

**АО «Желдорремаш»**

127018, г. Москва,

Октябрьская ул., 5 стр.8

**Ярославский**

**электровозоремонтный завод**

**им. Б.П. Бещева - филиал**

**АО «Желдорремаш»**

150030, г.Ярославль,

ул.Ползунова, 1

**ИП <>**

<>

## **ПРОТОКОЛ**

### **по делу № 076/04/14.31-89/2020 об административном правонарушении**

19 февраля 2020 года г. Ярославль

Главный специалист-эксперт отдела контроля ТЭК и ЖКХ Ярославского УФАС России Грובה В.С., рассмотрев материалы дела № 07-03/10-18 и решение по делу № 07-03/10-18 от 20.03.2019 (в полном объеме изготовлено 03.04.2019) о нарушении АО «Желдорремаш» в лице Ярославского электровозоремонтного завода имени Б.П. Бещева — филиала АО «Желдорремаш» (далее – АО «Желдорремаш») пункта 5 части 1 и части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по результатам административного расследования, проведенного в соответствии с определением от 04.02.2020 по делу №076/04/14.31-89/2020, составил настоящий протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении АО «Желдорремаш» в лице Ярославского электровозоремонтного завода имени Б.П. Бещева — филиала АО «Желдорремаш» ИНН 7715729877, ОГРН 5087746570830, адрес: 127018, г. Москва, ул.Октябрьская, 5 стр.8,

в отсутствие представителя АО «Желдорремаш» в лице Ярославского электровозоремонтного завода имени Б.П. Бещева — филиала АО «Желдорремаш», уведомленного надлежащим образом о времени и месте составления протокола об административном правонарушении,

#### **у с т а н о в и л :**

12.02.2020 в Ярославское УФАС России на определение о возбуждении дела об административном правонарушении №076/04/14.31-89/2020 и проведении административного расследования поступило ходатайство представителя АО «Желдорремаш» в лице Ярославского электровозоремонтного завода имени Б.П. Бещева — филиала АО «Желдорремаш» Е.А.Сахарова (по доверенности 07/07-Ф от 01.01.2020) о составлении протокола об административном правонарушении в отсутствие представителя в связи со служебной командировкой (рассмотрение во Втором арбитражном апелляционном суде апелляционной жалобы на решение Арбитражного суда Ярославской области от 12.11.2019 (изготовлено в полном объеме 23.11.2019) по делу №А82-7479/2019). Ходатайство рассмотрено, протокол составлен в отсутствие представителя АО «Желдорремаш» в лице Ярославского электровозоремонтного завода имени Б.П. Бещева — филиала АО «Желдорремаш».

Решением Комиссии Ярославского УФАС России по делу №07-03/10-18 от 20.03.2019 (в полном объеме изготовлено 03.04.2019) АО «Желдорремаш» признано нарушившим пункт 5 части 1 и часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Дело возбуждено по заявлению ИП <> (вх. № 9556 от 20.06.2018) о нарушении антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения дела установлены следующие обстоятельства.

ИП <> на праве собственности принадлежит нежилое здание, расположенное по адресу: г.Ярославль, ул.Песочная, д.1, литер К.

Здание, расположенное по указанному адресу, снабжалось тепловой энергией в горячей воде в рамках договора теплоснабжения №8/9 от 01.01.2010, дополнительного соглашения №1 от 01.12.2011, заключенного между ОАО «Желдорремаш» (в лице ЯЭРЗ) и ООО «Оптово - розничная торговая и производственная фирма «Бакалея» (далее — ООО «Бакалея»).

15.12.2017 ПАО «ТГК-2» письмом №01-4-13-1-2/я/004415-2017 сообщило, что котельная, от которой осуществляется теплоснабжение по указанному адресу, исключена из зоны деятельности единой теплоснабжающей организации, и с 01.01.2018 у ПАО «ТГК-2» отсутствуют правовые основания заключения договора.

28.02.2018 <> направила в адрес ЯЭРЗ заявку на заключение прямого договора теплоснабжения в отношении принадлежащего ей нежилого здания по указанному адресу.

К заявке приложен перечень документов:

- уведомление ПАО «ТГК-2» №01-4-13-1-2/я/004415-2017 от 15.12.2017 в адрес ИП <>;
- акт разграничения балансовой принадлежности сетей и эксплуатационной ответственности сторон с ООО «Бакалея»;
- свидетельство о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним;
- паспорт гражданина РФ;
- свидетельство ИНН и ОГРНИП;
- свидетельство о поверке теплосчетчика;

- заключение об определении расчетной мощности тепловой нагрузки для отопления здания;
- карточка организации;
- данные ответственного лица;
- пояснительная записка;
- заявка на опломбирование прибора учета тепловой энергии;
- письмо о согласовании проектной документации.

Заявка ИП <> зарегистрирована под вх.№217 от 13.03.2018.

25.05.2018 ЯЭРЗ ответил на указанную заявку отказом, пояснив следующее.

Между АО «Желдорремаш» в лице директора ЯЭРЗ <> и ООО «Бакалея» заключен договор № ЯЭРЗ 188 от 12.02.2018 на отпуск и потребление тепловой энергии в горячей воде.

В соответствии с пунктом 2.1 указанного договора тепловая энергия в горячей воде отпускается с максимумом тепловой нагрузки на отопление. Нагрузка рассчитана с учетом потребностей всех объектов, находящихся на территории ООО «Бакалея», в том числе нежилого здания, принадлежащего ИП <> /

Поскольку теплоснабжение нежилого здания ИП <> осуществляется через тепловые сети ООО «Бакалея», ЯЭРЗ предложил обратиться к последнему с заявкой на заключение договора передачи тепловой энергии.

В ответ на запрос Ярославского УФАС России (исх.№7271/07-04 от 02.07.2018) ЯЭРЗ пояснил, что основанием для отказа от заключения договора теплоснабжения с ИП <> является отсутствие технической возможности подключения к системе теплоснабжения нежилого здания по указанному адресу. Точка поставки Заводом тепловой энергии сторонним потребителям находится на его территории. Тепловые сети на участке от точки поставки тепловой энергии до точки приема тепловой энергии ИП <> принадлежат АО «Ярославские Энергосистемы» и ООО «Бакалея». Расстояние от границы балансовой принадлежности тепловых сетей Завода до точки приема тепловой энергии ИП <> составляет 100 м.

Ярославским УФАС России в действиях ЯЭРЗ по отказу в заключении договора теплоснабжения выявлены признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции и в соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в адрес федерального государственного унитарного предприятия «Ярославский электровозоремонтный завод имени Б.П. Бещева Министерства путей сообщения - филиала АО «Желдорремаш» было выдано предупреждение о необходимости прекращения указанных действий (бездействия) в срок до 7 августа 2018 года, путем надлежащего рассмотрения заявки ИП <> от 28.02.2018, вх. №217 от 13.03.2018 на заключение договора теплоснабжения.

07.08.2018 в Ярославское УФАС России от ЯЭРЗ поступило ходатайство о продлении срока выполнения предупреждения.

Антимонопольным органом указанное ходатайство удовлетворено, срок выполнения предупреждения продлен до 14.08.2018 включительно.

10.08.2018 ЯЭРЗ в адрес ИП <> направил письмо №103/08-76, в котором сообщил о необходимости представления сведений и полного комплекта документов, указанных в пунктах 11, 12, 48 Постановления Правительства РФ от 16.04.2012 № 307 "О порядке подключения к системам теплоснабжения и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации".

14.08.2018 ЯЭРЗ письмом №103/08-79 сообщил в Ярославское УФАС России, что начал процедуру оформления договорных отношений с ИП <> /

Таким образом, ЯЭРЗ предупреждение в установленные сроки не выполнено.

В письменных пояснениях и на заседаниях Комиссии по рассмотрению дела, относительно вменяемого нарушения, ответчик пояснил, что ЯЭРЗ не является федеральным государственным предприятием, а является филиалом АО «Желдорремаш».

АО «Желдорремаш» указал, что завод не является профессиональным поставщиком тепловой энергии, не наделен статусом единой теплоснабжающей организации, поэтому не может занимать доминирующего положения на товарном рынке теплоснабжения (пункт 4 статьи 4.2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ "О теплоснабжении" (далее — Закон о теплоснабжении)). Доказательств технологического присоединения объекта ИП <> к тепловым сетям ООО «Бакалея» в материалы антимонопольного дела не представлено. Зона действия котельной ЯЭРЗ в схеме теплоснабжения ограничена территорией завода. Исключения составляют присоединенные договорные тепловые нагрузки сторонних потребителей, предусмотренные в Схеме теплоснабжения ГО г.Ярославля на стр.65 главы 1 раздела 4-12 тома №3 (ООО «Бакалея», ООО «ЯрНико»). ИП <> среди прочих потребителей отсутствует. На основании указанного ЯЭРЗ считает, что отказ от заключения договора с ИП <> прямо предусмотрен действующим законодательством.

Поскольку тепловая энергия в здание, принадлежащее ИП <>, поступает непрерывно и размер, возмещаемых ИП <> расходов не превышает размер расходов, оплачиваемых ООО «Бакалея» за тепловую энергию, ущемления интересов при осуществлении ею предпринимательской деятельности не допущено, заявитель находится в более выгодном экономическом положении, имея преимущество, по сравнению с организацией, вынужденной не препятствовать в передаче ей тепловой энергии.

По мнению ЯЭРЗ, указанный в аналитическом отчете по проведению анализа конкурентной среды на рынке услуг по теплоснабжению здания, принадлежащего ИП <>, временной интервал исследования — 01.01.2018-01.06.2018, не соответствует требованиям пункта 2.1 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 №220. При определении географических границ товарного рынка не приняты во внимание границы товарного рынка, определенные в схеме теплоснабжения, согласно которой ЯЭРЗ отнесен к зоне Южного теплового района Фрунзенского административного района г.Ярославля. Доминирующего положения ЯЭРЗ не занимает, т. к. котельная завода находится в радиусе эффективного теплоснабжения ТЭЦ-3, имеется технологическая возможность производить снабжение тепловой энергией сторонних потребителей от ТЭЦ-3.

Ярославское УФАС России, оценив доводы ЯЭРЗ пришло к следующему.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ по состоянию на 11.02.2019 юридическое лицо федеральное государственное унитарное предприятие «Ярославский электровозоремонтный завод имени Б.П. Бещева Министерства путей сообщения - филиал АО «Желдорремаш» прекращено 27.05.2004, его имущественный комплекс внесен в качестве вклада в уставной капитал акционерного общества.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ АО «Желдорремаш» (ИНН 7715729877, ОГРН 5087746570830, юридический адрес: 127018, г. Москва, ул. Октябрьская, 5, стр.8) создано 09.12.2008 имеет ряд филиалов и представительств, одним из филиалов является ЯЭРЗ (адрес: 150030, г.Ярославль, ул.Ползунова, 1).

В соответствии со свидетельством о государственной регистрации права собственности 76-АА 876514 от 10.06.2009 котельная, расположенная на территории Ярославского электровозоремонтного завода имени Б.П. Бещева, принадлежит АО «Желдорремаш» на основании договора о создании ОАО «Желдорремаш» №2008/07 от 04.12.2008 и передаточного акта от 02.03.2009 с ОАО «РЖД».

Принадлежащая АО «Желдорремаш» котельная находится в эксплуатации ЯЭРЗ. ЯЭРЗ действует на основании доверенности АО «Желдорремаш» №04-Ф от 01.01.2018 в лице директора ЯЭРЗ <>, исполняет ряд полномочий от имени юридического лица, филиалом которого является, в том числе заключает договоры на поставку тепловой энергии с потребителями от котельной, находящиеся на территории завода.

Первоначально дело возбуждено в отношении Федерального государственного унитарного предприятия «Ярославский электровозоремонтный завод имени Б.П. Бещева Министерства путей сообщения - филиала АО «Желдорремаш», ему же выдано предупреждение. В ходе рассмотрения дела установлено, что ФГУП как юридическое лицо прекращено. Юридическим лицом является АО «Желдорремаш», ЯЭРЗ является его филиалом, эксплуатирует, принадлежащую АО «Желдорремаш» котельную, наделено от имени юридического лица - АО «Желдорремаш» полномочиями на заключение договоров теплоснабжения.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях юридического лица АО «Желдорремаш».

Определением об отложении рассмотрения дела №07-03/10-18 от 17.12.2018 АО «Желдорремаш» было привлечено в качестве соответчика по части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

14.01.2019 Ярославское УФАС России в соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции выдало АО «Желдорремаш» предупреждение о необходимости прекращения действий (бездействия) в срок до 29 января 2019 года, путем надлежащего рассмотрения заявки ИП <> от 28.02.2018 (вх.№217 от 13.03.2018) на заключение договора теплоснабжения, направленного в адрес ЯЭРЗ — филиала АО «Желдорремаш».

Предупреждение получено и зарегистрировано АО «Желдорремаш» за вх.№0017ЖДРМ от 15.01.2018.

31.01.2019 в Ярославское УФАС России поступило ходатайство АО «Желдорремаш» о продлении срока выполнения предупреждения. Ходатайство мотивировано следующим.

В связи с тем, что для ЯЭРЗ — филиала АО «Желдорремаш» теплоснабжение абонентов (потребителей) не является основным видом деятельности, а также в связи с отсутствием необходимых специалистов и в целях надлежащего рассмотрения заявки ИП <>, привлечен независимый специалист для рассмотрения вопроса об обеспечении заявителем учета потребления теплоэнергии (ООО «Теплотроник»).

29.01.2019 ЯЭРЗ — филиалом АО «Желдорремаш» был осуществлен осмотр теплоузла объекта ИП <> АО «Желдорремаш» сообщило, что заключение о результатах осмотра теплоузла заявителя и рассмотрения представленных заявителем документов будет подготовлено не ранее 01.02.2019. Учитывая изложенное, АО «Желдорремаш» в целях принятия решения о возможности заключения договора теплоснабжения, просило продлить сроки выполнения предупреждения, а также отложить заседание Комиссии не менее чем на 10 рабочих дней.

04.02.2019 на заседании Комиссии представитель АО «Желдорремаш» представил акт обследования узла автоматизированного коммерческого учета тепловой энергии по адресу: г.Ярославль, ул.Песочная, литер К, №2 от 30.01.2019, в результате обследования установлено:

- отсутствует проектная документация на узел учета тепловой энергии;
- прокладка трубопроводов не соответствует пункту 2.20 СП 41-101-95;
- установленная арматура и количество не соответствует пунктам 4.42, 4.43, 4.49 СП 41-101-95;
- отсутствует теплоизоляция СП 41-101-95;
- отсутствуют средства автоматизации (пункт 8.10 СП 41-101-95);
- установка точек измерения теплосчетчика не соответствует пункту 5.1 Приложения к Постановлению Правительства Российской Федерации от 18.11.2013 №1034 «О коммерческом учете тепловой энергии и теплоносителя» (далее — Правила №1034).
- установка термопреобразователей выполнена не в соответствии с инструкцией на их монтаж.

На основании изложенного, а также в целях надлежащего рассмотрения заявки ИП <>, исполняющим обязанности директора даны указания о подготовке обоснованного заключения о пригодности или не пригодности узла учета тепловой энергии ИП <> для коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя и ввода его в эксплуатацию.

Указанный акт подписан директором ООО «Теплотроник», 04.02.2019 - получен представителем ИП <> -<>.

Ярославское УФАС России, оценив доводы ЯЭРЗ пришло к следующему.

В соответствии со Схемой теплоснабжения городского округа города Ярославля на период до 2033 года, утвержденной приказом Минэнерго РФ от 26.10.2017 №1017, с 01.01.2018 котельная ЯЭРЗ — филиала АО «Желдорремаш» не входит в зону действия единых теплоснабжающих организаций.

Приказом Департамента жилищно-коммунального хозяйства энергетики и регулирования тарифов Ярославской области №81-тэ от 24.09.2018 для ЯЭРЗ установлены тарифы на тепловую энергию, поставляемую потребителям, на 2018-2023 годы с календарной разбивкой.

Указанная котельная продолжает отпускать тепловую энергию потребителям по адресам: ул. 1-я Тарная, д. 3 и ул. Песочная, д. 1. Подача теплоносителя осуществляется в соответствии с условиям договоров на поставку тепловой энергии, теплоносителя между ЯЭРЗ и сторонними потребителями: ООО «Бакалея», ООО «ЯрНико» и ГПОУ «Ярославский электромоторный техникум».

В качестве документов, подтверждающих подключение теплоснабжающих установок заявителя в установленном порядке к системе

теплоснабжения, используются выданные акты о подключении, присоединении, технические условия с отметкой об их исполнении, наряды-допуски теплоснабжающих организаций (пункт 37 Правил №808).

Вместе с тем, согласно пункту 2 Постановления Правительства РФ от 05.07.2018 № 787 "О подключении (технологическом присоединении) к системам теплоснабжения, недискриминационном доступе к услугам в сфере теплоснабжения, изменении и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации" (вместе с "Правилами подключения (технологического присоединения) к системам теплоснабжения, включая правила недискриминационного доступа к услугам по подключению (технологическому присоединению) к системам теплоснабжения", "Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче тепловой энергии, теплоносителя", далее — Правила №787) "подключение" - совокупность организационных и технических действий, дающих возможность подключаемому объекту после подключения (технологического присоединения) к системе теплоснабжения потреблять тепловую энергию из этой системы теплоснабжения, обеспечивать передачу тепловой энергии по смежным тепловым сетям или выдавать тепловую энергию, производимую на источнике тепловой энергии, в систему теплоснабжения.

В соответствии с пунктом 7 Правил №787 основанием для заключения договора о подключении является подача заявителем заявки на подключение к системе теплоснабжения в случае:

необходимости подключения к системам теплоснабжения вновь создаваемого или созданного подключаемого объекта, но не подключенного к системам теплоснабжения, в том числе при уступке права на использование тепловой мощности;

увеличения тепловой нагрузки (для теплопотребляющих установок) или тепловой мощности (для источников тепловой энергии и тепловых сетей) подключаемого объекта;

реконструкции или модернизации подключаемого объекта, при которых не осуществляется увеличение тепловой нагрузки или тепловой мощности подключаемого объекта, но требуется строительство (реконструкция, модернизация) тепловых сетей или источников тепловой энергии в системе теплоснабжения, в том числе при повышении надежности теплоснабжения и изменении режимов потребления тепловой энергии.

Заключение договора о подключении объекта ИП <> к теплоисточнику ЯЭРЗ не требуется, так как данный объект уже был подключен ранее к тепловым сетям единого комплекса ООО «Бакалея», получал и получает тепловую энергию в рамках договора ООО «Бакалея» с ЯЭРЗ.

Объект ИП <> имеет надлежащее присоединение к сетям теплоснабжения ООО «Бакалея», что подтверждается актом разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности с ООО «Бакалея» (ранее объект ИП <> был в составе единого комплекса ООО «Бакалея»).

Факт поступления от <> в адрес ООО «Бакалея» платежей за «возмещение расходов за потребленную тепловую энергию литер К» также подтверждает технологическое присоединение объекта капитального строительства к тепловым сетям ООО «Бакалея» (письмо ООО «Бакалея» №113 от 20.09.2018).

Указанная котельная является единственным источником тепловой энергии, а ЯЭРЗ единственным продавцом тепловой энергии для объекта ИП<>, имеющего опосредованное технологическое присоединение к тепловому источнику ЯЭРЗ через сети ООО «Бакалея». ЯЭРЗ доказательств технологического присоединения объекта ИП <> к тепловому источнику ТЭЦ-3 не представлено.

Согласно пункту 2.1 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от **цели исследования**, особенностей товарного рынка. Наименьший временной интервал анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта должен составлять один год или срок существования товарного рынка, если он составляет менее чем один год.

Учитывая, что события рассматриваемого дела, содержащие признаки нарушения антимонопольного законодательства, имели место после внесения существенных изменений в результате актуализации Схемы теплоснабжения, а именно исключения котельной ЯЭРЗ из зоны деятельности ЕТО ПАО «ТГК-2», Ярославским УФАС России для анализа состояния конкурентной среды с целью определения доминирующего положения определен с момента исключения котельной ЯЭРЗ из зоны деятельности ЕТО ПАО «ТГК-2». Теплоснабжение объекта ИП <> осуществляется от котельной, находящейся в эксплуатации ЯЭРЗ, по тем же сетям.

Доминирующее положение на рынке теплоснабжения определялось в соответствии с аналитическим отчетом по проведению анализа состояния конкурентной среды на рынке услуг по теплоснабжению для ЯЭРЗ, который осуществляет эксплуатацию котельной, принадлежащей юридическому лицу АО «Желдорремаш», филиалом которого оно является.

Поскольку ЯЭРЗ является филиалом АО «Желдорремаш», то и определение доминирующего положения для ЯЭРЗ на рынке теплоснабжения (для объекта ИП<>) в равной степени относится к юридическому лицу АО «Желдорремаш» в географических границах присоединённых тепловых сетей.

АО «Желдорремаш» занимает доминирующее положение на локальном товарном рынке теплоснабжения (поставки тепловой энергии) в географических границах присоединённой тепловой сети, от которой непосредственно осуществляется теплоснабжение объекта, расположенного по адресу: г. Ярославль, ул. Песочная, д. 1, литер «К». Доля на рынке, занимаемая АО «Желдорремаш» в лице филиала ЯЭРЗ, равна 100%.

Возможность получить тепловую энергию от другого источника без несения Заявителем несоизмеримых затрат (временных, финансовых, организационных) отсутствует.

В соответствии с пунктом 1 статьи 539 ГК РФ по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию.

Согласно пункту 7 статьи 15 Закона о теплоснабжении договор теплоснабжения является публичным для единой теплоснабжающей организации. Единая теплоснабжающая организация не вправе отказать потребителю тепловой энергии в заключении договора теплоснабжения при условии соблюдения указанным потребителем выданных ему в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности технических условий подключения (технологического присоединения) к тепловым сетям принадлежащих ему объектов капитального строительства.

Вместе с тем, в соответствии со статьями 426 (публичный договор), 539-545 (положения о договоре энергоснабжения) ГК РФ, в случае наличия надлежащего присоединения к сетям, договор теплоснабжения для организации является публичным, обязательным к заключению. При этом, такой договор является также публичным и для теплоснабжающей организации — производителя тепловой энергии, которая, в свою очередь, должна организовать отношения по передаче с теплосетевой организацией в соответствии с частью 4 статьи 15 Закона о теплоснабжении.

Отказ лица, осуществляющего предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 4 статьи 786 ГК РФ (пункт 3 статьи 423 ГК РФ).

Кроме того, теплоснабжающие организации, владеющие на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, обязаны заключить договоры поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя в отношении объема тепловой нагрузки, распределенной в соответствии со схемой теплоснабжения (пункт 3 статьи 15 Закона о теплоснабжении).

Таким образом, Ярославское УФАС России пришло к выводу, что обязанность по заключению договора теплоснабжения существует также и у теплоснабжающей организации, занимающей доминирующее положение на рынке теплоснабжения, при исключении последней из зоны деятельности единой теплоснабжающей организации.

В соответствии с пунктом 35 Правил №808 для заключения договора теплоснабжения с единой теплоснабжающей организацией заявитель направляет единой теплоснабжающей организации заявку на заключение договора теплоснабжения, содержащую следующие сведения:

- полное наименование организации (фамилия, имя, отчество) заявителя;
- место нахождения организации (место жительства физического лица);
- место нахождения теплотребляющих установок и место их подключения к системе теплоснабжения (тепловой ввод);
- тепловая нагрузка теплотребляющих установок по каждой теплотребляющей установке и видам тепловой нагрузки (отопление, кондиционирование, вентиляция, осуществление технологических процессов, горячее водоснабжение), подтвержденная технической или проектной документацией;
- договорный объем потребления тепловой энергии и (или) теплоносителя в течение срока действия договора или в течение 1-го года действия договора, если договор заключается на срок более 1 года;
- срок действия договора;
- сведения о предполагаемом режиме потребления тепловой энергии;
- сведения об уполномоченных должностных лицах заявителя, ответственных за выполнение условий договора (за исключением граждан-потребителей);
- расчет объема тепловых потерь тепловой энергии (теплоносителя) в тепловых сетях заявителя от границы балансовой принадлежности до точки учета, подтвержденный технической или проектной документацией;
- банковские реквизиты;
- сведения об имеющихся приборах учета тепловой энергии, теплоносителя и их технические характеристики.

Пакет документов, прилагаемых к заявке на заключение договора теплоснабжения указан в пункте 36 Постановления №808, в том числе:

- удостоверенные в установленном порядке копии правоустанавливающих документов (в том числе свидетельство о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним), подтверждающих право собственности и (или) иное законное право потребителя в отношении объектов недвижимости (здания, строения, сооружения), в которых расположены теплотребляющие установки (при наличии);
- документы, подтверждающие подключение теплотребляющих установок заявителя к системе теплоснабжения;
- акты готовности таких теплотребляющих установок к отопительному периоду, составленные в установленном законодательством Российской Федерации порядке.

В случае отсутствия в заявке сведений или документов, указанных в пунктах 35 и 36 настоящих Правил, единая теплоснабжающая организация обязана в течение 3 рабочих дней со дня получения таких документов направить заявителю предложение о представлении недостающих сведений и (или) документов. Необходимые сведения и документы должны быть представлены в течение 10 рабочих дней. Датой поступления заявки считается дата представления сведений и документов в полном объеме (пункт 39 Правил №808).

Единая теплоснабжающая организация обязана в течение 10 рабочих дней с момента получения надлежаще оформленной заявки и необходимых документов направить заявителю 2 экземпляра подписанного проекта договора. Заявитель в течение 10 рабочих дней со дня поступления проекта договора обязан подписать договор и 1 экземпляр договора направить единой теплоснабжающей организации (пункт 40 Правил №808).

В случае непредставления заявителем сведений или документов, указанных в пунктах 35 и 36 настоящих Правил, в порядке, установленном пунктом 39 настоящих Правил, или несоответствия заявки условиям подключения к тепловым сетям единая теплоснабжающая организация обязана по истечении 30 дней со дня направления заявителю предложения о представлении необходимых сведений и документов в письменной форме уведомить заявителя об отказе в заключении договора теплоснабжения с указанием причин такого отказа (пункт 41 Правил №808).

Ярославское УФАС России, оценив представленные АО «Желдорремаш» доказательства, отказало в удовлетворении ходатайства о продлении срока выполнения предупреждения, поскольку заключение о результатах осмотра теплового узла объекта капитального строительства не входит в перечень документов, необходимых для заключения договора.

18.02.2019 ЯЭРЗ в Ярославское УФАС России предоставлено требование от 15.02.2019 №14/29, а также акт обследования узла автоматизированного коммерческого учета тепловой энергии по адресу: г.Ярославль, ул.Песочная 1, Лит.к, ИП <> №4 от 07.02.2019.

В акте обследования от 07.02.2019 сделано заключение, согласно которому узел автоматизированного коммерческого учета ИП <> не соответствует СП 41-101-95 «Проектирование тепловых пунктов», Постановлению Правительства РФ от 18.11.2013 №1034 «О коммерческом учете тепловой энергии, теплоносителя» и не пригоден для коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя и ввода его в эксплуатацию. Подписи ИП <> или ее представителя в акте отсутствуют.

ЯЭРЗ письмом №14/29 от 15.02.2019 предложило ИП <> для решения вопроса о заключении договора о теплоснабжении:

- разработать и представить проектную документацию на узел учета тепловой энергии
- привести узел учета тепловой энергии в соответствии с требованиями нормативно-правовых актов, указанных в акте обследования;
- представить документы, подтверждающие подключение теплопотребляющих установок к системе теплоснабжения.

Акт обследования от 07.02.2019 подписан только ООО «Теплотроник», что не подтверждает участие ИП <> в обследовании, включение ее в состав комиссии. Таким образом, факт несоответствия узла учета установленным требованиям надлежащим образом не установлен и не оформлен.

Кроме того, ЯЭРЗ в ответе от 25.05.2018 на заявку ИП <> от 28.02.2018 не требовало от последней предоставления указанных документов (пункты 39-40 Правил №808).

ИП <> документы и сведения, необходимые для заключения договора теплоснабжения представлены, в полном объеме.

Таким образом, АО «Желдорремаш» предупреждение в установленные сроки не выполнено.

ЯЭРЗ нарушен срок ответа на заявку ИП <> о заключении договора теплоснабжения от 28.02.2018. Заявка ИП <> зарегистрирована под вх.№217 от 13.03.2018, ожидаемый срок ответа до 27.03.2018, ответ направлен 25.05.2018, т. е. по истечении двух месяцев с момента когда он должен быть дан.

ЯЭРЗ не представлены объективные причины неисполнения обязанности по своевременному направлению ответа на заявку.

Для заключения договора с ИП <> выработка (производство) дополнительной тепловой энергии, а также увеличение объема тепловой нагрузки для теплоснабжения объекта ИП <> не требуется, более того тепловая нагрузка в размере 0,045 Гкал/ч для теплоснабжения объекта ИП <> уже определена решением Арбитражного суда Ярославской области по делу №А82-14290/2015 и учтена в договоре между ЯЭРЗ и ООО «Бакалея».

Отношения по теплоснабжению между ИП <> и ООО «Бакалея» договором не урегулированы, потребление ИП <> тепловой энергии находится в прямой зависимости от действий ООО «Бакалея».

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

В соответствии с пунктом 6 статьи 17 Закона 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.

Поскольку договор между ИП <> и ЯЭРЗ не заключен, прямого договора теплоснабжения с теплоснабжающей организацией у ИП <> нет, то теплоснабжение указанного объекта находится в зависимости от действий ООО «Бакалея», у ООО «Бакалея» нет обязанности не препятствовать перетоку тепловой энергии на объект ИП<>.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

В соответствии с пунктом 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Действия АО «Желдорремаш» в лице Ярославского электровозоремонтного завода имени Б.П. Бещева — филиала АО «Желдорремаш», выразившееся в нарушении сроков рассмотрения заявки ИП <> о заключении договора теплоснабжения, необоснованном отказе ИП <> от заключения договора теплоснабжения повлекли угрозу ущемления интересов ИП <> при осуществлении предпринимательской деятельности и являются нарушением пункта 5 части 1, части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

20.03.2019 в Ярославское УФАС России поступило ходатайство ИП <> о выдаче АО «Желдорремаш» в лице Ярославского электровозоремонтного завода имени Б.П. Бещева — филиала АО «Желдорремаш» по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства предписания о заключении с ИП <> договора теплоснабжения.

Решением Комиссии Ярославского УФАС России по делу №07-03/10-18 от 20.03.2019 (в полном объеме изготовлено 03.04.2019) АО «Желдорремаш» признано нарушившим пункт 5 части 1 и часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Ярославским УФАС России на основании принятого решения АО «Желдорремаш» в лице Ярославского электровозоремонтного завода имени Б.П. Бещева — филиала АО «Желдорремаш» и ходатайства ИП <> выдано предписание о заключении с ИП <> договора теплоснабжения нежилого здания, расположенного по адресу: г.Ярославль, ул.Песочная, д.1, литер К.

Решением Арбитражного суда Ярославской области от 12.11.2019 (изготовлено в полном объеме 23.11.2019) по делу №А82/7479/2019 решение и предписание по антимонопольному делу признаны законными, обоснованными и исполнимыми в полном объеме. Постановлением Второго арбитражного апелляционного суда от 18.02.2020 (резольютивная часть) решение Арбитражного суда Ярославской области от 12.11.2019 (изготовлено в полном объеме 23.11.2019) по делу №А82/7479/2019 оставлено без изменений, апелляционная жалоба АО «Желдорремаш» в лице Ярославского электровозоремонтного завода имени Б.П. Бещева — филиала АО «Желдорремаш» без удовлетворения.

19.02.2020 в Ярославское УФАС России поступило письмо АО «Желдорремаш» в лице Ярославского электровозоремонтного завода имени Б.П. Бещева — филиала АО «Желдорремаш» №08/29 от 18.02.2020, с приложением копии проекта договора теплоснабжения нежилого здания, по адресу: г.Ярославль, ул.Песочная, д.1 лит.К, между АО «Желдорремаш» в лице Ярославского электровозоремонтного завода имени Б.П. Бещева — филиала АО «Желдорремаш» и ИП <>.

За злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением предусмотрена административная ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом, за исключением субъекта естественной монополии, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий не является и не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 настоящего Кодекса,

-влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

В действиях АО «Желдорремаш» содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

Правонарушение совершено в 2019 году.

Место совершения правонарушения - Ярославская обл., Ярославский р-н, г.Ярославль. Фрунзенский р-н.

Потерпевшей по делу является ИП <>.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

---

С протоколом ознакомлен \_\_\_\_\_

Права и обязанности разъяснены \_\_\_\_\_

Подпись лица в отношении которого ведется производство об административном правонарушении \_\_\_\_\_

(ФИО физического лица или законного представителя юридического лица, расшифровка подписи, наименование должности, реквизиты документы, удостоверяющего его служебное положение, либо реквизиты доверенности уполномоченного законным представителем лица на участие в административном производстве. В случае отказа от подписания протокола делается отметка об отказе от подписания)

Протокол составил \_\_\_\_\_ главный специалист-эксперт

отдела контроля ТЭК и ЖКХ

Грובה В.С.

Копию протокола получил « » февраля 2020 года.

---

Подпись лица, получившего протокол

об административном правонарушении