

РЕШЕНИЕ
по делу № 03-6/1-03-2012

Резолютивная часть решения оглашена 29 июня 2012 г. Тверь
В полном объеме решение изготовлено 09 июля 2012 г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

- Посохова Л.В. – заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

- Иванов С.Е. - начальник отдела антимонопольного контроля;

- Пестова А.С. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля;

- Вавилова Е.Е. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, в присутствии (...) - представителя ООО «Тетра» по доверенности от (...); (...) - представителя ООО «Тверьтрубпласт» по доверенности от (...); генерального директора ЗАО «Операторский центр» (...); представителя ОАО «Мегафон» (...) по доверенности, в отсутствие представителей ОАО «МТТ» и ООО «Регион-Сервис» уведомленных надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено по заявлению ОАО «Мегафон», ЗАО «Операторский центр» по признакам нарушения ООО «Регион-Сервис» (адрес: (...); ИНН (...), ООО «Тетра» (адрес: (...); ИНН (...)) и ООО «Тверьтрубпласт» (адрес: (...), ИНН (...)) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон), выразившегося в ущемлении интересов ОАО «Мегафон» и ЗАО «Операторский центр», в том числе посредством нарушения установленного порядка вывода из эксплуатации тепловых установок и нарушении установленного порядка ценообразования.

От ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком» от 19.04.2012 №03-03/2532 поступило заявление о привлечении его на стороне заявителей к рассмотрению дела № 03-6/1-03-2012. В соответствии с частями 1, 5 статьи 47 Закона Комиссия определила привлечь к участию в рассмотрении дела № 03-6/1-03-2012 в качестве заинтересованного лица ОАО «Межрегиональный ТранзитТелеком».

Из материалов дела следует, что ООО «Регион-Сервис» имело в собственности до(...) котельную общей площадью (...) кв.м (кадастровый № (...), расположенную по адресу: (...), работающую на газовом топливе, и теплотрассу протяженностью (...) м, оказывало с января 2010г. по апрель 2011г. арендаторам и собственникам нежилых помещений, расположенных по адресу: (...) услуги теплоснабжения.

ООО «Регион-Сервис» поставляло тепловую энергию, ОАО «Мегафон» согласно договору энергоснабжения от (...) № (...), ЗАО «Операторский центр» - договору на коммунальные услуги (...) б/н и осуществляло сбор денежных средств. Стоимость 1 Гкал за период с января 2010г. по апрель 2011г. составляла от (...) руб. до (...) руб. При этом, тепловая энергия поставлялась по тарифу, не утвержденному РЭК Тверской области.

По информации, представленной ООО «Регион-Сервис» в рамках рассмотрения дела № 03-6/1-03-2012 (исх. от 14.12.2011 № 14/12) арендаторы и собственники

нежилых помещений, расположенных по адресу: (...) в том числе ОАО «Мегафон», ЗАО «Операторский центр» и ОАО «МТТ», с января 2010 по апрель 2011 г. оплачивали тепловую энергию по стоимости, установленной ООО «Регион-Сервис» самостоятельно, исходя из расходов, связанных с выработкой и подачей тепловой энергии (1ГКал) ежемесячно, а именно:

- в январе 2010г. (...) рублей;
- в феврале 2010г. (...) рублей;
- в марте 2010г. (...) рублей;
- в апреле 2010г. (...) рублей;
- в октябре 2010г. (...) рублей;
- в ноябре 2010г. (...) рублей;
- в декабре 2010г. (...) рублей;
- в январе 2011г. (...) рублей;
- в феврале 2011г. (...) рублей;
- в марте 2011г. (...) рублей;
- в апреле 2011г. (...) руб.

В силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» к естественной монополии относятся услуги по передаче тепловой энергии. ООО «Регион-Сервис» предоставляя услуги по передаче и распределению тепловой энергии арендаторам и собственникам нежилых помещений, расположенных по адресу: (...), осуществляло естественно монопольный вид деятельности и являлось субъектом естественной монополии.

Согласно статье 5 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии.

В соответствии с пунктами 3.5, 3.6. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, (утв. приказом ФАС России от 17.01.2007 № 5, зарегистрирован в Минюсте России 23.05.2007 № 9541) и согласно пункту 1.4 «Порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке» (утв. Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, зарегистрирован в Минюсте России 02.08.2010 № 18026), не требуется проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке при установлении доминирующего положения хозяйствующего субъекта в случае, если хозяйствующий субъект осуществляет производство (реализацию) товаров в условиях естественной монополии.

Вместе с тем, по ходатайству ОАО «Мегафон» и ЗАО «Операторский Центр» (вх. № 1370 от 05.04.2012) Управлением, в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарных рынках, утв. приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 «Об утверждении порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее - Порядок), был проведен анализ состояния конкуренции рынка услуг по передаче и распределению тепловой энергии (теплоснабжения) для потребителей, расположенных в здании по адресу: (...) за период 2010г. – 1 квартал 2012г.

Учитывая цели и задачи анализа, а также принимая во внимание функциональное назначение услуг по передаче и распределению тепловой энергии (теплоснабжению), в том числе цели его проведения, товарный рынок в соответствии с пунктом 4 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», определен как рынок услуг по передаче и распределению

тепловой энергии (теплоснабжению).

Географические границы рынка определены в пределах территорий расположения технологической инфраструктуры (сетей), посредством которых осуществлялось теплоснабжение помещений в здании по адресу: (...).

В соответствии с п. 5.3 Порядка, хозяйствующие субъекты, действующие на рассматриваемом рынке определялись на основании информации, полученной при определении временного интервала исследования, при определении продуктовых границ товарного рынка и при определении географических границ товарного рынка, для которых устанавливаются позволяющие их идентифицировать данные:

- полное наименование (с указанием организационно-правовой формы);
- адрес (место нахождения).

При определении состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке учитывались следующие обстоятельства.

ООО «Регион-Сервис» имело лицензию от (...) на эксплуатацию взрывоопасных производственных объектов со сроком действия до 30.06.2011 и договоры энергоснабжения, в том числе с ОАО «МегаФон» и ЗАО «Операторский центр», поставляло тепловую энергию, а указанные организации ее оплачивали.

Из анализа полученной информации следует, что в период с января 2010 2010г. по апрель 2011г. весь цикл (производство теплоэнергии, передача и распределение) осуществлялся одним хозяйствующим субъектом - ООО «Регион-Сервис», который и являлся этот период единственным хозяйствующим субъектом имеющим право и располагающим возможностями оказывать услуги по передаче и распределению тепловой энергии (теплоснабжение) потребителям, расположенным в здании по адресу: (...).

Учитывая вышеизложенное, а также результаты анализа товарного рынка, произведенного в соответствии с приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (приобщенным к материалам дела), установлено, что ООО «Регион-Сервис» занимал на вышеуказанном рынке за период с января 2010г. по апрель 2011г. доминирующее положение в пределах расположения находящихся на балансе коммуникаций, с долей 100%.

Согласно договору купли-продажи от (...), заключенному между ООО «Регион-Сервис» и ООО «Тетра», последнее приобрело в собственность котельную общей площадью (...) кв.м (кадастровый № (...), расположенную по адресу: (...), работающую на газовом топливе, теплотрассу протяженностью (...) м и оборудование для котельной (п. 1.2. Передаточного акта, всего 13 позиций).

ООО «Тетра» не имеет лицензии на эксплуатацию взрывоопасных объектов, источника теплоснабжения, договоров на поставку тепловой энергии, утвержденного в установленном порядке тарифа, не осуществляет деятельность по теплоснабжению (передаче и распределении тепловой энергии).

Кроме того, согласно Актам диагностирования технического состояния пяти водогрейных котлоагрегатов «Факел» и дымовой трубы, составленным ООО «ПРОМБЕЗОПАСНОСТЬ-Тверь» 08.11.2011 (оборудование ранее эксплуатируемое ООО «Регион-Сервис»), котлоагрегаты «Факел» не выдержали гидравлические испытания и подлежат выводу из эксплуатации, дымовая труба находится в не рабочем состоянии и подлежит выводу из эксплуатации и демонтажу.

ООО «Тверьтрубпласт» на основании договора аренды котельной от 01.08.2005, заключенного с ООО «Регион-Сервис», арендовало пристроенное к котельной производственное помещение площадью (...) кв.м (кадастровый № (...)) и производило тепловую энергию только для нужд ООО «Тверьтрубпласт».

Данное помещение является частью котельной, приобретенной ООО «Тетра» у

ООО «Регион-Сервис», в связи с чем, между ООО «Тетра» и ООО «Тверьтрубпласт» был заключен договор аренды нежилого помещения б/н от (...), по условиям которого ООО «Тверьтрубпласт» приняло в аренду пристроенное к котельной производственное помещение общей площадью (...) кв.м (кадастровый № (...)).

ООО «Тверьтрубпласт» с 12.12.2011 по 06.02.2012 фактически оказывало услуги теплоснабжения для потребителей, расположенных в здании по адресу: (...), по сетям ООО «Тетра», временно проложив отсутствующий участок тепловой сети до котельной ООО «Тетра». При этом, вышеуказанный временный участок сети не значится на схеме теплоснабжения здания по адресу: (...) и в настоящее время отсутствует.

Вышеизложенное, а также результаты анализа товарного рынка, проведенного в соответствии с приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (приобщенного к материалам дела) свидетельствует о том, что ООО «Тетра» и ООО «Тверьтрубпласт» не могут рассматриваться как хозяйствующие субъекты, действующие на рынке услуг по передаче и распределению тепловой энергии (теплоснабжение) в установленных географических границах.

Материалами дела не подтверждается факт принадлежности ООО «Регион-Сервис», ООО «Тетра» и ООО «Тверьтрубпласт» к одной группе лиц (по состоянию на 24.02.2012).

Доводов или доказательств, свидетельствующих об обратном ООО «Регион-Сервис», ООО «Тверьтрубпласт», ООО «Тетра» и ЗАО «Операторский центр», ОАО «МТТ» в порядке части 4 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» не представлено.

Согласно пункту 18 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» оказание услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя является регулируемым видом деятельности.

Правовые основы экономических отношений, возникающих в связи с производством, передачей, потреблением тепловой энергии, тепловой мощности, теплоносителя с использованием систем теплоснабжения, созданием, функционированием и развитием таких систем, а также 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 устанавливает Федеральный закон от 27 июля 2010 г. N 190-ФЗ "О теплоснабжении" (далее - Федеральный закон "О теплоснабжении").

Согласно часть 1, подпункт 1 части 2 статьи 5, часть 3 статьи 7 Федерального закона "О теплоснабжении" установление тарифа является полномочием органа исполнительной власти субъектов Российской Федерации в сфере теплоснабжения.

В соответствии с п. 1.1. Положения о Региональной энергетической комиссии Тверской области (утв. постановлением администрации Тверской области от 03.04.2007 № 101-па) Региональная энергетическая комиссия Тверской области (далее - Комиссия) является областным исполнительным органом государственной власти Тверской области, осуществляющим на территории области государственное регулирование цен (тарифов) на электрическую, тепловую энергию и услуги в соответствии с Федеральным законом от 14.04.1995 N 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации», Федеральным законом от 30.12.2004 N 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса», постановлением Правительства Российской Федерации от 07.03.1995 N 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)».

По информации, представленной ООО «Регион-Сервис» (исх. от 14.12.2011 № 14/12) потребители с января 2010г. по апрель 2011г. оплачивали тепловую энергию по стоимости, не утвержденной РЭК «Тверской области», а рассчитанной ООО «Регион-Сервис» самостоятельно, исходя из собственного расчета затрат.

Обращения ООО «Тверьтрубпласт» и ООО «Тетра» в РЭК Тверской области об утверждении тарифа на тепловую энергию в 2009-2011 гг. отсутствуют.

В соответствии с пунктом 10 частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 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, в том числе такие действия как нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Действия ООО «Регион-Сервис» по применению за период с января 2010г. по апрель 2011г. не утвержденных в установленном законом порядке тарифов на тепловую энергию являются нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно статьи 21 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) порядок вывода в ремонт или из эксплуатации источников тепловой энергии, тепловых сетей устанавливается Правительством Российской Федерации в соответствии с положениями настоящей статьи и с другими федеральными законами и должен, в частности, включать в себя порядок и сроки принятия органами местного самоуправления поселений, городских округов предусмотренных настоящей статьёй решений о согласовании или несогласовании вывода указанных объектов в ремонт или из эксплуатации.

Согласно пункту 1 статьи 21 Закона о теплоснабжении, в целях недопущения ущемления прав и законных интересов потребителей тепловой энергии собственники или иные законные владельцы источников тепловой энергии, тепловых сетей обязаны осуществлять согласование с органами местного самоуправления поселений, городских округов и в случаях, установленных настоящей статьёй, с потребителями вывода указанных объектов в ремонт и из эксплуатации, пунктом 2 установлено, что вывод в ремонт и из эксплуатации источников тепловой энергии, функционирующих в режиме комбинированной выработки электрической и тепловой энергии, осуществляется с учетом положений законодательства Российской Федерации об электроэнергетике.

Пунктом 4 вышеуказанного закона установлено, что собственники или иные законные владельцы источников тепловой энергии, тепловых сетей, планирующие вывод их из эксплуатации (консервацию или ликвидацию), не менее чем за восемь месяцев до планируемого вывода обязаны уведомить в целях согласования вывода их из эксплуатации орган местного самоуправления поселения или городского округа о сроках и причинах вывода указанных объектов из эксплуатации в случае, если такой вывод не обоснован в схеме теплоснабжения.

Согласно пункту 8 статьи 21 Закона о теплоснабжении, вывод из эксплуатации тепловых сетей, с использованием которых осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии, теплотребляющие установки которых подключены к этим тепловым сетям в надлежащем порядке, без согласования с указанными потребителями не допускается.

По информации, представленной Департаментом жилищно-коммунального хозяйства города Твери на запрос Тверского УФАС России от 22.03.2012 № 03-6/1-03-828АП ООО «Регион-Сервис» в администрацию г.Твери о выводе из эксплуатации источников тепловой энергии не обращалось.

Следовательно, ООО «Регион-Сервис» вывело из эксплуатации источник тепловой энергии с нарушением порядка, установленного Федеральным законом.

Действия ООО «Регион-Сервис» по выводу из эксплуатации источника тепловой энергии в не установленном порядке являются нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

Принимая во внимание вышеизложенное, Комиссия Тверского УФАС России, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.06 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 (нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования) Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» действия ООО «Регион-Сервис», выразившегося в применении не утвержденного в установленном порядке тарифа на тепловую энергию.

2. Признать нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» действия ООО «Регион-Сервис», выразившиеся в нарушении установленного порядка вывода из эксплуатации тепловых установок.

3. Принимая во внимание, что ООО «Регион-Сервис» с 26.09.2011 не имеет котельной, тепловых сетей и лицензии на работу с взрывоопасными объектами, теплоустановки выведены из эксплуатации иным собственником, и в настоящее время надлежащее техническое состояние теплоустановок не подтверждено, Предписание в отношении ООО «Регион-Сервис» не выдавать.

4. Дело в отношении ООО «Тетра» и ООО «Тверьтрубпласт» в соответствии с частью 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Председатель Комиссии

Л.В. Посохова

Члены Комиссии:

С.Е. Иванов

А.С. Пестова

Е.Е.Вавилова

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