

## ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ №5

### о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

5 марта 2018г

г. Курган

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии — Белова А.В. – зам. руководителя - начальник отдела Курганского УФАС России;

Члены комиссии:

Климович К.В. – заместитель начальника отдела Курганского УФАС России;

Фоминых М.М. – старший государственный инспектор Курганского УФАС России;

рассмотрев дело №АМЗ-66/2017 по признакам нарушения ПАО «Курганская генерирующая компания» (ИНН 4501122913, ОГРН 1064501172416, адрес регистрации: Курган, пр. Конституции, 29А) пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

#### УСТАНОВИЛА:

23 октября 2017 года в Управление Федеральной антимонопольной по Курганской области (далее по тексту – Курганское УФАС России) поступило заявление ИП О. Е. Н. (далее по тексту также заявитель) вх. №6600, о наличии в действиях ПАО «Курганская генерирующая компания» по прекращению теплоснабжения здания по адресу: г. Курган, ул. Гвардейская, 2, признаков нарушения антимонопольного законодательства.

По результатам рассмотрения заявления Курганским УФАС России установлено, что О. Е. Н. является собственником здания магазина непродовольственных товаров и автомобильного сервисного центра, по адресу: г. Курган, ул. Гвардейская, 2, что подтверждено

свидетельством о государственной регистрации права от 24.09.2015г. за номером 45-45-16/370/2014-125.

1 февраля 2010г О. Е.Н. была зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя ОГРНИП \*\*\*\*.

Между ИП О. Е.Н. и ПАО «Курганская генерирующая компания» (далее по тексту также – ПАО «КГК», Общество, Ответчик заключен договор теплоснабжения №4616 от 17.03.2016г, предметом которого является подача ПАО «Курганская генерирующая компания» тепловой энергии через присоединенную сеть на объекты, расположенные по адресу: г. Курган, ул. Гвардейская, 2.

Актом разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон по тепловым сетям предусмотрены границы ответственности сторон по тепловым сетям (приложение №2 к договору теплоснабжения №4616 от 17.03.2016г).

Согласно названного документа тепловая сеть, проходящая по подвалу здания по адресу: г. Курган, ул. Гвардейская, 2, находится в эксплуатационной ответственности ПАО «Курганская генерирующая компания».

По состоянию на дату обращения с заявлением в Курганское УФАС России 23.10.2017 на объектах заявителя отсутствовала тепловая энергия.

Подача тепловой энергии в здание магазина произведена только 31.10.2017г., что подтверждается актом отключения (включения) теплоснабжающих установок Абонента от 01.11.2017г.

Курганским УФАС России установлено, что 12 мая 2017 года ИП О. Е.Н. в присутствии свидетелей установлен факт подтопления подвала здания по адресу: г. Курган, ул. Гвардейская, 2 при производстве гидравлических испытаний трассы, находящейся на балансовой принадлежности ПАО «Курганская генерирующая компания» от ТП-84 до библиотеки им. Карамзина по адресу: г. Курган, ул. Гвардейская, 2, проходящей транзитом через СЦ ТОЙОТА по адресу: ул. Гвардейская, 85, о чем составлен акт обследования.

ИП О. Е.Н. неоднократно обращалась в ПАО «Курганская генерирующая компания» с просьбой восстановить тепловую сеть, расположенную в подвале здания по адресу: г. Курган, ул. Гвардейская, 2 (заявление от 12.05.2017г вх. №991 от 12.05.2017г; заявление от 15.05.2017г вх. №1003 от 15.05.2017г; заявление от

16.05.2018 вх. №1021 от 16.05.2017г; заявление от 17.05.2017г вх. 1030 от 17.05.2017г; письмо от 22.05.2017г вх. №1076 от 22.05.2017г).

В ответе от 03.11.2017г исх. №3155 на запрос Курганского УФАС России от 25.10.2017 исх. №04-02/5029-13 ПАО «Курганская генерирующая компания» сообщило, что задержка в подаче теплоносителя в здание заявителя связана с тем, что его собственником не были своевременно произведены промывка и гидравлическое испытания участка тепловой сети, проходящей по подвальному помещению здания, а также в виду его аварийного состояния и недопуска представителей теплоснабжающей организации для проведения ремонтных работ. По мнению ПАО «Курганская генерирующая компания», Общество не является ни собственником, ни иным владельцем участка трубопровода, проходящего по подвалу здания по ул. Гвардейская, 2, оно не может нести ответственность за его эксплуатацию. Кроме того, указанным ответом ПАО «Курганская генерирующая компания» сообщило, что у ИП О. Е.Н. не имеется задолженности за поставленную в здание тепловую энергию.

Ответом от 17.11.2017г исх. №3253 на запрос Курганского УФАС России от 09.11.2017г исх. №04-02/5240-13 ПАО «КГК» сообщило, что Общество предпринимало попытки внести изменения в договор теплоснабжения №4616 от 17.03.2017г. Акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон по тепловым сетям (далее АРБП) согласован сторонами договора в апреле 2016 года путем подписания протокола согласования разногласий №1 от 06.04.2016г к договору теплоснабжения. По мнению Общества, данный акт не отражает реальные границы ответственности сторон договора, в связи с чем в июле 2017 года ПАО «КГК» разработан новый АРБП. ИП О. Е.Н. была приглашена в договорный отдел Курганского управления «Энергосбыт» - филиала «ЭК «Восток» (агента ПАО «КГК», осуществляющего взаимодействие с потребителями) для подписания нового АРБП и дополнительного соглашения к договору. Однако при личном визите подписывать указанные документы ИП О. Е.Н. отказалась. Документы были направлены ей заказным письмом, которое вернулось в связи с истечением срока хранения.

Представитель ПАО «Курганская генерирующая компания» в ходе рассмотрения дела поддержала доводы возражений на заявление о нарушении антимонопольного законодательства от 24.01.2018г, сообщив, что ИП О. Е.Н. является собственником здания №2 по ул.

Гвардейской в г. Кургане к которому опосредованно присоединено здание №85 по указанной улице. Теплоноситель в Здание подается посредством тепловой трассы от тепловой камеры №313 от тепlopункта №84, которая состоит из двух частей: от тепlopункта №84 до теплового ввода в здание по ул. Гвардейской, 2 и от внешней стены данного здания до здания №85 по ул. Гвардейской. Указанная тепловая трасса принадлежит ПАО «КГК» на праве собственности. Отбор теплоносителя для отопления здания заявителя производится от указанного участка тепловой трассы, проходящего по подвалу. По мнению ответчика, тепловая сеть, проходящая по подвалу здания, является принадлежностью здания и следует его судьбе. Согласно статье 210 ГК РФ собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества. По мнению ПАО «КГК» тепловая сеть проходящая по подвалу здания заявителя не может быть признана транзитной. При этом ответчик ссылается на примечание к пункту 6.21 «СП 18.13330.2011. Свод правил. Генеральные планы промышленных предприятий. Актуализированная редакция СНиП II-8-89-80\*», утвержденное Приказом Минрегиона РФ от 27.12.2010 №790.

Согласно статье 3 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» субъект естественной монополии - хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии относятся к естественной — монопольному виду деятельности.

Частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006г №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон о защите конкуренции) установлено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта — субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В силу вышеизложенных норм права положение ПАО «Курганская генерирующая компания» на рынке передачи тепловой энергии в географических границах присоединенной сети на территории г. Кургана является доминирующим.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому

хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

В соответствии с аналитическим отчетом по оценке состояния конкурной среды на рынке услуг по теплоснабжению, проведенному в соответствии с Планом работы ФАС России по анализу состояния конкуренций на товарных рынках на 2017-2018 г.г., утвержденному Приказом ФАС России от 05.12.2016г №1718/16 доля ПАО «Курганская генерирующая компания» на рынке услуг теплоснабжения г. Курган превышает 95%.

Таким образом, в соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции положение ПАО «Курганская генерирующая компания» на рынке услуг теплоснабжения в географических границах г. Кургана Курганской области является доминирующим.

Пунктом 3 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, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования);

Комиссией установлено, что ПАО «Курганская генерирующая компания» является единой теплоснабжающей организацией города Кургана, данное обстоятельство подтверждается Постановлением Администрации города Курган от 17.09.2017г №6917.

Тепловые сети до ввода в здание по адресу: ул. Гвардейская, 2, а также тепловые сети от стены указанного здания до здания по адресу: г. Курган, ул. Гвардейская, 85 находятся на праве собственности у ПАО «Курганская генерирующая компания».

Вышеназванный вывод следует из анализа правоустанавливающих документов, в частности: свидетельства о государственной регистрации права от 23.09.2011г за номером 45АА 266160, а также подтверждается техническим паспортом на сооружение тепловая трасса от тепловой камеры №313, от теплопункта №84 от 26.03.2010г.

Как установлено Курганским УФАС России, причиной отсутствия тепловой энергии на объектах ИП О. Е.Н. явилась техническая неисправность тепловой сети, проходящей по подвалу здания по ул. Гвардейская, 2.

Согласно позиции ПАО «Курганская генерирующая компания», Общество не может нести ответственность за эксплуатацию участка сети, проходящего по подвалу здания №2 по ул. Гвардейской, поскольку данный участок сети на каком – либо праве Обществу не принадлежит.

По мнению ПАО «КГК», задержка в подаче теплоносителя связана с

тем, что собственником здания не были своевременно произведены промывка и гидравлические испытания участка тепловой сети, проходящего по подвальному помещению здания. Рассматриваемый участок тепловой сети не является транзитным и принадлежит заявителю.

По мнению Курганского УФАС России, данный довод ПАО «КГК» не может быть принят во внимание исходя из следующего.

Курганским УФАС России установлено, что участок сети проходящий по подвалу здания по ул. Гвардейской, 2 ни заявителю, ни ответчику на каком – либо праве не принадлежит.

Пунктом 1 статьи 225 ГК РФ определено, что бесхозяйной является вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен либо, если иное не предусмотрено законами, от права собственности на которую собственник отказался.

Учитывая изложенные обстоятельства Комиссия приходит к выводу, что рассматриваемый участок тепловой сети обладает признаками бесхозяйной вещи.

Согласно части 6 статьи 15 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее по тексту – Закон о теплоснабжении) в случае выявления бесхозяйных тепловых сетей (тепловых сетей, не имеющих эксплуатирующей организации) орган местного самоуправления до признания права собственности на указанные бесхозяйные тепловые сети в течение тридцати дней с даты их выявления обязан определить теплосетевую организацию, тепловые сети которой непосредственно соединены с указанными бесхозяйными тепловыми сетями, или единую теплоснабжающую организацию в системе теплоснабжения, в которую входят указанные бесхозяйные тепловые сети и которая осуществляет содержание и обслуживание указанных бесхозяйных тепловых сетей. Орган регулирования обязан включить затраты на содержание и обслуживание бесхозяйных тепловых сетей в тарифы соответствующей организации на следующий период регулирования.

В соответствии с частью 4 статьи 8 Закона о теплоснабжении в случае, если организации, осуществляющие регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения, осуществляют эксплуатацию тепловых сетей, собственник или иной законный владелец которых не установлен (бесхозяйные тепловые сети), затраты на содержание,

ремонт, эксплуатацию таких тепловых сетей учитываются при установлении тарифов в отношении указанных организаций в [порядке](#), установленном основами ценообразования в сфере теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

Из толкования данных норм права следует, что организацией, эксплуатирующей бесхозный участок сети, является теплосетевая или теплоснабжающая организация, тепловые сети которой соединены с указанными бесхозными сетями. Эксплуатация сети включает в себя ее использование по назначению, содержание, техническое обслуживание и ремонт.

Комиссия полагает, что материалами настоящего дела подтверждено фактическое использование ПАО «КГК» участка тепловой сети, расположенной в подвале здания по ул. Гвардейской, 2, для получения дохода, а также оказания другим присоединенным потребителям услуг теплоснабжения.

Курганское УФАС России полагает, что доводы ПАО «КГК» о том, что рассматриваемый участок тепловой сети не является транзитным и принадлежит ИП О. Е.Н. подлежат отклонению по следующим основаниям.

[Статьей 135](#) ГК РФ определено, что вещь, предназначенная для обслуживания другой, главной вещи и связанная с ним общим назначением (принадлежность), следует судьбе главной вещи, если договором не предусмотрено иное.

Совокупность обстоятельств установленных Курганским УФАС России на основании имеющихся в материалах дела технических документов на тепловую трассу от тепловой камеры №313, от теплового пункта №84, с учетом особенностей теплоснабжения здания по ул. Гвардейская, 2, в частности тот факт, что тепловая сеть, расположенная в подвале данного объекта от ответвления на здание заявителя и до внешней границы стены здания по ул. Гвардейская, 2 не используется заявителем с целью непосредственного теплоснабжения указанного здания, и предназначена исключительно для перемещения тепловой энергии поставляемой ПАО «КГК» до здания по ул. Гвардейская, 85, свидетельствует о том, что сооружение тепловой трассы от тепловой камеры №313 от теплового пункта №84 и участок тепловой сети расположенной в подвале здания по ул. Гвардейская, 2 могут рассматриваться в неразрывной связи как составные части единого объекта теплоснабжения.

Комиссией установлено, что поставка тепловой энергии в здание по адресу: г. Курган, ул. Гвардейская, 85 осуществляется ПАО «Курганская генерирующая компания» как единой теплоснабжающей организацией посредством использования среди прочего участка тепловой сети, проходящего по подвалу здания №2 по ул. Гвардейская, и указанное лицо имеет в собственности сети, непосредственно присоединенные к спорному участку сети, является профессиональным участником рынка теплоснабжения на территории г. Кургана следовательно, имеет экономическую заинтересованность в использовании спорного участка тепловой сети и должно нести затраты на его содержание и обслуживание.

На основании изложенных выше обстоятельств, а также учитывая возникшие из договора теплоснабжения №4616 от 17.03.2017г обязательства ПАО «Курганская генерирующая компания», Курганское УФАС России приходит к выводу, что Общество несет обязанность по эксплуатации тепловой сети, проходящей по подвальному помещению здания по адресу: г. Курган, ул. Гвардейская, 2.

Следовательно, ПАО «Курганская генерирующая компания» несет ответственность за содержание и ремонт данной сети.

Таким образом, ПАО «Курганская генерирующая компания» как эксплуатант названного участка тепловой сети обязано обеспечить его подготовку к отопительному сезону и современный пуск тепловой энергии на объект заявителя.

Оценив фактические обстоятельства дела, а также собранные доказательства, с учетом позиции ПАО «Курганская генерирующая компания», изложенной в письме от 31.05.2017г №1616, в ответе № 3155 от 03.11.2017г на запрос Курганского УФАС России от 25.10.2017г исх. №04-02/5029-13, в ответе № 3253 от 17.11.2017г на запрос Курганского УФАС России от 09.11.2017г исх. №04-02/5240-13, возражений на заявление о нарушении антимонопольного законодательства от 24.01.2018 исх. №174, с учетом факта направления 28.09.2017г ПАО «Курганская генерирующая компания» ИП О. Е.Н. проекта изменений в приложение №2 к договору теплоснабжения №4616 от 17.03.2016г «Акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон по тепловым», предусматривающем границу ответственности по тепловым сетям ИП О. Е.Н. находящимся в подвале здания по адресу: г. Курган, ул. Гвардейская, 2, Комиссия приходит к выводу о

наличии в действиях ПАО «Курганская генерирующая компания» связанных с навязыванием эксплуатации тепловой сети, находящейся в подвале здания по адресу г. Курган ул. Гвардейская, 2 заявителю по настоящему делу признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 3 статьи 39.1 Закона о защите выдача предупреждения в период рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства осуществляется комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если при рассмотрении такого дела установлены признаки нарушения [пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15](#) настоящего Федерального закона, которые не были известны на момент возбуждения такого дела.

В связи с наличием в действиях ПАО «Курганская генерирующая компания» (ИНН 4501122913, ОГРН 1064501172416, место нахождения: 640026, Курганская обл., г. Курган, пр. Конституции, 29 - А) признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», и на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Курганское УФАС России предупреждает ПАО «Курганская генерирующая компания о необходимости прекращения указанных действий в течение десяти дней с момента получения настоящего предупреждения путем совершения следующих действий:

- прекратить навязывание невыгодных условий договора теплоснабжения №4616 от 17.03.2016г ИП О. Е.Н. в части навязывания эксплуатации тепловой сети, расположенной в подвале здания по адресу: г. Курган ул. Гвардейская, 2, о чем уведомить ИП О. Е.Н.

О выполнении предупреждения сообщить в Курганское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.