

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01-(06-08)-10-14
Новосибирск

г.

Резолютивная часть решения объявлена 19.03.2014г.

Решение изготовлено в полном объеме 02.04.2014г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Князькова С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

Макарцова А.Н. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

в присутствии:

«...»

рассмотрев дело 02-01-(06-08)-10-14 от 06.03.2014 г. по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Электроагрегат» (почтовый адрес: 630015, г.Новосибирск-15, ул. Планетная, 30, ИНН 5401103595) части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление ОАО «Мегафон» (вх. № 9063 от 07.11.2013 г.) на действия ОАО «Электроагрегат», в котором сообщается следующее.

Сибирский филиал ОАО «Мегафон» является федеральным оператором связи, предоставляющим услуги на территории Сибирского федерального округа. Кроме того, ОАО «Мегафон» предоставляет услуги шифрованной связи Полномочному представителю президента РФ в СФО, органам власти и управления Новосибирской области, органам МВД, ФАПСИ, ФСО, ФСБ, МЧС России. Обеспечивает наличие защищенной сотовой связи маршрутов следования охраняемых ФСО России лиц во время их визитов на территорию СФО. Предоставляет магистральные каналы связи и ряд телекоммуникационного оборудования ФАПСИ РФ, обеспечивает выполнение мобилизационного задания установленного оператору связи постановлением правительства Российской Федерации от 29.11.201 № 985-30 «О мерах по обеспечению ввода в действие мобилизационного плана вооруженных сил РФ МП-10» (формируется команда № 66364 – группа конфиденциальной сотовой связи с местом формирования г. Новосибирск).

В целях обеспечения деятельности по оказанию услуг связи ОАО «Мегафон» с

01.01.2011 арендует площади здания, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Планетная, 30, блок «Г», по договору аренды нежилого помещения № 3200213063 от 01.01.2011 (далее – Договор). Арендодателями по данному договору аренды выступают ОАО «Электроагрегат», ЗАО НПО «Электропривод» и ЗАО «Новоград Истейт».

Несмотря на начало отопительного сезона, ОАО «Электроагрегат», ЗАО НПО «Электропривод» и ЗАО «Новоград Истейт» не исполняют своих обязательств по договору аренды, теплоснабжение арендуемых помещений не производится.

Ситуация по неоказанию коммунальных услуг носит длящийся характер. В 2012 году ОАО «Мегафон» было вынуждено заключить договоры на оказание коммунальных услуг с ОАО «Электроагрегат» и платить за теплоснабжение дополнительно, несмотря на то, что стоимость коммунальных услуг включена в арендную плату по договору аренды, так как ЗАО НПО «Электропривод» и ЗАО «НОВОГРАД ИСТЕЙТ» коммунальные услуги не предоставляли. ОАО «Мегафон» приняло решение нести дополнительные издержки в части оплаты коммунальных услуг исключительно в целях сохранения нормальных условий труда сотрудников и обеспечения непрерывного предоставления услуг связи.

Между собственниками помещения по адресу: ул. Планетная, 30 продолжается конфликт по оспариванию сделки купли-продажи данного здания, несколько дел рассматриваются в судах. ОАО «Мегафон» является «заложником» данного конфликта между собственниками, так как отсутствие между ними взаимодействия влечет неоказание ОАО «Мегафон» услуг, в том числе по теплоснабжению.

В 2013 году ситуация с теплоснабжением усложнилась, так как ЗАО НПО «Электропривод» и ЗАО «НОВОГРАД ИСТЕЙТ» являясь основными арендодателями услуги по теплоснабжению не представляют, мотивируя это отсутствием возможности, а именно уклонением со стороны ОАО «Электроагрегат» в передаче мощностей для оказания услуг по теплоснабжению.

ОАО «Электроагрегат» являясь, по сути, монополистом по предоставлению услуг по теплоснабжению помещений в здании, предоставлять услуги отказывается, даже за дополнительную оплату.

14.10.2013 ОАО «МегаФон» с привлечением аккредитованной организации-исполнителя были проведены замеры температуры воздуха в помещениях, предоставленных Арендодателями по Договору. Выявленные показатели температуры в помещениях составили не более 16 градусов, что ниже не только оптимальных, но и допустимых величин, установленных СанПиН.

ОАО «МегаФон» считает данную ситуацию недопустимой. Отсутствие теплоснабжения в арендуемом помещении может повлечь за собой размораживание системы отопления, причинение ущерба арендуемым помещениям, невозможность продолжения работы персонала в здании в связи с температурой не соответствующей нормам охраны труда.

ОАО «МегаФон» со своей стороны принимает все меры для урегулирования ситуации с теплоснабжением помещений и продолжения работы сотрудников компании, но учитывая сложившееся положение дел, отсутствие персонала на своих рабочих местах может привести к несвоевременному реагированию на

аварийные ситуации на сети связи ОАО «МегаФон» и как следствие, может повлечь за собой перерыв в оказании услуг связи.

В Новосибирское УФАС России поступило заявление ЗАО НПО «Электропривод» и ЗАО «НОВОГРАД ИСТЕЙТ» (вх. № 9487 от 20.11.2013 г.) на действия ОАО «Электроагрегат», в котором сообщается следующее.

ЗАО НПО «Электропривод» и ЗАО «НОВОГРАД ИСТЕЙТ» являются собственниками нежилых помещений, расположенных в доме № 30 по ул. Планетная в Дзержинском районе г. Новосибирска, общей площадью 95 кв. м., 3369,9 кв. м. и 3415,2 кв. м. соответственно, что подтверждается свидетельствами о государственной регистрации прав.

Помещения расположены на втором – девятом этажах здания, в том числе Центрального теплового пункта (ЦТП), к которому технологически присоединены помещения заявителей.

Помещения, принадлежащие заявителям, приобретены на основании договоров купли-продажи недвижимого имущества № 5 и № 6 от 12.07.2012 г.

Условиями договоров предусматривается передача мощностей (лимитов) в следующих объемах.

ЗАО НПО «Электропривод»: тепловая энергия – 0,2912 Гкал/час; электрическая энергия – 208 кВт; водоснабжение и прием стоков – 363,7 куб/мес; вывоз ТБО – 35 куб/мес.

ЗАО «НОВОГРАД ИСТЕЙТ»: тепловая энергия – 0,3217 Гкал/час; электрическая энергия – 220,9 кВт; водоснабжение и прием стоков – 386,2 куб/мес; вывоз ТБО – 35 куб/мес.

Помещения обременены правом аренды ОАО «МегаФон» на основании договора аренды нежилых помещений от 01.01.2011 № 3200213063.

Снабжение здания по ул. Планетная, 30 тепловой энергией осуществляется на основании договора на подачу и потребление тепловой энергии в горячей воде № 48 от 09.09.2004 г., заключенного между ОАО «Электроагрегат» (абонент) и ОАО «СибЭко» (ранее ОАО «Новосибирскэнерго») (теплоснабжающая организация) (далее – договор теплоснабжения).

Как сообщается в письме ОАО «Новосибирскгортеплоэнерго» от 08.11.2012 № 01/3475, поставщиком тепловой энергии в корпус «Г» по ул. Планетная, 30 является ОАО «Электроагрегат». Транспорт тепловой энергии осуществляется по основному и резервному вводу через сети ОАО «Электроагрегат».

В соответствии с договором теплоснабжения девятиэтажное здание по ул. Планетная, 30 входит в перечень объектов и тепловых нагрузок абонента, подключенных к тепловым сетям теплоснабжающей организации.

Для снабжения всего здания тепловой энергией выделена тепловая нагрузка 37465,9 Гкал в год для всех потребителей, с максимумом тепловой нагрузки 13,402 Гкал/ч (в том числе отопление 9,62 Гкал/ч, вентиляция – 3,782 Гкал/ч).

Теплоснабжение блока 2 «Г», в котором расположены помещения заявителей, запитаны от ИТП-23 (приложение № 2-21 к договору).

Иного источника получения данных ресурсов (тепловой энергии) у заявителей нет.

Заявитель полагает, что ОАО «Электроагрегат» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче тепловой энергии и теплоносителя в границах расположения тепловых сетей общества по ул. Планетная, 30, в соответствии с ч. 5 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

13.08.2012г. заявители направили в адрес ОАО «Электроагрегат» письма, в соответствии с которыми предложили заключить субабонентские договоры, подписать акты разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон за содержание теплосетей.

Письмом от 31.08.2012. № Т 116 ОАО «Электроагрегат» сообщило заявителям, что у ОАО «Электроагрегат» отсутствуют обязательства в части передачи запрашиваемых мощностей.

Письмом от 15.10.2012. № Т143 ОАО «Электроагрегат» сообщило ОАО «Мегафон» о наличии у Общества обязательств по обеспечению коммунальными услугами в отношении принадлежащих ему помещений. В отношении остальных помещений, в том числе находящихся в аренде ОАО «Мегафон», Общество выразило готовность предоставления коммунальных услуг под условием возмещения ему затрат в размере 492 364,7 т.р. в месяц в период с 15.10.2012 г. по 15.10.2013г.

Учитывая изложенное и переход прав на мощности (лимиты), заявители приняли решение о заключении отдельного договора теплоснабжения с поставщиком тепловой энергии ОАО «СИБЭКО», для чего обратились к теплоснабжающей организации о выдаче технологических условий для подключения (письмо ЗАО «НОВОГРАД ИСТЕЙТ» от 16.11.2012.№11, письмо ЗАО НПО «Электропривод» от 16.11.2012. № 23).

В то же время ОАО «Электроагрегат» письмом от 14.11.2012. № 97-355 сообщило заявителям о возможности прекращения оказания коммунальных услуг.

Письмом от 09.01.2013. № 97-Т ОАО «Электроагрегат» сообщило о необходимости оформления документов по теплоснабжению в ОАО «СИБЭКО».

Письмом от 04.03.2013. заявители сообщили ОАО «Электроагрегат» о необходимости переоформления мощности по теплоснабжению (п. 2 письма).

ОАО «Электроагрегат» не ответило заявителям на данное письмо.

С начала отопительного сезона 2013-2014 гг. ОАО «Электроагрегат» без согласия заявителей было полностью прекращено теплоснабжение помещений со 2 по 9 этажи здания путем перекрытия установленных на 1 этаже запорно-регулирующих устройств, позволяющих самовольно включать и выключать отопление 2-9 этажей здания.

Данные действия нарушают права заявителей на получение услуг по теплоснабжению в административном здании.

Действия ОАО «Электроагрегат» по перекрытию тепловых сетей являются ничем иным, как злоупотреблением правом, исключительно с намерением причинить вред интересам заявителей в сфере предпринимательской деятельности (ст. 10 ГК РФ, ст. 10 Закона «О защите конкуренции»).

Арендатор помещений ОАО «Мегафон» неоднократно обращался к заявителям, к ОАО «Электроагрегат» о необходимости обеспечения теплоснабжения помещений (письмо от 08.10.2013., от 09.10.2013, 12.10.2013)

Протоколом №1493/2-13М измерений оценки микроклимата от 14.10.2013г., составленным Испытательной лабораторией ООО «Центр промышленной безопасности и охраны труда строительства», зафиксировано несоответствие температурных значений требованиям СанПиН 2.2.3.548-96.

Изложенные обстоятельства послужили основанием для обращения ОАО «Мегафон» в Прокуратуру Дзержинского района г. Новосибирска (письмо от 17.10.2013).

Таким образом, ОАО «Электроагрегат» нарушает ч. 1 ст. 10 Закона «О защите конкуренции» посредством препятствования в период с 18.10.2013. (начало отопительного сезона в г. Новосибирске) по настоящее время передаче тепловой энергии и теплоносителя собственникам второго – девятого этажей здания, расположенного по адресу: г.Новосибирск, улица Планетная, 30, корпус «Г».

В соответствии со статьей 22 Федерального закона «О теплоснабжении» № 190-ФЗ от 27.07.2010 (далее Закон № 190-ФЗ), статьей 546 Гражданского кодекса РФ ограничивать и прекращать подачу тепловой энергии, теплоносителя вправе только теплоснабжающая организация, которой в данном случае является ОАО «СИБЭКО».

ОАО «Электроагрегат» не является теплоснабжающей организацией, соответственно у него отсутствует право производить отключение теплоснабжения помещений заявителей (любым способом). Теплоснабжающая организация ОАО «СИБЭКО» решения о прекращении теплоснабжения помещений заявителей не принимало.

Таким образом, действия ОАО «Электроагрегат» (перекрытие установленных запорно-регулирующих устройств на 1 этаже здания) являются препятствованием в передаче тепловой энергии и теплоносителя, поставляемых ОАО «СИБЭКО» в здание по улице Планетной, 30, что привело к ущемлению интересов заявителей в связи с отсутствием тепла на втором – девятом этажах здания.

Федеральный закон «О теплоснабжении» устанавливает правовые основы экономических отношений, возникающих в связи с производством, передачей, потреблением тепловой энергии, тепловой мощности, теплоносителя использованием систем теплоснабжения, созданием, функционированием и развитием таких систем, а также определяет полномочия органов государственной власти, органов местного самоуправления поселений, городских округов по регулированию и контролю в сфере теплоснабжения, права и обязанности потребителей тепловой энергии, теплоснабжающих организаций, теплосетевых организаций.

В соответствии с частью 6 статьи 17 Закона № 190-ФЗ собственники или иные законные владельцы тепловых сетей не вправе препятствовать передаче по их тепловым сетям тепловой энергии потребителям, теплоснабжающие установки которых присоединены к таким тепловым сетям, а также требовать от потребителей или теплоснабжающих организаций возмещения затрат на эксплуатацию таких тепловых сетей до установления тарифа на услуги по передаче тепловой энергии по таким тепловым сетям.

В пункте 5 статьи 2 ФЗ № 190-ФЗ дано следующее определение тепловой сети: тепловая сеть - это совокупность устройств (включая центральные тепловые пункты, насосные станции), предназначенных для передачи тепловой энергии, теплоносителя от источников тепловой энергии до теплоснабжающих установок.

Таким образом, ОАО «Электроагрегат» является собственником тепловых сетей, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации права собственности на помещения первого этажа, в котором расположен центральный тепловой пункт (помещение № 23 на первом этаже дома № 30 блок 2 «Г» по ул. Планетная).

В соответствии со статьей 22 Закона №190-ФЗ, статьей 546 Гражданского кодекса РФ прекратить подачу тепловой энергии, теплоносителя вправе только теплоснабжающая организация, которой в данном случае является ОАО «СИБЭКО». ОАО «Электроагрегат» не является теплоснабжающей организацией, а является организацией, оказывающей услугу по передаче теплоэнергии, соответственно, у нее отсутствует право производить отключение теплоснабжения помещений заявителей.

Частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

В соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

В соответствии со статьей 2 Закона № 190-ФЗ под передачей тепловой энергии, теплоносителя понимается совокупность организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих поддержание тепловых сетей в состоянии, соответствующем установленным техническими регламентами требованиям, прием, преобразование и доставку тепловой энергии, теплоносителя.

Из материалов дела усматривается, что ОАО «Электроагрегат» с использованием принадлежащих ему тепловых сетей (что подтверждается актом разграничения эксплуатационной ответственности за техническое состояние и обслуживание тепловых сетей, между ОАО «Электроагрегат» и ОАО «Новосибирскгортеплоэнерг», копией свидетельства о государственной регистрации права собственности на помещения ЦТП) осуществляет передачу тепловой энергии и теплоносителя потребителям-собственникам помещений,

расположенных в здании по адресу: г. Новосибирск, ул. Планетная, 30, присоединенным к тепловым сетям ОАО «Электроагрегат».

В настоящее время ОАО «Электроагрегат» злоупотребляет своим положением и в отопительный сезон 2013-2014 гг. не подключает собственников второго-девятого этажей к теплу, не допускает работников указанных собственников для проведения промывки системы теплоснабжения, уклоняясь под различными предложениями.

Федеральный закон «О защите конкуренции» формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота. Так, для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные ст. 10 указанного Закона.

Согласно пункта 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» к нормам Гражданского кодекса РФ, на которых основано антимонопольное законодательство, относятся, в частности, статья 1 ГК РФ, которой установлен запрет на ограничение гражданских прав и свободы перемещения товаров, кроме случаев, когда такие ограничения вводятся федеральными законами, и статья 10 ГК РФ, запрещающая использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке, а так же в целях причинения вреда.

Частью 5 статьи 5 ФЗ № 135-ФЗ определено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Доминирующее положение в данном случае устанавливается исходя из определения естественной монополии, понимаемой как состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем, спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

При наличии технологического присоединения к передающим системам, которое является необходимым условием получения услуг по передаче тепловой энергии, хозяйствующий субъект, объекты сетевого хозяйства которого участвуют в процессе передачи тепловой энергии, является субъектом естественной монополии и данный субъект обязан соблюдать соответствующие требования действующего законодательства в сфере энергетики, поскольку получение услуг по передаче тепловой энергии через любые другие сетевые объекты иного хозяйствующего субъекта невозможно без осуществления вновь процедуры технологического присоединения, требующего дополнительных финансовых и временных затрат.

ОАО «Электроагрегат», передающее тепловую энергию потребителям, присоединенным к его тепловым сетям, является субъектом рынка по передаче тепловой энергии, субъектом естественной монополии и, соответственно, в силу прямого указания закона занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче тепловой энергии потребителям, присоединенным к сетям ОАО «Электроагрегат».

Действия ОАО «Электроагрегат» по перекрытию запорно-регулирующих устройств, установленных на первом этаже здания, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Планетная, 30, являются препятствованием передаче тепловой энергии и теплоносителя собственникам второго – девятого этажей и не соответствуют требованиям части б статьи 17 ФЗ от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

Указанные действия является злоупотреблением ОАО «Электроагрегат» доминирующим положением на рынке услуг по передаче тепловой энергии и теплоносителя в границах расположения своих тепловых сетей и ущемляют интересы заявителей, следовательно, нарушают часть 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

На основании изложенного, заявители просят обязать ОАО «Электроагрегат» не допускать действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства, а именно: не препятствовать пропуску тепловой энергии и теплоносителя, обеспечить беспрепятственную передачу тепловой энергии и теплоносителя через сети, обслуживаемые ОАО «Электроагрегат» в полном объеме и с требуемыми параметрами, в том числе на второй – девятый этажи здания, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Планетная, 30, корпус «Г».

В результате рассмотрения обращений установлено следующее.

ОАО «Электроагрегат» является собственником нежилых помещений, расположенных на первом этаже здания по ул. Планетная, 30, в том числе Центрального теплового пункта, к которому технологически присоединены помещения ЗАО НПО «Электропривод» и ЗАО «НОВОГРАД ИСТЕЙТ».

Теплоснабжение помещений, находящихся по адресу: г. Новосибирск, ул. Планетная, 30 осуществляется по договору № 48 на подачу и потребление тепловой энергии в горячей воде от 09.09.2004г., заключенного между ОАО «СибЭко» и ОАО «Электроагрегат».

Согласно акту разграничения эксплуатационной ответственности тепловых сетей от 14.05.2004г. ОАО «Электроагрегат» принадлежат тепловые сети, следовательно, Общество осуществляет передачу по своим сетям тепловой энергии и теплоносителя потребителям ЗАО НПО «Электропривод» и ЗАО «НОВОГРАД ИСТЕЙТ».

В соответствии со статьей 2 ФЗ № 190-ФЗ под передачей тепловой энергии, теплоносителя понимается совокупность организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих поддержание тепловых сетей в состоянии, соответствующем установленным техническими регламентами требованиям, прием, преобразование и доставку тепловой энергии, теплоносителя.

В соответствии с частью 6 статьи 17 ФЗ № 190-ФЗ собственники или иные законные владельцы тепловых сетей не вправе препятствовать передаче по их тепловым сетям тепловой энергии потребителям, теплоснабжающие установки которых присоединены к таким тепловым сетям, а также требовать от потребителей или теплоснабжающих организаций возмещения затрат на эксплуатацию таких тепловых сетей до установления тарифа на услуги по передаче тепловой энергии по таким тепловым сетям.

Необходимо отметить, что в соответствии со статьей 22 ФЗ № 190-ФЗ, статьей 546 ГК РФ прекратить подачу тепловой энергии, теплоносителя вправе только теплоснабжающая организация, которой в данном случае является ОАО «СибЭко». ОАО «Электроагрегат» не является теплоснабжающей организацией, соответственно у нее отсутствует право производить отключение теплоснабжения помещений заявителей.

В соответствии с пунктом 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» передача тепловой энергии относится к видам деятельности субъектов естественной монополии.

Таким образом, ОАО «Электроагрегат» осуществляет деятельность по передаче тепловой энергии и является субъектом естественной монополии.

Согласно части 5 статьи 5 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Таким образом, ОАО «Электроагрегат» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче тепловой энергии в границах сетей общества.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. При этом необходимо отметить, что в соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

Таким образом, в действиях ОАО «Электроагрегат», занимающего доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче тепловой энергии в границах сетей общества по препятствованию передаче (перетоку) тепловой энергии и теплоносителя присутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что подтверждается протоколом Измерений и оценки микроклимата № 1493/2-13 М от 14.10.2013г., а также перепиской ОАО «Мегафон», ЗАО НПО «Электропривод» и ЗАО «НОВОГРАД ИСТЕЙТ» с ОАО «Электроагрегат», имеющейся в материалах дела.

В связи с указанными обстоятельствами в отношении ОАО «Электроагрегат» было возбуждено дело № 02-01-(06-08)-10-14 от 06.03.2014г. по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Письмом вх .№ 1845 от 28.02.2014г. ОАО «Электроагрегат» представило объяснения по существу дела, суть которых заключается в следующем.

1. ОАО «Мегафон» арендует площади здания, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Планетная, 30 корпус блок «Г» по договору аренды нежилого помещения № 3200213063 от 01.01.2011 (далее – Договор).

С июля 2012 года собственниками помещений здания, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Планетная, 30 корпус блок «Г» (площадью 7535,6 кв.м.) являются ЗАО «Новоград Истейт», ЗАО «Электропривод», ОАО «Электроагрегат».

В соответствии с пунктом 1 статьи 617 Гражданского кодекса РФ переход права собственности (хозяйственного ведения, оперативного управления, пожизненного наследуемого владения) на сданное в аренду имущество к другому лицу не является основанием для изменения или расторжения договора аренды.

Следовательно, ЗАО «Новоград Истейт» и ЗАО «Электропривод» также являются арендодателями по вышеуказанному договору. В связи с чем, как собственники в здании обязаны нести бремя содержания сдаваемого в аренду ОАО «Мегафон» имущества, в том числе по предоставлению коммунальных услуг (ст. 210 ГК РФ).

ОАО «Электроагрегат» неоднократно обращалось к собственникам в здании о необходимости решения вопросов взаимодействия при организации проведения работ в корпусе 2 блок «Г», в том числе по оформлению и предоставлению необходимых документов (письма от 03.08.2012г, от 14.08.2012г. №Т104, от 09.01.2013г. №97-1).

Ответы на поставленные вопросы не были получены.

В ноябре 2012 года ЗАО «Новоград Истейт» и ЗАО «Электропривод» получены технические условия от ОАО «СИБЭКО» на подключение и теплоснабжение, в принадлежащих им помещениях (без согласования и уведомления ОАО «Электроагрегат»). По официальной информации от ОАО «Новосибирскгортеплоэнерго» названные выше технические условия для ЗАО НПО «Электропривод» и ЗАО «Новоград Истейт» не выполнены. Подключение к теплоснабжению без выполнения технических условий и последующего заключения договора на теплоснабжение не допускается.

В адрес ОАО «Новосибирскгортеплоэнерго» был направлен запрос (от 24.09.2013г. № 97-310) о необходимости разъяснить сложившееся положение в связи с изменением схемы теплоснабжения и дальнейших действий по подключению системы теплоснабжения. Письмом от 08.10.2013г. № 01/3623 ОАО «Новосибирскгортеплоэнерго» сообщается о предоставлении ЗАО «Новоград Истейт» и ЗАО «Электропривод» условий подключения от 07.12.2012г. № 2035, 2036, от 20.05.2013г. № 2035а, 2036а на теплоснабжение нежилых помещений 2-9 этажей здания по ул. Планетная, 30.

Кроме того, письмом от 28.09.2013 года № 63 ЗАО НПО «Электропривод»

уведомляло ОАО «Электроагрегат» о том, что планируется подключение систем отопления 2-9 этажей на отдельную ИТП.

Также в Арбитражном суде Новосибирской области рассмотрено заявление ЗАО НПО «Электропривод» о признании права собственности на использование мощности электропотребления, тепловые мощности и т. д. (дело № А45-11036/2013). В иске отказано. Решение вступило в законную силу. Судебным актом по данному делу установлены вышеуказанные обстоятельства, а также те обстоятельства, что со стороны ЗАО «Новоград Истейт» и ЗАО НПО «Электропривод» не были предприняты меры для заключения договоров теплоснабжения на принадлежащие им помещения. Кроме того, оплата за коммунальные услуги (период июль 2012 года до настоящего времени) указанными лицами не производится.

Таким образом, соответствующие возможности в предоставлении арендатору (ОАО «Мегафон») коммунальных услуг у арендодателей имелись, однако причины, по которым данная работа не произведена, ОАО «Электроагрегат» не известны.

2. ОАО «Мегафон» в материалы дела представлен протокол ООО «Центр промышленной безопасности и охраны труда строительства» измерений и оценки микроклимата № 1493/2М от 14.10.2013г., где минимальная температура воздуха в помещениях составляла не ниже 15С, при норме 19-24С. Данное снижение температуры произошло о причине того, что система теплоснабжения ОАО «Электроагрегат» с момента ее запуска в октябре 2013 г. не работала эффективно в связи с малым располагаемы напором, ($P=4,0/3,0$ кг/см²), о чем было направлено сообщение о необходимости напора в ОАО «НГТЭ» (от 29.11.2013 Т.255). Следовательно, вины ОАО «Электроагрегат» в данных, установленных ООО «Центр промышленной безопасности и охраны труда строительства» 14.10.2013г. не усматривается.

Таким образом, поскольку ОАО «Электроагрегат» не является снабжающей организацией, какой-либо договор на теплоснабжение между ОАО «Электроагрегат» и ЗАО НПО «Электропривод» отсутствуют акт разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон. Несмотря на просьбы ОАО «Электроагрегат», ЗАО НПО «Электропривод» до сих пор не предоставлены:

- разрешение на получение мощностей в ОАО «СибЭко»;
- приказ на лиц, ответственных за теплоснабжение;
- доказательства оформления ЗАО НПО «Электропривод» в качестве субабонента ОАО «Электроагрегат».

Также по настоящее время не установлены приборы учета.

Согласно ст. 545 ГК РФ абонент может передавать энергию, принятую им от энергоснабжающей организации через присоединенную сеть, другому лицу (субабоненту) только с согласия энегоснабжающей организации.

Согласия ОАО «СибЭко» (энергоснабжающей организации) на подключение нет, так как ЗАО НПО «Электропривод» не выполнены технические условия, а само ОАО «Электроагрегат» не является снабжающей организацией и не может без

согласия снабжающей организации передавать кому-либо тепловую энергию.

Однако, в связи с обстоятельствами, вытекающими из договора аренды нежилого помещения № 3200213063 от 01.01.2011г. ОАО «Электроагрегат» предоставляет теплоснабжение в помещения, арендуемые ОАО «Мегафон».

На основании изложенного ОАО «Электроагрегат» считает, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства в части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

19.03.2014 г. на заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представителями заявителя дополнительно представлены следующие пояснения по существу рассматриваемого дела № 02-01-(06-08)-10-14.

ЗАО НПО «Электропривод» было вынуждено обратиться в Арбитражный суд Новосибирской области, а также направить ходатайство о принятии предварительных обеспечительных мер в отношении ОАО «Электроагрегат» по вопросу препятствования теплоснабжению помещений, принадлежащих заявителю находящихся по адресу: г. Новосибирск, ул. Планетная, 30. 23.10.2013г. Арбитражный суд Новосибирской области вынес Определение, согласно которому ОАО «Электроагрегат» было запрещено чинить препятствия (препятствовать) в теплоснабжении (передаче/транспорте тепловой энергии через инженерные сети ОАО «Электроагрегат») помещений, принадлежащих ЗАО НПО «Электропривод». Данное Определение ОАО «Элетроагрегат» не исполнено, что подтверждается актом от 05.11.2013г. ОАО «Элетроагрегат» не желает заключать договор, согласно которому ЗАО НПО «Электропривод» и ЗАО «Новоград Истейт» стали бы самостоятельными абонентами.

ОАО «Мегафон» заключило с ОАО «Электроагрегат» договор № 7 от 01.11.2013г., который влечет расходы на возмещение затрат по передаче тепловой энергии. После заключения данного договора теплоснабжение возобновилось.

Изучив позицию заявителей и ответчика, а также материалы дела Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

1. Факт осуществления ОАО «Электроагрегат» действий, которые позволяют Обществу ограничивать и прекращать поступление теплоносителя на 2-9 этажи здания и препятствование передаче тепловой энергии и теплоносителя, поставляемых ОАО «СибЭко», подтверждены материалами дела, в том числе письмами: от 12.10.2012г. № 00271/12, от 09.10.2013г. № 00038/13, от 08.10.2013г. № 00118/13, от 15.10.2012 № Т.143, от 09.01.2013г. № 97-1; актами: от 28.10.2013г., от 05.11.2013г. Так в акте от 05.11.2013г. установлено, что на 05.11.2013г. ОАО «Электроагрегат» препятствует транспорту тепловой энергии в помещения ЗАО НПО «Элктропривод» № 24-72 2-го этажа, расположенные по адресу: г. Новосибирск, ул. Планетная, д. 30, через инженерные сети ОАО «Электроагрегат», путем перекрытия запорной арматуры и ее опломбирования на вертикальных стояках № 1, 6, 2, 7, 3, тем самым перекрыв доступ теплоносителя от вертикальных стояков к горизонтальным топливопроводам 2-го этажа.

2. Доводы ОАО «Электроагрегат», изложенные в объяснениях по делу № 02-01-(06-08)-10-14, а также заявленные 19.03.2014 г. на заседании Комиссии Новосибирского УФАС России о том, что ОАО «Электроагрегат» не препятствует передаче

тепловой энергии и теплоносителя, не состоятельны и не подтверждаются материалами дела. На заседании Комиссии ОАО «Электроагрегат» было сообщено, что невозможно в отсутствие ответственных лиц открыть задвижки в системе отопления. Также в материалах дела отсутствуют документы, подтверждающие согласование с теплоснабжающей организацией ОАО «СибЭко» прекращение передачи тепловой энергии и теплоносителя. Соответственно, ОАО «СибЭко» не принимало решение и не согласовывало с ответчиком отключение тепла собственникам помещений 2-9 этажей здания, находящегося по адресу: г. Новосибирск, ул. Планетная, 30.

3. Довод ОАО «Электроагрегат» о том, что тепло на 2-9 этажах здания отсутствовало в связи с крупной аварией, вследствие которой вышел из строя циркуляционный насос, не имеет документального подтверждения.

4. Довод ОАО «Электроагрегат» о необходимости выполнения полученных заявителем от ОАО «СибЭко» новых технологических условий для подключения к новой схеме теплоснабжения не относится к обстоятельствам, имеющим значение для рассматриваемого дела, так как в данном случае препятствие пропуску тепловой энергии осуществляется по уже существующей схеме.

При этом необходимо отметить, что в соответствии со статьей 22 Федерального закона № 190-ФЗ «О теплоснабжении», статьей 546 ГК РФ ограничивать и прекращать подачу тепловой энергии, теплоносителя вправе только теплоснабжающая организация, которой в данном случае является ОАО «СибЭко». Также, в соответствии с частью 6 статьи 17 Федерального закона от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», собственники или иные законные владельцы тепловых сетей не вправе препятствовать передаче по их тепловым сетям тепловой энергии потребителям, теплопотребляющие установки которых присоединены к таким тепловым сетям, а также требовать от потребителей или теплоснабжающих организаций возмещения затрат на эксплуатацию таких тепловых сетей до установления тарифа на услуги по передаче тепловой энергии по таким тепловым сетям.

ОАО «Электроагрегат» не является теплоснабжающей организацией, соответственно у него отсутствует право производить отключение теплоснабжения помещений заявителей (любым способом). Следовательно, причины, на которые ссылается ответчик, в данном случае не могут быть приняты в качестве обоснования прекращения подачи тепла в помещения собственников 2-9 этажей здания.

Изучив материалы дела, доводы заявителей и ответчика в полном объеме, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам. Действия ОАО «Электроагрегат» по препятствованию передаче тепловой энергии и теплоносителя собственникам 2-9 этажей помещений, находящихся по адресу: г. Новосибирск, ул. Планетная, 30 не соответствуют требованиям части 6 статьи 17 Федерального Закона от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении». Указанные действия являются злоупотреблением ОАО «Электроагрегат» доминирующим положением на рынке услуг по передаче тепловой энергии и теплоносителя в границах расположения своих тепловых сетей и ущемляют интересы ЗАО НПО «Электропривод», ЗАО «Новоград Истейт», ОАО «Мегафон», следовательно, нарушают часть 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Открытое акционерное общество «Электроагрегат» (далее – ОАО «Электроагрегат») занимающим доминирующее положение на рынке услуг по передаче тепловой энергии и теплоносителя в границах расположения тепловых сетей Общества, в соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Признать ОАО «Электроагрегат» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» посредством препятствования передаче тепловой энергии и теплоносителя собственникам 2-9 этажей здания, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Планетная, 30.

3. Выдать ОАО «Электроагрегат» предписание о недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства, а именно: не препятствовать пропуску тепловой энергии и теплоносителя, обеспечить беспрепятственную передачу тепловой энергии и теплоносителя через сети, принадлежащие и обслуживаемые ОАО «Электроагрегат», в полном объеме и с требуемыми параметрами, в том числе на 2-9 этажи здания, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Планетная, 30.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 02-01-(06-08)-10-14

02 апреля 2014 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя Управления, председатель Комиссии;

Князькова С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Макарцова А.Н. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 5 части 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 02.04.2014 года по делу №

02-01-(06-08)-10-11 о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью ОАО «Электроагрегат» (ИНН 5401103595, 630015, г. Новосибирск-15, ул. Планетная, 30) части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Открытому акционерному обществу «Электроагрегат» не допускать действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства, а именно: не препятствовать пропуску тепловой энергии и теплоносителя, обеспечить беспрепятственную передачу тепловой энергии и теплоносителя через сети, принадлежащие и обслуживаемые ОАО «Электроагрегат», в полном объеме и с требуемыми параметрами, в том числе на 2-9 этажи здания, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Планетная, 30.

Об исполнении данного предписания с приложением копий подтверждающих документов ОАО «Электроагрегат» необходимо сообщить в Новосибирское УФАС России в срок до 01 ноября 2014 года.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.