

РЕШЕНИЕ

по делу № 12-01-10-04/763

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 07 марта 2013 года.

В полном объеме решение изготовлено 22 марта 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, утвержденная Приказом руководителя Волгоградского УФАС №846 от 27.12.2012 г. в составе:

Гаджиевой А.В. – председателя Комиссии, заместителя руководителя – начальника отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии,

Гудиева А.А. - члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии,

Алиева К.В. - члена Комиссии, специалиста 1 разряда отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии,

рассмотрев дело №12-01-10-04/763 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное по признакам нарушения Открытым акционерным обществом ОАО «Каустик» (400097, г. Волгоград, ул. 40 ВЛКСМ, д. 57, ИНН: 3448003962) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем взимания платы за поставку технической воды в отношении ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» по тарифам, не установленным уполномоченным органом исполнительной власти, осуществляющим государственное регулирование цен (тарифов) на товары (услуги), руководствуясь частью 6 статьи 44, ст. 45, ст. 49, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области (далее – Управление) поступило заявление ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» (вх. № 8768 от 05 декабря 2011 года) на неправомерные действия ОАО «Каустик» в части нарушения установленного нормативно-правовыми актами порядка ценообразования.

Из заявления и материалов дела следует, что тепловые электрические станции

ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» получают техническую воду на производственные нужды от предприятий-поставщиков: Волжские ТЭЦ и ТЭЦ-2 от ОАО «Волжский азотно-кислородный завод», Волгоградская ТЭЦ-2 от ОАО «Каустик». Письмом от 17 ноября 2011 года ОАО «Каустик» сообщил о росте договорных цен на продукцию (услуги). Письмом №06473/017 от 21.12.2011 г. ОАО «Каустик» сообщило ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» о договорных ценах на речную воду с 01.01.2012 г. Письмом №16-20-41 от 07.02.2012 г. ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» сообщило Управлению об отказе от своих требований к ОАО «Каустик», т.к. поставщик уведомил о продлении применения с 01.01.2012 г. действовавших в 2011 году цен на речную воду до момента установления тарифов Управлением по региональным тарифам Администрации Волгоградской области.

В ходе рассмотрения дела заявитель сообщил Комиссии, что претензии к ОАО «Каустик» не имеет по основаниям указанным в письме №16-20-41 от 07.02.2012 г. (вх. УФАС №827 от 13.02.2012 г.).

ОАО «Каустик» в ходе рассмотрения дела сообщило, что «нарушений антимонопольного законодательства с его стороны допущено не было, т.к. договорная цена, указанная в договоре и применяемая в 2010-2011 гг. не превышала в последующем установленные тарифы на 2012 г.; ОАО «Каустик» никоим образом не ограничивало конкуренцию на рынке водоснабжения, а всего лишь оказывало услуги водоснабжения лицу перед которым является обязанной стороной и не могло отказать в заключении договора водоснабжения; факт оказания услуг водоснабжения подтверждается ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» и не отрицается, согласно нормам ГК РФ оказанная услуга должна быть оплачена в полном объеме, лицу ее оказавшему» (письмо ОАО «Каустик» №015/18 от 29.01.2013 г., вх. УФАС №613 от 30.01.2013 г.).

Рассмотрев доводы сторон, и ознакомившись с представленными документами, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Статья 10 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением. Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение, совершил действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению прав лиц.

В силу пункта 4 статьи 4 Закона под товарным рынком следует понимать сферу обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с ч.1 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим

субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

Согласно аналитическому отчету № 726 от 21.09.2012 года по результатам проведения анализа состояния конкуренции на рынке водоснабжения (водой технической речной) доля ОАО «Каустик» на рынке водоснабжения (водой технической речной) на территории расположения водопроводных сетей, эксплуатируемых ОАО «Каустик» в границах г. Волгограда в 2011 году составляет 100 %.

В соответствии с п. 5. ст. 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Субъектом естественной монополии в соответствии с аб.3 ст. 3 Федерального закона от 17.08.1995 (в ред. 25.12.2008 г.) года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) признается хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

В ст. 4 Закона о естественных монополиях перечислены сферы деятельности субъектов естественных монополий, к которым в частности относится услуга водоснабжения.

В соответствии с заключенным между ОАО «Каустик» и ООО «ЛУКОЙЛ-

Волгоградэнерго» договором водоснабжения от 01.01.2008 г. № 0324-08/07/474ТП ОАО «Каустик» как водоснабжающая организация осуществляет подачу речной воды ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго».

Услуги по водоснабжению и водоотведению могут быть оказаны только организацией водопроводно-канализационного хозяйства, к сетям которой потребитель присоединен. По настоящему спору такой организацией является ОАО «Каустик» в силу своего положения на рынках услуг водоснабжения и водоотведения в границах деятельности, технологического расположения сетей водоснабжения ОАО «Каустик» и отсутствия технической, экономической возможности и целесообразности субъектов (потребителей) присоединиться к иным сетям и получать услуги водоснабжения и водоотведения у иных хозяйствующих субъектов (кроме ОАО «Каустик»).

На основании проведенного анализа Комиссия Управления решила признать ОАО «Каустик» занимающим доминирующее положение на рынках водоснабжения (водой технической речной) на территории расположения водопроводных сетей, эксплуатируемых ОАО «Каустик» в границах г.Волгограда в 2011, 2012 гг.

В соответствии с ч. 1 ст. 10 Закона 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.

Из пункта 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» следует, что исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. При этом суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

Между ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» и ОАО «Каустик» заключен договор водоснабжения от 01.01.2008 г. № 0324-08/07/474ТП. Предметом договора на водоснабжение выступили услуги по поставке воды речной. В соответствии с заключенными сторонами дополнительными соглашениями и перепиской следует, что отношения по указанным договорам имели место на протяжении 2011 и 2012 гг. В указанном договоре цена была определена сторонами и не являлась установленной органом регулирования.

На основании п. 6 Основ ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14 июля 2008 г. N 520, к регулируемым тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса относятся: тарифы на холодную воду, тарифы на водоотведение, тарифы на очистку сточных вод.

В соответствии с п. 47 Методических указаний по расчету тарифов и надбавок в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утвержденных Приказом Министерства регионального развития РФ от 15.02.2011 г. N 47 и вступивших в силу - 05.04.2011, следует, что в системах холодного водоснабжения устанавливаются тарифы на техническую воду, которые рассчитываются для организации коммунального комплекса, осуществляющей водоснабжение потребителей, исходя из величины финансовых потребностей, связанных с подъемом и механической очисткой воды, транспортировкой неочищенной воды, а также с учетом расходов на покупку технической (неочищенной) воды и оплаты услуг сторонних организаций, связанных с транспортировкой технической воды.

Согласно договору водоснабжения от 01.01.2008 г. № 0324-08/07/474ТП и дополнительному соглашению №3 от 03.12.2010 г. к договору ОАО «Каустик» подает ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» воду техническую речную в 2011 г. по тарифу 2170,00 руб./тыс.м3 (без НДС), в 2012 г. по тарифу 2170,00 руб./тыс.м3 (без НДС).

Таким образом, тарифы на техническую воду подлежат государственному регулированию и устанавливаются для организаций коммунального комплекса.

В силу ст. 2 Федерального закона от 30.12.2004 N 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» организация коммунального комплекса - юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, осуществляющее эксплуатацию системы (систем) коммунальной инфраструктуры, используемой (используемых) для производства товаров (оказания услуг) в целях обеспечения водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, и (или) осуществляющее эксплуатацию объектов, используемых для утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, при этом под системой коммунальной инфраструктуры понимается совокупность производственных, имущественных объектов, в том числе трубопроводов и иных объектов, используемых в сфере водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, технологически связанных между собой, расположенных (полностью или частично) в границах территорий муниципальных образований и предназначенных для нужд потребителей этих муниципальных образований.

Руководствуясь положениями заключенного договора следует, что ОАО «Каустик» в целях обеспечения водоснабжения использует сеть трубопроводов, следовательно, данная организация является организацией коммунального комплекса.

Федеральный закон от 30.12.2004 г. N 210-ФЗ не содержит каких-либо исключений для организаций у которых оказание услуг по водоснабжению является не основным видом деятельности.

Согласно пункту 4 части 4 статьи 4 Федерального закона от 30 декабря 2004 года N 210-ФЗ органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации устанавливают тарифы на товары и услуги организаций коммунального комплекса в соответствии с предельным индексом, установленным федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов и надбавок для соответствующего субъекта Российской Федерации, в случае его установления, с учетом утвержденных представительными органами местного самоуправления инвестиционных программ организаций коммунального комплекса.

Согласно п. 2.51 Положения об Управлении по региональным тарифам Администрации Волгоградской области, утвержденного Постановлением Администрации Волгоградской обл. от 14.12.2010 N 674-п, Управление устанавливает тарифы на товары и услуги организаций коммунального комплекса, осуществляющих эксплуатацию систем коммунальной инфраструктуры, используемых в сфере водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, объектов утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, в соответствии с предельным индексом, установленным федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов и надбавок для Волгоградской области, с учетом утвержденных представительными органами местного самоуправления инвестиционных программ организаций коммунального комплекса.

На основании п. 3 Правил регулирования тарифов, надбавок и предельных индексов в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 14.07.2008 N 520, организация коммунального комплекса для установления тарифов на товары и услуги организации коммунального комплекса представляет до 1 мая текущего года в орган регулирования, уполномоченный на установление соответствующих тарифов, отдельно по видам деятельности, включающим в себя производство и реализацию товаров и услуг, тарифы и надбавки к тарифам на которые подлежат регулированию в соответствии с Основами ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 14 июля 2008 г. N 520 соответствующие документы.

Таким образом, ОАО «Каустик» в установленный срок в целях предоставления услуг заявителю должно было обратиться в Управление по региональным тарифам Волгоградской области за установлением тарифов на техническую воду.

Исследовав представленные доказательства в их совокупности и взаимной связи с обстоятельствами дела, Комиссия пришла к выводу, что ОАО «Каустик» в целях предоставления услуг ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» должно было обратиться в уполномоченный орган за установлением тарифов на техническую воду как на 2011 г., так и на 2012 г. Однако, ОАО «Каустик» обратилось в Управление по региональным тарифам Администрации Волгоградской области только 30 марта 2012 г., что подтверждается штампом Управления на письме ОАО «Каустик» №009/01096 от 30.03.2012 г. Постановлением УРТ Администрации Волгоградской области от 26.09.2012 г. №16/4 «Об установлении тарифов на холодную воду (техническая вода), для потребителей ОАО «Каустик» городского округа город-герой Волгоград» предприятию были установлены и введены в действие тарифы на холодную воду (техническая вода) с календарной разбивкой на период с 26.10.2012 г. по 31.12.2012 г. и с 01.01.2013 г. по 31.12.2013 г. (письмо Министерства топлива, энергетики и тарифного регулирования Волгоградской области №31-02-11/1012 от 25.02.2013 г., вх. УФАС №1276 от 26.02.2013 г.).

В соответствии со статьей 10 ГК РФ не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах.

С учетом изложенного, в действиях ОАО «Каустик» имеется факт нарушения п.10 ч.1 ст.10 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением в результате

нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем взимания платы за поставку технической воды в отношении ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» в период с 05 апреля 2011 года по 30 марта 2012 г. по тарифам, не установленным уполномоченным органом исполнительной власти, осуществляющим государственное регулирование цен (тарифов) на товары (услуги).

В соответствии с частью 1 статьи 50 Закона «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу Комиссия выдает предписание ответчику по делу.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции» Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

В связи с обращением 30 марта 2012 г. ОАО «Каустик» в Управление по региональным тарифам Администрации Волгоградской области за установлением тарифов на водоснабжение, Комиссия Управления приходит к выводу об отсутствии необходимости в выдаче ОАО «Каустик» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия Управления полагает, что принятие настоящего решения по делу являются достаточными мерами по установлению и пресечению нарушений антимонопольного законодательства.

Согласно части 5 статьи 39 Закона «О защите конкуренции», если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, является самостоятельным составом административного правонарушения. Таким образом, в действиях ответчика Комиссией также усматриваются признаки административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Открытое акционерное общество «Каустик» (400097, г. Волгоград, ул. 40 ВЛКСМ, д. 57, ИНН: 3448003962) нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением в результате нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем взимания платы за поставку технической воды в отношении ООО «ЛУКОЙЛ-Волгоградэнерго» в период с 05 апреля 2011 года по 30 марта 2012 г. по тарифам, не установленным уполномоченным органом исполнительной власти, осуществляющим государственное регулирование цен (тарифов) на товары (услуги).

2. Передать материалы дела № 12-01-10-04/763 о нарушении антимонопольного законодательства уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.