

ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль»

150014,

г. Ярославль,

ул. Рыбинская, д.20

ОАО «ТГК-2»

150040,

г. Ярославль,

пр-т Октября, д. 42

ОАО Ярославский шинный завод»

150040,

г. Ярославль, ГСП

ул. Советская, д. 81

Мэрия города Ярославля

150000,

г. Ярославль,

ул. Андропова, д. 6

Центральное управление Федеральной службы по экологическому,
технологическому и атомному надзору

150001, г. Ярославль,

Московский пр-т, д. 41

ОАО Домостроительный комбинат»

150044, г. Ярославль, ул. Промышленная, д. 19

ЯРОО «Центр социально-правовой защиты населения»

150014, г. Ярославль,

ул. Салтыкова-Щедрина, д. 21, офис 316

Гр-нин <...>

РЕШЕНИЕ

по делу № 07-03/34-14 о нарушении

антимонопольного законодательства

12 февраля 2015 года г. Ярославль

(изготовлено в полном объеме 24 февраля 2015)

Комиссия Ярославского УФАС России в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя Ярославского УФАС России
Завьялов М.Ф.;

члены Комиссии: специалист-эксперт отдела контроля ТЭК и ЖКХ Разумов И.В.,
специалист – эксперт отдела контроля ТЭК и ЖКХ Шушкова А.С., рассмотрев дело
№ 07-03/34-14, возбужденное в отношении Общества с ограниченной
ответственностью «Газпром межрегионгаз Ярославль» (далее - ООО «Газпром
межрегионгаз Ярославль»), Открытого акционерного общества «Территориальная
генерирующая компания № 2» (далее - ОАО «ТГК-2») по признакам нарушения
части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 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 – антимонопольный орган) поступило обращение Прокуратуры города
Ярославля о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО
«Газпром межрегионгаз Ярославль» (вх. № 9230 от 07.10.2013 года). Нарушение, по
мнению заявителя, выразилось в действиях по ограничению и прекращению
поставки газа на объекты теплоснабжения ОАО «ТГК-2» до момента заключения

соглашения о поставке тепловой энергии добросовестным потребителям, влекущих угрозу введения прекращения поставки тепловой энергии в отношении лиц, надлежащим образом оплачивающих поставку тепловой энергии.

По результатам рассмотрения данного заявления было возбуждено дело № 07-03/78-13 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль», ОАО «ТГК-2» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступило заявление ОАО «ТГК-2» о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» (вх. № 9207 от 28.07.2014 года), заявление Правительства Ярославской области о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» (вх. № 9617 от 07.08.2014 года), заявление ОАО «Ярославский шинный завод» о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ОАО «ТГК-2» (вх. № 9673 от 08.08.2014 года), заявление Мэрии города Ярославля о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ОАО «ТГК-2» (вх. № 9672 от 08.08.2014 года), заявление ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ОАО «ТГК-2» (вх. № 9535 от 05.08.2014 года), заявление ОАО «Домостроительный комбинат» о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ОАО «ТГК-2» (вх. № 9890 от 12.08.2014 года), заявление ЯРОО «Центр социально-правовой защиты населения» о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ОАО «ТГК-2» (вх. № 10177 от 20.08.2014 года), заявление гр-нина <...>, направленное ФАС России, о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» (вх. № 10340 от 25.08.2014 года), заявление ОАО «ТГК-2» о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» (вх. № 10270 от 22.08.2014 года).

Дело № 07-03/34-14 было возбуждено в отношении ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль», ОАО «ТГК-2» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

29 октября 2014 года Комиссия Ярославского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 07-03/78-13, дело № 07-03/34-14 установила целесообразность объединения указанных дел в одно производство, так как данные дела были возбуждены по аналогичным обстоятельствам. Определением об объединении дел о нарушении антимонопольного законодательства (исх. № 15799/07-03 от 29 октября 2014 года) объединенному делу был присвоен номер <...> -03/34-14.

Фактические обстоятельства рассматриваемого дела состоят в следующем.

Между ОАО «ТГК-2» и ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» заключены договоры поставки газа № 60-4-0001/13 от 17.09.2012 года, № 60-4-5001/13 от 30.11.2012 года, согласно которым осуществляется поставка газа на объекты ОАО «ТГК-2»: ТЭЦ-1, ТЭЦ-2, ТЭЦ-3, Ляпинская котельная, Тенинская котельная. Основной объём поставки газа по регулируемой цене согласно договору от 17 сентября 2012 года составляет 844,600 млн. куб.м., дополнительный объём поставки газа по цене в рамках Постановления Правительства Российской Федерации № 333 от 28 мая

2007 года составляет 499,9 млн. куб.м.

Указанные объекты осуществляют выработку тепловой и электрической энергии. Между ОАО «ТГК-2» и бюджетными учреждениями, населением г. Ярославля, управляющими компаниями, заключены договоры на отпуск тепловой энергии, согласно которым ОАО «ТГК-2» обязуется поставлять контрагентам через присоединенную сеть тепловую энергию.

Согласно пункту 3.3 договора от 17 сентября 2012 года Поставщик имеет право ограничить и/или полностью прекратить поставку газа Покупателю в соответствии с пунктом 34 Правил поставки газа в Российской Федерации, утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 05 февраля 1998 года № 162 (далее – Правила поставки газа). Решение об ограничении или прекращении поставки газа принимается Поставщиком в одностороннем порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и действует до устранения обстоятельств, явившихся основанием для его принятия. Ограничение (прекращение) поставки газа производится по указанию Поставщика Покупателем самостоятельно, а в противном случае – принудительно ГРО и/или Трансгазом.

Пунктом 5.5 договора от 17 сентября 2012 года предусмотрен порядок расчетов за газ, в соответствии с которым окончательный расчет за поставленный газ производится до 25-го числа месяца, следующего за месяцем поставки, исходя из размера фактически потребленного газа.

В соответствии с пунктом 2 статьи 548 Гражданского кодекса Российской Федерации к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и другими товарами, правила о договоре энергоснабжения ([статьи 539 - 547](#)) применяются, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

Согласно статье 539 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.

В соответствии со статьёй 546 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает юридическое лицо, энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке по основаниям, предусмотренным [статьей 523](#) настоящего Кодекса, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми [актами](#). Прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом - юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии.

Пунктами 2,3 статьи 426 Гражданского кодекса Российской Федерации установлен

перечень оснований, при которых допускается перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии в одностороннем порядке.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 05 января 1998 года № 1 утверждён Порядок прекращения или ограничения подачи электроэнергии, тепловой энергии и газа организациям-потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов (далее – Порядок).

Порядком установлена последовательность действий энергоснабжающей (газоснабжающей) организации по прекращению или ограничению подачи топливно-энергетических ресурсов при неоднократном нарушении организацией-потребителем сроков оплаты поданных ей (использованных ею) топливно-энергетических ресурсов.

В соответствии с пунктами 3 и 4 Порядка при неоплате организацией-потребителем поданных ей (использованных ею) топливно-энергетических ресурсов за один период платежа, установленный договором, энергоснабжающая или газоснабжающая организация предупреждает организацию-потребителя, что в случае неуплаты задолженности до истечения второго периода платежа может быть ограничена подача (потребление) соответствующих топливно-энергетических ресурсов.

При задержке платежей сверх установленного в предупреждении срока энергоснабжающая или газоснабжающая организация вправе ввести ограничение подачи (потребления) топливно-энергетических ресурсов до уровня аварийной брони, если иное не предусмотрено договором. При введении указанного ограничения энергоснабжающая или газоснабжающая организация извещает об этом организацию-потребителя, за сутки до введения ограничения.

Если по истечении пяти дней со дня введения ограничения подачи (потребления) топливно-энергетических ресурсов организацией-потребителем не будет погашена образовавшаяся задолженность, то энергоснабжающая или газоснабжающая организация вправе прекратить полностью подачу топливно-энергетических ресурсов до полного погашения задолженности, если иное не предусмотрено договором или дополнительным соглашением сторон, за исключением случаев, установленных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

В указанный срок организация-потребитель обязана погасить имеющуюся задолженность или принять меры к безаварийному прекращению технологического процесса, обеспечению безопасности людей и сохранности оборудования в связи с прекращением подачи топливно-энергетических ресурсов. При введении указанного ограничения энергоснабжающая или газоснабжающая организация извещает об этом организацию-потребителя за сутки до введения ограничения.

По состоянию на 19 июня 2013 года задолженность ОАО «ТГК-2» за потребленный газ составила 760, 720 млн. рублей. Указанная задолженность свидетельствует о неоднократном нарушении ОАО «ТГК-2» сроков оплаты поданных ей (использованных ею) топливно-энергетических ресурсов. Таким образом, антимонопольным органом установлено, что у ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» имелись законные основания для начала предусмотренной

законодательством процедуры ограничения/прекращения поставки газа.

ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» в письме № 05-1386 от 25 июня 2013 года сообщило ОАО «ТГК-2» о введении ограничения поставки газа с 12:00 часов 26 июня 2013 года, газоснабжающая организация уведомила ОАО «ТГК-2» о возможности прекращения подачи газа в случае неоплаты задолженности в срок до 03 июля 2013 года. При этом фактически ограничение поставки газа не осуществлялось.

По состоянию на 23 августа 2013 года задолженность ОАО «ТГК-2» по договорам поставки газа № 60-4-0001/13 от 17 сентября 2012 года и № 60-4-5001/13 от 30 ноября 2012 года составляла 1 034 млн. рублей, что превышало 4 платежных периода (апрель – июль 2013 года). ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» в письме от 23 августа 2013 года уведомило ОАО «ТГК-2» о необходимости оплаты поставленного газа в полном объеме в срок до 25 сентября 2013 года и возможности введения ограничения или прекращения поставки газа. Письмом № 05-2245 от 25 сентября 2013 года ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» уведомило ОАО «ТГК-2» о том, что в связи с наличием задолженности в размере 1 142, 07 млн. рублей с 13:00 часов 26 сентября 2013 года вводится ограничение поставки газа на основании Постановления Правительства Российской Федерации от 05 февраля 1998 года № 162 «Об утверждении правил поставки газа в Российской Федерации». В данном письме ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» указало, что в случае непогашения задолженности за поставленный газ в срок до 03 октября 2013 года газоснабжающая организация вправе прекратить поставку газа.

26 сентября 2013 года ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» фактически ввело ограничение поставки газа путем понижения давления на ТЭЦ-1: с 3,9 кг/см² до 2,9 кг/см²; ТЭЦ-2 с 3,9 кг/см² до 2,9 кг/см²; ТЭЦ-3 с 4,3 кг/см² до 2,7 кг/см². 30 сентября 2013 года понижено давление по ТЭЦ-1 до 1,7 кг/см², по ТЭЦ-2 до 1,8 кг/см². По состоянию на 01 октября 2013 года задолженность ОАО «ТГК-2» составила 1 283, 4 млн. рублей. В действиях ОАО «ТГК-2» отсутствовала тенденция к погашению задолженности.

02 октября 2013 года ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» в связи с непогашением имеющейся задолженности в установленные сроки направило в ОАО «ТГК-2» уведомление о прекращении подачи газа с 10:00 часов 03 октября 2013 года (письмо исх. № 05-2389 от 02.10.2013 года).

02 октября 2013 года Кировский районный суд г. Ярославля вынес определение о запрете ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» осуществлять действия по реализации уведомления от 02 октября 2013 года о прекращении подачи газа на котельные ОАО «ТГК-2» до разрешения судом гражданского дела по иску прокурора города Ярославля к ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» о признании действий по прекращению поставки газа незаконным.

В соответствии со статьей 142 Гражданско-процессуального кодекса Российской Федерации определение суда об обеспечении иска приводится в исполнение немедленно в порядке, установленном для исполнения судебных постановлений.

Решением по делу № 2-4542/2013 от 07 октября 2013 года Кировский районный суд города Ярославля исковые требования прокурора города Ярославля о признании

действий ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» по ограничению и прекращению поставок газа незаконными, возложению обязанности возобновить подачу газа, были удовлетворены частично: действия ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» по ограничению и прекращению поставок газа на объекты ОАО «ТГК-2» (ТЭЦ-1, ТЭЦ-2, ТЭЦ-3) признаны судом незаконными, на ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» была возложена обязанность возобновить подачу газа на ТЭЦ-1, ТЭЦ-2, ТЭЦ-3 ОАО «ТГК-2».

Судебная коллегия по гражданским делам Ярославского областного суда апелляционным определением от 15 января 2014 года по делу № 33-12/2014 основную и дополнительную апелляционную жалобу ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» на решение Кировского районного суда г. Ярославля от 07 октября 2013 года оставила без удовлетворения.

Согласно пункту 6 Порядка в случаях, когда к сетям, принадлежащим организации-потребителю, подключены абоненты, которые своевременно оплачивают использованные топливно-энергетические ресурсы, организация-потребитель обязана по соглашению с энергоснабжающей или газоснабжающей организацией обеспечить подачу этим абонентам топливно-энергетических ресурсов в необходимых для них объемах.

По смыслу указанного положения организация-потребитель обязана обеспечить подачу абонентам, подключенным к ее сетям, которые своевременно оплачивают использованные топливно-энергетические ресурсы, этих ресурсов в необходимых для них объемах. При этом отношения по поводу поставок необходимых в такой ситуации объемов топливно-энергетических ресурсов должны быть урегулированы на основании соответствующих соглашений между ресурсоснабжающими организациями и организациями-потребителями.

Учитывая, что обязанность по заключению таких соглашений носит взаимный характер, газоснабжающие организации при поступлении соответствующей информации и предложений со стороны контрагентов обязаны принимать меры к согласованию лимитов поставки энергоресурсов, обеспечивая тем самым исполнение теплоснабжающими организациями своих обязательств перед конечными потребителями, не имеющими задолженности по оплате оказанных услуг.

Как указал Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в [решении](#) от 12.09.2012 года № ВАС-9586/12 наличие соглашения между ресурсоснабжающими организациями и организациями-потребителями является обязательным и должно предшествовать прекращению ресурсоснабжающими организациями подачи газа организациям-потребителям во избежание нарушения прав добросовестных абонентов, в частности, на получение коммунальных услуг.

ОАО «ТГК-2» письмом от 26 сентября 2013 года исх. № 1000-01/1797 направило в адрес ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» предложение о согласовании на сентябрь и октябрь 2013 года необходимого объема газа для обеспечения добросовестных плательщиков, а также заключении дополнительного соглашения на поставку в сентябре и октябре 2013 года дополнительных объёмов газа с учетом неравномерности поставки. К обращению были приложены перечень добросовестных потребителей коммунальных услуг.

ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» письмом от 01 октября 2013 года исх. № 04-2361 сообщило, что дополнительные объёмы на октябрь в связи с большой задолженностью за поставленный газ и отсутствием мер по её уменьшению не могут быть выделены.

Письмом от 02 октября 2013 года исх. № 05-2401 ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» выразило сомнения в достоверности перечня добросовестных потребителей, представленных ОАО «ТГК-2» 26 сентября 2013 года, ввиду отсутствия поступления оплаты.

ОАО «ТГК-2» письмом от 04 октября 2013 года исх. № 1000-22/1898 направило в адрес ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» проект соглашения, предусматривающего обеспечение подачи газа на объекты генерации ГУ ОАО «ТГК-2» по Ярославской области в объёмах, необходимых для удовлетворения платежеспособного спроса потребителей.

Соглашение о поставке газа для выработки тепловой энергии добросовестным потребителям между ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» и ОАО «ТГК-2» заключено не было.

В материалы дела представлены отчеты о часовых (среднечасовых) параметрах потребления газа, из которых следует, что фактическое прекращение подачи газа на ТЭЦ-1 было осуществлено 02 октября 2013 года в 13:00, ТЭЦ-3 – 03 октября 2013 года в 13:00.

Таким образом, ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» в нарушение требований определения Кировского районного суда от 02 октября 2013 года произвело прекращение подачи газа на котельные ОАО «ТГК-2».

ОАО «ТГК-2» письмом от 03 октября 2013 года исх. № 1000/1875 уведомило ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» об аварийном останове котла ТП 87 ст. № 7 ТЭЦ-2, работающего на угле. В связи с этим ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» письмом от 03 октября 2013 года исх. № 04-2405 отложило начало прекращения подачи газа на ТЭЦ-2 до 10-00 08 октября 2013 года. Письмом от 07 октября 2013 года исх. № 1000-01-2/1911 ОАО «ТГК-2» уведомило ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» о невозможности включения котла ТП 87 ст. № 7 ТЭЦ-2 в работу с переводом на сжигание угля. ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» письмом от 08 октября 2013 года б/н сообщило ОАО «ТГК-2» о том, что процедура отключения ТЭЦ-2 будет возобновлена с 16-00 09 октября 2013 года. Письмом от 09 октября 2013 года б/н ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» уведомило ОАО «ТГК-2» об отложении процедуры прекращения поставки газа на ТЭЦ-2. ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» не прекращало поставку газа на ТЭЦ-2 в связи с неисправностью резервного топливного хозяйства.

Письмом от 11 октября 2013 года исх. № 04-2430 ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» сообщило ОАО «ТГК-2» о том, что ограничение поставки газа на объекты ОАО «ТГК-2» введенное письмами № 05-2245 от 25 сентября 2013 года, № 05-2389 от 02 октября 2013 года отменяется.

Тепловая энергия производится ОАО «ТГК-2» как с использованием газа, так и с использованием иного источника топлива – мазута.

Согласно пункту 3.1 Приложения № 2 к договору поставки газа № 60-4-0001/13 от 17 сентября 2012 года, пункту 3.1 Приложения № 2 к договору поставки газа № № 60-4-5001/13 от 30.11.2012 года при получении от поставщика уведомления об изменении режима поставки газа покупатель обязан самостоятельно ограничить (прекратить) потребление газа в установленные в уведомлении сроки и, при необходимости, перейти на резервные виды топлива.

Действия ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» по введению ограничения, а впоследствии и прекращению поставки газа на котельные ОАО «ТГК-2» не повлекли за собой прекращение выработки ОАО «ТГК-2» тепловой энергии для обеспечения потребителей города Ярославля в связи с переходом ОАО «ТГК-2» на резервное топливное хозяйство.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по [статье 10](#) Закона о защите конкуренции необходимо доказать, что на соответствующем товарном рынке он занимает доминирующее положение, совершил действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению прав лиц.

Согласно [пункту 1 части 1 статьи 5](#) Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области от 08 декабря 2000 года № 51 включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара (работ, услуг) долю более 35 процентов, по товарной позиции «оптовая торговля газообразным топливом, а также реализация природного газа населению» с долей более 65 процентов в географических границах Ярославской области.

Абзац 2 пункта 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30 июня 2008 года № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» гласит, что исходя из системного толкования положений [статьи 10](#) Гражданского кодекса Российской Федерации и [статей 3](#) и [10](#) Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

В силу [части 4 статьи 3](#) Жилищного кодекса Российской Федерации никто не может быть ограничен в праве получения коммунальных услуг иначе как по основаниям и в порядке, которые предусмотрены этим [Кодексом](#) и другими федеральными законами. Указанной [нормой](#) закреплен принцип недопустимости произвольного ограничения права на получение коммунальных услуг, которое неразрывно связано с правом на жилище, гарантированным [Конституцией](#) Российской Федерации ([статья 40](#)).

Действия ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» по прекращению поставки ресурсов организации-потребителю, к сетям которой подключены абоненты, своевременно оплачивающие использованные топливно-энергетические ресурсы, при отсутствии соглашения о подаче топливно-энергетических ресурсов таким абонентам, в том числе гражданам-потребителям, повлекли угрозу нарушения прав потребителей на получение коммунальных услуг. Кроме того, в отсутствие соглашения, заключенного для целей обеспечения необходимым ресурсом добросовестных абонентов, ОАО «ТГК-2» вынуждено было перейти в отношении ТЭЦ 1 и ТЭЦ 3 на мазут в полном объеме, а значит, нести дополнительные затраты, связанные с разницей в цене единицы топлива.

Введение полного ограничения поставки газа на котельные ОАО «ТГК-2» не соответствовало требованиям законодательства, так как:

- между ООО «Газпром межрегионагаз Ярославль» и ОАО «ТГК-2»; отсутствовало подписанное соглашение об обеспечении необходимыми ресурсами добросовестных потребителей, при этом, между сторонами имелся преддоговорной спор;

- имелся вступивший в силу судебный акт, которым прекращение поставки газа было запрещено до вынесения окончательного решения по иску прокурора г. Ярославля.

Доводы ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» о несогласии с указанным актом, нарушениях, связанных с его вынесением и получением не принимаются Комиссией, так как исполнение вступивших в законную силу судебных актов не может быть поставлено в зависимость от субъективной позиции сторон.

Аналогичный подход изложен в определении Верховного суда Российской Федерации от 20 сентября 2011 года № 86-Впр11-4.

Таким образом, действия ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» по прекращению поставки газа на ТЭЦ-1, ТЭЦ-3 ОАО «ТГК-2» в октябре 2013 года до заключения соглашения об обеспечении подачи газа в объемах, необходимых для обеспечения нужд добросовестных потребителей, а также в нарушение Определения Кировского районного суда города Ярославля о принятии обеспечительных мер, запрещающих ООО «Газпром» соответствующее прекращение, ущемили права ОАО «ТГК-2», угрожают ущемлением прав добросовестных потребителей тепловой энергии, образуют нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Отношения в сфере теплоснабжения регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 27 июля 2010 года № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

В соответствии со статьей 539 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 27 июля 2010 года № 190-ФЗ «О теплоснабжении» теплоснабжающая организация - организация, осуществляющая продажу потребителям и (или) теплоснабжающим организациям произведенных или приобретенных тепловой энергии (мощности), теплоносителя и владеющая на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии (данное положение применяется к регулированию сходных отношений с участием индивидуальных предпринимателей).

Согласно части 4 статьи 15 Федерального закона от 27 июля 2010 года № 190-ФЗ «О теплоснабжении» теплоснабжающие организации, в том числе единая теплоснабжающая организация, и теплосетевые организации в системе теплоснабжения обязаны заключить договоры оказания услуг по передаче тепловой энергии и (или) теплоносителя в объеме, необходимом для обеспечения теплоснабжения потребителей тепловой энергии с учетом потерь тепловой энергии, теплоносителя при их передаче.

Таким образом, ОАО «ТГК-2» в данной ситуации действует на двух рынках. На рынке теплоснабжения в границах присоединенной сети оно является поставщиком (производителем соответствующего товара), несет обязанности по обеспечению бесперебойной поставки тепловой энергии и иные, предусмотренные законом.

На рынке газоснабжения он является потребителем, несет обязанности по оплате поставленного газа.

Из приведенных выше законодательных положений следует, что оплата ресурсов, с помощью которых осуществляется производство тепловой энергии, не входит в предмет договора теплоснабжения, является сопутствующей обязанностью, возложенной на ОАО «ТГК-2» как покупателя по договору поставки газа.

Из изложенного следует, что неисполнение обязанности по оплате газа не может расцениваться как злоупотребление доминирующим положением на рынке теплоснабжения само по себе, в отрыве от последствий такого неисполнения. В рассматриваемом случае в 2013 году ОАО «ТГК-2» своими действиями предотвратило вредные последствия для потребителей, своевременно перешло на резервное топливо, в связи с чем, неоплата газа не привела в этот период к нарушению прав добросовестных потребителей тепловой энергии.

Таким образом, в действиях ОАО «ТГК-2» по созданию в 2013г. задолженности перед ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» за потребленный газ в размерах, превышающих имеющуюся задолженность потребителей тепловой энергии, отсутствует нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

27 мая 2014 года ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» направило ОАО «ТГК-2» предупреждение о необходимости оплаты задолженности и о возможном ограничении/прекращении поставки газа. По сведениям ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» состоянию на 27 мая 2014 года задолженность ОАО «ТГК-2» по договорам поставки газа составила 615 088 241,00 рублей, превышало один период платежа, установленного договорами поставки газа. По данным ОАО

«ТГК-2» на 28 мая 2014 года задолженность составила 612,82 млн. руб.

09 июля 2014 года ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» направило письмо о необходимости оплаты задолженности по договорам поставки газа. Задолженность по состоянию 09 июля 2014 года составила 837 979 737,88 руб.

ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» письмом от 25 июля 2014 года исх. № 05-1640 уведомило ОАО «ТГК-2» о введении ограничения подачи газа на объекты ОАО «ТГК-2» (ТЭЦ-1, ТЭЦ-2, ТЭЦ-3) на 10 % с 10-00 29 июля 2014 года.

01 августа 2014 года Кировский районный суд г. Ярославля вынес Определение о принятии обеспечительных мер в виде запрета ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» производить действия по ограничению и прекращению подачи газа на объекты ОАО «ТГК-2» (ТЭЦ-1, ТЭЦ-2, ТЭЦ-3) до вступления в законную силу решения суда по делу № 2-4072/14.

ОАО «ТГК-2» письмом от 28 июля 2014 года исх. № 0001-01-7-08/005900-2014 направило в ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» проект соглашения об обеспечении подачи газа в августе 2014 года добросовестным потребителям в необходимых для них объемах (6 447, 462 тыс. куб.м/сут).

Письмом от 30 июля 2014 года исх. № 12-1703 ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» направило ОАО «ТГК-2» соглашение об обеспечении поставки газа добросовестным потребителям. ОАО «ТГК-2» в ответ на указанное письмо направило новую редакцию соглашения об обеспечении поставки газа добросовестным потребителям (исх. № 1000-27/Я/006047 от 04 августа 2014 года), указав на то, что у теплоснабжающей организации отсутствует техническая возможность адресной поставки теплоносителя добросовестным плательщикам услуг с учетом единой системы теплоснабжения г. Ярославля и существующих внутридомовых схем отопления и горячего водоснабжения.

Ранее, 31 марта 2014 года ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» направило ОАО «ТГК-2» дополнительные соглашения к договорам поставки газа, предусматривающие определение месячного объема газа для покупателя для соблюдения прав и законных интересов добросовестных потребителей коммунальных услуг путем соотношения фактически поступившей оплаты (с учетом сальдо на начало года) к стоимости фактически поставленного (потребленного) газа за предшествующие периоды поставки в рамках действующих договоров в текущем году (с пропорциональным распределением полученного оплаченного объема по точкам подключения при отсутствии иной информации от покупателя. Фактически оплаченный объем газа Поставщик газа предложил считать платой, внесённой добросовестными абонентами.

ОАО «ТГК-2» письмом от 04 апреля 2014 года исх. № 0001-01-2-2-3/002587 отказалось от заключения указанных дополнительных соглашений в связи с неопределенностью толкования их условий при наличии действующего законодательства Российской Федерации, которым установлен порядок ограничения (прекращения) поставки газа.

ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» письмом от 04 августа 2014 года исх. № 05-1722 уведомило ОАО «ТГК-2» о прекращении подачи газа с 10-00 05 августа 2014 года в связи с неисполнением обязательств по оплате и непогашением

имеющейся задолженности.

Согласно часовым (среднечасовым) параметрам потребления газа, прекращение подачи газа на ТЭЦ-3 было осуществлено 05 августа 2014 года, на ТЭЦ-1 и ТЭЦ-2 – 06 августа 2014 года.

ОАО «ТГК-2» осуществляет поставку тепловой энергии потребителям города Ярославля в соответствии с заключенными договорами. Нормативное определение добросовестного потребителя отсутствует. Поскольку в рассматриваемом случае это понятие используется для определения круга лиц, которому не может быть ограничена (прекращена) поставка тепловой энергии, то, по мнению Комиссии, следует руководствоваться основаниями для введения ограничения (прекращения) поставки тепловой энергии. Противоположное толкование добросовестности привело бы к тому, что лица, которых ОАО «ТГК-2» не могло легально ограничить самостоятельными действиями, были бы ограничены в результате действий ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль», что, безусловно, привело бы к ущемлению их прав, снижению гарантий.

Таким образом, по мнению Комиссии, исходя из положений п. 117 Правил предоставления коммунальных услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ №354, п. 76 Правил организации теплоснабжения, установленных, утвержденных Постановлением Правительства №808, под добросовестными потребителями понимаются физические лица, а также исполнитель коммунальных услуг, в случае отсутствия у них задолженности по оплате поставленной тепловой энергии, либо наличии задолженности в размере, не превышающем стоимость тепловой энергии за 2 расчётных периода, рассчитанной в установленном порядке; юридические лица, в случае отсутствия у них задолженности или наличии у них задолженности за поставленную тепловую энергию в размере, не превышающем стоимость соответствующего коммунального ресурса за 1 расчетный период. Согласно сведениям ОАО «ТГК-2» существенную часть дебиторской задолженности энергоснабжающей организации образуют обязательства управляющих организация и товариществ собственников жилья. Данные организации в силу положения Жилищного кодекса Российской Федерации, Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 23 мая 2006 года № 307, Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 06 мая 2011 года № 354, являются исполнителями коммунальных услуг в отношении многоквартирных жилых домов, осуществляющими оказание коммунальных услуг собственникам и нанимателям жилых и нежилых помещений в данных домах.

Согласно сведениям ОАО «ТГК-2», представленным в письме 05.09.2014 года № 1000-224/2266 (вх. № 10859 от 05.09.2014 года) от на 05 августа 2014 года у ОАО «ТГК-2» имелись добросовестные потребители тепловой энергии. Так, по состоянию на 28 июля 2014 года не имелось задолженности у следующих юридических лиц: ОАО «Ярославский ордена Ленина и ордена Октябрьской Революции шинный завод», ОАО «Ярославский шиноремонтный завод», ОАО «Ликероводочный завод «Ярославский», ОАО «Яргорэлектротранс», Департамент образования Ярославской области, Департамент городского хозяйства мэрии города Ярославля, ОАО «РЖД» и др.; и физических лиц, полный перечень которых

приобщен к материалам дела.

ВАС РФ в решении от 12 сентября 2012 года № ВАС-9586/12 дал толкование [пункту 6](#) Порядка, указав, что инициатива заключения такого соглашения и ответственность за необеспечение подачи добросовестным абонентам топливно-энергетических ресурсов в данном случае лежит на организации-потребителе, как располагающей сведениями о таких абонентах и их численности. Соглашение носит гражданско-правовой характер и его следует рассматривать как изменение сторонами условий ранее заключенного договора поставки в части определения объемов и сроков поставки энергоресурсов, правовое регулирование которого предусмотрено [главой 29](#) Гражданского кодекса Российской Федерации.

В рассматриваемом случае, как уже отмечалось выше, Верховный и Высший арбитражный суды РФ исходят из императивности требования о наличии соглашения об обеспечении поставки энергии в объемах, необходимых для снабжения добросовестных абонентов. В данном случае ОАО «ТГК-2» не уклонялось от подписания соответствующего соглашения, предпринимало действия, направленные на согласование его условий. Наличие между организациями разногласий относительно порядка определения круга абонентов, являющихся добросовестными и необходимых им объемов не может являться основанием для введения ограничения без заключения соответствующего соглашения в принципе.

Введение частичного и полного ограничения поставки газа на котельные ОАО «ТГК-2» в 2014г. не соответствовало требованиям законодательства, так как:

- между ООО «Газпром межрегионагаз Ярославль» и ОАО «ТГК-2»; отсутствовало подписанное соглашение об обеспечении необходимыми ресурсами добросовестных потребителей, при этом, между сторонами имелся преддоговорной спор;

- имелся вступивший в силу судебный акт, которым прекращение поставки газа было запрещено до вынесения окончательного решения по иску прокурора г. Ярославля.

Таким образом, действия ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» по прекращению поставки газа на ТЭЦ-1, ТЭЦ-2 ОАО «ТГК-2» в августе 2014 года до заключения соглашения об обеспечении подачи газа в объемах, необходимых для обеспечения нужд добросовестных потребителей, а также в нарушение Определения Кировского районного суда города Ярославля о принятии обеспечительных мер, запрещающих ООО «Газпром» соответствующее прекращение, ущемили права ОАО «ТГК-2», угрожали ущемлением прав добросовестных потребителей тепловой энергии, образуют нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции».

18 августа 2014 года Кировским районным судом г. Ярославля по делу № 2-4072/14 по иску прокурора г. Ярославля к ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» по прекращению поставки газа на объекты ОАО «ТГК-2»: ТЭЦ-1, ТЭЦ-2, признаны незаконными, на ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» возложен запрет совершать действия по ограничению и прекращению поставки газа на указанные объекты, решение суда в соответствующей части было обращено к немедленному

исполнению.

В отношении действий ОАО «ТГК-2» Ярославское УФАС констатирует следующее.

Как уже отмечалось, Общество является теплоснабжающей организацией, несет перед своими абонентами обязательства по поставке тепловой энергии надлежащего качества.

Одной из сопутствующих обязанностей ОАО «ТГК-2» является поддержание в надлежащем состоянии резервного топливного хозяйства, а также переход на резервное топливо в случаях, установленных законом и договором с ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль». В 2014г. ОАО «ТГК-2» не осуществило переход на резервное топливо ни по одному из теплоисточников, сославшись на их неготовность к эксплуатации. В подтверждение указанного довода в материалы дела представлена справка Центрального управления Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору (далее – Центральное управление Ростехнадзора) о состоянии резервных топливных хозяйств Ярославских ТЭЦ-1, ТЭЦ-2, ТЭЦ-3 ОАО «ТГК-2» от 07 августа 2014 года. Проверка состояния резервного топливного хозяйства ОАО «ТГК-2» в августе 2014 года Центральным управлением Ростехнадзора не проводилась. Справка от 07 августа 2014 года была подготовлена для Прокуратуры г. Ярославля, на основании пояснений ОАО «ТГК-2», констатирует неготовность топливного хозяйства, однако в ней не указывается на наличие/отсутствие вины ОАО «ТГК-2» и его должностных лиц в каждом конкретном случае, не сделаны выводы о нарушениях законодательства о техническом регулировании, обязательных правил в сфере теплоснабжения.

Согласно указанной справке резервное топливное хозяйство ТЭЦ-1 по состоянию на 07 августа 2014 года находится в неработоспособном состоянии. Исходя из записей в оперативном журнале котельного цеха 05 августа 2014 года при подготовке мазутного хозяйства № 2 к работе в 9-00 выявлен дефект клапана РКМ-2. Начаты ремонтные работы по наряду со сливом мазута и пропариванием мазутопроводов в пределах котельного цеха.

06 августа 2014 года РКМ-2 демонтирован, сделана заявка на приобретение нового клапана. 07 августа 2014 года клапан перевезен для проведения ремонта на ТЭЦ-2. Последнее опробование котлоагрегата ТЭЦ-1 для работы на мазуте было произведено 18 июля 2014 года, по результатам опробования сделан вывод о готовности котлоагрегата к работе на мазуте.

Резервное топливное хозяйство ТЭЦ-2 по состоянию на 07 августа 2014 года находилось в неработоспособном состоянии. В связи с одновременным выводом в плановый ремонт 4-х мазутоподогревателей ст. №№ 4,4А,5,5А и выводом в ремонт паропровода собственных нужд на мазутное хозяйство и ЦМН ст. №2 стал невозможен переход работавших котлов №№ 4,6 на сжигание резервного топлива – мазута. Комиссия полагает, что ОАО «ТГК-2» не должно было осуществлять вывод в плановый ремонт мазутоподогреватели ст. №№ 4,4А,5,5А, так как Общество было заблаговременно уведомлено о начале процедуры введения ограничения/прекращения поставки газа. Уведомление о прекращении поставки газа в ОАО «ТГК-2» поступило 04 августа 2014 года. Несмотря на указанное уведомление 05 августа 2014 года были выданы наряды на проведение работ. Срок окончания работ – 22 августа 2014 года.

04 августа 2014 года ОАО «ТГК-2» направило в ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» письмо о переносе срока ремонта ГРС-Ярославль в связи с выявлением серьезного дефекта на мазутном хозяйстве Ярославской ТЭЦ-3.

Согласно справке Центрального управления Ростехнадзора на ТЭЦ-3 был выявлен сдвиг временной металлической эстакады паромазутопроводов, - по этой причине отключены действующие мазутопроводы.

Согласно письму и.о. управляющего директора ГУ ОАО «ТГК-2» по Верхневолжскому региону в ОАО «СО ЕЭС» Ярославское РДУ по состоянию на 01 августа 2014 года все резервные хозяйства ГУ ТГК-2 по ВВР находились в состоянии готовности.

Комиссия полагает, что у ОАО «ТГК-2» имелась обязанность по содержанию резервного топливного хозяйства в состоянии готовности ввиду следующего.

Согласно пп. «д» п. 49 Правил пользования газом и предоставления услуг по газоснабжению в Российской Федерации, утвержденных [Постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 17 мая 2002 года № 317 (далее – Правила пользования газом), в целях эффективного и рационального пользования газом организации, эксплуатирующие газоиспользующее оборудование, обязаны обеспечивать готовность резервных топливных хозяйств и оборудования к работе на резервном топливе и соблюдать топливный режим.

В соответствии с пп. «в» [п. 2](#), Правил пользования газом газоиспользующее оборудование - это котлы, производственные печи, технологические линии, утилизаторы и другие установки, использующие газ в качестве топлива в целях выработки тепловой энергии для централизованного отопления, горячего водоснабжения, в технологических процессах различных производств, а также другие приборы, аппараты, агрегаты, технологическое оборудование и установки, использующие газ в качестве сырья.

В соответствии с пп. «м» п. 2 Правил пользования газом резервное топливное хозяйство - комплекс оборудования и устройств, предназначенных для хранения, подачи и использования резервного (аварийного) топлива.

Приказом Министерства энергетики Российской Федерации от 24 марта 2003 года № 115 утверждены [Правила](#) технической эксплуатации тепловых энергоустановок.

Согласно [пункту 4.1.1](#) настоящих Правил эксплуатация оборудования топливного хозяйства должна обеспечивать своевременную, бесперебойную подготовку и подачу топлива в котельную. Должен обеспечиваться запас основного и резервного топлива в соответствии с нормативами.

В соответствии с [пунктом 11.9](#) настоящих Правил энергоснабжающие организации, имеющие источники теплоты, своевременно обеспечивают создание нормативных запасов топлива.

При этом согласно [п.п. 3, 4, 6](#) Правил поставки газа в Российской Федерации от 05 февраля 1998 года № 162, [п. 49](#) Правил пользования газом и предоставления услуг по газоснабжению в Российской Федерации № 317 от 17 мая 2002 года и правовой позиции, изложенной в [Постановлении](#) Президиума ВАС РФ от 01 марта 2005 года № 10998/04, именно организация-потребитель обязана принять меры к

бесперебойному поступлению топливно-энергетических ресурсов потребителям, не имеющим задолженности, в том числе путем заблаговременного создания запасов топлива на случай введения режима ограничения (прекращения) поставки газа.

Вместе с тем, в нарушение упомянутых норм Правил пользования газом и предоставления услуг по газоснабжению и принятых договорных обязательств, ОАО «ТГК-2» не предприняло мер для обеспечения готовности резервного топливного хозяйства и оборудования к работе на резервном топливе, что в свою очередь не позволило ОАО «ТГК-2», как энергоснабжающей организации, обеспечить своих абонентов энергетическими ресурсам и при прекращении подачи природного газа.

Выявленные нарушения не являются последствием стихийных бедствий, обстоятельств непреодолимой силы природного или техногенного характера, соответствующих доказательств Комиссии не представлено, а значит, при необходимом уровне предусмотрительности, которые предполагается у организации, получившей предупреждение о введении ограничения (прекращения) поставки газа, ОАО «ТГК-2» имело возможность заранее предусмотреть технические недостатки в эксплуатации мазутопроводов, принять меры к их ликвидации и подготовке резервного топливного хозяйства.

В материалы дела представлены письма ОАО «ТГК-2» потребителям о прекращении поставки тепловой энергии, согласно которым энергоснабжающая организация начала уведомлять потребителей топливно-энергетического ресурса только с 06 августа 2014 года.

Между ОАО «ТГК-2» и ОАО «Ярославский шинный завод» заключен договор на отпуск и потребление тепловой энергии в паре от 04 августа 2009 года № 1/1605ИВ, согласно которому энергоснабжающая организация отпускает тепловую энергию в паре до границы балансовой принадлежности паропроводов энергоснабжающей организации, а абонент оплачивает потребленную им тепловую энергию и невозвращенный конденсат, соблюдает предусмотренный настоящим договором режим теплоснабжения, обеспечивает безопасность эксплуатации находящихся в его ведении паропроводов и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением тепловой энергии. Прекращение подачи пара было осуществлено в 16-40 06 августа 2014 года.

В результате экстренного прекращения подачи пара был нарушен технологический процесс производства шин, произошел останов теплоносителей, вследствие чего сбросились данные и процесс вулканизации был прерван. Так как в это время на участках вулканизации в работе находилось 3 пресс-формы, то прекращение подачи пара повлекло образование окончательного брака и невыпуск готовой продукции. Из-за останова технологического процесса на предприятии был объявлен простой. Согласно письму ОАО «Ярославский шинный завод» от 24 сентября 2014 года исх. № 19-14/96 в процессе внеплановой остановки производства и последующей пусконаладки оборудования предприятие понесло расходы на прогрев паропроводов перед их пуском, а также затраты тепловой энергии на прогрев вулканизационного оборудования 4 цеха. Кроме того, вследствие неисполнения ОАО «ТГК-2» своих обязательств по договору ОАО «ЯШЗ» не могло осуществить отпуск тепловой энергии в паре субабонентам завода: ЗАО

«Корд», ОАО «Фритекс» и ОАО «Ярославский завод РТИ», с которыми у предприятия заключены договоры на отпуск и потребление тепловой энергии в паре.

Между ОАО «Домостроительный комбинат» и ОАО «ТГК-2» заключен договор на отпуск и потребление тепловой энергии в паре от 25 ноября 2010 года № 9025. Из заявления ОАО «Домостроительный комбинат» в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (исх. № 432 от 11 августа 2014 года) следует, что энергоснабжающая организация прекратила поставку тепловой энергии в паре 06 августа 2014 года около 17-00. Уведомление об отключении теплоэнергии (исх. № 1000-13-3/Я1877 от 06 августа 2014 года) получено ОАО «Домостроительный комбинат» 07 августа 2014 года посредством факсимильной связи. Возобновлена поставка тепловой энергии была 09 августа 2014 года. В письме от 24 сентября 2014 года исх. № 511 ОАО «Домостроительный комбинат» указало, что в результате прекращения подачи пара произошел срыв планового задания по изготовлению железобетонной продукции, размер недополученной маржинальной прибыли составил 110 016,28 руб.

В ходе рассмотрения дела установлено и ОАО «ТГК-2» не оспаривается, что вышеуказанные хозяйствующие субъекты (ОАО «Ярославский шинный завод», ОАО «Домостроительный комбинат») являются добросовестными потребителями тепловой энергии и не имеют задолженности перед энергоснабжающей организацией за поставленный им топливно-энергетический ресурс.

Пунктами 2 и 3 статьи 546 Гражданского кодекса Российской Федерации установлен перечень оснований, при которых допускается перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии в одностороннем порядке. Так прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом – юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии (пункт 2).

В соответствии с пунктом 3 статьи перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом и без соответствующего его предупреждения допускаются в случае необходимости принять неотложные меры по предотвращению или ликвидации аварии при условии немедленного уведомления абонента об этом.

20 августа 2014 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступило заявление ЯРОО «Центр социально-правовой защиты населения» о прекращении подачи тепловой энергии жителям многоквартирных домов Кировского, Ленинского, Дзержинского, Красноперекоского и Фрунзенского районов города Ярославля.

25 августа 2014 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступило жителя Дзержинского района города Ярославля гражданина <...> о прекращении горячего водоснабжения.

Согласно пп. «в» пункта 3 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 06 мая 2011 года № 354 (далее – Правила предоставления коммунальных услуг), предоставление коммунальных услуг потребителю осуществляется круглосуточно

(коммунальной услуги по отоплению - круглосуточно в течение отопительного периода), то есть бесперебойно либо с перерывами, не превышающими продолжительность, соответствующую требованиям к качеству коммунальных услуг, приведенным в [приложении № 1](#). В соответствии с пунктом 4 Приложения № 1 «Требования к качеству коммунальных услуг» к Правилам предоставления коммунальных услуг допускается перерыв подачи горячей воды 8 часов (суммарно) в течение 1 месяца, 4 часа одновременно, при аварии на тупиковой магистрали - 24 часа подряд.

В силу пункта 121 Правил предоставления коммунальных услуг ограничение или приостановление исполнителем предоставления коммунальной услуги, которое может привести к нарушению прав на получение коммунальной услуги надлежащего качества потребителем, полностью выполняющим обязательства, установленные законодательством Российской Федерации и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг, не допускается, за исключением случаев, указанных в [подпунктах "а", "б" и "д" пункта 115](#) и [пункте "б" пункта 117](#) настоящих Правил.

Согласно пп. «б» пункта 122 Правил предоставления коммунальных услуг действия по ограничению или приостановлению предоставления коммунальных услуг не должны приводить к нарушению прав и интересов потребителей, пользующихся другими помещениями в этом многоквартирном доме и полностью выполняющих обязательства, установленные законодательством Российской Федерации и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг.

Поставщик газа неоднократно уведомлял ОАО «ТГК-2» о необходимости погашения задолженности (исх. № 05-1110 от 07.05.2014 года, исх. № 05-1251 от 27.05.2014 года, исх. № 05-1295 от 03.06.2014 года, исх. № 05-1565 от 09.07.2014 года, исх. № 05-1566 от 09.07.2014 года, исх. № 05-1640 от 25.07.2014 года). ОАО «ТГК-2» было известно о начале процедуры ограничения/прекращения поставки газа ввиду задолженности. О прекращении поставки газа ОАО «ТГК-2» было уведомлено 04 августа 2014 года. Однако энергоснабжающая организация не направила заблаговременно уведомления потребителям.

В силу части 1 статьи 10 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.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) 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 (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет

установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

В соответствии с пунктом 3.11 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, являющегося приложением к Приказу ФАС России от 25 мая 2012 года № 345, зарегистрированного в Минюсте России 09 августа 2012 года № 25157, определение признаков наличия доминирующего положения хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) не требуется, в случае если соблюдаются в совокупности следующие условия:

- хозяйствующий субъект включен в реестр хозяйствующих субъектов (за исключением финансовых организаций), имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов (далее - реестр);
- хозяйствующий субъект включен в реестр с долей более пятидесяти процентов;
- доминирующее положение включенного в реестр хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого он был включен в реестр.

Согласно пункту 13 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда от 30 июня 2008 года № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» арбитражным судам при рассмотрении дел, связанных с нарушениями антимонопольного законодательства, выражающимися в злоупотреблении хозяйствующим субъектом доминирующим положением, надлежит учитывать следующее.

Установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта производится с учетом его доли на рынке определенного товара. При этом доля признается, если не доказано иное, равной указанной в Реестре хозяйствующих субъектов. Статьей 4 Закона о конкуренции определено, что товарный рынок - сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

ОАО «ТГК-2» приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области от 02 декабря 2013 года № 565 включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара (работ, услуг) долю более 35 процентов, по товарным позициям «реализация тепловой энергии» и «передача тепловой энергии по тепловым сетям» с долей более 50 процентов в географических границах г. Ярославль (в пределах территории, охваченной присоединенной сетью).

Таким образом, бездействия ОАО «ТГК-2» по обеспечению поставки необходимых ресурсов добросовестным потребителям, путем перехода на резервное топливо, а также бездействие по уведомлению потребителей о введении ограничения (прекращении) поставки тепловой энергии в связи с прекращением поставки газа, привели к ущемлению интересов добросовестных потребителей Общества, образуют нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В материалы дела со стороны ОАО «ТГК-2» поступило заявление о нарушении законодательства со стороны ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» при заключении соглашения о поставке газа для выработки тепловой энергии добросовестным потребителям.

Действующим законодательством не установлен императивный порядок определения объемов газа необходимый для поставки тепловой энергии добросовестным потребителям при проведении процедуры введения ограничения/прекращения поставки газа.

ОАО «ТГК-2» в проекте соглашения от 28 июля 2014 года указало необходимый объем в размере 55,872 млн. куб. м. ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» не согласилось с расчетом ОАО «ТГК-2», так как полагало, что в соответствии с принципом добросовестности данный объем должен быть пропорционален размеру денежных средств, поступающих в качестве оплаты топливно-энергетического ресурса.

В соответствии с пунктом 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30 июня 2008 года № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Федерального закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Федерального закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Антимонопольный орган полагает, что в рассматриваемой ситуации действия ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» относительно согласования объемов поставки газа, необходимых для поставки тепловой энергии добросовестным потребителям ОАО «ТГК-2», были совершены в допустимых пределах осуществления гражданских прав. У ОАО «ТГК-2» имелась возможность защитить свои права, передав разногласия, возникшие при заключении соглашения, на рассмотрение суда.

Таким образом, в действиях ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» по отказу в согласовании объемов поставки газа, необходимом добросовестным потребителям, отсутствует нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно протоколу совместного совещания специалистов ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль», ОАО «Газпром газораспределение Ярославль», ОАО «Яргазсервис» от 07 августа 2014 года в период с 06 по 07 августа 2014 года дежурному диспетчеру ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» (поставщик газа) начали поступать претензии от покупателей газа о периодическом снижении давления газа до нуля на газораспределительных пунктах предприятий и аварийном останове газоиспользующего оборудования. По результатам совещания было выдвинуто предположение, что причиной инцидента стало несанкционированное вмешательство ОАО «ТГК-2» в систему газораспределения Ярославля путем отбора газа ТЭЦ-1 и ТЭЦ-2 из городской газораспределительной сети. Данное обстоятельство подтверждалось увеличением расхода газа на ГРС-4 по выходу «город». По итогам проведения совещания во избежание аварийных ситуаций, связанных с падением давления газа и прекращением подачи газа предприятиям г. Ярославля и населению было решено возобновить подачу газа на ТЭЦ-1 и ТЭЦ-2 не позднее 8-30 08 августа 2014 года.

08 августа 2014 года ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» возобновило подачу газа на ТЭЦ-1, ТЭЦ-2 ОАО «ТГК-2». Таким образом, основания для выдачи предписания отсутствуют.

Руководствуясь пп. «г», «л» п. 2 ч. 1 ст. 23, ч. 1 ст. 39, частями 1-4 ст. 41, частью 1 ст. 49, ст. 50 Федерального закона о защите конкуренции Комиссия

р е ш и л а :

1. Признать ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Признать ОАО «ТГК-2» нарушившими часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.31 КоАП РФ в отношении ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль», ОАО «ТГК-2».

Председатель Комиссии

М.Ф. Завьялов

Члены Комиссии

И.В. Разумов

А.С. Шушкова

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или арбитражный суд.

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