

## РЕШЕНИЕ

г. Магадан

Резолютивная часть решения оглашена «22» ноября 2012 г.

В полном объеме решение изготовлено «26» ноября 2012 г.

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

Председатель Комиссии:<...>

при участии представителей:

- Прокуратуры Магаданской области (пр. К. Маркса, 17, г. Магадан, 685000) – представитель не явился;

- ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» (ул. Советская, 24, г. Магадан, 685000): <...> – заместителя генерального директора по сбыту электроэнергии – директора филиала «Магаданэнергосбыт» (доверенность № 162 от 20.12.2011), <...> – начальника юридического отдела филиала «Магаданэнергосбыт» (доверенность № 151 от 14.12.2011);

- ОАО «РЭУ» (в/г 20, д. 122, пос. Баковка, Одинцовский р-н, Московская обл., 143000) – представитель не явился,

рассмотрев дело № 02-9/10-2012 по признакам нарушения ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» (ул. Советская, 24, г. Магадан, 685000) в лице Филиала «Магаданэнергосбыт» (ул. Речная, 24, г. Магадан, 685010) пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением путем ограничения с 29.08.2012 г. подачи горячего водоснабжения ОАО «Ремонтно-эксплуатационное управление» в лице Филиала «Камчатский» на объект «Областной сборный пункт» Военного Комиссариата Магаданской области, расположенный по адресу: г. Магадан, ул. Ш. Шимича, 19, результатом чего явилось ущемление интересов последнего,

УСТАНОВИЛА:

Отделом КАРЗ и ОБ Магаданского УФАС России рассмотрено заявление Открытого акционерного общества «Ремонтно-эксплуатационное управление» в лице Филиала «Камчатский», переданное Прокуратурой Магаданской области по подведомственности (вх. № 02/2502 от 17.09.2012), на действия ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» (в лице Филиала «Магаданэнергосбыт») по факту неправомерного ограничения подачи горячего водоснабжения на объект «Областной сборный пункт» Военного комиссариата Магаданской области, расположенный по адресу: г. Магадан, ул. Ш.Шимича, 19.

Заявитель указал, что с 29.08.2012 года поставщик тепловой энергии ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» ограничил подачу ГВС на указанный объект по основанию, предусмотренному абзацем 2 части 2 статьи 546 ГК РФ (нарушение обязательств

по оплате электроэнергии).

Вместе с тем, как указывает заявитель, пунктом 1 Указа Президента РФ от 23.11.1995 № 1173 «О мерах по осуществлению устойчивого функционирования объектов, обеспечивающих безопасность государства» установлено, что ограничение или прекращение отпуска топливно-энергетических ресурсов (электрической и тепловой энергии, газа и воды), оказания услуг связи и коммунальных услуг воинским частям, учреждениям, предприятиям и организациям федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба, считаются действиями, нарушающими безопасность государства.

На основании изложенного, заявитель полагает, что в действиях ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» в лице филиала «Магаданэнергосбыт» содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства.

По результатам рассмотрения установлено следующее.

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 15.04.2011 № 643-р, в соответствии с пунктом 17.1. части 2 статьи 55 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» Открытое акционерное общество «Ремонтно-эксплуатационное управление» (далее – ОАО «РЭУ») определено единственным поставщиком тепловой энергии для нужд Министерства обороны России и подведомственных Минобороны России организаций.

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 29.06.2011 № 1074-р Минобороны России поручено обеспечить в установленном порядке передачу ОАО «РЭУ» на праве безвозмездного пользования объектов теплоснабжения, соответствующих сетей и иного имущества Минобороны России, необходимого для осуществления функций единственного поставщика тепловой энергии для нужд Минобороны России и организаций, подведомственных Минобороны России.

Во исполнение указанных распоряжений ОАО «РЭУ» заключило с Министерством обороны РФ Государственный контракт № 2-ТХ от 14.07.2011 на поставку тепловой энергии для нужд Министерства обороны Российской Федерации и подведомственных Минобороны России организаций. В соответствии с указанным контрактом ОАО «РЭУ» обязалось поставлять тепловую энергию на объекты Минобороны России. При этом под объектами потребления, в соответствии с пунктом 1.10. Контракта, понимаются здания (сооружения) либо комплекс зданий (сооружений), находящихся в пользовании у Потребителя; Потребителем тепловой энергии являются воинские части, учреждения и организации, подведомственные Министерству обороны Российской Федерации, потребляющие тепловую энергию (пункт 1.8. Контракта).

Пунктом 3.2.2. Государственного контракта № 2-ТХ от 14.07.2011 предусмотрено право Исполнителя вводить ограничение теплоснабжения или производить отключение систем теплоснабжения Государственного заказчика только в случае принятия неотложных мер по предупреждению или ликвидации аварий и при условии незамедлительного уведомления Государственного заказчика.

За просрочку исполнения обязательства, предусмотренного Контрактом, Государственный заказчик, в соответствии с пунктом 9.3. Контракта, вправе требовать от Исполнителя уплаты неустойки (пени) за каждый день просрочки исполнения обязательства.

В целях исполнения вышеназванного обязательства ОАО «РЭУ» в лице Филиала «Камчатского» («Абонент») заключило с ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» в лице Филиала «Магаданэнергосбыт» («Энергоснабжающая организация») договор на теплоснабжение № 110т1706/30/01 от 01.07.2011, по которому «Энергоснабжающая организация» обязуется подавать «Абоненту» через присоединенную сеть «Транспортирующего предприятия» на границе балансовой принадлежности тепловую энергию в горячей воде, а «Абонент» обязуется своевременно оплачивать принятую тепловую энергию.

Из приложения № 1 к указанному договору следует, что теплоэнергия по договору приобретается ОАО «РЭУ» для следующих теплопотребляющих объектов:

- Военный комиссариат Магаданской области (г. Магадан, ул. Советская, 14);
- Городской военный комиссариат (г. Магадан, ул. Новая, 29);
- Областной сборный пункт (г. Магадан, ул. Ш.Шимича, 19);
- Прокурорский участок военной прокуратуры Хабаровского гарнизона (г. Магадан, ул. Набережная р. Магаданки, 7);
- 25 участок ГГС (г. Магадан, ул. Портовая, 36-а).

Пунктом 4.2.3. Договора предусмотрена обязанность «Абонента» производить расчеты за тепловую энергию в горячей воде ежемесячно, в полном объеме, в порядке, предусмотренном разделом 6 Договора.

В соответствии с разделом 6 Договора расчеты за тепловую энергию, потребленную «Абонентом» в любом расчетном периоде (календарном месяце), за исключением декабря, производятся:

- в срок до 18-го числа расчетного месяца – 35% плановой общей стоимости тепловой энергии и (или) горячей воды;
- в срок до последнего числа расчетного месяца – 50% от плановой общей стоимости тепловой энергии и (или) горячей воды.

В срок до 7-го числа месяца, следующего за месяцем, в котором была произведена поставка и потребление тепловой энергии (расчетным месяцем), «Энергоснабжающая организация» оформляет счет, счет-фактуру и Акт выполненных работ к нему на сумму стоимости тепловой энергии, потребленной «Абонентом» за период с 1 по 30 (31) число расчетного месяца. «Абонент» обязуется оплатить счет-фактуру в течение 10 банковских дней со дня ее получения.

Разделом 7 Договора регламентируется ответственность Сторон. Согласно пункту 7.3. Договора (принятому в редакции «Абонента» согласно Протоколу согласования разногласий от 14.09.2011) прекращение подачи тепловой энергии и теплоносителя производится в соответствии с действующим законодательством.

В соответствии с пунктом 7.3.1. Договора, в случае нарушения «Абонентом» порядка и сроков оплаты, установленных Договором, «Энергоснабжающая организация» вправе ограничить подачу тепловой энергии до минимального расхода, обеспечивающего сохранность тепловых сетей и теплопотребляющих установок, безопасное для персонала и окружающей среды состояние предприятия, уведомив «Абонента» в следующей последовательности:

а) при неоплате «Абонентом» потребленной теплоэнергии за один период платежа, «Энергоснабжающая организация» предупреждает его, что, в случае неуплаты задолженности до истечения второго периода платежа, «Абоненту» может быть ограничена подача энергоресурсов;

б) при неоплате «Абонентом» задолженности сверх установленного в предупреждении срока, «Энергоснабжающая организация», уведомив «Абонента» за одни сутки, вправе ввести ограничение.

При неоплате «Абонентом» задолженности в течение следующих 5 календарных дней после ограничения, «Энергоснабжающая организация» вправе полностью прекратить подачу тепловой энергии на все объекты «Абонента».

Возобновление теплоснабжения отключенного «Абонента» производится после погашения им задолженности или после заключения Соглашения к Договору о порядке погашения задолженности, а также после возмещения расходов по отключению и подключению «Абонента» (пункт 7.3.3. Договора).

10 августа 2012 г. Филиалом «Магаданэнергосбыт» ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» в адрес Филиала «Камчатского» ОАО «РЭУ» было направлено Уведомление исх. № 20/3-09-595 об ограничении теплоснабжения путем приостановления ГВС на теплопотребляющие объекты «Абонента» в случае отсутствия оплаты образовавшейся задолженности в сумме 2 680 830 руб. до 29.08.2012 г. (копии Уведомления направлены в Военный комиссариат Магаданской области, Городской военный комиссариат, Областной сборный пункт, Прокурорский участок военной прокуратуры Хабаровского гарнизона, 25 участок ГГС).

Кроме того, в Уведомлении указано, что далее, в случае неоплаты задолженности, теплоснабжение объектов предприятия не будет подключено к источникам теплоснабжения с началом отопительного периода 2012-2012 гг. Возобновление энергоснабжения будет произведено после выполнения вышеуказанных условий.

Как следует из ответа ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» (исх. № 20/3-3387 от 05.10.2012) на запрос Магаданского УФАС России (исх. № 01-10/2365 от 25.09.2012), условия договора по оплате «Абонентом» не выполняются. Задолженность за потребленную тепловую энергию на момент введения ограничения подачи ГВС составляла 2 680 830 руб. В течение 2012 года оплата «Абонентом» не производилась.

В связи с этим, на основании пункта 7.3. Договора № 110т1706/30/01 от 01.07.2011, ОАО «Магаданэнерго» с 29 августа 2012 года ограничило подачу горячей воды на объекте «Областной сборный пункт» (заявка № 26 на отключение ГВС в т/к за долги от 27.08.2012, время отключения: 29 августа 2012 г. в 14-00 час.), заблаговременно уведомив ОАО «РЭУ» о предстоящем ограничении письмом № 20/3-09-595 от 10.08.2012.

После погашения ОАО «РЭУ» имеющейся задолженности подача горячего водоснабжения была возобновлена (заявка № 36 на подключение ГВС в т/к от 27.09.2012, время подключения: 28 сентября 2012 г. в 14-00 час.).

Согласно части 2 статьи 546 Гражданского кодекса РФ прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом - юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии.

В соответствии с пунктом 8 части 3 статьи 21 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» организация, осуществляющая горячее водоснабжение, вправе прекратить или ограничить горячее водоснабжение, предварительно уведомив не менее чем за одни сутки до планируемого прекращения или ограничения абонента и органы местного самоуправления поселения, городского округа в том числе в случае наличия у абонента задолженности по оплате по договору водоснабжения, договору водоотведения за два расчетных периода, установленных этим договором, и более.

Порядок прекращения, ограничения водоснабжения и (или) водоотведения, транспортировки воды и (или) сточных вод, отказа от исполнения договоров водоснабжения и (или) водоотведения, порядок уведомления абонентов, органов местного самоуправления, территориальных органов федерального органа исполнительной власти о прекращении, об ограничении или отказе от исполнения соответствующих договоров, а также категории абонентов, в отношении которых прекращение и ограничение водоснабжения и (или) водоотведения запрещены, устанавливаются правилами холодного водоснабжения и водоотведения, правилами горячего водоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации (часть 9 статьи 21 Закона «О водоснабжении и водоотведении»).

Частью 1 статьи 22 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» установлено, что в случае наличия у потребителя задолженности по оплате тепловой энергии (мощности), теплоносителя, в том числе в случае нарушения сроков предварительной оплаты, если такое условие предусмотрено договором теплоснабжения, в размере, превышающем размер платы за более чем один период платежа, установленный этим договором, теплоснабжающая организация вправе ввести ограничения подачи тепловой энергии, теплоносителя в порядке, установленном правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации. Правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации, определяются социально значимые категории потребителей и особенности введения в отношении них ограничения, прекращения подачи тепловой энергии, теплоносителя.

На основании вышеприведенных норм Правительством Российской Федерации утверждены Правила организации теплоснабжения в Российской Федерации (Постановление Правительства РФ от 08.08.2012 № 808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»), в соответствии с пунктом 76 которых ограничение и прекращение подачи тепловой энергии потребителям может вводиться, помимо прочего, в случае неисполнения или ненадлежащего

исполнения потребителем обязательств по оплате тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, в том числе обязательств по их предварительной оплате, если такое условие предусмотрено договором. Порядок ограничения и прекращения подачи тепловой энергии определяется договором теплоснабжения с учетом положений указанных Правил (пункт 77).

Согласно пункту 95 Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, в отношении социально значимых категорий потребителей применяется специальный порядок введения ограничения режима потребления. В отношении таких потребителей в обязательном порядке в договоре теплоснабжения определяются режимы введения ограничений.

Пунктом 96 Правил установлено, что к социально значимым категориям потребителей (объектам потребителей), помимо прочего, относятся воинские части Министерства обороны Российской Федерации, Министерства внутренних дел Российской Федерации, Федеральной службы безопасности, Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, Федеральной службы охраны Российской Федерации.

При этом, в соответствии с Федеральным законом от 12.07.1999 № 161-ФЗ «О материальной ответственности военнослужащих», под воинскими частями понимаются органы военного управления, объединения, соединения, воинские части, корабли, организации, военные образовательные учреждения профессионального образования, в которых в соответствии с законодательством Российской Федерации военнослужащие проходят военную службу.

В соответствии со статьей 6 Федерального закона «О системе государственной службы Российской Федерации» № 58-ФЗ от 27.05.2003 военная служба - вид федеральной государственной службы, представляющей собой профессиональную служебную деятельность граждан на воинских должностях в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, воинских формированиях и органах, осуществляющих функции по обеспечению обороны и безопасности государства.

Согласно пунктам 2, 4 Положения о военных комиссариатах, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 01.09.2007 № 1132, военные комиссариаты являются территориальными органами Министерства обороны Российской Федерации в субъектах Российской Федерации, муниципальных образованиях и входят в состав военных округов (в состав Балтийского флота). При содействии органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления муниципальных образований военные комиссариаты выполняют функции по обеспечению обороны страны, в том числе путем организации в мирное время подготовки граждан Российской Федерации к призыву на военную службу.

Следовательно, Областной сборный пункт Военного комиссариата Магаданской области относится к социально значимым категориям потребителей.

В отношении таких потребителей должен применяться специальный порядок введения ограничения режима потребления тепловой энергии, установленный пунктом 97 Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации,

утвержденных Постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 № 808, который состоит в следующем:

1) теплоснабжающая организация направляет потребителю уведомление о возможном ограничении режима потребления в случае непогашения (неоплаты) образовавшейся у него задолженности по оплате тепловой энергии в определенный в уведомлении срок. В указанный срок такой потребитель обязан погасить (оплатить) имеющуюся задолженность или принять меры к безаварийному прекращению технологического процесса при условии обеспечения им безопасности людей и сохранности оборудования в связи с введением ограничения режима потребления до момента погашения образовавшейся задолженности;

2) теплоснабжающая организация обязана информировать о предполагаемых действиях одновременно с потребителем орган местного самоуправления, орган прокуратуры, федеральный орган по государственному энергетическому надзору, федеральный орган исполнительной власти по делам гражданской обороны и чрезвычайным ситуациям или их территориальные органы;

3) в случае непогашения (неоплаты) имеющейся задолженности потребителем до истечения установленного в уведомлении срока может быть введено частичное ограничение режима потребления. В случае если потребитель в указанный в уведомлении срок не предпринял меры к безаварийному прекращению технологического процесса, а также не обеспечил безопасность жизни и здоровья людей и сохранность оборудования, о чем он в обязательном порядке должен информировать теплоснабжающую (теплосетевую) организацию, указанная организация не вправе производить действия по полному ограничению режима потребления, а обязана повторно уведомить потребителя и орган местного самоуправления о дате введения такого ограничения режима потребления. Теплоснабжающая (теплосетевая) организация в указанный в повторном уведомлении срок обязана произвести действия по введению частичного ограничения режима потребления в присутствии представителей потребителя (с обязательным уведомлением указанных потребителей). При этом ответственность перед третьими лицами за убытки, возникшие в связи с введением ограничения режима потребления (кроме случаев, когда введение ограничения режима потребления признано в установленном порядке необоснованным), несет указанный потребитель;

4) если по истечении 10 дней со дня введения ограничения режима потребления потребителем не будет погашена (оплачена) задолженность либо не будут выполнены иные законные требования, указанные в уведомлении о частичном ограничении режима потребления, может быть введено полное ограничение режима потребления при условии обязательного предварительного уведомления потребителя и органа местного самоуправления о дне и часе введения полного ограничения режима потребления не позднее 1 дня до дня введения такого ограничения режима потребления;

5) возобновление подачи тепловой энергии осуществляется после полного погашения (оплаты) задолженности потребителем.

Вместе с тем, приведенный специальный порядок ограничения режима потребления социально значимых категорий потребителей применяется к

правоотношениям, возникшим после вступления в силу Постановления Правительства РФ от 08.08.2012 № 808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации». Днем вступления в силу названного акта является 28 августа 2012 года (по истечении семи дней после дня первого официального опубликования).

Таким образом, при направлении ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» в адрес ОАО «РЭУ» (Филиал «Камчатский») Уведомления исх. № 20/3-09-595 от 10 августа 2012 года о предстоящем ограничении режима потребления, вышеприведенный специальный порядок ограничения режима потребления еще не вступил в силу.

В этом случае ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» надлежало руководствоваться Указом Президента РФ от 23.11.1995 № 1173 «О мерах по осуществлению устойчивого функционирования объектов, обеспечивающих безопасность государства». Названным документом, в целях осуществления устойчивого функционирования объектов, обеспечивающих безопасность государства (воинских частей, учреждений, предприятий и организаций федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба), исключения случаев, ставящих под угрозу выполнение возложенных на них задач, постановлено считать ограничение или прекращение отпуска топливно-энергетических ресурсов (электрической и тепловой энергии, газа и воды), оказания услуг связи и коммунальных услуг воинским частям, учреждениям, предприятиям и организациям федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба, действиями, нарушающими безопасность государства. При этом запрет на ограничение или прекращение поставки энергии не поставлен в зависимость от исполнения или неисполнения сторонами своих договорных обязательств.

В связи с изложенным, можно сделать вывод, что Областной сборный пункт Военного комиссариата Магаданской области относится к объектам, обеспечивающим безопасность государства, и ограничение или прекращение обеспечения услугами горячего водоснабжения такого объекта, согласно пункту 1 Указа Президента РФ от 23.11.1995 № 1173, недопустимо.

В результате действий ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» по прекращению поставки ГВС ОАО «РЭУ» последнее было лишено возможности исполнять свои договорные обязательства перед Минобороны России.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Гражданского кодекса РФ не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 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, в том числе экономически или технологически не обоснованные 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 Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

В силу части 5 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно статье 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии относятся к естественной монополии.

Приказом Магаданского УФАС России № 01-12/31/49 от 30.03.2011 ОАО «Магаданэнерго» включено в «Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35% или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов», и имеет долю на рынке услуг по производству, передаче и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии) более 50% в географических границах города Магадана (за исключением микрорайонов Марчекан, Новая Веселая, Радист, Дукча, пос. 13 км Основной трассы, п. Снежная Долина, пос. Уптар, пос. Сокол).

Исходя из вышеизложенного, можно сделать вывод, что действия ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» (в лице Филиала «Магаданэнергосбыт»), выразившиеся в неправомерном ограничении с 29.08.2012 г. по 28.09.2012 г. подачи горячего водоснабжения ОАО «РЭУ» (в лице Филиала «Камчатский») на объект «Областной сборный пункт» Военного Комиссариата Магаданской области, расположенный по адресу: г. Магадан, ул. Ш. Шимича, 19, свидетельствуют о злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по производству, передаче и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии) в географических границах города Магадана, результатом чего явилось ущемление интересов ОАО «Ремонтно-эксплуатационное управление» (в лице Филиала «Камчатский»), а также лиц, для нужд которых последним приобретается тепловая энергия (объекты Минобороны России), что указывает на нарушение пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На заседании Комиссии представители ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» с указанным нарушением не согласились. В своих пояснениях, представленных до начала рассмотрения дела (письмо исх. № 20/3-4-3626 от 19.10.2012), а также во время рассмотрения дела указали, что: 1) ОАО «РЭУ» является коммерческой организацией, самостоятельно отвечающей за надлежащее исполнение своих обязательств, и по обязательствам которой государство и его органы ответственности не несут; правоотношения между ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» и ОАО «РЭУ», вытекающие из заключенного между Сторонами договора на теплоснабжение, регулируются положениями Гражданского кодекса Российской Федерации.

2) При заключении указанного договора ОАО «РЭУ» не представило документов,

подтверждающих социально-значимый статус обслуживаемых им объектов (принадлежность объектов к воинским частям, учреждениям, предприятиям и организациям федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба).

3) Информации со стороны собственника объектов теплоснабжения по договору с ОАО «РЭУ» о нарушении прав и законных интересов Российской Федерации в лице Министерства обороны Российской Федерации в адрес ОАО «Магаданэнерго» не поступало. При этом ограничение в подаче ГВС на объекты ОАО «РЭУ» носило не длящийся характер; сведения об ущербе или иных негативных последствиях в результате действий по ограничению в подаче ресурса на объектах ОАО «РЭУ» отсутствуют.

4) Напротив, письмом от 11.10.2012 исх. № 7-3979 ОАО «РЭУ» просило Магаданское УФАС России не возбуждать дело о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго».

Комиссия не соглашается с доводами представителей ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» по следующим основаниям.

1) ОАО «РЭУ» было создано в соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 15.09.2008 г. № 1359 и Приказом Министра обороны РФ от 25.05.2009 г. № 470 в целях совершенствования деятельности организаций Министерства обороны Российской Федерации, сохранения и развития их научного и производственного потенциала и является правопреемником ФГУП «РЭУ Министерства обороны РФ»; 100 процентов акций ОАО «РЭУ» находится в федеральной собственности.

Из системного толкования статей 1, 2, 10 Гражданского кодекса РФ следует, что предоставляя физическим и юридическим лицам возможность осуществлять принадлежащие им гражданские права по своему усмотрению, законодатель в целях обеспечения прав и интересов других участников гражданского оборота устанавливает рамки дозволенного поведения, выход за которые не допускается. Применяемый способ защиты нарушенного права должен быть соразмерным последствиям нарушения такого права: он не должен выходить за пределы действий, необходимых для пресечения нарушений права. В частности, недопустимо использование таких мер охраны имущества, которые нарушают или создают угрозу безопасности государства.

2) Информация о том, что ОАО «РЭУ», в соответствии с Распоряжением Правительства Российской Федерации от 15.04.2011 № 643-р, определено единственным поставщиком тепловой энергии для нужд Минобороны России и подведомственных Минобороны России организаций, является общеизвестной и общедоступной. Кроме того, в Приложении № 1 к договору на теплоснабжение № 10т1706/30/01 от 01.07.2011 содержится перечень теплотребляющих объектов Потребителя, указывающий на их принадлежность к воинским частям, учреждениям, предприятиям, в которых предусмотрена военная служба.

3) В соответствии с пунктом 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно угрозы наступления

любого из перечисленных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции последствий. При этом в отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

4) Частью 8 статьи 44 Закона о защите конкуренции установлено, что по результатам рассмотрения заявления, материалов антимонопольный орган принимает одно из следующих решений:

- о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;

- об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

При этом часть 9 статьи 44 названного Закона не содержит такого основания для отказа в возбуждении дела, как добровольный отказ Заявителя от заявленных требований. В то же время, из пункта 3.29. Административного регламента ФАС России по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства (утв. Приказом ФАС России от 25.12.2007 № 447) следует, что при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства должно быть принято решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

#### РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» (в лице Филиала «Магаданэнергосбыт»), выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по производству, передаче и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии) в географических границах города Магадана (за исключением микрорайонов Марчекан, Новая Веселая, Радист, Дукча, пос. 13 км Основной трассы, п. Снежная Долина, пос. Уптар, пос. Сокол) путем введения с 29 августа 2012 года по 28 сентября 2012 года ограничения режима потребления горячего водоснабжения ОАО «Ремонтно-эксплуатационное управление» (в лице Филиала «Камчатский») на объект «Областной сборный пункт» Военного Комиссариата Магаданской области, расположенный по адресу: г. Магадан, ул. Ш. Шимича, 19, нарушением пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», результатом чего явилось ущемление интересов ОАО «Ремонтно-эксплуатационное управление» (в лице Филиала «Камчатский»), а также лиц, для нужд которых последним приобретается тепловая энергия (объекты Минобороны России).

2. Выдать ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» (в лице Филиала «Магаданэнергосбыт») Предписание о недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства.

3. Направить материалы дела должностному лицу Магаданского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных к административной ответственности по части 2 статьи 14.31. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

## ПРЕДПИСАНИЕ

«26» ноября 2012 г.

г. Магадан

Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела № 02-9/10-2012 о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

## ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО ЭиЭ «Магаданэнерго» (в лице Филиала «Магаданэнергосбыт») не допускать действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства, а именно:

– не допускать совершения действий по введению режима ограничения либо полного прекращения потребления тепловой энергии в горячей воде по договорам, заключенным в интересах социально значимых категорий потребителей (в том числе подведомственных Министерству обороны Российской Федерации), без соблюдения специального порядка введения ограничения режима потребления, установленного пунктом 97 Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 № 808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации».

- в срок до «26» декабря 2012 года привести договоры на теплоснабжение, заключенные в интересах социально значимых категорий потребителей (в том числе подведомственных Министерству обороны Российской Федерации), в соответствие с требованиями Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 № 808, в части, регламентирующей порядок ограничения (прекращения) подачи тепловой энергии в случае нарушения Абонентом сроков оплаты.

О выполнении Предписания сообщить в Магаданское УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения с приложением подтверждающих документов.