Генеральному директору

ОАО «Автоагрегат»

<…>

РЕШЕНИЕ

по делу №253-15/04А3

г. Орел

Резолютивная часть решения оглашена 16.09.2015г.

Решение в полном объеме изготовлено 30.09.2015 г.

Комиссия Орловского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: - <…>;

Члены комиссии: - <…>;

<…>,

<…>,

рассмотрев дело № 253-15/04А3 по признакам нарушения ОАО «Автоагрегат» <…> пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»)

в присутствии представителя ОАО «Автоагрегат» <…>

УСТАНОВИЛА:

Инспекцией Орловского УФАС России, сформированной Приказом Управления № 77 от 30.04.2015 проведена плановая выездная проверка ОАО «Автоагрегат» <…>.

В ходе проведения проверки Инспекцией было установлено, что ОАО «Автоагрегат» на праве собственности (<…>) принадлежит котельная по адресу: <…>.

ОАО «Автоагрегат» производит тепловую энергию для собственных нужд, а также оказывает услуги теплоснабжения одному потребителю <…>.

Между ОАО «Автоагрегат» и <…> подписан акт разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон от <…>.

В период с 01.01.2012 по 10.06.2015 года ОАО «Автоагрегат» производило, передавало и распределяло тепловую энергию сезонно единственному покупателю <…> на основании договора б/н от 31.12.2007.

10.06.2015 в целях исполнения предупреждения, выданного ОАО «Автоагрегат» Орловским УФАС России по результатам плановой выездной проверки Общества, ОАО «Автоагрегат» заключило с <…> договор оказания услуг теплоснабжения № 20/0057/2015.

Из письменных и устных пояснений ОАО «Автоагрегат», представленных в ходе проведения проверки, следовало, что в 2014 году в период с июня по октябрь включительно Общество отпускало тепловую энергию <…> по цене согласно самостоятельно составленным калькуляциям. В Управление по тарифам и ценовой политике Орловской области за установлением цен (тарифов) на реализуемую тепловую энергию ОАО «Автоагрегат» в 2014-2015 гг. не обращалось.

В связи с наличием признаков нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» в действиях ОАО «Автоагрегат», в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования в сфере теплоснабжения, с учетом выводов, отраженных в Акте проверки № 037-15/04 АЗ ПВП от 09.06.2015 (исх. № 2055/04), на основании Приказа № 118 от 02.07.2015 в отношении ОАО «Автоагрегат» было возбуждено дело о нарушении

антимонопольного законодательства № 253-15/04 АЗ.

Определением о назначении дела № 253-15/04 АЗ о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 02.07.2015 (исх. № 2420/04 от 06.07.2015) у ОАО «Автоагрегат» была запрошена следующая информация:

3.1. Информацию об оказанных потребителю (<…>) услугах теплоснабжения в период с 2012-2015 гг.

3.2. Тарифы, по которым ОАО «Автоагрегат» взимало плату с <…> за услуги теплоснабжения в 2012-2015 гг.

3.2.1. Были ли вышеуказанные тарифы утверждены Приказами Управления по тарифам и ценовой политике Орловской области для ОАО «Автоагрегат» (с приложением копий данных приказов в случае их наличия).

3.3. Копии счетов-фактур (иных платежных документов), выставленных ОАО «Автоагрегат» в адрес <…> за потребленную тепловую энергию в период с 2012-2015 гг.

3.4. Копии документов об оплате <…> потребленной тепловой энергии в период с 2012-2015 гг.

3.5. Иные документы и информацию, непосредственно относящиеся к рассматриваемому вопросу.

10.07.2015 в адрес Управления из ОАО «Автоагрегат» поступили запрашиваемые документы и материалы.

Из представленной информации следовало, что

ОАО «Автоагрегат» оказывало услуги теплоснабжения <…>:

в 2012 году в объеме 470 Гкал по цене 1080,85 руб. за 1 Гкал на основании договора теплоснабжения б/н от 31.12.2007 (согласно счетов-фактур № 326 от 30.04.2012, № 434 от 31.05.2012, № 510 от 29.06.2012, № 622 от 31.07.2012, № 723 от 31.08.2012, № 729 от 28.09.2012, № 906 от 31.10.2012, № 999 от 30.11.2012, выставленных <…>),

в 2013 году в объеме 463 Гкал по цене 1080,85 руб. за 1 Гкал (согласно счетов-фактур № 1488 от 30.05.2013, № 1614 от 28.06.2013, № 1672 от 31.07.2013, выставленных <…>) и по цене 1329,70 руб. за 1 Гкал (согласно счетов-фактур № 1771 от 31.08.2013, № 1853 от 30.09.2013, № 1943 от 31.10.2013, № 2035 от 30.11.2013, выставленных <…>) на основании договора теплоснабжения б/н от 31.12.2007,

в 2014 году в объеме 269 Гкал по цене 1329,70 руб. за 1 Гкал (согласно счетов-фактур № 511 от 30.06.2014, № 622 от 31.07.2014, № 700 от 31.08.2014, № 780 от 30.09.201, № 848 от 31.10.2014, выставленных <…>) на основании договора теплоснабжения б/н от 31.12.2007.

Данные счета-фактуры, выставленные ОАО «Автоагрегат», оплачивались <…> платежными поручениями (№ 26 от 03.12.12, № 210 от 18.03.2013, № 278 от 01.04.2013, № 936 от 17.10.2013, № 417 от 11.06.2014, № 222 от 14.03.2014) и зачетом взаимных

требований на основании соглашений (б/н от 30.08.2012, б/н от 30.09.2012, б/н от 18.12.2012, б/н от 05.08.2013, б/н от 25.11.2013, №1 от 19.02.2015). По состоянию на 01.07.2015 за <…> числилась кредиторская задолженность ОАО «Автоагрегат» в размере 311776,95 руб.

Вышеуказанные тарифы ОАО «Автоагрегат» в 2012-2015 гг. устанавливало самостоятельно, без обращения за установлением цен (тарифов) на реализуемую тепловую энергию в Управление по тарифам и ценовой политике Орловской области.

Согласно указания ФАС России, подготовленного с учетом Постановлений Пленума ВАС России по вопросу критериев оценки правомерности поведения хозяйствующего субъекта при применении регулируемых цен (тарифов), при установлении факта наличия или отсутствия в его действиях нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования необходимо мнение компетентного органа в сфере тарифообразования.

На основании вышеизложенного Управление направило материалы рассмотрения дела № 253-15/04 АЗ в Управление по тарифам и ценовой политике Орловской области для разъяснений уполномоченного органа, являются ли нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования рассматриваемые действия ОАО «Автоагрегат».

03.08.2015 из Управления по тарифам и ценовой политике Орловской области в адрес Орловского УФАС России поступил ответ на запрос исх. № 2622/04 от 20.07.2015, из которого следовало, что по имеющимся материалам и документам в действиях ОАО «Автоагрегат» пимеются признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.6 КоАП РФ – нарушение установленного порядка регулирования цен (тарифов, ставок и тому подобного).

14.09.2015 из Управления по тарифам и ценовой политике Орловской области в адрес Орловского УФАС России поступило Постановление о назначении административного наказания от 25.08.2015 по делу №01-17-309, вынесенное государственным органом, уполномоченным в сфере регулирования тарифов в отношении должностного лица ОАО «Автоагрегат» <…>.

Из постановления следовало, что «своими действиями должностное лицо ОАО «Автоагрегат», нарушило порядок ценообразования и совершила административное правонарушение, предусмотренное ч. 2 ст. 14.6 КоАП РФ – нарушение установлвенного порядка регулирования цен (тарифов, расценок, ставок и тому подобного), а равно иное нарушение установленного порядка ценообразования в части реализации тепловой энергии по неустановленному тарифу».

В соответствии с приказом Орловского УФАС России от 31.03.2006 № 86 сведения об ОАО «Автоагрегат» включены в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или

занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, по наименованию услуг:

- услуги по производству, передаче и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии) в географических границах охваченной сетью хозяйствующего субъекта территории г. Ливны Орловской области.

Статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон «О естественных монополиях») определен перечень сфер естественно-монопольных видов деятельности, к которым относятся:

услуги по передаче тепловой энергии.

Субъекты естественных монополий по сути своего положения доминируют на товарном рынке, и на них распространяются запреты, установленные антимонопольным законодательством.

Частью 5 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» предусмотрено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно пункту 1.4 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 у антимонопольного органа отсутствует обязанность кого-либо дополнительного установления доминирующего положения для организаций, осуществляющих свою деятельность в сферах естественных монополий.

Вместе с тем, Управлением с целью объективного рассмотрения дела был составлен аналитический отчет по результатам проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке услуг теплоснабжения, включающего в себя: производство, передачу и распределение пара и горячей воды (тепловой энергии), оказываемых ОАО «Автоагрегат».

Из аналитического отчета следует, что ОАО «Автоагрегат» <…> занимает доминирующее положение на данном рынке.

Статья 3 Закона «О естественных монополиях», характеризует продуктовые границы рынка, на котором работает ОАО «Автоагрегат» в сфере теплоснабжения следующим образом: это 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».

Не существует товаров-заменителей с точки зрения цели потребления (теплоэнергия в потреблении не может быть заменена другим товаром), т.е. является единственно возможным для потребления товаром (услугой) в части передачи и распределения тепловой энергии, так как прокладка новых труб и строительство новых тепловых пунктов экономически нецелесообразно или же требует больших затрат.

В соответствии с положениями статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон «О теплоснабжении»), теплоснабжение - обеспечение потребителей тепловой энергией, теплоносителем, в том числе поддержание мощности; теплоснабжающая организация - организация, осуществляющая продажу потребителям и (или) теплоснабжающим организациям произведенных или приобретенных тепловой энергии (мощности), теплоносителя и владеющая на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии (данное положение применяется к регулированию сходных отношений с участием индивидуальных предпринимателей).

В настоящее время между ОАО «Автоагрегат» и <…> заключен договор теплоснабжения № 20/0057/2015 от 10.06.2015 и ОАО «Автоагрегат», как собственник котельной, производя тепловую энергию и оказывая услуги по передаче тепловой энергии <…>, является теплоснабжающей организацией - субъектом естественной монополии и занимает доминирующее положение на рынке услуг теплоснабжения в пределах границ собственных сетей.

Таким образом, на ОАО «Автоагрегат» распространяются требования антимонопольного законодательства, в том числе части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», который запрещает хозяйствующим субъектам, занимающим доминирующее положение на рынке, злоупотреблять этим положением.

Частью 1 статьи 8 Закона «О теплоснабжении» определено, что регулированию подлежат тарифы на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям, в соответствии с установленными федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов в сфере теплоснабжения предельными (минимальным и (или) максимальным) уровнями указанных тарифов.

Указом Президента РФ от 28.02.1995 № 221 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» цены (тарифы) на продукцию (товары) естественных монополий подлежат государственному регулированию.

Пунктом 2 данного Указа определено, что регулируемые государством цены (тарифы) применяются на внутреннем рынке Российской Федерации всеми предприятиями и организациями независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности, если иное не установлено актами законодательства Российской Федерации.

Согласно пункту 4 Указа Президента РФ от 28.02.1995 № 221 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)», к предприятиям и организациям, нарушившим нормы законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), применяются санкции в виде взыскания всей суммы излишне полученной выручки.

В силу требований статей 6, 8 Закона «О естественных монополиях» сферы деятельности естественных монополий подлежат государственному регулированию, а субъекты, осуществляющие деятельность в данных сферах не вправе создавать дискриминационные условия согласно требованиям антимонопольного законодательства, в том числе в сфере ценообразования.

В виду занимаемого доминирующего положения на ОАО «Автоагрегат» распространяются требования части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», который запрещает хозяйствующим субъектам, занимающим доминирующее положение на рынке, злоупотреблять этим положением. В соответствии с данной нормой 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 следующие действия (бездействие):

нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Учитывая вышеизложенное Комиссия приходит к выводу, что ОАО «Автоагрегат» нарушило требования нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» в действиях ОАО «Автоагрегат», выразившихся во взимании у потребителя платы за услуги теплоснабжения без установленного уполномоченным органом тарифа на оказание услуг теплоснабжения. ОАО «Автоагрегат» наличие нарушения антимонопольного законодательства в указанных действиях не отрицало.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьями 50 и 51 Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Автоагрегат» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при реализации тепловой энергии <…> в период с 2012-2014 гг. без установленного в уполномоченном органе тарифа, что повлекло нарушение со стороны Общества установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

2. Выдать ОАО «Автоагрегат» предписание: прекратить злоупотребление доминирующим положением, для чего ОАО «Автоагрегат» при оказании услуг теплоснабжения необходимо строго руководствоваться нормами действующего законодательством РФ, а именно: Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Постановлением Правительства РФ от 22.10.2012 № 1075 «О ценообразовании в сфере теплоснабжения» (вместе с «Основами ценообразования в сфере теплоснабжения», «Правилами регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения», "Правилами установления долгосрочных параметров регулирования деятельности организаций в отнесенной законодательством Российской Федерации к сферам деятельности субъектов естественных монополий сфере теплоснабжения и (или) цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, которые подлежат регулированию в соответствии с перечнем, определенным статьей 8 Федерального закона «О теплоснабжении», «Правилами определения стоимости активов и инвестированного капитала и ведения их раздельного учета, применяемые при осуществлении деятельности, регулируемой с использованием метода обеспечения доходности инвестированного капитала», «Правилами заключения долгосрочных договоров теплоснабжения по ценам, определенным соглашением сторон, в целях обеспечения потребления тепловой энергии (мощности) и теплоносителя объектами, потребляющими тепловую энергию (мощность) и теплоноситель и введенными в эксплуатацию после 1 января 2010 г.», «Правилами распределения удельного расхода топлива при производстве электрической и тепловой энергии в режиме комбинированной выработки электрической и тепловой энергии»), Федерального Закона от 17.08.1995г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях», Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и нормативными правовыми актами органа исполнительной власти в области государственного регулирования цен (тарифов) в сфере услуг теплоснабжения.

3. Вопрос об административной ответственности ОАО «Автоагрегат» за нарушение антимонопольного законодательства рассмотреть в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия.

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

Председатель Комиссии: <…>

Члены Комиссии

<…>

<…>

<…>