

принято 25 февраля 2010 года
изготовлено 10 марта 2010 года
город Ижевск

Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

14 января 2010 года

председатель Комиссии

члены Комиссии:

18 февраля 2010 года и 25 февраля 2010 года

председатель Комиссии

члены Комиссии:

рассмотрев дело № ММ 05-03/2009-49 о нарушении части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции») ООО «Сарапултеплоэнерго»,

в присутствии:

14 января 2010 года и 18 февраля 2010 года

представителя заявителя по делу ООО «ПромФинанс» – адвоката <...> (доверенность от 04 сентября 2009 года б/н), представителей ответчика по делу ООО «Сарапултеплоэнерго» - юриста <...> (доверенность от 21.06.2009 г. б/н), заместителя главного инженера Шемякина Д.В. (доверенность от 12.01.2010 г.), представителя заинтересованного лица ОАО «Сарапульское дорожное предприятие»- ведущего инженера энергетика <...> (доверенность от 14.01.2010 №5),

в отсутствие представителя заинтересованного лица ООО «Гранит», надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства,

25 февраля 2010 года

представителей ответчика по делу ООО «Сарапултеплоэнерго» - юриста <...> (доверенность от 21.06.2009 г. б/н), заместителя главного инженера <...> (доверенность от 12.01.2010 г.),

представителя заинтересованного лица ОАО «Сарапульское дорожное предприятие»- ведущего инженера энергетика <...> (доверенность от 14.01.2010 №5),

в отсутствие представителя заинтересованного лица ООО «Гранит», представителя заявителя по делу ООО «ПромФинанс» надлежащим образом извещенных о месте и времени рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства,

установила:

В Удмуртское УФАС России 27 октября 2009 года поступило заявление ООО «ПромФинанс», зарегистрированное за №9073, о неправомерности действий ООО «Сарапултеплоэнерго», выразившихся в отказе от заключения договора теплоснабжения.

ООО «ПромФинанс» является собственником объектов недвижимости, расположенных по адресу: ул.Тракторная, 12, г.Сарапул, Удмуртская Республика. Объекты недвижимости приобретены у ООО «Гранит» 12 января 2009 года. Сделка

и переход права зарегистрированы Управлением Федеральной регистрационной службы по Удмуртской Республике 24 апреля 2009 года.

Между ООО «Гранит» и ООО «Сарапултеплоэнерго» с 01 января 2007 года был заключен договор № 218 поставки и транспортировки тепловой энергии на объекты недвижимости, расположенные по указанному выше адресу. Приложениями к данному договору явились акт разграничения балансовой принадлежности и расчеты количества подаваемой тепловой энергии.

В связи со сменой собственника ООО «ПромФинанс» письмом от 16 сентября 2009 года обратилось к ООО «Сарапултеплоэнерго» с просьбой о заключении договора на поставку тепловой энергии.

ООО «Сарапултеплоэнерго» 22 сентября 2009 года в адрес ООО «ПромФинанс» направлено письмо за №840/1-юр об отказе в оформлении договорных отношений и информация о расторжении договора с ООО «Гранит» в 2009 году в связи с заключением договора с ООО «Сарапульское дорожное предприятие».

Осуществление ООО «Сарапултеплоэнерго» деятельности по поставке и транспортировке тепловой энергии относится Федеральным законом от 17 августа 1995 года №147-ФЗ «О естественных монополиях»(далее Закон «О естественных монополиях») к деятельности субъектов естественной монополии (ст.4).

На основании ч.1 ст.8 Закона «О естественных монополиях» субъекты естественных монополий не вправе отказываться от заключения договора с отдельными потребителями на производство (реализацию) товаров, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с настоящим Федеральным законом, при наличии у субъекта естественной монополии возможности произвести (реализовать) такие товары.

На основании части 5 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим. Статьей 10 Закона «О защите конкуренции» установлен запрет на действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованный отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Ввиду наличия в действиях ООО «Сарапултеплоэнерго», выразившихся в отказе энергоснабжающей организации от заключения договора энергоснабжения, признаков злоупотребления доминирующим положением, результатом которого является или может являться ущемление интересов других лиц, то есть нарушения ч.1 ст.10 Закона «О защите конкуренции» Удмуртским УФАС России приказом от 03.12.2009 г. за №390 возбуждено дело № ММ 05-03/2009-49 и создана Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства. Определением от 03.12.2009 года данное дело назначено к рассмотрению на 14.01.2010 г. на 09 часов 30 минут.

Определением Комиссии Удмуртского УФАС России от 14 января 2010 года рассмотрение дела № ММ 05-03/2009-49 о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 18 февраля 2010 года на 09 часов 30 минут.

В ходе рассмотрения Комиссией Удмуртского УФАС России дела № ММ 05-03/2009-49 о нарушении антимонопольного законодательства 18 февраля 2010 года представитель заявителя ООО «ПромФинанс» <...> пояснил, что требования, заявленные в жалобе, направленной в Удмуртское УФАС России 27.10.2009 г., общество поддерживает в полном объеме. По существу дела представитель заявителя пояснил следующее. ООО «ПромФинанс» 12.01.2009 г. приобрело у ООО «Гранит» объекты недвижимости, расположенные по адресу: ул.Тракторная, 12, г.Сарапул. Функциональное назначение и технические характеристики объектов недвижимости не менялись. У ООО «Гранит» были договорные отношения, связанные с теплоснабжением, с ООО «Сарапултеплоэнерго». Осенью 2009 года ООО «ПромФинанс» обратилось к ООО «Сарапултеплоэнерго» с заявкой на заключение договора теплоснабжения, однако ответа не получило. Ранее представитель ООО «ПромФинанс» обращался к руководству ООО «Сарапултеплоэнерго» с аналогичным предложением, но со стороны ООО «Сарапултеплоэнерго» были высказаны требования о погашении задолженности ООО «Гранит» за поставленную тепловую энергию, подключение теплоснабжения ООО «ПромФинанс» зависит от полного погашения задолженности ООО «Гранит». После приобретения недвижимости до конца отопительного сезона 2008-2009 годов теплоснабжение объектов ООО «ПромФинанс» осуществлялось, требования оплаты задолженности со стороны ООО «Сарапултеплоэнерго» не выставлялись. Как оплачивалась тепловая энергия представитель пояснить не смог.

Представитель ответчика - ООО «Сарапултеплоэнерго» <...> пояснила, что со стороны ООО «ПромФинанс» в период отопительного сезона 2008-2009 годов не поступали заявки на заключение договора теплоснабжения, информация о смене собственника объектов, ранее принадлежавших ООО «Гранит», не поступала. ООО «Сарапултеплоэнерго» представило в Удмуртское УФАС России все документы, касающиеся рассматриваемого дела, в том числе и пояснительную записку главного инженера ООО «Сарапултеплоэнерго», в которой подробно изложены все события. Письменные пояснения ООО «Сарапултеплоэнерго» приобщены к материалам дела. На вопросы председателя и членов комиссии представитель ответчика в целом пояснила следующее. Договоры теплоснабжения ООО «Сарапултеплоэнерго» имеют типовую форму, датируются первым днем года, в течение которого действуют. Если договор заключается не с первого числа года, а позднее, то фактической датой договора следует считать дату поставленную в Акте разграничения балансовой принадлежности. Дата, проставленная в Акте разграничения балансовой принадлежности, в случае с ОАО «Сарапульское дорожное предприятие», является датой подключения. Расчет потребляемой тепловой энергии делается в любом случае на год. Тепловая энергия поставляется в адрес ОАО «Сарапульское дорожное предприятие» с октября 2009 года. Представленные в Удмуртское УФАС России бухгалтерские документы характеризуют деятельность ООО «Сарапултеплоэнерго» по обслуживанию котельной ОАО «Сарапульское дорожное предприятие» в с.Сигаево. ОАО «Сарапульское дорожное предприятие» не рассчитывается за тепловую энергию, поставляемую от котельной, расположенной по адресу: ул.Тракторная, 12, г.Сарапул, в адрес общества направлена претензия. Представитель ответчика пояснила, что ООО «Сарапултеплоэнерго» не имеет технической возможности осуществлять теплоснабжение ООО «ПромФинанс».

Представитель заинтересованного лица ОАО «Сарапульское дорожное предприятие» <...> пояснил, что общество на момент заседания комиссии не производит платежи ООО «Сарапултеплоэнерго» за потребленную тепловую энергию, является должником.

Представитель ответчика ООО «Сарапултеплоэнерго» <...> пояснил, что котельная была принята предприятием в 2005 году с реконструкцией и переводом на газ. Так же были приняты и наружные сети теплоснабжения, с присоединенными потребителями были заключены договоры теплоснабжения. Среди потребителей было и ООО «Гранит». ООО «ПромФинанс» вместе с заявкой не предоставил документы, необходимые для заключения договора теплоснабжения. ОАО «Сарапульское дорожное предприятие» подключено к сетям теплоснабжения в связи с прекращением теплоснабжения ООО «Гранит» и высвобождением тепловой мощности.

Комиссия, посоветовавшись, принимая во внимание необходимость предоставления сторонами дополнительной информации, объявила перерыв в заседании до 14 часов 30 минут 25 февраля 2010 года.

Комиссия Удмуртского УФАС России, рассмотрев представленные сторонами материалы и документы, выслушав пояснения представителей заявителя, ответчика, заинтересованных лиц, установила следующее:

ООО «ПромФинанс» является собственником следующих объектов недвижимости (объектов капитального строительства):

- гараж двухэтажный, общей площадью 907,2 кв.м., расположенный по адресу: УР, г.Сарапул, ул. Тракторная, 12 м.(кадастровый (или условный) номер <...> :30:000627:0001:9738/М);

- проходная одноэтажная, общей площадью 23,4 кв.м., расположенная по адресу: УР, г.Сарапул, ул. Тракторная, 12 п.(кадастровый (или условный) номер <...> :30:000627:0001:9738/П).

Объекты недвижимости приобретены ООО «ПромФинанс» у ООО «Гранит» 12 января 2009 года. Сделка и переход права зарегистрированы Управлением Федеральной регистрационной службы по Удмуртской Республике 24 апреля 2009 года, о чем сделаны записи регистрации в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним за №18-18-17/007/2009-765, №18-18-17/007/2009-766 и выданы Свидетельства о регистрации права 18 АА 821742, 18 АА 821743.

Между ООО «Гранит» и ООО «Сарапултеплоэнерго» с 01 января 2007 года был заключен договор № 218 поставки и транспортировки тепловой энергии на объекты недвижимости, переданные впоследствии ООО «ПромФинанс». Приложениями к данному договору явились акт разграничения балансовой принадлежности и расчеты количества подаваемой тепловой энергии.

В связи со сменой собственника ООО «ПромФинанс» письмом от 16 сентября 2009 года обратилось к ООО «Сарапултеплоэнерго» с просьбой о заключении договора на поставку тепловой энергии.

ООО «Сарапултеплоэнерго» 22 сентября 2009 года в адрес ООО «ПромФинанс» направлено письмо за №840/1-юр об отказе в оформлении договорных отношений. Причинами отказа были названы отсутствие заявления ООО «ПромФинанс» на выдачу технических условий на подключение к тепловой сети, непредставление информации о праве собственности на объекты недвижимости и информации о расторжении договора с ООО «Гранит» в 2009 году в связи с заключением договора с ООО «Сарапульское дорожное предприятие».

07.12.2009 года ООО «ПромФинанс» повторно обратилось с заявкой о заключении договора теплоснабжения к ООО «Сарапултеплоэнерго» (вх.№875 от 07.12.2009 г.). Письмом от 11.01.2010 года за №17/1 ООО «Сарапултеплоэнерго» отказало ООО «ПромФинанс» в заключении договора теплоснабжения по причине отсутствия присоединенной сети и технической возможности присоединения.

Из пояснительной записки главного инженера ООО «Сарапултеплоэнерго» и представленных ответчиком документов следует, что муниципальная отопительная котельная, расположенная по адресу: город Сарапул, ул. Тракторная, 12к была переведена на использование природного газа в качестве топлива в результате реконструкции в ноябре 2005 года, а с 01.12.2005г. передана в аренду ООО «Сарапултеплоэнерго». Договор аренды котельной заключен между Администрацией муниципального образования «город Сарапул» и ООО «Сарапултеплоэнерго» сроком на 15 лет. Тепловая нагрузка котельной предусматривала передачу тепловой энергии для оказания коммунальных услуг отопления ООО «Гранит». Договоры теплоснабжения с потребителями, получающими тепловую энергию от котельной, расположенной по адресу: город Сарапул, ул.Тракторная, 12к, заключены ООО «Сарапултеплоэнерго» с 01.01.2007 года.

Проект реконструкции котельной предусматривал установку котла, производящего тепловую энергию для нужд отопления производственной базы ОАО «Сарапульское дорожное предприятие» (далее - ОАО «Сарапульское ДП»). Во время реконструкции руководство ОАО «Сарапульское ДП» не выразило желания подключать свою производственную базу к системе централизованного отопления. Такая необходимость возникла у ОАО «Сарапульское ДП» в 2008 году. Письмом от 03.10.2008 года №493 ОАО «Сарапульское ДП» обратилось в адрес ООО «Сарапултеплоэнерго» с заявкой на выдачу технических условий подключения к централизованной системе отопления. ООО «Сарапултеплоэнерго» выдало ОАО «Сарапульское ДП» 13.10.2008 технические условия №19/116-08 и № 19/116-08П на подключение к сетям теплоснабжения производственной базы. Технические условия предусматривали строительство тепловой сети и установку дополнительного котла. Проектная документация на подключение была разработана силами ОАО «Сарапульское ДП», строительство тепловой сети осуществлялось силами ООО «Сарапултеплоэнерго». Разрешение за №10 на ввод тепловой сети в эксплуатацию было получено ООО «Сарапултеплоэнерго» в Администрации МО «город Сарапул» 12 марта 2009 года. Тепловая сеть в отопительный период 2008-2009 годов не использовалась.

Ответчик представил в Удмуртское УФАС России уведомление от 22.05.2009 года №492/1 о расторжении договора на поставку тепловой энергии №218 от 01.01.2007 года с 07.06.2009 года, направленное в адрес ООО «Гранит» (чек оплаты отправки почтовой корреспонденции от 22.05.2009 г.). Сведений о получении данного документа ООО «Гранит», возврате уведомления отправителю Удмуртскому УФАС не предоставлено.

Главный инженер ООО «Сарапултеплоэнерго» <...> в пояснительной записке сообщает об отключении зданий ООО «Гранит» от тепловых сетей ООО «Сарапултеплоэнерго» после 22.05.2009 года путем установки заглушек на трубопроводах в теплофикационных камерах в месте присоединения сетей потребителя.

ОАО «Сарапульское ДП» представило в Удмуртское УФАС России копию заявки от 08.09.2009 года б/н на заключение договора теплоснабжения, направленную в

адрес ООО «Сарапултеплоэнерго» (вх.№614 от 08.09.2009 г.). Заявка предусматривала заключение договора с 01.10.2009 года. Кроме того ОАО «Сарапульское ДП» представило договор поставки и транспортировки тепловой энергии от 01 января 2009 года № 295, заключенный с ООО «Сарапултеплоэнерго». Приложения к договору: Акт раздела балансовой принадлежности, ответственности сторон по эксплуатации тепловых сетей отопления между ООО «Сарапултеплоэнерго» и ОАО «Сарапульское ДП»; Акт перевода тепловых нагрузок подписаны сторонами 01 октября 2009 года.

Исследовав данные обстоятельства, и представленные лицами, участвующими в деле, документы и пояснения, Комиссия Удмуртского УФАС России пришла к следующим выводам.

ООО «Сарапултеплоэнерго» осуществляет деятельность в сфере оказания услуг по передаче тепловой энергии в географических границах города Сарапула Удмуртской Республики.

Осуществление ООО «Сарапултеплоэнерго» деятельности в сфере оказания услуг по передаче тепловой энергии относится Федеральным законом №147-ФЗ от 17 августа 1995 года «О естественных монополиях» к деятельности субъектов естественной монополии (ст.4).

Деятельность субъекта естественной монополии в сфере оказания услуг по передаче тепловой энергии регулируется не только антимонопольным законодательством, но и гражданским законодательством Российской Федерации.

Отношения, связанным с энергоснабжением, регулируются параграфом 6 главы 30 «Купля-продажа» Гражданского кодекса Российской Федерации. При этом предусмотрено, что положения параграфа 6 «Энергоснабжение» на основании ст.548 Гражданского кодекса Российской Федерации применяются и к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть. Статьей 539 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что 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.

Заключенный между ООО «Гранит» и ООО «Сарапултеплоэнерго» с 01 января 2007 года договор № 218 поставки и транспортировки тепловой энергии на объекты недвижимости, расположенные по адресу: ул.Тракторная, 12, г.Сарапул, подтверждает наличие на объектах недвижимости, принадлежащих ООО «Гранит», отвечающих установленным техническим требованиям энергопринимающих устройств, присоединенных к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования для осуществления передачи тепловой энергии. Приложением к данному договору является Акт раздела границ балансовой принадлежности, ответственности сторон по эксплуатации тепловых сетей системы отопления между ООО «Сарапултеплоэнерго» и ООО «Гранит», который также подтверждает наличие присоединенной сети теплоснабжения и факт подключения к данной сети объектов ООО «Гранит», выполнение подачи ресурсов. Подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения осуществляется на основании «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», утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 г. №83.

Правила предусматривают подключение объекта капитального строительства на основании договора подключения. Договор подключения к сетям инженерно-технического обеспечения является публичным и относится к категории договоров подряда. Порядок заключения, изменения и исполнения договора о подключении строящегося, реконструируемого или построенного, но не подключенного здания, строения, сооружения или иного объекта капитального строительства к входящим в систему коммунальной инфраструктуры сетям инженерно-технического обеспечения, включающим теплоснабжение, регламентируется «Правилами заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры», утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 09.06.2007 г. №360 которые содержат обязательные условия договора подключения. Лицами, участвующими в деле, не представлены копии договора подключения к сетям инженерно-технического обеспечения, оформленного в письменном виде. Однако, акт раздела границ балансовой принадлежности, ответственности сторон по эксплуатации тепловых сетей системы отопления между ООО «Сарапултеплоэнерго» и ООО «Гранит», подтверждает фактическое исполнение обязательных условий договора подключения, предусмотренных Правилами подключения и исполнении данного договора, создании присоединенной сети, исполнении сторонами технических условий подключения (присоединения).

При выдаче технических условий теплоснабжающая организация, на основании утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 г. №83 «Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения», определяет существование технической возможности подключения объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, а именно:

наличие резерва пропускной способности сетей, обеспечивающего передачу необходимого объема ресурса;

наличие резерва мощности по производству соответствующего ресурса.

Исполнение условий договора подключения предполагает наличие технической возможности подачи тепловой энергии на объекты капитального строительства, принадлежащие ООО «Гранит» (впоследствии переданные по договору купли-продажи ООО «ПромФинанс»). Утверждение ООО «Сарапултеплоэнерго» об отсутствии технической возможности заключения договора на поставку тепловой энергии с ООО «ПромФинанс» не основано на Законе, противоречит обстоятельствам, установленным при рассмотрении дела. Обеспечение подключения объектов к сетям инженерно-технического обеспечения ресурсами, является результатом исполнения договора подключения и непременным условием заключения договора энергоснабжения. Таким образом, деятельность в сфере оказания услуг по передаче тепловой энергии невозможна без заключения и исполнения договора подключения к сетям инженерно-технического обеспечения ресурсами, заключения договора энергоснабжения. Изменение и расторжение договора энергоснабжения регламентируется ст.546 Гражданского кодекса Российской Федерации которая предусматривает следующие положения: Абз.2 ч.1 «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.

2. Перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии допускаются по соглашению сторон, за исключением случаев, когда удостоверенное органом государственного энергетического надзора неудовлетворительное состояние энергетических установок абонента угрожает аварией или создает угрозу жизни и безопасности граждан. О перерыве в подаче, прекращении или об ограничении подачи энергии энергоснабжающая организация должна предупредить абонента. 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.

3. 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.»

Статья 523 Гражданского кодекса Российской Федерации регламентирует порядок одностороннего отказа от исполнения договора поставки.

1. Односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450).

2. Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях: поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок; неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

3. Нарушение договора поставки покупателем предполагается существенным в случаях: неоднократного нарушения сроков оплаты товаров; неоднократной невыборки товаров.

4. Договор поставки считается измененным или расторгнутым с момента получения одной стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если иной срок расторжения или изменения договора не предусмотрен в уведомлении либо не определен соглашением сторон.»

Каждая из указанных статей предусматривает ограничение или прекращение поставки ресурса в связи с существенным нарушением договора со стороны потребителя, связанным с неоднократным нарушением сроков оплаты предоставляемого ресурса. Данный довод приводит и ООО «Сарапултеплоэнерго» в обоснование прекращения подачи тепловой энергии в адрес ООО «Гранит». Указанный довод ответчика не является состоятельным по следующим основаниям.

ООО «Сарапултеплоэнерго» не представило на заседания Комиссии Удмуртского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства доказательств о наличии задолженности ООО «Гранит» за потребленную тепловую энергию.

Договор от 01 января 2007 года № 218 поставки и транспортировки тепловой энергии предусматривает определенный порядок оплаты поставленной тепловой энергии. Пункт 3.1.6. указанного договора предусматривает право поставщика энергии ежемесячно составлять и подписывать акт поданной тепловой энергии

потребителю в порядке, установленном договором.

Пункт 5.3. договора предусматривает составление по окончании каждого месяца уполномоченными представителями сторон договора акта приема-передачи тепловой энергии и теплоносителя. Указанный акт является основанием для проведения денежных расчетов. Одновременно с актом поставщик оформляет счет фактуру.

Согласно п.5.4. договора Акт приема-передачи тепловой энергии и теплоносителя составляется Поставщиком и передается для подписания Потребителю, который в течении трех рабочих дней обязан подписать акт или сообщить о наличии разногласий.

Акты приема-передачи тепловой энергии и счета-фактуры, представленные в адрес ООО «Гранит» и не имеющие подтверждения об оплате ООО «Сарапултеплоэнерго», Комиссии Удмуртского УФАС России не представлены. Таким образом, Комиссия Удмуртского УФАС России не располагает сведениями о формировании задолженности ООО «Гранит» за поставленную теплоэнергию перед ООО «Сарапултеплоэнерго» в предусмотренном договором и законом порядке.

Комиссией установлено, что в отношении заинтересованного лица по делу - ОАО «Сарапульское ДП», ООО «Сарапултеплоэнерго» очередные платежи и задолженности просрочки платежа более двух раз подряд не взыскиваются, но ресурс поставляется. Данными действиями ООО «Сарапултеплоэнерго» подчеркивает свою избирательность в принятии решения о расторжении договора на поставку тепловой энергии в отношении абонентов, что является основанием для создания невыгодных условий для некоторых, избираемых по воле субъекта естественной монополии, абонентов.

В результате действий ООО «Сарапултеплоэнерго», заключающихся в пренебрежении исполнением положений договора по поставке тепловой энергии, регулирующих порядок учета тепловой энергии и расчетов за ее потребление, аккумулируется задолженность абонентов, позволяющая, в соответствии с законодательством, проводить процедуру расторжения договора в одностороннем порядке по инициативе поставщика, тем самым влиять на принятие абонентом невыгодных для него решений при ведении хозяйственной деятельности. Такими действиями ООО «Сарапултеплоэнерго» создаются условия для злоупотребления обществом, как субъектом естественной монополии, своим доминирующим положением на рынке по оказанию услуг по передаче тепловой энергии.

ООО «Сарапултеплоэнерго» не производит действий по взысканию задолженности по оплате с ООО «Гранит». ИФНС по Ленинскому району города Ижевска письмом от 16.01.2010 года №1723 в Удмуртское УФАС России направлена выписка из Единого государственного реестра юридических лиц в отношении ООО «Гранит», согласно которой 13.01.2010 г. в ЕГРЮЛ внесены сведения о принятии судом решения о признании юридического лица ООО «Гранит» банкротом, открытии конкурсного производства. ООО «Сарапултеплоэнерго» не представило Удмуртскому УФАС России сведений о включении предприятия в реестр кредиторов ООО «Гранит». Процедура ограничения и прекращения подачи ресурса поставщиком предусматривает соответствующее предупреждение потребителя.

Одностороннее расторжение договора энергоснабжения со стороны снабжающей организации возможно в случае существенного нарушения

договора со стороны потребителя, при этом договор энергоснабжения (поставки энергоресурса) считается расторгнутым с момента получения потребителем уведомления (ст. 546, 523 Гражданского кодекса Российской Федерации).

ООО «Сарапултеплоэнерго» представило в Удмуртское УФАС России сведения о направлении ООО «Гранит» уведомления от 22.05.2009 г. о расторжении договора на поставку тепловой энергии от 01.01.2007 г. №218 с 07 июня 2009 года. Почтовый чек №3529130 от 22.05.2009 г. свидетельствует о направлении корреспонденции для ООО «Гранит» в почтовое отделение города Ижевска. Сведения о получении ООО «Гранит» данного уведомления отсутствуют. ООО «Сарапултеплоэнерго» имело возможность вручить уведомление ООО «Гранит» о расторжении договора по месту нахождения объектов недвижимости (капитального строительства), в отношении которых заключен договор на поставку тепловой энергии. В данном случае ООО «Сарапултеплоэнерго» могло получить и информацию о смене собственника данных объектов недвижимости. Таким образом, порядок одностороннего расторжения договора, предусмотренный Гражданским кодексом Российской Федерации, со стороны ООО «Сарапултеплоэнерго» не соблюден. В связи с нарушением ООО «Сарапултеплоэнерго» порядка одностороннего расторжения договора на поставку тепловой энергии, договор от 01.01.2007 г. №218 следует признать действующим до заключения договора с новым собственником. После совершения сделки купли-продажи объектов недвижимости между ООО «Гранит» и ООО «ПромФинанс», последнее обратилось к ООО «Сарапултеплоэнерго» с заявкой о заключении договора на поставку тепловой энергии 16 сентября 2009 года, тем самым поставив ООО «Сарапултеплоэнерго» в известность о смене собственника. Однако, письмами от 22.09.2009 г. за № 840/1-юр, от 11.01.2010 №17/1 ООО «Сарапултеплоэнерго» отказало ООО «ПромФинанс» в заключении договора на поставку тепловой энергии в связи с отсутствием присоединения и технической возможности из-за передачи мощности котельной иному потребителю.

Положения Гражданского кодекса в отношении расторжения договора энергоснабжения не содержат возможности ликвидации при этом подключения потребителя к присоединенной сети инженерно-технического обеспечения ресурсами. Статья 546 ГК Российской Федерации предусматривает в качестве последствий расторжения договора, в результате нарушения абонентом обязательств по оплате, прекращение подачи ресурса.

Договор на поставку тепловой энергии от 01.01.2007 года №218 также не содержит положений в отношении подключения объектов недвижимости к присоединенным сетям инженерно-технического обеспечения ресурсами.

Факты, подтверждающие наличие технологического присоединения к сетям инженерно-технического обеспечения тепловой энергией и технической возможности поставки тепловой энергии на объекты капитального строительства ООО «ПромФинанс», Комиссией Удмуртского УФАС России подтверждены. Факты ликвидации, реконструкции, изменения объектов капитального строительства ООО «ПромФинанс», ликвидации присоединенных сетей инженерно-технического обеспечения тепловой энергией не нашли подтверждения, их существование отвергается сторонами, участвующими в деле.

Законодательством Российской Федерации не предусмотрено право энергоснабжающей организации на передачу мощности по производству соответствующего ресурса иному потребителю при расторжении договора энергоснабжения и прекращении подачи ресурса в случае наличия технологического подключения (присоединения) объектов капитального

строительства абонента, договор с которым расторгнут.

Регулирование правовых отношений в сфере оказания услуг по передаче тепловой энергии осуществляется на основании актов административно-правового регулирования, поэтому порядок регулирования этих отношений не предусматривает свободы хозяйствующего субъекта по перераспределению мощности по производству соответствующего ресурса, если порядок такого перераспределения в сфере деятельности субъекта законодательно не предусмотрен, так как в сфере административно - правового регулирования действует принцип «разрешено только то, что прямо предусмотрено законом». Наиболее существенной особенностью административно-правового регулирования является то, что оно осуществляется методом, основанном на юридическом неравенстве сторон управленческих отношений. Это может проявляться в том, что субъект юридически властного полномочия (Правительство Российской Федерации) вправе в одностороннем порядке выбирать в пределах своей компетенции вариант поведения другой стороны (хозяйствующего субъекта, осуществляющего деятельность в сфере оказания услуг по передаче тепловой энергии), принимать, как правило, обязательные для нее решения, а также обеспечивать и контролировать их исполнение, применять предусмотренные законодательством принудительные меры за их неисполнение.

Властной сущностью публичного управления предопределяется то, что административно-правовое регулирование осуществляется, как правило, императивными нормами, а усмотрение сторон допускается лишь в установленных ими пределах или случаях (Источник: Алехин А.П., Кармолицкий А.А. Административное право России. Учебник для юридических вузов и факультетов. М., 2006. С.17-18).

Следовательно, ООО «Сарапултеплоэнерго» неправомерно признало высвобождение мощности котельной, предназначенной для осуществления поставки тепловой энергии для отопления объектов недвижимости, расположенных по адресу: ул.Тракторная, 12, г.Сарапул, принадлежащих ООО «ПромФинанс», и перераспределило ее на нужды отопления иного абонента ОАО «Сарапульское ДП».

Неправомерность данных действий ООО «Сарапултеплоэнерго» подтверждается «Правилами определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения», утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 г. №83, в соответствии с которыми:

«В случае обращения правообладателя земельного участка, который намерен осуществить реконструкцию объекта капитального строительства или подключение построенного объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, если технические условия на его подключение отсутствовали либо истек срок их действия, или в случае обращения органа местного самоуправления в целях получения информации о земельных участках, находящихся в границах застроенных территорий, организация, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, определяет технические условия: на основе анализа резерва мощностей по производству соответствующих ресурсов и пропускной способности сетей инженерно-технического обеспечения, а в точках взаимного присоединения - совместно с организациями, осуществляющими эксплуатацию технологически связанных сетей инженерно-технического обеспечения с учетом указанного анализа; с учетом оценки альтернативных вариантов подключения объектов

капитального строительства к существующим сетям инженерно-технического обеспечения; с учетом принятых такой организацией в соответствии с ранее выданными техническими условиями обязательств по обеспечению подключения объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения.

Возможность подключения объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения существует:

при наличии резерва пропускной способности сетей, обеспечивающего передачу необходимого объема ресурса;

при наличии резерва мощности по производству соответствующего ресурса»(п.п.12, 13).

Пояснительная записка главного инженера ООО «Сарапултеплоэнерго» <...> содержит сведения о проекте реконструкции котельной, который предусматривал подключение объектов ОАО «Сарапульское ДП» с увеличением мощности котельной ООО «Сарапултеплоэнерго», при этом учитывалось потребление ресурсов и других потребителей, в том числе объектов капитального строительства ООО «Гранит» (позднее переданных ООО «ПромФинанс»). Изменение технических условий подключения ОАО «Сарапульское ДП» и заключение договора на поставку тепловой энергии произведено ООО «Сарапултеплоэнерго» в нарушение Правил подключения без учета принятых в соответствии с ранее выданными техническими условиями обязательств по обеспечению подключения объектов капитального строительства ООО «Гранит» (переданных ООО «ПромФинанс») к сетям инженерно-технического обеспечения.

На основании вышеизложенного, доводы ООО «Сарапултеплоэнерго», изложенные в письмах от 22.09.2009 г. за № 840/1-юр, от 11.01.2010 №17/1 об отказе в заключении договора на поставку тепловой энергии с ООО «ПромФинанс», в письменных пояснениях и на заседаниях Комиссии Удмуртского УФАС России, об отсутствии технической возможности теплоснабжения объектов недвижимости, принадлежащих ООО «ПромФинанс»:

- гараж двухэтажный, общей площадью 907,2 кв.м., расположенный по адресу: УР, г.Сарапул, ул. Тракторная, 12 м.(кадастровый (или условный) номер <...> :30:000627:0001:9738/М);

- проходная одноэтажная, общей площадью 23,4 кв.м., расположенная по адресу: УР, г.Сарапул, ул. Тракторная, 12 п.(кадастровый (или условный) номер <...> :30:000627:0001:9738/П), несостоятельны.

Факт наличия подключения данных объектов нашел свое подтверждение, перераспределение мощности котельной противоречит действующему законодательству.

Кроме того, ООО «Сарапултеплоэнерго» письмом от 22.09.2009 г. №840/1-юр вводило ООО «ПромФинанс» в заблуждение относительно передачи мощности, предназначенной для производства тепловой энергии для отопления объектов капитального строительства ООО «ПромФинанс», ОАО «Сарапульское ДП», чем ущемляло право ООО «ПромФинанс» на заключение договора на передачу тепловой энергии. Акт раздела границ балансовой принадлежности, ответственности сторон по эксплуатации тепловых сетей отопления и Акт перевода тепловых нагрузок между ООО «Сарапултеплоэнерго» и ОАО «Сарапульское ДП» подписаны 01 октября 2009 года. Таким образом, условия Правил заключения и исполнения публичного договора на подключение к сетям инженерно-технического обеспечения, Правил подключения в отношении объектов капитального

строительства ОАО «Сарапульское ДП» ООО «Сарапултеплоэнерго» (на момент обращения 16 сентября 2009 года ООО «Промфинанс» с заявкой на заключение договора энергоснабжения), не выполнены, подключение отсутствовало, передачи мощности не произошло.

Прекращение ООО «Сарапултеплоэнерго» подачи тепловой энергии по договору от 01.01.2007 г. №218, отказ от заключения договора теплоснабжения при смене собственника объекта капитального строительства, введение ООО «Промфинанс» в заблуждение относительно возможности производства и передачи ресурса при оказании услуг по передаче тепловой энергии, привело к ограничению хозяйственной деятельности ООО «Промфинанс», исключило возможность пользования по назначению принадлежащими обществу объектами недвижимости (капитального строительства) в течение отопительного сезона, тем самым ущемив права ООО «Промфинанс». На основании части 5 статьи 5 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим.

На основании ч.1 ст.8 Федерального закона «О естественных монополиях» субъекты естественных монополий не вправе отказываться от заключения договора с отдельными потребителями на производство (реализацию) товаров, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с настоящим Федеральным законом, при наличии у субъекта естественной монополии возможности произвести (реализовать) такие товары.

Статьей 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Действия занимающего доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче тепловой энергии в границах города Сарапула Удмуртской Республики субъекта естественной монополии-ООО «Сарапултеплоэнерго» в отношении ООО «Промфинанс», выразившиеся в отказе от заключения публичного договора энергоснабжения при наличии возможности поставки энергии являются нарушением положений ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно ущемление интересов ООО «Промфинанс».

Заявление ООО «Промфинанс», поступившее в Удмуртское УФАС России 27 октября 2009 года, зарегистрированное за №9073, о неправомочности действий ООО «Сарапултеплоэнерго», выразившихся в отказе от заключения договора теплоснабжения, содержит ходатайство о заключении ООО «Сарапулэнерго» с ООО «Промфинанс» договора о поставке тепловой энергии для отопления объектов недвижимости. В заседании Комиссии представитель заявителя требования ООО «Промфинанс» поддержал в полном объеме.

Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о необходимости удовлетворения заявленного ходатайства. На основании вышеизложенного Комиссия Удмуртского УФАС России, руководствуясь частями 1 – 4 статьи 41, статьями 10, 23, 39, 48, 49 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Сарапултеплоэнерго» нарушившим ч.1 ст.10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции», в части ущемления интересов ООО «ПромФинанс», выразившихся в злоупотреблении доминирующим положением при осуществлении деятельности в сфере оказания услуг по передаче тепловой энергии и отказе от заключения публичного договора энергоснабжения при наличии возможности поставки тепловой энергии.

2. Выдать ООО «Сарапултеплоэнерго» предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением и заключении договора на передачу тепловой энергии.

3. Передать материалы дела в отношении ООО «Сарапултеплоэнерго» уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст.14.31 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации.

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии