

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

Управление по Кировской области

г. Киров обл., 610019, К.Либкнехта, 69, тел. 62-73-31.

« 18 » марта 2010 г.

**РЕШЕНИЕ**

**о прекращении дела**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии:

Мильчакова В.В. - руководителя управления,

Членов Комиссии:

Никоновой М.А. - зам. руководителя управления;

**Боровченко Н.И. – ведущего специалиста – эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий;**

Секретаря:

**Варавва Г.И. – ведущего специалиста–эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий;**

При надлежащем извещении о времени и месте рассмотрения дела ОАО «КТК», ТСЖ «Энергостроитель-1», ТСЖ «Стройэнерго», МАУ «УЖХ г. Кирова» не обеспечили явку представителей.

рассмотрев дело № 18/02-09, которое было приостановлено до вступления в законную силу решения Арбитражного суда Кировской области по делу № А28-12234/2009 369/15.

**У С Т А Н О В И Л А:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области обратилось ОАО «Коммуэнерго» на неправомерные действия ОАО «Кировская теплоснабжающая компания», выразившиеся в отказе от заключения договора на оказание услуг по передаче тепловой энергии.

ОАО «Кировская теплоснабжающая компания» поставляет тепловую энергию для отопления и горячего водоснабжения в жилые дома, расположенные по адресам: г. Киров, ул. Менделеева, № 5, № 7, № 9, № 11 (дома, обслуживаемые МУ «УЖХ г. Кирова»); ул. Кольцова, № 9/1(дома, обслуживаемые ТСЖ «Энергостроитель-1»), № 11-б (дома, обслуживаемые ТСЖ «Кольцова, 11-б»), № 11, №13 (дома, обслуживаемые МУ «УЖХ г. Кирова»); ул. Упита, № 2, № 4/1, № 6 (дома, обслуживаемые МУ «УЖХ г. Кирова») на основании заключенных с абонентами договоров теплоснабжения в горячей воде. При этом тепловая энергия до абонентов ОАО «КТК» транспортируется и по сетям, принадлежащим на праве собственности согласно договору купли-продажи № 2226 от 24.09.2003 г. ОАО «Коммуэнерго».

Решением РСТ Кировской области от 22.11.2007 № 40/3 установлен тариф на услуги по передаче тепловой энергии по указанным тепловым сетям для ОАО «Коммуэнерго» на 2007 и 2008 годы. На 2009 год тариф утвержден решением РСТ Кировской области от 07.08.2008 № 42/4.

В связи с тем, что ОАО «КТК» пользуется услугами ОАО «Коммуэнерго» по передаче тепловой энергии, письмом № 21/1146 от 23.06.2008 ОАО «Коммуэнерго» обратилось в ОАО «Кировская теплоснабжающая компания» с просьбой согласовать проекты договоров на оказание услуг по передаче тепловой энергии № 16/9 от 17.06.2008 г, № 18/9 от 18.06.2008г, № 20/9 от 18.06.2008г.

23.07.2008 г. ОАО «КТК» в письме № 01-727 сообщило о том, что у ОАО «КТК» отсутствуют правовые основания для заключения предлагаемых договоров, потому, что ОАО «КТК» не является заказчиком услуги по передаче тепловой энергии, т.к. в соответствии с договорами теплоснабжения в горячей воде, заключенными с абонентами ОАО «КТК» (исполнителями коммунальных услуг), точкой поставки тепловой энергии является граница балансовой принадлежности между сетями ОАО «КТК» с сетями предприятия, осуществляющего передачу тепловой энергии абоненту, т.е. сетями ОАО «Коммуэнерго» и вернуло проекты договоров в адрес ОАО «Коммуэнерго».

ОАО «Коммуэнерго» обращалось в адрес исполнителей коммунальных услуг (МУ «УЖХ г. Кирова», ТСЖ «Энергостроитель-1», ТСЖ «Кольцова-11б», ТСЖ «Стройэнерго») с предложением заключить договор на услуги по передаче тепловой энергии:

- 03 августа 2007 года письмом № 21/2021 в адрес ТСЖ «Энергостроитель-1» с просьбой заключить договор на услуги по передаче тепловой энергии. Письмом от 09 августа 2007 года ТСЖ «Энергостроитель-1» отказало в заключении данного договора и сообщило, что между ТСЖ «Энергостроитель-1» и ОАО «ККС» подписан договор теплоснабжения № 911236, ТСЖ производит оплату теплоснабжения по тарифам ОАО «ККС», включающим в себя и транспортировку тепловой энергии.

- 25 октября 2007 года письмом № 21/2613 ОАО «Коммуэнерго» обращалось в МУ УЖХ г. Кирова с просьбой подписать проект договора на оказание услуг по передаче тепловой энергии № 20/9. Договор не был согласован.

Договорные отношения между ОАО «КТК» и ОАО «Коммуэнерго» отсутствуют, т.к. ОАО «КТК» отказывает в заключении договора на оказание услуг по передаче тепловой энергии. Также отсутствуют договорные отношения между ОАО «Коммуэнерго» и МАУ «УЖХ г. Кирова», ТСЖ «Энергостроитель-1», ТСЖ «Кольцова-11б».

Согласно разъяснениям РСТ Кировской области, изложенным в письме № 529-01-09 от 31.03.2009 г. в тариф на тепловую энергию, реализуемую исполнителями коммунальных услуг на территории города Кирова, включены затраты на передачу тепловой энергии по сетям ОАО «Коммуэнерго» до объектов жилого фонда.

Таким образом, в действиях ОАО «КТК», занимающего доминирующее положение на рынке теплоснабжения, отказывающего ОАО «Коммуэнерго» в заключении договора на оказание услуг по передаче тепловой энергии по сетям ОАО «Коммуэнерго» и не возмещающего последнему расходы по передаче тепловой энергии, имеются признаки нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 23.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что имеет своим результатом ущемление интересов конечных потребителей тепловой энергии.

По признакам данного нарушения в отношении ОАО «КТК» возбуждено

дело № 07/02-09. В действиях ОАО «КТК» установлен факт нарушения антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что МУ «УЖХ г. Кирова», ТСЖ «Энергостроитель-1», ТСЖ «Кольцова-11б», ТСЖ «Стройэнерго» относятся к исполнителям коммунальных услуг, имеют договоры теплоснабжения с ОАО «КТК» и оплачивают ОАО «КТК» полученную от него тепловую энергию по тарифам, утвержденным решением правления РСТ Кировской области от 26.11.2008 № 22/9, в том числе и затраты на передачу тепловой энергии по сетям ОАО «Коммуэнерго» до объектов жилого фонда.

Исполнители коммунальных услуг (МУ «УЖХ г. Кирова», ТСЖ «Энергостроитель-1», ТСЖ «Кольцова-11б», ТСЖ «Стройэнерго») не имеют непосредственного присоединения к сетям энергоснабжающей организации, поэтому тепловая энергия транспортируется через участок теплотрассы, принадлежащий ОАО «Коммуэнерго».

Договорные отношения между ОАО «КТК» и ОАО «Коммуэнерго» отсутствуют, т.к. ОАО «КТК» отказывает в заключении данного договора.

В договорах, заключенных с МАУ «УЖХ г. Кирова», ТСЖ «Энергостроитель-1», ТСЖ «Стройэнерго», ТСЖ «Кольцова-11б» точкой поставки тепловой энергии абонентам указана граница балансовой принадлежности сети ОАО «КТК» и ОАО «Коммуэнерго», что противоречит пункту 8 Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 13.08.2006 № 491, согласно которому внешней границей сетей электро-, тепло-, водоснабжения и водоотведения, информационно-телекоммуникационных сетей (в том числе сетей проводного радиовещания, кабельного телевидения, оптоволоконной сети, линий телефонной связи и других подобных сетей), входящих в состав общего имущества, если иное не установлено законодательством Российской Федерации, является внешняя граница стены многоквартирного дома, а границей эксплуатационной ответственности при наличии коллективного (общедомового) прибора учета соответствующего коммунального ресурса, если иное не установлено соглашением собственников помещений с исполнителем коммунальных услуг или ресурсоснабжающей организацией, является место соединения коллективного (общедомового) прибора учета с соответствующей инженерной сетью, входящей в многоквартирный дом.

Однако ОАО «КТК» имеет договоры теплоснабжения с хозяйствующими субъектами, присоединенными к сетям ООО «Лепсе-сеть», ООО «ПТС Физприбор», ФГУ «КНИИГ и ПК Росмедтехнологий», ООО «Зотик», ЖСК «Керамик», ООО «Нектон», в которых границей эксплуатационной ответственности является внешняя граница стены многоквартирного дома (место врезки в трубопровод с задвижкой до теплового узла дома).

Между ОАО «КТК» и ООО «Лепсе Сеть», ООО «ПТС Физприбор», ФГУ «КНИИГ и ПК Росмедтехнологий», ООО «Зотик», ЖСК «Керамик», ООО «Нектон» с 01.01.2007 года заключены договоры на транспортировку тепловой энергии в горячей воде. На основании заключенных договоров ОАО «КТК» производит оплату за оказанные услуги по транспортировке тепловой энергии вышеназванным хозяйствующим субъектам, что подтверждается счетами-фактуры № 1687 от 23.04.2009, № 2509 от 05.06.2009, № 2626 от 16.06.2009, № 20 от 11.03.2009, № 1248 от 25.03.2009, № 1977 от 12.05.2009, № 2628 от 16.06.2009, № 1349 от 06.04.2009, № 1367 от 07.04.2009, № 1970 от 12.05.2009, № 1346 от 23.04.2009, № 1111 от 18.03.2009, № 1308 от 31.03.2009, № 1815 от 23.04.2009, № 2269 от 26.05.2009, № 1816 от 23.04.2009, № 2268 от 26.05.2009.

Имея с вышеперечисленными хозяйствующими субъектами договоры на транспортировку тепловой энергии и отказывая в заключении данного договора ОАО «Коммуэнерго», ОАО «КТК» создает дискриминационные условия для ОАО «Коммуэнерго», которые ставят одного хозяйствующего субъекта (ОАО «Коммуэнерго») в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами (ООО «Лепсе Сеть», ООО «ПТС Физприбор», ФГУ «КНИИГ и ПК Росмедтехнологий», ООО «Зотик», ЖСК «Керамик», ООО «Нектон»).

ОАО «КТК», заключив договоры теплоснабжения с хозяйствующими субъектами, присоединенными к сетям теплоснабжающей организации через сети третьих лиц (в том числе ОАО «Коммуэнерго»), взяло на себя обязательство по поставке товара (тепловой энергии), на рынке которого занимает доминирующее положение, являясь единственным продавцом товара. Исполнить данные обязательства ОАО «КТК» может только заключив договоры на оказание услуг по передаче тепловой энергии со смежными сетевыми организациями.

02 июля 2009 года к заседанию Комиссии ОАО «КТК» представило копии писем, направленных в адрес ТСЖ «Стройэнерго», ТСЖ «Энергостроитель-1», МАУ «УЖХ г. Кирова», в которых просило сообщить затрагивает ли права вышеуказанных хозяйствующих субъектов отказ ОАО «КТК» от заключения договора на оказание услуг по транспортировке тепловой энергии с ОАО «Коммуэнерго».

В своих ответах вышеперечисленные хозяйствующие субъекты сообщили, что отсутствие договора на услуги по транспортировке тепловой энергии между ОАО «КТК» и ОАО «Коммуэнерго» не влечет нарушение прав потребителей тепловой энергии.

ОАО «КТК» ошибочно полагает, что являясь субъектом естественной монополии и доминируя на рынке услуг по передаче тепловой энергии, ОАО «Коммуэнерго» не вправе отказаться от передачи тепловой энергии, даже при отсутствии договорных отношений с ОАО «КТК».

Согласно ст. 8 Закона Российской Федерации «О естественных монополиях» субъекты естественных монополий не вправе отказываться от заключения договора с отдельными потребителями на производство (реализацию) товаров, при наличии у субъекта естественной монополии возможности произвести (реализовать) такие товары.

Исходя из анализа вышеуказанной статьи единственным юридическим фактом, порождающим обязанность ОАО «Коммуэнерго», как субъекта естественной монополии, оказывать услуги по передаче тепловой энергии в соответствии со ст. 8 ГК РФ и ст. 8 Закона РФ «О естественных монополиях» является договор.

Таким образом, не оказание ОАО «Коммуэнерго» услуг по передаче тепловой энергии, поставляемой ОАО «КТК» своим абонентам, при отказе последнего от заключения договора на услуги по передаче тепловой энергии не будут являться нарушением как законодательства о естественных монополиях, так и антимонопольного законодательства.

Совершение ОАО «Коммуэнерго» действий, направленных на прекращение незаконного пользования своей собственностью, приведет к прекращению теплоснабжения абонентов ОАО «КТК», что повлечет ущемление их интересов.

В ходе рассмотрения дела Комиссия пришла к выводу, что в действиях ОАО «КТК», ТСЖ «Стройэнерго», ТСЖ «Энергостроитель-1», МАУ «УЖХ г. Кирова» содержатся признаки нарушения ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и п. 4 решения по делу № 07/02-09 определила возбудить в отношении ОАО «КТК», МАУ «УЖХ г. Кирова», ТСЖ «Энергостроитель-1», дело № 18/02-09 по признакам нарушения вышеуказанной статьи.

31.08.2009 Комиссия приняла решение приостановить рассмотрение дела № 18/02-09 до вступления в законную силу решения Арбитражного суда Кировской области по делу № А28-12234/2009 369/15.

01.02.2010г. Постановление суда кассационной инстанции по делу № А28-12234/06-531/30 вступило в законную силу.

Руководствуясь пунктом 5 ст. 48 Федерального Закона от 26.07.2006г № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

Дело № 18/02-09 о нарушении статьи 11 Федерального Закона от 26.07.2006г № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ОАО «КТК», ТСЖ «Энергостроитель-1», ТСЖ «Стройэнерго», МАУ «УЖХ г. Кирова» производством прекратить.

**Председатель Комиссии**

**В.В. Мильчаков**

**Члены Комиссии**

**Н. И. Боровченко**

**Г.И. Варавва**