

г. Томск

Резолютивная часть решения оглашена “ 29 ” ноября 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено “ 12 ” декабря 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе: председателя комиссии Бутенко И.В. - заместителя руководителя управления, начальника отдела контроля монополистической деятельности;

членов комиссии: Луневой М.А. - заместителя начальника отдела контроля монополистической деятельности, Бердниковой Т.Н. - главного специалиста – эксперта отдела контроля монополистической деятельности, при участии представителей ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11» К, ОАО «ТП «Контур» И., ЗАО «Союз-Т» С., рассмотрев дело № 02-10/107-13 по признакам нарушения ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11» <...> абз. 1 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Томское УФАС России поступило обращение ОАО «Томское производственное объединение «Контур» (далее ОАО «ТПО «Контур», Заявитель) о неправомерных действиях ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11» Томского филиала (далее ОАО «ТГК-11», общество), выразившихся в неподключении мощностей ОАО «ТПО «Контур» к теплоснабжению в связи с имеющейся реестровой задолженностью за потребленное ОАО «ТПО «Контур» тепло.

Решением Арбитражного суда Томской области от 18.03.2013 в отношении ОАО «ТПО

«Контур» открыта процедура — конкурсное производство.

По мнению Заявителя указанные требования являются незаконными, так как это прямо запрещено ст.ст. 134-142 Федерального закона от 26.10.2002 № 27-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

В настоящее время ОАО «ТПО «Контур» не имеет текущей задолженности ОАО «ТГК-11» в сумме основного долга.

Заявитель считает, что указанными действиями ОАО «ТГК-11», нарушает ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

По результатам рассмотрения заявления Томским УФАС России было возбуждено дело № 02-10/107-13.

В заседании Комиссии Заявитель пояснил, что между ОАО «ТПО «Контур» и ОАО «ТГК-11» заключен договор на пользование тепловой энергией в горячей воде <...>.

ОАО «ТПО «Контур» 26.09.2013 обратилось с заявлением о запуске тепла на объекты ОАО «ТПО «Контур». Письменного ответа на указанное обращение не последовало, в тоже время 03.10.2013 ОАО «ТГК-11» выставило счет на предварительную оплату тепловой энергии за ноябрь 2013 года, который был оплачен ОАО «ТПО «Контур» в полном объеме.

Кроме того, сотрудники ОАО «ТГК-11» 07.10.2013 осуществили умышленное повреждение трубопровода, принадлежащего на праве собственности ОАО «ТПО «Контур», тем самым, намеренно создали препятствия для теплоснабжения объектов ОАО «ТПО «Контур».

Следует также отметить, что определением Арбитражного суда Томской области от 10.10.2013 по делу № А67-6922/2011 приняты обеспечительные меры в виде запрета ОАО «ТГК-11» и любым третьим лицам осуществлять действия по владению, пользованию и распоряжению имуществом, принадлежащим на праве собственности ОАО «ТПО «Контур».

Так как в отношении ОАО «ТПО «Контур» открыта процедура - конкурсное производство, сумма требований ОАО «ТГК-11» в размере <...> руб. включена в реестр требований кредиторов в составе третьей очереди.

Несмотря на указанное, ОАО «ТГК-11» неоднократно, прямо или косвенно требовало от конкурсного управляющего ОАО «ТПО «Контур» погашения названной задолженности, преимущественно перед другими конкурсными кредиторами.

Повторное письменное обращение ОАО «ТПО «Контур» о возобновлении подачи тепловой энергии ОАО «ТГК-11» также было проигнорировано, но уже с устной ссылкой на не подготовленность тепловой системы ОАО «ТПО «Контур» к работе в отопительный период.

ОАО «ТПО «Контур» в соответствии с пунктами 2, 3 ст. 546 ГК РФ своего согласия на перерыв в подаче, прекращение и ограничение подачи тепловой энергии не давало, нарушений обязательств по оплате тепловой энергии ОАО «ТПО «Контур» не допускает, необходимость принятия неотложных мер по предотвращению или ликвидации аварий отсутствует. Какие-либо сведения о наличии факта, удостоверенного органом государственного энергетического надзора неудовлетворительного состояния энергетических установок ОАО «ТПО «Контур», которое угрожает аварией или создает угрозу жизни и безопасности граждан отсутствуют.

В тоже время, несмотря на начало отопительного сезона, наличие у ОАО «ТГК-11» технической возможности по предоставлению тепловой энергии, наличие заявки ОАО «ТПО «Контур» на подачу тепла и отсутствие у ОАО «ТГК-11» предусмотренных законом оснований для отказа в подаче тепла ОАО «ТПО «Контур», ОАО «ТГК-11» не совершает действий направленных на обеспечение отпуска тепловой энергии в

горячей воде в здания ОАО «ТПО «Контур».

По мнению представителя ОАО «ТПО «Контур» на действия ОАО «ТГК-11» являющимся субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке тепловой энергии, распространяются требования п. 4 ч. 1 ст. 10 ФЗ РФ «О защите конкуренции», согласно которому запрещается необоснованное сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также, если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента РФ нормативными правовыми актами Правительства РФ, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

На основании изложенного, представитель ОАО «ТПО «Контур» подтвердил свои требования о прекращении злоупотребления ОАО «ТГК-11» доминирующим положением.

В заседание комиссии представитель ОАО «ТГК-11» пояснил, что между ОАО «ТГК-11» и ОАО «ТПО «Контур» заключен договор на пользование тепловой энергией в горячей воде.

В конце отопительного сезона 2012-2013 г.г. ОАО «ТПО «Контур» отключило свои теплопотребляющие установки от теплоснабжения (Акт об отключении от 22.04.2013).

Согласно ч. 6 ст. 20 Федерального закона «О теплоснабжении» № ФЗ-190 проверка готовности к отопительному периоду потребителей тепловой энергии осуществляется в целях определения их соответствия требованиям, установленным правилами оценки готовности к отопительному периоду, в том числе готовности их теплопотребляющих установок к работе, а также в целях определения их готовности к обеспечению указанного в договоре теплоснабжения режима потребления, отсутствию задолженности за поставленную тепловую энергию (мощность), теплоноситель, организации коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя. Данные требования также отражены в условиях договора (п. 3.1.7, 3.1.8).

В соответствии с законодательством РФ, теплопотребляющие установки могут быть вновь подключены к теплоснабжению только на основании проверки готовности к отопительному периоду.

Порядок подготовки к отопительному периоду определен Приказом Министерства энергетики РФ от 12 марта 2013 года. N 103 "Об утверждении Правил оценки готовности к отопительному периоду" и разделом 11 Правил технической эксплуатации тепловых энергоустановок (далее Правила).

В связи с непредъявлением ОАО «ТПО «Контур» своих теплопотребляющих установок к проверке готовности к отопительному периоду, для недопущения размораживания системы была произведена вырезка технологических окон в подающем и обратном трубопроводах после запорной арматуры на ответвлении

тепловой сети на объекты ОАО «ТПО Контур». В настоящее время данные технологические окна устранены.

30.10.2013 теплотребляющие установки ОАО «ТПО «Контур» были предъявлены для проведения проверки готовности. При проверке системы теплотребления здания, в соответствии с требованиями Правил, принадлежащего ОАО ТПО «Контур», по адресу <...>, была обнаружена неготовность системы теплотребления к отопительному сезону, в связи с чем представителями ТФ ОАО «ТГК-11» был выдан акт-предписание с перечнем мероприятий, которые необходимо провести ОАО «ТПО «Контур».

По мнению представителя ОАО «ТГК-11», общество не препятствует подаче тепловой энергии на объекты ОАО «ТПО «Контур» при выполнении последним соответствующих требований законодательства.

В ходе рассмотрения дела представитель ОАО «ТПО «Контур» ходатайствовал о привлечении к участию в рассмотрении дела представителя ООО «Союз Т» в качестве лица, чьи права и законные интересы затрагиваются при рассмотрении дела № 02-10/107-13.

Ходатайство удовлетворено, представитель ООО «Союз Т» привлечен к участию в рассмотрении дела в качестве лица, чьи права и законные интересы затрагиваются при рассмотрении дела № 02-10/107-13.

Представитель ООО «Союз Т» пояснил, что ООО «Союз Т» явилось заложником отношений между ОАО «ТГК-11» и ОАО «ТПО «Контур». ОАО «ТГК-11», осуществив технологический разрыв, автоматически исключило возможность подачи тепла в помещения ООО «Союз Т».

Комиссией установлено, что между ОАО «ТПО «Контур» (Абонент) и ОАО «ТГК-11» (ЭСО) заключен договор <...> на пользование тепловой энергией в горячей воде (далее договор теплоснабжения).

Согласно пунктам 2.1, 3.1.1 Договора, ЭСО обязуется отпускать тепловую энергию в горячей воде в соответствии с установленными Договором условиями, а Абонент обязуется оплачивать потребленную тепловую энергию.

Пунктом 3.1.7 Договора предусмотрена обязанность Абонента обеспечивать эксплуатацию своих теплотребляющих установок и тепловых сетей в границах балансовой или эксплуатационной ответственности сторон в соответствии с требованиями теплотребляющих установок и тепловых сетей потребления.

Согласно пункту 3.1.8 Договора, Абонент обязуется включение в начале отопительного сезона (актом готовности), отключение в конце отопительного сезона или любое другое отключение системы теплотребления и горячего снабжения Абонент подтверждает двухсторонним актом.

В соответствии с п. 6 ст. 20 [Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ \(ред. от 02.07.2013\) "О теплоснабжении"](#) (далее закона о теплоснабжении) проверка готовности к отопительному периоду потребителей тепловой энергии осуществляется в целях определения их соответствия требованиям, установленным правилами оценки готовности к отопительному периоду, в том числе готовности их теплотребляющих установок к работе, а также в целях

определения их готовности к обеспечению указанного в договоре теплоснабжения режима потребления, отсутствию задолженности за поставленные тепловую энергию (мощность), теплоноситель, организации коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя.

Правила технической эксплуатации тепловых энергоустановок, утвержденных приказом Министерства энергетики Российской Федерации от 24.03.2003 № 115 (далее - Правила) устанавливают требования по технической эксплуатации тепловых энергоустановок, в том числе тепловых сетей потребителей, тепловых пунктов, других сооружений аналогичного назначения.

[Пунктом 11.5](#) Правил, установлено, что для проверки готовности к отопительному периоду при приемке тепловых пунктов проверяется и оформляется актами:

- выполнение плана ремонтных работ и качество их выполнения;
 - состояние теплопроводов тепловой сети, принадлежащих потребителю тепловой энергии;
 - состояние утепления зданий (чердаки, лестничные клетки, подвалы, двери и т.п.) и центральных тепловых пунктов, а также индивидуальных тепловых пунктов;
 - состояние трубопроводов, арматуры и тепловой изоляции в пределах тепловых пунктов;
 - наличие и состояние контрольно-измерительных приборов и автоматических регуляторов;
 - работоспособность защиты систем теплоснабжения;
 - наличие паспортов тепловых энергоустановок, принципиальных схем и инструкций для обслуживающего персонала и соответствие их действительности;
 - отсутствие прямых соединений оборудования тепловых пунктов с водопроводом и канализацией;
 - плотность оборудования тепловых пунктов;
- наличие пломб на расчетных шайбах и соплах элеваторов.

Условия договора теплоснабжения и приведенные нормы обязывают потребителя оформить акт готовности систем теплоснабжения к отопительному периоду.

Заявителем не были приобщены к материалам дела документы, свидетельствующие о готовности систем теплоснабжения к отопительному сезону в соответствии с требованиями закона о теплоснабжении, Правил, а также условиями договора теплоснабжения, заключенного между ОАО «ТГК-11» и ОАО «ТПО «Контур».

Обращение ОАО «ТПО «Контур» исх. № 124 от 26.09.2013 комиссией не расценивается как заявка на включение тепла в систему теплоснабжения ОАО «ТПО «Контур», так как в обращении конкурсный управляющий просит разрешить включение тепла и оказать содействие в разрешении технических вопросов по запуску тепла без предоставления документов, подтверждающих готовность

систем теплоснабжения ОАО «ТПО «Контур» к отопительному сезону.

Обращения ОАО «ТПО «Контур» исх. №№ 138 и 140 от 21.10.2013 и 25.10.2013 являются заявками, однако они не могли быть исполнены ОАО «ТГК-11» в виду неподготовленности системы теплоснабжения к отопительному сезону.

В ходе рассмотрения дела после подписания сторонами акта гидравлического испытания и акта проверки систем теплоснабжения, системы теплоснабжения ОАО «ТПО «Контур» были включены, о чем составлен акт включения от 18.11.2013.

Доводы представителя ОАО «ТПО «Контур» о том, что повреждение трубопровода, принадлежащего на праве собственности ОАО «ТПО «Контур» сотрудниками ОАО «ТГК-11» является умышленным и преднамеренным, комиссией не рассматривался, так как Арбитражный суд Томской области (определение от 10.10.2013 по делу № А67-6922/2011) посчитал, что в соответствии со ст. 129 Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ (ред. от 23.07.2013) "["О несостоятельности \(банкротстве\)"](#) конкурсный управляющий обязан принимать меры по обеспечению сохранности имущества должника. Порча чужого имущества запрещена в силу закона и виновные в такой порче лица несут ответственность в установленном порядке.

ОАО «ТГК-11» приказом Томского УФАС России от 20.08.2009 № 168/70 включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 %, по тепловой энергии и снабжение тепловой энергией в горячей воде в географических границах города Томска с долей более 50% и занимает доминирующее положение на рынке предоставления услуг теплоснабжения.

В заседании комиссии представитель ОАО «ТГК-11» доминирующее положение общества не оспаривал.

Согласно абз. 1 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

Комиссия, изучив материалы дела, заслушав пояснения Заявителя, представителей ОАО «ТГК-11» и ООО «Союз-Т», делает вывод о том, что действия ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11», выразившиеся в неподключении мощностей ОАО «ТПО «Контур» к теплоснабжению в связи с имеющейся задолженностью за потребленное ОАО «ТПО «Контур» тепло, соответствуют условиям договора <...> на пользование тепловой энергией в горячей воде, поэтому действия ОАО «Территориальная генерирующая компания № 11» не могут быть квалифицированы как злоупотребление доминирующим положением.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

РЕШИЛА:

производство по делу № 02-10/107-13, возбужденному в отношении ОАО

«Территориальная генерирующая компания № 11» по признакам нарушения абз. 1 ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» прекратить, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Председатель комиссии:

И.В.Бутенко

Члены Комиссии:

М.А.Лунева

Т.Н.Бердникова

Решение комиссии может быть обжаловано в Арбитражный суд Томской области в течение трех месяцев со дня его принятия.