

Решение

04.12.2009 года
город Ростов-на-Дону

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

Председатель Комиссии: Корнеев В.Г. – руководитель управления.
Члены Комиссии: Зиновьев О.Г. – начальник отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;
Подгородниченко Г.В. – специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;
Евсенков С.В. специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело №1085 о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью «Ростсельмашэнерго» (далее по тексту – ООО «Ростсельмашэнерго»; 344019, г.Ростов-на-Дону, ул.Менжинского, 2С) и Муниципальным унитарным предприятием «Теплокоммунэнерго» (344064, г.Ростов-на-Дону, пер.Неклиновский, 4/1Б) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

18.11.2009 года в Ростовское УФАС России поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью «Управляющая компания «Филипп» (далее по тексту – ООО «УК «Филипп»; 344029, г.Ростов-на-Дону, ул.Селиванова, 64/112) о нарушении ООО «Ростсельмашэнерго» и МУП «Теплокоммунэнерго» антимонопольного законодательства, выразившегося в следующем:

Согласно пункту 2.1.1. договора поставки энергоресурсов от 14.12.2005 года №771/479 ДЮ заключенному между МУП «Теплокоммунэнерго» и ООО «Ростсельмашэнерго» (далее по тексту – Договор), последнее обязуется *«Подавать Абоненту через присоединенную сеть, указанную в акте разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности Сторон (приложения № 4 к настоящему договору) до границы балансовой принадлежности Поставщика и Абонента (иной организации, к сетям которой присоединен Абонент)».*

К тепловым сетям, эксплуатируемым МУП «Теплокоммунэнерго», указанным в приложении 4 к Договору технологически присоединены, в том числе, многоквартирные жилые дома, управление которыми осуществляет ООО «УК «Филипп».

17.11.2009 года в 14 часов 00 минут ООО «Ростсельмашэнерго» ограничило подачу тепловой энергии, поставляемую в рамках реализации Договора. Основанием для введения указанного ограничения послужила задолженность МУП «Теплокоммунэнерго» за приобретенную у ООО «Ростсельмашэнерго» тепловую энергию.

Между тем, действующее законодательство, регулирующее взаимоотношения между населением как потребителем коммунальных услуг и исполнителем коммунальных услуг не предполагает возможность последнего ограничить или прекратить поставку тепловой энергии.

При этом ООО «УК «Филипп» не имеет правовой возможности заключить договор с иной, нежели МУП «Теплокоммунэнерго» организацией.

В этой связи, по мнению ООО «УК «Филипп», действия МУП «Теплокоммунэнерго» (по уклонению оплаты приобретенной в рамках Договора тепловой энергии), а также действия ООО «Ростсельмашэнерго» (по ограничению поставки тепловой энергии в многоквартирные жилые дома микрорайона «Сельмаш» города Ростова-на-Дону), ущемляют (способны ущемить) интересы населения проживающего в указанных домах и нарушают запрет, установленный частью 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

25.11.2009 года в Ростовское УФАС России поступило заявление Департамента жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Администрации города Ростова-на-Дону (далее по тексту – Департамент; 344002, г.Ростов-на-Дону, ул.Социалистическая, 77) о нарушении ООО «Ростсельмашэнерго» части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» путем направления Мэру города Ростова-на-Дону и МУП «Теплокоммунэнерго» писем содержащих уведомления о

прекращении поставки «...тепловой энергии и теплоносителя в адрес МУП «Теплокоммунэнерго»».

В этой связи, учитывая доминирующее положение ООО «Ростсельмашэнерго», Департамент просил выдать данной организации предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» путем возобновления подачи тепловой энергии в объекты теплосетевого хозяйства (эксплуатируемым МУП «Теплокоммунэнерго»), посредством которых осуществляется теплоснабжения микрорайона «Сельмаш» города Ростова-на-Дону.

03.12.2009 года ООО «Ростсельмашэнерго» письмом исх.№5/527 сообщило следующее:

Задолженность МУП «Теплокоммунэнерго» за поставленную в рамках реализации Договора тепловую энергию составила 7`437`437 рублей 05 копеек и образовалось в результате неуплаты за более чем два расчетных периода платежа установленных Договором (с учетом протоколов разногласий).

Как следует из пункта 3 Порядка прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям - потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно - энергетических ресурсов (далее по тексту – Порядок №1), утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 05.01.1998 года №1, при неоплате организацией - потребителем поданных ей (использованных ею) топливно - энергетических ресурсов за один период платежа, установленный договором, энергоснабжающая организация предупреждает организацию - потребителя, что в случае неуплаты задолженности до истечения второго периода платежа может быть ограничена подача (потребление) соответствующих топливно - энергетических ресурсов.

Ограничение подачи (потребления) топливно - энергетических ресурсов производится энергоснабжающей или газоснабжающей организацией путем принудительного ограничения подачи указанных ресурсов.

Руководствуясь данной нормой права, ООО «Ростсельмашэнерго», после уведомления всех соответствующих лиц, ограничило подачу тепловой энергии по Договору.

Кроме того, ООО «Ростсельмашэнерго» сообщило, что не осуществляет теплоснабжение населения, а поставляет тепловую энергию по Договору МУП «Теплокоммунэнерго» – юридическому лицу, являющемуся энергоснабжающей организацией, при этом указав: «Для каких целей в настоящее время фактически используется подаваемая на границу балансовой принадлежности тепловая энергия, и кто является ее конечным потребителем ООО «Ростсельмаш» информации не имеет».

Одновременно ООО «Ростсельмашэнерго» обратило внимание Комиссии на решение Арбитражного суда Ростовской области от 30.05.2008 года по делу №А53-22274/2007-С3-39 (оставленному без изменения постановлением Федерального арбитражного суда Северо-Кавказского округа), согласно которому отношения между МУП «Теплокоммунэнерго» и ООО «Ростсельмашэнерго» не регулируются положениями Жилищного кодекса Российской Федерации, а «...строятся на правилах главы 30 Гражданского кодекса Российской Федерации».

Изучив материалы дела, выслушав представителей сторон, Комиссия пришла к следующим выводам:

1. Согласно части 5 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Статья 3 Федерального закона от 17.08.1995 года №147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее по тексту – ФЗ «О естественных монополиях») определяет, что субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

Под понятием естественной монополии (в силу положений установленных статьей 4 ФЗ «О естественных монополиях») понимается такое состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров;

Из смысла пункта 2 статьи 539 Части второй Гражданского кодекса Российской Федерации от 26.01.1996 года №14-ФЗ (далее по тексту – ГК РФ) следует, что необходимым условием оказания услуги теплоснабжения является наличие у абонента энергопринимающего устройства, присоединенного к тепловым сетям.

Поскольку тепловые сети МУП «Теплокоммунэнерго» присоединены к тепловым сетям ООО «Ростсельмашэнерго», услуги по подаче тепловой энергии, оказываемые ООО «Ростсельмашэнерго» не могут быть заменены МУП «Теплокоммунэнерго» иными услугами, равно как не могут быть заменены МУП «Теплокоммунэнерго» услугами теплоснабжения других организаций.

Таким образом, положение ООО «Ростсельмашэнерго» на рынке услуг по поставке тепловой энергии расценивается как положение субъекта естественной монополии.

В пользу этого утверждения говорит и то, что согласно статьи 4 ФЗ «О естественных монополиях» данный закон регулирует деятельность субъектов естественных монополий, в том числе в сфере услуг по передаче тепловой энергии, которые ООО «Ростсельмашэнерго» оказывает МУП «Теплокоммунэнерго».

Учитывая изложенное, а также иные документы, имеющиеся в материалах дела, положение ООО «Ростсельмашэнерго» на рынке вышеуказанных услуг признано доминирующим.

2. Пунктом 1 части 1 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.

Между тем, согласно материалам дела, МУП «Теплокоммунэнерго» потребило 55,42% всей тепловой энергии, поставленной ООО «Ростсельмашэнерго» за 11 месяцев 2009 года. Так общий объем поставленной ООО «Ростсельмашэнерго» тепловой энергии за данный период составил 161`207,1830 гигакалорий (на сумму 182`931`269 рублей 58 копеек), из него 89`335,1220 гигакалорий (на сумму 101`373`815 рублей 84 копейки) поставлено по Договору МУП «Теплокоммунэнерго».

Таким образом, МУП «Теплокоммунэнерго» занимает на рассматриваемом рынке поставки тепловой энергии долю более 50 процентов и, как следствие, занимает на нем доминирующее положение.

Более того, МУП «Теплокоммунэнерго» также как и ООО «Ростсельмашэнерго» является субъектом естественной монополии на рынке услуг по передаче тепловой энергии многоквартирным жилым домам, управление которыми осуществляет ООО «УК «Филипп», а также иным лицам, чьи энергопринимающие устройства имеют технологическое присоединение к тепловым сетям МУП «Теплокоммунэнерго».

Данное обстоятельство также свидетельствует о том, что МУП «Теплокоммунэнерго» занимает доминирующее положение на соответствующем рынке услуг теплоснабжения.

3. При оценке правомерности ограничения ООО «Ростсельмашэнерго» поставки тепловой энергии необходимо учитывать, что ООО «УК «Филипп» не является лицом с самостоятельными экономическими интересами. Данный вывод обусловлен следующим:

Из системного толкования данных норм права следует, что ООО «УК «Филипп», заключая договоры с МУП «Теплокоммунэнерго» с целью оказания коммунальных услуг жителям многоквартирного жилого дома, не действует как хозяйствующий субъект с самостоятельными экономическими интересами.

В этой связи, соответствующие обязательства ООО «УК «Филипп» перед организациями, непосредственно оказывающими услуги, не могут быть большими, чем в случае заключения этими организациями прямых договоров с жильцами, обслуживаемыми ООО «УК «Филипп» многоквартирных жилых домов.

Действительно, положения установленные Жилищным кодексом Российской Федерации от 29.12.2004 года №188-ФЗ (далее по тексту – ЖК РФ), а следовательно [\(1\)](#) и Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам (далее по тексту – Правила №307), утвержденными Постановлением Правительства от 23.05.2006 года №307 не имеют прямого действия на отношения возникающие при поставке ООО «Ростсельмашэнерго» тепловой энергии МУП «Теплокоммунэнерго».

Однако положения, установленные пунктом 8 Правил №307 [\(2\)](#) устанавливают необходимость учитывать положения Правил №307 при заключении договора между ООО «Ростсельмашэнерго» и МУП «Теплокоммунэнерго» в части обеспечения населения тепловой энергией. Это требование обусловлено, в том числе, невозможностью МУП «Теплокоммунэнерго» ограничивать подачу тепловой энергии своим абонентам – населению, применяя положения, установленные Порядком №1.

Важно учесть и то, что как следует из приложения 2 к Договору тепловая энергия, поставляемая МУП «Теплокоммунэнерго» предназначена для отопления более чем 50 многоквартирных жилых домов расположенных в микрорайоне «Сельмаш» города Ростова-на-Дону, а также детских образовательных учреждений, поликлиник и органов социальной защиты населения [\(3\)](#).

При этом, как следует из положений установленных пунктом 50 Правил №307, исполнитель коммунальных услуг не вправе ограничить или приостановить подачу тепловой энергии ее

потребителю, как, к примеру, вправе ограничить подачу горячей воды, электрической энергии и газа(4).

В этой связи исполнитель коммунальных услуг – ООО «УК «Филипп» и ресурсоснабжающие организации – ООО «Ростсельмашэнерго», МУП «Теплокоммунэнерго» не вправе ограничить подачу тепловой энергии в многоквартирные жилые дома, руководствуясь наличием задолженности по ее оплате или ее величиной.

В этой связи, ООО «Ростсельмашэнерго», располагая сведениями о том, что подаваемая по Договору тепловая энергия предназначена для оказания коммунальных услуг населению, тем не менее, ограничило ее подачу, в связи с наличием у МУП «Теплокоммунэнерго» задолженности более чем за два расчетных периода, определенных Договором, тем самым злоупотребило занимаемым доминирующим положением на рынке услуг по передаче тепловой энергии.

4. Согласно пункту 6 Порядка №1 в случаях, когда к сетям, принадлежащим организации - потребителю, подключены абоненты, которые своевременно оплачивают использованные топливно - энергетические ресурсы, организация - потребитель обязана по соглашению с энергоснабжающей организацией обеспечить подачу этим абонентам топливно - энергетических ресурсов в необходимых для них объемах.

Указанная норма права устанавливает МУП «Теплокоммунэнерго» обязанность по осуществлению действий, направленных на заключение с ООО «Ростсельмашэнерго» соглашений по подаче тепловой энергии лицам, своевременно оплачивающим потребленную тепловую энергию.

При этом, как следует из пояснений сторон, МУП «Теплокоммунэнерго» не предприняло указанных действий. Более того, материалами дела подтверждается, что ООО «УК «Филипп» по состоянию на дату введения ограничения ООО «Ростсельмашэнерго» подачи тепловой энергии не имело задолженности превышающей два расчетных периода установленных договором. В этой связи, задолженность данной организации перед МУП «Теплокоммунэнерго» не может служить основанием для неоплаты МУП «Теплокоммунэнерго» тепловой энергии приобретаемой в рамках Договора.

В этой связи, МУП «Теплокоммунэнерго», занимающее доминирующее положение на рынке услуг по передаче тепловой энергии, своим бездействием, выразившимся в уклонении от оплаты тепловой энергии ООО «Ростсельмашэнерго» и уклонении от заключения соглашения предусмотренного пунктом 6 Порядка №1, нарушило запрет установленный частью 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

5. Как следует из пояснений ООО «Ростсельмашэнерго» 04.12.2009 года подача тепловой энергии по Договору была возобновлена в полном объеме. Однако, согласно пояснениям ООО «УК «Филипп», температура теплоносителя по состоянию на 04.12.2009 года не позволяет обеспечить комфортные условия проживания граждан в жилых помещениях.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Ростсельмашэнерго» нарушившим часть 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Ростсельмашэнерго» предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

3. Признать МУП «Теплокоммунэнерго» нарушившим часть 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии

В.Г.Корнеев

Члены Комиссии

О.Г.Зиновьев

Г.В.Подгородниченко

С.В.Евсенков

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

04.12.2009 года
город Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее по тексту Ростовское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

| | |
|------------------------|---|
| Председатель комиссии: | Корнеев В.Г. – руководитель управления. |
| Члены комиссии: | Зиновьев О.Г. – начальник отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства; Подгородниченко Г.В. – специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства; Евсенков С.В. специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства |

(далее по тексту Комиссия) руководствуясь статей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту ФЗ «О защите конкуренции») на основании своего решения от 04.12.2009 года по делу №1085 о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью «Ростсельмашэнерго» (далее по тексту – ООО «Ростсельмашэнерго»; 344019, г.Ростов-на-Дону, ул.Менжинского, 2С) и Муниципальным унитарным предприятием «Теплокоммунэнерго» (344064, г.Ростов-на-Дону, пер.Неклиновский, 4/1Б) части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Ростсельмашэнерго» прекратить нарушение части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в ограничении подачи тепловой энергии (в тепловую сеть, эксплуатируемую МУП «Теплокоммунэнерго») предназначенной для оказания коммунальных услуг населению.

2. Во исполнение пункта 1 настоящего предписания ООО «Ростсельмашэнерго» в 1 (одно) – дневный срок с момента получения настоящего предписания необходимо возобновить подачу тепловой энергии в объемах, необходимых для надлежащего оказания коммунальных услуг населению.

ООО «Ростсельмашэнерго» о выполнении настоящего предписания сообщить в Ростовское УФАС России в пятидневный срок с момента его исполнения.

| | |
|------------------------|---|
| Председатель комиссии: | В.Г.Корнеев |
| Члены комиссии: | О.Г.Зиновьев Г.В.Подгородниченко С.В.Евсенков |

Предписание может быть обжаловано в течении трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнять решение антимонопольного органа.

[\(1\)](#) Правила №307 приняты в рамках реализации положений статьи 167 ЖК РФ

[\(2\)](#) Как следует из пункта 8 Правил №307, условия договора о приобретении коммунальных ресурсов и водоотведении (приеме (сбросе) сточных вод), заключаемого с ресурсоснабжающими организациями с целью обеспечения потребителя коммунальными услугами, не должны противоречить Правилам №307 и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

[3](#)) Данный вывод опровергает утверждение ООО «Ростсельмашэнерго» о том, что оно не располагало информацией о том, для каких целей МУП «Теплокоммунэнерго» приобретало тепловую энергию, приобретаемую в рамках реализации Договора.

[4](#)) Подпунктом «д» пункта 50 Правил №307 определено, что исполнитель имеет право приостанавливать или ограничивать в порядке, установленном разделом X Правил №307, подачу потребителю горячей воды, электрической энергии и газа.