не указаны в инвестиционной программе исполнителя, а также в инвестиционных программах организаций, владеющих на праве собственности или ином законном основании смежными тепловыми сетями и (или) источниками тепловой энергии, с которыми заключены договоры о подключении, в связи с обеспечением технической возможности подключения, но при этом срок подключения не должен превышать 3 лет.

Таким образом, п.31 Правил № 307 содержит лишь рамочный срок в пределах которого должно быть осуществлено подключение.

По смыслу данных Правил конкретный срок должен быть определён по соглашению сторон и должен укладываться в данный срок.

Следовательно, указание в Договоре на п.31 Правил № 307, где срок подключения не имеет конкретной даты или периода времени, является неверным.

Согласно п.3, 10 ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе 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), а также нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

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

В силу ч.1 ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» к деятельности субъектов естественных монополий относятся, в том числе, услуги по передаче тепловой энергии.

Таким образом, публичное акционерное общество "Т Плюс" занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче тепловой энергии в географических границах города Перми.

Включение в направленный и подписанный теплоснабжающей организацией проект договора о подключении к системе теплоснабжения условий об обязанности заявителя по внесению платы за подключение к системе теплоснабжения в части, касающейся возмещения исполнителю расходов на увеличение пропускной способности существующих тепловых сетей (участка тепловой сети М1-01) противоречит пункту 108 Основ ценообразования в сфере теплоснабжения и является действием по навязыванию невыгодных условий договора. Неприведение условий договора в соответствие с действующим законодательством по полученным разногласиям в установленный срок является продолжением противоправного поведения. Включение в состав платы за подключение расходов на увеличение пропускной способности существующих тепловых сетей (участка тепловой сети М1-01) является также нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Таким образом, публичное акционерное общество "Т Плюс" злоупотребило своим доминирующим положением, ущемив интересы общества с ограниченной ответственностью "Стройтехмонтаж", чем нарушило требования части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Комиссия считает необходимым выдать публичному акционерному обществу "Т Плюс" предписание, направленное на защиту прав общества с ограниченной ответственностью "Стройтехмонтаж", нарушенных вследствие их ущемления, злоупотребления доминирующим положением, в частности об исключении расходов на увеличение пропускной способности существующих тепловых сетей (участка тепловой сети М1-01) из состава платы за подключение к системе теплоснабжения объекта заявителя, а также об установлении в договоре конкретного срока подключения объекта заявителя к системе теплоснабжения с учётом выводов, изложенных в судебных актах по делу № А50-21548/2015.

Наличие оснований для переквалификации антимонопольного правонарушения, а также для прекращения рассмотрения дела Комиссией не установлено.

Руководствуясь [статьёй 23](#), [частью 1 статьи 39](#), [частями 1 – 4 статьи 41](#), [статьёй 48](#), [частью 1 статьи 49](#) Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать публичное акционерное общество "Т Плюс" нарушившим пункты 3 и 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", что выразилось во включении в проект договора о подключении к системе теплоснабжения объекта, расположенного по адресу: г. Пермь, ул. Пушкина, д. 72, не соответствующих действующему законодательству условий о сроке подключения и о размере платы за подключение, ущемляющих права другой стороны – общества с ограниченной ответственностью "Стройтехмонтаж".

2. Выдать публичному акционерному обществу "Т Плюс" предписание, направленное на защиту прав общества с ограниченной ответственностью "Стройтехмонтаж", нарушенных вследствие их ущемления, злоупотребления доминирующим положением, в частности об исключении расходов на увеличение пропускной способности существующих тепловых сетей (участка тепловой сети М1-01) из состава платы за подключение к системе теплоснабжения объекта заявителя, расположенного по адресу: г. Пермь, ул. Пушкина, д. 72, а также об установлении в договоре конкретного срока подключения указанного объекта заявителя к системе теплоснабжения с учётом выводов, изложенных в судебных актах по делу № А50-21548/2015.

3. Оснований для прекращения рассмотрения дела не имеется.

Председатель комиссии

А.В. Плаксин

Члены Комиссии

А.А. Ульяновский

В.М. Стрельцова

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Кабанова А.Р., 235-13-77