

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-06-08/45-10-11

12 января 2012 года

г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 21 декабря 2011 года.

В полном объеме решение изготовлено 12 января 2012 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии:

Долгих О.М. - руководителя Тывинского УФАС России.

Членов комиссии:

Сорвачевой В.А. – начальника отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Хитаришвили А.Т. - ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Ваньковой Е.С. – старшего специалиста 2 разряда отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

В присутствии:

ответчика – представителя ОАО Кызылская ТЭЦ» ... по доверенности от 14.06.2011г. №3/4,

в отсутствии:

надлежащим образом извещенного заявителя – МУП «Кызылское АТП» (уведомление от 29.11.2011г.),

рассмотрев дело № 04-06-08/45-10-11 о нарушении части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), возбужденное в отношении ОАО «Кызылской ТЭЦ» (667004, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Колхозная, 2),

УСТАНОВИЛА:

16 сентября 2011 года в адрес Тывинского УФАС России поступило заявление МУП «Кызылское АТП» на действия ОАО «Кызылская ТЭЦ» по факту злоупотребления доминирующим положением на рынке услуг по передаче тепловой энергии, выразившееся в отказе в заключении публичного договора.

При рассмотрении заявления установлено, что между МУП «Кызылское АТП» и ОАО «Кызылская ТЭЦ» заключен договор на теплоснабжение №189 от 23.07.2007г., 28.02.2011г. МУП «Кызылское АТП» обратилось в ОАО «Кызылская ТЭЦ» с просьбой дать разрешение на снятие приборов учета тепловой энергии с 21.02.2011г. в связи с выходом их из строя. 09.06.2011г. ОАО «Кызылская ТЭЦ» направило технические условия для установки прибора учета и акт разграничения балансовой принадлежности, в котором определило границу балансовой принадлежности внешнюю стену ТК Р0302 от которой отходит бесхозная сеть до ЦТП принадлежащего МУП «Кызылское АТП». Не согласившись с данным актом МУП «Кызылское АТП» 01.09.2011г. направило письмо в адрес ОАО «Кызылская ТЭЦ» приложив свой вариант акта разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности, исключив бесхозную тепловую сеть со своего баланса. ОАО «Кызылская ТЭЦ» письмом от 12.09.2011г. направило ответ о необходимости обращения в орган местного самоуправления с целью принятия бесхозной тепловой сети на учет и определения теплосетевой организации для передачи на обслуживание, в связи с чем, МУП «Кызылское АТП» посчитало данный ответ отказом от заключения публичного договора.

Для установления наличия правовых оснований для отнесения спорной сети к бесхозной и подтверждения возможности поставки тепловой энергии через бесхозную тепловую сеть, у МУП «Кызылское АТП» и ОАО «Кызылская ТЭЦ» были запрошены дополнительные документы.

ОАО «Кызылская ТЭЦ» в ответе на запрос указало, что препятствия для поставки тепловой энергии отсутствуют.

МУП «Кызылское АТП» представило в материалы дела доказательства отсутствия на балансе спорной тепловой сети.

Кроме того, Мэрия г.Кызыла подтвердила бесхозность спорной тепловой сети, в связи с чем готовится постановление Мэрии г.Кызыла об определении организации обслуживающей спорный участок.

Приказом Тывинского УФАС России №365 от 17.11.2011г. было возбуждено дело №04-06-08/45-10-11 в отношении ОАО «Кызылская ТЭЦ» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В отзыве от 15.12.2011г. ОАО «Кызылская ТЭЦ» указало на то, что для внесения изменений в акт разграничения балансовой принадлежности с МУП «Кызылское АТП» необходимо было определить организацию, которая будет обслуживать спорную тепловую сеть, в связи с чем были направлены письма в Мэрию г.Кызыла, ГУП РТ «Кызылтепло» и Прокуратуру г.Кызыла. В результате полученных ответов, ОАО

«Кызылская ТЭЦ» оформило акт разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей с МУП «Кызылское АТП».

В ходе рассмотрения дела представитель ОАО «Кызылская ТЭЦ» пояснил, что со стороны общества отсутствовал факт злоупотребления доминирующим положением в части отказа в оформлении границ балансовой принадлежности тепловых сетей. Так как ОАО «Кызылская ТЭЦ» не были представлены документы, подтверждающие отсутствие на балансе МУП «Кызылское АТП» спорной тепловой сети, то ОАО «Кызылская ТЭЦ» предприняло все меры по установлению организации, которая будет обслуживать данную сеть.

Рассмотрев материалы дела и выслушав устные пояснения представителя ОАО «Кызылская ТЭЦ», Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. Согласно выписке из Единого государственного реестра сферой деятельности ОАО «Кызылская ТЭЦ» является передача тепловой энергии. В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995г № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии относятся к естественной монополии. В соответствии с вышеизложенным, ОАО «Кызылская ТЭЦ» признается хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке услуг по передаче тепловой энергии на территории муниципального образования г. Кызыл.

Кроме того, Тывинским УФАС России проведен анализ рынка услуг по теплоснабжению г. Кызыла за 2009-2010 год, наибольшую долю на рынке услуг по теплоснабжению г. Кызыла занимает ОАО «Кызылская ТЭЦ», доля которой составляет более 90 %. Приказом Тывинского УФАС России от 18.05.2011 г. № 119 ОАО «Кызылская ТЭЦ» внесено в региональный раздел Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определённого товара в размере более чем 35%.

В соответствии с [пунктами 1 и 3 статьи 426](#), [статьей 539](#) Гражданского кодекса Российской Федерации энергоснабжающая организация не вправе отказаться от заключения договора энергоснабжения, являющегося публичным, с любым, обратившимся к ней потребителем, при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы.

В соответствии с [пунктом 4 статьи 17](#) Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении" существенным условием договора оказания услуг по передаче тепловой энергии является оформление акта разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон.

Таким образом, обязанность ОАО "Кызылская ТЭЦ" заключить договор на поставку тепловой энергии с подписанием акта разграничения балансовой принадлежности или эксплуатационной ответственности тепловых сетей следует из положений [статей 426, 539](#) Гражданского кодекса Российской Федерации и

Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении".

Учитывая положения [Правил](#) учета тепловой энергии и теплоносителя, утвержденных Приказом Минэнерго от 12.09.1995 N Вк-4936 о том, что границей балансовой принадлежности тепловых сетей является линия раздела элементов тепловых сетей между владельцами по признаку собственности, аренды или полного хозяйственного ведения, а также - [пункты 2.1.5, 4.12.2](#) Правил технической эксплуатации электрических станций и сетей Российской Федерации, утвержденных Приказом Минэнерго России от 19.06.2003 N 229, при заключении договора теплоснабжения необходимо учитывать установленные нормативными актами требования об обязательном определении и четком отражении границ балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности между теплоснабжающей организацией и потребителем.

Согласно [пункту 6 статьи 15](#) Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении", в случае выявления бесхозяйных тепловых сетей (тепловых сетей, не имеющих эксплуатирующей организации) орган местного самоуправления поселения или городского округа 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.

В соответствии с данным положением ОАО "Кызылская ТЭЦ" направило обращение в Мэрию г.Кызыла об определении теплосетевой или единой теплоснабжающей организации по теплосети от внешней стены ТК-Р0302 до внешней стены ЦТП МУП «КАТП» от 12.09.2011г., 13.10.2011г. Ответ Мэрия г.Кызыла направила только 22.11.2011г.

В силу [ст. 3](#) Закона о защите конкуренции его действие распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции. При рассмотрении антимонопольным органом дел в отношении нарушений, о совершении которых ему сообщил хозяйствующий субъект, обратившись за защитой своих гражданских прав в указанный орган в соответствии с выбором, предоставленным [ст. 11](#) ГК РФ, подлежит выяснению, совершены ли они в допустимых пределах осуществления им гражданских прав.

Тывинским УФАС России установлено, что МУП «Кызылское АТП», обращаясь в антимонопольный орган в обоснование допущения ОАО "Кызылская ТЭЦ" нарушений антимонопольного законодательства указало на отказ (уклонение) от заключения договора. Между тем отказ (уклонение) от заключения договора должен быть подтвержден соответствующими доказательствами, свидетельствующими о наличии действий (бездействия), направленных на достижение соответствующего результата.

Комиссией установлено, что на письмо ОАО «Кызылская ТЭЦ», содержащее акт разграничения балансовой принадлежности, в котором была определена граница балансовой принадлежности от внешней стены ТК Р0302 от которой отходит бесхозяйная сеть до ЦТП, МУП «Кызылское АТП» направило свои возражения. По результатам рассмотрения возражений, ОАО «Кызылская ТЭЦ» предпринимало

попытки к урегулированию возникших при оформлении акта разногласий, о чем свидетельствуют письма, направленные в адрес Мэрии г. Кызыла, Прокуратуры г. Кызыла, ГУП РТ «Кызылтепло» и в дальнейшем оформило акт разграничения балансовой принадлежности от 02.12.2011 г.

При таких обстоятельствах Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что разногласия, возникшие между сторонами в связи с согласованием акта разграничения балансовой принадлежности, разрешались в рамках допустимых пределов осуществления им гражданских прав. Факт разногласий по условиям акта не доказывает недопущение, ограничение, устранение конкуренции либо ущемление чьих-либо прав в смысле [статьи 10](#) Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 2 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/45-10-11 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Дело №04-06-08/45-10-11, возбужденное в отношении ОАО «Кызылская ТЭЦ» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить в связи с отсутствием нарушений антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

О.М. Долгих

Члены Комиссии

В.А. Сорвачева

А.Т. Хитаришвили

Е.С. Ванькова

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд Республика Тыва.