РЕШЕНИЕ
по делу № 10-01-10-04/547
о нарушении антимонопольного законодательства

23 мая 2011 года г. Волгоград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области (далее – Управления) по рассмотрению дела № 10-01-10-04/547 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:
- Мироненко Павла Ивановича – председателя Комиссии, руководителя Управления;
- Великанова Александра Петровича – члена Комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления;
- Севостьянова Вадима Владимировича – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления,
в присутствии:
- Гребенюк Арлетты, представителя общества с ограниченной ответственностью «Волгоградгазтеплоэнерго» (далее – ООО «Волгоградгазтеплоэнерго, заявителя) (по доверенности № Г-11-016 от 02.02.2011);
- Приваловой Марины Владимировны, представителя открытого акционерного общества «Тракторная компания «ВгТЗ»» (далее – ОАО «ТК «ВгТЗ», ответчика) (по доверенности № 311 от 01.01.2011),
рассмотрев материалы дела № 10-01-10-04/547 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Тракторная компания «ВгТЗ» (далее – ОАО «ТК «ВгТЗ») (400006, г. Волгоград, пл. Дзержинского, 1) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Управление) от ООО «Волгоградгазтеплоэнерго» поступило заявление о нарушении ОАО «ТК «ВгТЗ» антимонопольного законодательства. Согласно материалам заявления, ООО «Волгоградгазтеплоэнерго» осуществляет подачу тепловой энергии от котельной «БМК-14», расположенной по адресу: г. Волгоград, Тракторозаводской район, площадь Дзержинского, 1, для нужд потребителей пос. Нижний Тракторозаводского района г. Волгограда. Для осуществления подачи тепловой энергии 01.11.2008 между ООО «Волгоградгазтеплоэнерго» и ОАО «ТК «ВгТЗ» был заключен договор № ТК 18/664 на отпуск воды и прием сточных вод. В соответствии с условиями договора ОАО «ТК «ВгТЗ» обязалось обеспечивать водой ООО «Волгоградгазтеплоэнерго», принимать сточные воды в свою систему канализации в установленных договором объемах. ООО «Волгоградгазтеплоэнерго» обязалось оплачивать оказанные услуги.
Расчеты по договору между сторонами производились по тарифу, складывающемуся:
1) из тарифа, установленного Постановлением Главы г. Волгограда № 656 от 30.03.2009 г., согласно которому стоимость питьевой воды составляет 8,86 руб./м3, стоимость сточной воды составляет 6,33 руб./м3;

2) из тарифа на транспортировку указанных ресурсов, установленного ОАО «ТК «ВгТЗ», согласно которому стоимость услуг ОАО «ТК «ВгТЗ» по транспортировке питьевой воды – 4,00 руб./м3, стоимость услуг ОАО «ТК «ВгТЗ» по транспортировке сточных вод – 5,35 руб./м3.
ООО «Волгоградгазтеплоэнерго» считает установление ОАО «ТК «ВгТЗ» тарифа на транспортировку необоснованным и незаконным, в связи с чем, по мнению ООО «Волгоградгазтеплоэнерго», в действиях ОАО «ТК «ВгТЗ» имеется факт нарушения порядка ценообразования.
В Управление также поступило заявление муниципального унитарного предприятия «Волгоградское коммунальное хозяйство» (далее – МУП «ВКХ») о нарушении антимонопольного законодательства. В заявлении отмечается, что МУП «ВКХ» является коммунальным оператором, отвечающим за эксплуатацию теплосетевого хозяйства г. Волгограда, осуществляющим (в том числе) услуги по отоплению, вентиляции и горячему водоснабжению. Для нужд отопления, вентиляции и горячего водоснабжения потребителей пос. Нижний Тракторозаводского р-на г. Волгограда тепловая энергия (теплоноситель в горячей воде) подается от котельной БМК-14, принадлежащей ООО «Волгоградгазтеплоэнерго». Тариф на теплоноситель, затрачиваемый ООО «Волгоградгазтеплоэнерго» на подогрев холодной воды, регулируется УРТ Администрации Волгоградской обл. Транспортировка воды и хозяйственно-бытовых стоков для котельной БМК-14 осуществляется ОАО «ТК «ВгТЗ». Стоимость транспортировки воды и стоков не регулируется и устанавливается ОАО «ТК «ВгТЗ» самостоятельно.
По результатам рассмотрения заявлений ООО «Волгоградгазтеплоэнерго» и МУП «ВКХ» Управлением было возбуждено дело № 10-01-10-04/547 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закона о защите конкуренции), выразившегося в нарушении порядка ценообразования при установлении тарифов на услуги по транспортировке питьевой воды и стоков для нужд ООО «Волгоградгазтеплоэнерго».
К участию в деле в качестве заинтересованных лиц привлечены МУП «ВКХ»; ОАО «Волгоградский кислородный завод»; ООО «Волгоградская машиностроительная компания «ВгТЗ»; МУП «Городской водоканал г. Волгограда». В качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, к рассмотрению дела привлечено Управление по региональным тарифам администрации Волгоградской области.
В ходе рассмотрения дела представители заявителя поддержали заявленные требования о наличии в действиях ответчика факта нарушения антимонопольного законодательства. Представители ответчика возражали относительно удовлетворения требований ООО «Волгоградгазтеплоэнерго», полагая, что в действиях ОАО «ТК «ВгТЗ» отсутствует факт нарушения антимонопольного законодательства по следующим основаниям:
- ОАО «ТК «ВгТЗ» не является организацией коммунального комплекса, в связи с чем может самостоятельно устанавливать тарифы на оказание услуг по водоснабжению и водоотведению;
- ОАО «ТК «ВгТЗ» не занимает доминирующего положения рынке услуг по водоснабжению и водоотведению.
Представители ОАО «Волгоградский кислородный завод»; ООО «Волгоградская машиностроительная компания «ВгТЗ» по вопросу о наличии/отсутствии в действиях ОАО «ТК «ВгТЗ» факта нарушения антимонопольного законодательства полагались на усмотрение антимонопольного органа.

Представители МУП «Городской водоканал г. Волгограда», Управления по региональным тарифам администрации Волгоградской области отмечали, что ответчику следовало обратиться в уполномоченный орган с целью установления тарифов на оказание услуг по водоснабжению и водоотведению.
Рассмотрев представленные материалы, изучив обстоятельства дела, выслушав доводы заявителя, ответчика, заинтересованных лиц и лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, Комиссией установлено следующее.
Предметом заключенного между заявителем и ответчиком 01.11.2008 договора (№ТК 18/664) является отпуск питьевой воды и прием сточных вод, ОАО «ТК «ВгТЗ» по договору выступает энергоснабжающей организацией.
Из пояснений ответчика по делу от 15.12.2010 (исх. № 272/02) следует, что тарифы на услуги по водоснабжению и водоотведению, оказываемые ОАО «ТК «ВгТЗ» сторонним организациям, ответчиком устанавливались самостоятельно. При этом, по мнению ответчика «нормативно-правовых актов, утвердивших стоимость услуг, не имеется. Данный вид услуг, предоставляемых ОАО «ТК «ВгТЗ», не попадает в список государственного регулирования в связи с тем, что предприятие не является объектом коммунального хозяйства или муниципальным предприятием».
На основании п. 6 Постановления Правительства РФ от 14.07.2008 г. № 520 «Об основах ценообразования и порядке регулирования тарифов, надбавок и предельных индексов в сфере организаций коммунального комплекса», к регулируемым тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса относятся:
1) тарифы на холодную воду;
2) тарифы на горячую воду;
3) тарифы на водоотведение;
4) тарифы на очистку сточных вод;
5) тарифы на утилизацию (захоронение) твердых бытовых отходов.
Согласно ст. 2 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса»,
1) 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 тепло-, водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, и (или) осуществляющее эксплуатацию объектов, используемых для утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов;
2) системы коммунальной инфраструктуры - совокупность производственных и имущественных объектов, в том числе трубопроводов и иных объектов, используемых в сфере тепло-, водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, расположенных (полностью или частично) в границах территорий муниципальных образований и предназначенных для нужд потребителей этих муниципальных образований.
В силу части 2 статьи 5 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса», действовавшей до 12.08.2010, органы местного самоуправления осуществляют полномочия в области регулирования тарифов и надбавок организаций коммунального комплекса, в том числе:
- согласовывают производственные программы организаций коммунального комплекса; осуществляют расчет цен (тарифов) для потребителей;
- устанавливают тарифы на товары и услуги организаций коммунального

комплекса и надбавки к тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса в соответствии с предельным индексом, установленным органом регулирования субъекта Российской Федерации для соответствующего муниципального образования, тарифы на подключение к системам коммунальной инфраструктуры, тарифы организаций коммунального комплекса на подключение.
В период до 12.08.2010 указанные полномочия на территории г. Волгограда осуществляла администрация г. Волгограда.
На основании части 4 статьи 4 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» в редакциях, действовавших с 13.08.2010 по настоящее время, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации осуществляют полномочия в области регулирования тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса, в том числе:
- согласовывают производственные и дают заключения на инвестиционные программы организаций коммунального комплекса;
- 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.
В соответствии с Положением об Управлении по региональным тарифам администрации Волгоградской области, утв. Постановлением администрации Волгоградской обл. от 14.12.2010 N 674-п, Управление по региональным тарифам администрации Волгоградской области является органом исполнительной власти Волгоградской области, осуществляющим государственное регулирование цен (тарифов, расценок, ставок и т.п.) на товары (услуги) в соответствии с законодательством Российской Федерации (за исключением регулирования цен, относящегося к полномочиям иных органов исполнительной власти Волгоградской области), а также контроль за государственной дисциплиной регулируемых цен (тарифов, расценок, ставок и т.п.) и соблюдением порядка ценообразования на продукцию (товары, работы, услуги) на территории Волгоградской области.
В перечень полномочий Управления по региональным тарифам администрации Волгоградской области входит установление тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса, осуществляющих эксплуатацию систем коммунальной инфраструктуры, используемых в сфере водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод (п. 2.51 Положения); издание правовых актов и предоставление разъяснений по вопросам, относящимся к компетенции Управления (п.п. 2.77, 2.78 Положения).
В разъяснениях от 27.01.2011 (исх. № 31-02-09/136) Управление по региональным тарифам администрации Волгоградской области сообщает следующее. «В соответствии с Правилами пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в РФ, утвержденными постановлением Правительства РФ № 167 от 12.02.1999, водоснабжение представляет собой технологический процесс, обеспечивающий забор, подготовку, транспортировку и передачу абонентам питьевой воды; водоотведение представляет собой технологический процесс, обеспечивающий прием сточных вод абонентов с последующей передачей их на очистные сооружения канализации. При этом, согласно Методическим рекомендациям по финансовому обоснованию цен на воду и отведение стоков, утвержденным приказом Госстроя России от 28.12.2000 № 302, транспортировка сточных вод является стадией технологического процесса

пропуска сточной воды. Поскольку услуги по транспортировке питьевой воды, сточных вод являются составной частью технологических процессов водоснабжения, отведения сточных вод, тарифы подлежат регулированию. При этом установлению подлежит конечный тариф «из сетей» МУП «Городской водоканал г. Волгограда», а затем конечный тариф «из сетей» ОАО «Тракторная компания «ВгТЗ». Отдельный тариф на транспортировку сточных вод установлению не подлежит. <…> Принимая во внимание <…> договор № ТК 18/664 на отпуск воды и прием сточных вод, в соответствии с условиями которого ОАО «Тракторная компания «ВгТЗ» (энергоснабжающая организация) осуществляет отпуск из своих систем питьевой воды ООО «Волгоградгазтеплоэнерго» (абонент), а также прием сточных вод от абонента в свою канализацию, ОАО «Тракторная компания «ВгТЗ» является организацией коммунального комплекса».
На основании пунктов 1, 2 статьи 9 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса», регулирование тарифов на товары и услуги организации коммунального комплекса включает согласование с органом регулирования производственной программы организации коммунального комплекса и установление тарифов на товары и услуги этой организации в размере, обеспечивающем поступление денежных средств от реализации товаров (оказания услуг) организации коммунального комплекса в объеме, необходимом для выполнения данной производственной программы этой организации, с учетом обеспечения доступности для потребителей товаров и услуг организации коммунального комплекса и установленных предельных индексов. Организация коммунального комплекса разрабатывает на очередной период действия тарифов на производимые ею товары (оказываемые услуги) производственную программу, определяет финансовые потребности, необходимые для ее реализации, и производит предварительный расчет тарифов на свои товары и услуги в размере, обеспечивающем эти финансовые потребности.
Таким образом, регулирование тарифов организаций коммунального комплекса на водоснабжение предусматривает обязательную инициативу данных организаций - согласование с органом регулирования производственной программы, после чего и устанавливаются тарифы.
Согласно ответам на запросы Управления, полученным от администрации г. Волгограда (исх. № 05-ВП/1142-1и от 16.12.2010), Управления по региональным тарифам администрации Волгоградской области (исх. № 31-02-09/788 от 27.04.2011) в период 2009-2011 гг. ОАО «ТК «ВгТЗ» не обращалось с заявлениями на установление тарифов на водоснабжение и водоотведение для потребителей. Соответствующие тарифы регулирующими органами для ОАО «ТК «ВгТЗ» не устанавливались.
Следовательно, в действиях ответчика имеется факт нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при установлении тарифов на водоснабжение и водоотведение.
П. 10 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, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.
Для наличия состава нарушения ст. 10 Закона о защите конкуренции обязательным условием является установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта на товарном рынке, где совершено данное нарушение.
Согласно ч. 1 ст. 5 Закона 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 (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.
В соответствии с требованиями п. 3.7 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией (утв. приказом ФАС России от 17.01.2007 года № 5), с целью установления наличия/отсутствия доминирующего положения ОАО «ТК «ВгТЗ» Управлением был проведён анализ рынка по подаче питьевой воды и приему сточных вод в географических границах водопроводных и канализационных сетей, эксплуатируемых ОАО «ТК «ВГТЗ».
По результатам проведенного анализа был подготовлен аналитический отчёт № 302 от 22.04.2011.
При оценке состояния конкуренции на товарном рынке учтено, что согласно п.7 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 № 83 организация, осуществляющая эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения, в которую должен быть направлен запрос о получении технических условий, определяется органом местного самоуправления. По сведениям, представленных администрацией г. Волгограда, проект на котельную «БМК-14» в Администрацию г. Волгограда не поступал, сети инженерного обеспечения котельной на регистрацию не заявлялись.
Выбор поставщика услуг по водоснабжению и водоотведению для котельной «БМК-14» был осуществлен ООО «Волгоградгазтеплоэнерго» самостоятельно. Согласно сведениям, представленным ООО «Волгоградгазтеплоэнерго», возможность подключения к сетям водоснабжения и водоотведения МУП «Городской водоканал г. Волгограда» при строительстве котельной обществом не рассматривались. Однако затраты на подключение ООО «Волгоградгазтеплоэнерго» к сетям МУП «Городской водоканал г. Волгограда»

фактически оказались значительно ниже затрат на подключение к сетям ОАО «ТК ВГТЗ» (1 681 842 рубля 79 копеек против 3 471 889 рублей 57 копеек).
У ОАО «ТК ВГТЗ» отсутствует возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на рассматриваемом товарном рынке, ввиду того, что у ООО «Волгоградгазтеплоэнерго» имелась и была им реализована возможность воспользоваться услугами другого поставщика на товарном рынке водоснабжения и водоотведения, что фактически подтверждается материалами дела, поскольку ООО «Волгоградгазтеплоэнерго» в двухмесячный срок заключило договор с МУП «Городской водоканал г. Волгограда».
На основании аналитического отчёта № 302 от 22.04.2011 в совокупности с материалами рассматриваемого дела Комиссией было определено, что положение ОАО «ТК ВГТЗ» на рынке услуг по подаче питьевой воды и приему сточных вод в географических границах расположения водопроводных и канализационных сетей, эксплуатируемых обществом, не является доминирующим.
В связи с отсутствием доминирующего положения ОАО «ТК ВгТЗ» на рынке услуг по подаче питьевой воды и приему сточных вод в действиях ответчика по делу отсутствует нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.
Признаков иных нарушений антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях ОАО «ТК ВгТЗ» Комиссия также не усматривает.
Поскольку в действиях ответчика по делу не содержится нарушений антимонопольного законодательства, основания для выдачи ОАО «ТК ВгТЗ» предписания у Комиссии отсутствуют.
Основания для принятия антимонопольным органом других мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, обеспечению конкуренции (в том числе оснований для обращения с иском в суд, для передачи материалов в правоохранительные органы, для направления в государственные органы или органы местного самоуправления рекомендаций об осуществлении действий, направленных на обеспечение конкуренции) у Комиссии также отсутствуют.
В соответствии с частью 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).
Таким образом, производство по настоящему делу подлежит прекращению.
На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 48 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить производство по делу № 10-01-10-04/547 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденному в отношении ОАО «ТК ВгТЗ», ввиду отсутствия в действиях ответчика нарушения антимонопольного законодательства.