

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/06-2009

"14" мая 2009 г. Смоленское УФАС России

г. Смоленск

Решение в полном объеме изготовлено 26 мая 2009 года.

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении анти-монопольного законодательства <...>

в присутствии лиц, участвующих в деле:

<...>

рассмотрев дело № <...> о нарушениях ООО «Металлик» требований пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»), выразившихся в нарушении установленных нормативными правовыми актами порядка ценообразования на услуги по транспортировке теплоносителя (пара),
УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области поступило заявление ООО «АвтоЗЭС» от 17.02.2009 № 1/023 о нарушении ООО «Металлик» антимонопольного законодательства.

Из заявления и представленных материалов следует, что 3 февраля 2009 года в адрес ООО «АвтоЗЭС» от ООО «Металлик» поступил проект договора на оказание услуг по транспортировке теплоносителя (пара) с протоколом согласования договорной цены по транспортировке данного вида энергоресурсов (5 тысяч рублей в месяц). С 01.01.2009 сети инженерно-технического обеспечения для транспортировки теплоносителя (пара) протяженностью 474 метра находятся в аренде ООО «Металлик».

В обоснование договорной цены в размере 5 тысяч рублей в месяц ООО «Металлик» представило ООО «АвтоЗЭС» калькуляцию затрат за обслуживание и содержание инженерных сетей, находящихся в ведении ООО «Металлик» в сумме 125 465 рублей.

ООО «Авто-ЗЭС» не приняло предложенную калькуляцию затрат и цену по транспортировке теплоносителя, а представленный договор подписало с протоколом разногласий. Кроме того, ООО «АвтоЗЭС» предложило ООО «Металлик» утвердить в Департаменте Смоленской области по энергетике, энергоэффективности и тарифной политике (ранее – РЭК Смоленской области) цену за услугу по транспортировке теплоносителя.

На заседании комиссии Заявитель поддержал доводы, изложенные в заявлении, и пояснил следующее.

Заявитель неоднократно предлагал директору ООО «Металлик» утвердить тарифы на услуги по транспортировке теплоносителя (пара) в Департаменте Смоленской области по энергетике, энергоэффективности и тарифной политике. ООО «АвтоЗЭС» согласно оплачивать ООО «Металлик» услуги по транспортировке теплоносителя (пара) по трубопроводу, находящемуся в аренде у ООО «Металлик», но по ценам, установленным в законном порядке. Также Заявитель сообщил, что ООО «АвтоЗЭС» подключено к инженерным сетям по транспортировке теплоносителя (пара) с 1970 года, то есть является многолетним потребителем данного вида энергоресурсов. Кроме того, ООО «АвтоЗЭС» имеется в Акте по разграничению балансовой принадлежности и ответственности за эксплуатацию тепловых сетей, подписанному между ООО «Смоленская Строительная Компания», ООО «АвтоЗЭС» и филиалом ОАО ТГК-4 – «Смоленская

региональная генерация».

Представители Ответчика не согласились с доводами Заявителя по следующим основаниям и сообщили следующее.

ООО «Металлик» не является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение, так как не занимается выработкой теплоносителя пара. Данный вид энергоресурсов вырабатывает филиал ОАО ТГК-4 – «Смоленская региональная генерация», который поступает через присоединенную сеть как на нужды ООО «Металлик», так и для остальных субабонентов (в том числе и для ООО «АвтоЗЭС»).

Договорная цена в размере 5 тысяч рублей в месяц, предложенная ООО «Металлик» Заявителю, установлена не за транспортировку теплоносителя (пара), а за обслуживание паротрассы, и она сложилась из фактических затрат на её содержание и обслуживание. В связи с тем, что Заявитель подписал договор на оказание услуг по транспортировке теплоносителя от 01.01.2009 с протоколом разногласий, то он тем самым согласился с тем, что ООО «Металлик» несёт затраты, связанные с содержанием сетей инженерной инфраструктуры.

Ответчик заявил, что Заявитель неправоммерно обратился за защитой своих прав в Смоленское УФАС России, так как в компетенцию Смоленского УФАС России не входит установление цен за услуги по транспортировке теплоносителя, данная цена может быть установлена соглашением сторон либо Арбитражным судом Смоленской области.

Ответчик сообщил, что у Заявителя нет документов подтверждающих законность врезки в сети инженерно-технического обеспечения (теплоснабжения) ООО «Смоленская Строительная Компания».

По мнению Ответчика, он не обязан утверждать в Департаменте Смоленской области по энергетике, энергоэффективности и тарифной политике тарифы на услуги по транспортировке теплоносителя (пара).

Представитель Департамента Смоленской области по энергетике, энергоэффективности и тарифной политике, привлеченный к участию в деле № 04-01/06-2009 в качестве эксперта, сообщил следующее.

В соответствии со статьёй 424 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон, за исключением предусмотренных законом случаях, когда применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами.

Федеральным законом от 14.04.1995 № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» определено, что тарифы на услуги по передаче тепловой энергии устанавливаются органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации» утверждены Основы ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, которые определяют основные принципы и методы регулирования тарифов (цен) на услуги по передаче тепловой энергии.

Представитель эксперта так же сообщил, что в связи с тем, что у Ответчика в аренде находится отрезок теплотрассы и в неё врезаны субабоненты, то в отношении них должны применяться тарифы (цены) на услуги по передаче тепловой энергии, утверждённые Департаментом Смоленской области по энергетике, энергоэффективности и тарифной политике.

Рассмотрев имеющиеся в деле материалы, выслушав объяснения Заявителя представителей Ответчика и мнение эксперта, Комиссия Смоленского УФАС России устано-вила следующее.

В соответствии со статьёй 3 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Федеральный закон «О естественных монополиях») субъект естественной монополии - хозяйствующий субъект (юридическое лицо), заня-тый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

В соответствии с пунктом 5 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим признаётся положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной моно-полии.

В соответствии с пунктом 1 статьи 4, статьёй 5 Федерального закона «О естественных монополиях» организации оказывающие услуги по передаче тепловой энергии, отнесены к субъектам естественных монополий, цены на товары (работы, услуги) кото-рых подлежат государственному регулированию.

Смоленским УФАС России установлено, что основанием для использования От-ветчиком сетей инженерно-технического обеспечения для транспортировки теплоноси-теля (пара) протяженностью 474 метра, является договор аренды от 01.01.2009, заклю-ченный между ООО «Смоленская Строительная Компания» (владелец сетей комму-нальной инфраструктуры) и ООО «Металлик». На момент подписания указанно-го дого-вора к инженерным сетям (теплоснабжения), принадлежащим ООО «Смоленская Строительная Компания», уже были технологически присоединены тепловые сети при-надлежащие Заявителю. О данном факте свидетельствует договор на снабжение тепло-вой энергией в паре от 01.09.2007, заключенный между филиалом ОАО ТГК-4 – «Смо-ленская региональная генерация» и Заявителем и трёхсторонний Акт по разграничению балансовой принадлежности и ответственности за эксплуатацию тепловых сетей (под-писанный филиалом ОАО ТГК-4 – «Смоленская региональная генерация», ООО «Смо-ленская Строительная Компания» и ООО «АвтоЗЭС»).

Тепловая энергии Заявителю поступает от филиала ОАО ТГК-4 – «Смоленская региональная генерация» через присоединенную сеть, находящуюся в аренде Ответчика. Таким образом, тепловые сети Заявителя технологически присоединены к тепловым се-тям филиала ОАО ТГК-4 – «Смоленская региональная генерация» опосредованно через сети, находящиеся в аренде Ответчика.

Учитывая, что инженерные сети для передачи тепловой энергии ООО «Метал-лик», расположены по адресу: г. Смоленск, п. Маркатушино, район ТЭЦ-2, следователь-но, географическими границами указанного рынка будет являться зона прилегания сетей инженерно-технического обеспечения (теплоснабжения) в точке технологического при-соединения.

Следовательно, ООО «Металлик» занимает доминирующее положение на локаль-ном рынке услуг по передаче тепловой энергии (пара) в географических границах зоны прилегания присоединенных сетей инженерно-технического обеспечения, находящихся в аренде общества (в точке присоединения тепловых сетей ООО «АвтоЗЭС» к тепловым сетям ООО «Металлик»).

Учитывая вышеизложенное, доводы Ответчика о том, что он не является хозяйст-вующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке услуг по транс-портировке теплоносителя (пара), являются несостоятельными.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкурен-ции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хо-зйствующего 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.

Статьей 6 Федерального закона от 14.04.1995 № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» определено, что тарифы на услуги по передаче тепловой энергии устанавливаются органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации» утверждены Основы ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, которые определяют основные методы регулирования тарифов (цен) на услуги по передаче тепловой энергии (подпункт 5 пункта 6 раздела III).

Пунктом 2 указанного Постановления определены следующие понятия:

"регулирующие органы" - Федеральная служба по тарифам и органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов;

"регулируемая деятельность" - деятельность, в рамках которой расчеты за предоставляемую продукцию (услуги) осуществляются по тарифам (ценам), которые подлежат государственному регулированию.

"тарифы" - система ценовых ставок, по которым осуществляются расчеты за электрическую энергию (мощность) и тепловую энергию (мощность), а также за соответствующие услуги, оказываемые организациями, осуществляющими регулируемую деятельность.

На территории Смоленской области органом исполнительной власти, осуществляющим исполнительно-распорядительные функции в сфере реализации на территории Смоленской области единой государственной политики в области энергетики, энергоэффективности и государственного регулирования тарифов является Департамент Смоленской области по энергетике, энергоэффективности и тарифной политике.

В соответствии со статьей 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной (статья 432 ГК РФ).

В соответствии с частью 2 статьи 445 ГК РФ установлено, что в случаях, когда в соответствии с ГК РФ или иными законами заключение договора обязательно для

стороны, направившей оферту (проект договора), и ей в течение тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий.

В силу требований статей 424 и 485 ГК РФ цена договора устанавливается соглашением сторон за исключением предусмотренных законом случаев, когда применяются цены (тарифы, расценки, ставки), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то органами.

Комиссией Смоленского УФАС России установлено, что 29.01.2009 в адрес Заявителя от Ответчика поступило уведомление в срок до 02.02.2009 заключить договор на оказание услуг по транспортировке теплоносителя, в случае отказа Ответчик угрожал, отключением паротрассы Заявителю.

03.02.2009 в адрес Заявителя поступил проект договора на оказание услуг по транспортировке теплоносителя от 01.01.2008, с протоколом согласования договорной цены, по транспортировке данного вида энергоресурсов в размере 5 тысяч рублей в месяц (приложение к договору). Из пункта 3.1 указанного договора следовало, что расчет за оказание услуг по транспортировке пара производится по договорным ценам согласно приложению.

06.02.2009 Заявитель направил Ответчику подписанный договор на оказание услуг по транспортировке теплоносителя с протоколом разногласий и подписанный протокол согласования договорной цены на оказание услуг по теплоснабжению между ООО «Металлик» и ООО «АвтоЗЭС» (письмо от 06.02.2009 № 1/020, которое Ответчик получил в тот же день).

10.02.2009 Ответчик без предупреждения перекрыл подачу пара Заявителя, путём закрытия запорной арматуры на паропроводе наружной теплосети, о чём составлен Акт проверки потребления тепловой энергии (теплоноситель-пар) от 13.02.2009, подписанный представителями ПП «Смоленсктеплосеть» филиала ОАО «ТГК-4» - «Смоленская региональная генерация» и ООО «АвтоЗЭС». Как пояснили стороны на рассмотрении дела, подача пара Заявителю была возобновлена через неделю после вмешательства правоохранительных органов.

Письмом от 16.02.2009 № 13 Ответчик отклонил условие протокола разногласий к договору на оказание услуг по транспортировке теплоносителя от 01.01.2008, связанное с расчетами и предупредил Заявителя о том, что если Заявитель не заключит договор на оказание услуг по транспортировке теплоносителя, то будет полностью отключён от инженерных коммуникаций.

Учитывая, что цена (тариф) за транспортировку теплоносителя (пара) в договоре на оказание услуг по транспортировке теплоносителя от 01.01.2008 не может быть установлена по оглашению сторон (размер платы не является существенным условием), то указанный договор между Заявителем и Ответчиком считается заключённым.

Таким образом, включение Ответчиком в условие договора цены (5 тысяч рублей) противоречат нормам статьи 424 ГК РФ, так как такая цена должна быть установлена уполномоченным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов.

Доводы Ответчика о том, что Заявитель неправоммерно обратился за защитой своих прав в Смоленское УФАС России не состоятельны по следующим основаниям. В соответствии с пунктом 39 Федерального закона «О защите конкуренции», пунктом 5 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утверждённым приказом ФАС России от 15.12.2006 № 324 (зарегистрирован в Минюсте России 24.01.2007 № 8842), территориальный

антимонопольный орган имеет право в пределах своих полномочий возбуждать и рассматривать дела о нарушении антимонопольного законодательства, в том числе и по заявлению юридического или физического лица.

Пунктом 20 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 разъяснено, что право выбора судебного или административного порядка защиты своего нарушенного или оспариваемого права принадлежит субъекту спорных правоотношений. Закон не содержит указаний на то, что защита гражданских прав в административном порядке (путем рассмотрения антимонопольным органом дел о нарушениях антимонопольного законодательства) исключается при наличии возможности обратиться в арбитражный суд или, наоборот, является обязательным условием обращения лиц, чьи права нарушены, в суд.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности, в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица.

Согласно пункту 10 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» монополистическая деятельность – злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» ООО «Металлик» занимает доминирующее положение на локальном рынке услуг по передаче тепловой энергии (пара) в географических границах зоны прилегания присоединенных сетей инженерно-технического обеспечения, находящихся в аренде общества.

Частью 1 статьи 10 Федерального 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.

Таким образом, ООО «Металлик» злоупотребляя своим доминирующим положением, нарушило установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования, включив в договор на оказание услуг по транспортировке теплоносителя, требование о расчете за оказание услуг по транспортировке пара (по передаче тепловой энергии) по тарифам, не утвержденным Департаментом Смоленской области по энергетике, энергоэффективности и тарифной политике, которое может привести к ущемлению интересов ООО «АвтоЗЭС».

На заседании комиссии Смоленского УФАС России по рассмотрению дела № 04-01/06-2009 Заявитель ходатайствовал о внесении изменений в пункт 3.1 договора на оказание услуг по транспортировке теплоносителя. В соответствии с подпунктом «и» пункта 1 статьи 23 Федерального закона «О защите конкуренции» Комиссией Смоленского УФАС России было принято решение об удовлетворении данного ходатайства.

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

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Металлик» нарушившим требование пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении своим доминирующим положением, в части нарушения установленного

нормативными правовыми актами порядка ценообразования на рынке услуг по передаче тепловой энергии, которое может привести к ущемлению интересов ООО «АвтоЗЭС».

2. Выдать ООО «Металлик» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

<...>

Подписи членов Комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/06-2009

«14» мая 2009г. Смоленское УФАС России
г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...>

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Металлик» в срок до 15.06.2009 прекратить нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в злоупотреблении ООО «Металлик» своим доминирующим положением, путём нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на рынке услуг по передаче тепловой энергии, которое может привести к ущемлению интересов ООО «АвтоЗЭС» (включение в договор требования о расчете за оказание услуг по транспортировке тепловой энергии (пара) по тарифам, не утверждённым Департаментом Смоленской области по энергетике, энергоэффективности и тарифной политике).
2. ООО «Металлик» в срок до 15.06.2009 внести изменения в пункт 3.1 Договора на оказание услуг по транспортировке теплоносителя от 01.01.2008, заключенного между ООО «Металлик» и ООО «АвтоЗЭС», и изложить его в следующей редакции «Взимание платы за услуги по транспортировке теплоносителя (тепловой энергии) производить по тарифам, утвержденным Департаментом Смоленской области по энергетике, энергоэффективности и тарифной политике».
3. О выполнении пунктов 1 и 2 настоящего предписания сообщить Смоленскому УФАС России в срок до 20.06.2009, представив документальное подтверждение.

Подписи членов Комиссии