

РЕШЕНИЕ

по делу № К05-105/14

«28» января 2015 г.

г. Санкт-Петербург

Резолютивная часть решения оглашена 28 января 2015 года.

Полный текст решения изготовлен 11 февраля 2015 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело №К05-105/14 по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Стройметалконструкция» (местонахождение: 195043, Санкт-Петербург, ул. Камышинская, д. 15; ИНН 7830000680) (далее – ОАО «СМК») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в присутствии следующих представителей:

от ОАО «РЖД» (заявитель):

от ОАО «Стройметалконструкция» (ответчик):

отсутствовали (надлежащим образом уведомлены),

УСТАНОВИЛА:

1. В отдел контроля естественных монополий поступило заявление ОАО «РЖД» в лице Дирекции по тепловодоснабжению – структурного подразделения Октябрьской железной дороги – филиала ОАО «РЖД от 28.05.2014 № ОДТВю-52 (вх. № 11847 от 02.06.2014) в связи с действиями ОАО «Стройметалконструкция», выразившимися в прекращении теплоснабжения объектов ОАО «РЖД» вблизи железнодорожной станции «Ржевка» (далее – Объекты).

В заявлении указывается следующее.

Отопление объектов ОАО «РЖД» вблизи станции Ржевка осуществляется на основании договора № 1-Э от 21.09.2009, заключенного между ОАО «РЖД» и ОАО «Стройметалконструкция».

Письмом от 14.10.2013 № 308 ОАО «Стройметалконструкция» уведомило ОАО «РЖД» о прекращении с 2015 года подачи тепла на ст. Ржевка.

Письмом от 08.02.2014 № 69 ОАО «Стройметалконструкция» повторно уведомило ОАО «РЖД» о прекращении с 2015 года подачи тепла на ст. Ржевка.

Письмом от 03.04.2014 № 116 ОАО «Стройметалконструкция» уведомило ОАО «РЖД» о прекращении обязательств по отоплению объектов недвижимости и расторжении договора № 1-Э от 21.09.2009 с 01.05.2014 в связи с началом работ по освоению примыкающей территории.

2. ОАО «Стройметалконструкция» представило следующие обоснования своих действий (письма: №248 от 07.08.2014 (вх. №18639 от 14.08.2014), №366 от 18.11.2014 (вх. №26570 от 19.11.2014), №11 от 15.01.2015 (вх. №1412 от 23.01.2015).

Котельная и внутриплощадные тепловые сети, посредством которых осуществляется теплоснабжение объектов ОАО «РЖД», находятся на балансе ОАО «СМК».

ОАО «СМК» уведомило ОАО «РЖД» о прекращении обязательств по теплоснабжению Объекта, в связи с началом работ по освоению примыкающей к предприятию территории ОАО «СМК».

Задолженность ОАО «РЖД» за тепловую энергию на начало отопительного сезона отсутствует.

3. Рассмотрев информацию по делу №К05-105/14, Комиссия отмечает следующее.

3.1. Определение доминирующего положения хозяйствующих субъектов на товарных рынках отнесено к числу полномочий территориального антимонопольного органа, закрепленных в пункте 10 части 1 статьи 23 Закона «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), пункте 4.3 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной службы Российской Федерации от 26.01.2011 №30.

Согласно части 1 статьи 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.

В перечне видов продукции и услуг Общероссийского классификатора видов экономической деятельности, продукции и услуг, утв. Постановлением Госстандарта РФ от 06.11.2001 №454-ст, Общероссийского классификатора видов экономической деятельности ОК 029-2007, утв. Приказом Ростехрегулирования от 22.11.2007 № 329-ст выделена группа 40.30.1 Производство пара и горячей воды (тепловой энергии), которая включает виды деятельности, связанные с

производством, сбором и распределением тепловой энергии в виде пара и горячей воды для целей отопления, производства других видов энергии и для прочих целей. В состав этой группы входит производство тепловой энергии следующими способами: производство пара и горячей воды (тепловой энергии) тепловыми электростанциями (40.30.11); производство пара и горячей воды (тепловой энергии) атомными станциями (40.30.12); производство пара и горячей воды (тепловой энергии) прочими электростанциями и промышленными блок-станциями (40.30.13); производство пара и горячей воды (тепловой энергии) котельными (40.30.14).

В соответствии со статьей 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);
- потребитель тепловой энергии (далее также - потребитель) - лицо, приобретающее тепловую энергию (мощность), теплоноситель для использования на принадлежащих ему на праве собственности или ином законном основании теплотребляющих установках либо для оказания коммунальных услуг в части горячего водоснабжения и отопления.

Энергетическим ресурсом для обеспечения отопления и горячего водоснабжения зданий, кроме тепловой энергии в паре или горячей воды, может служить электроэнергия или природный газ. Выбор теплоисточника (энергетического ресурса) для абонента (потребителя) осуществляется на стадии проектирования объекта недвижимости абонента и энергопринимающее устройство последнего рассчитано на определенный ресурс. Для потребителей, получающих тепловую энергию от определенного источника теплоснабжения, переход к иному источнику теплоснабжения требует выполнения комплекса работ по технологическому присоединению путем прокладки новых тепловых сетей.

Согласно статье 4 закона о защите конкуренции, товар – объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; взаимозаменяемые товары – товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях).

Согласно информации, представленной ОАО «СМК» в письме от 07.08.2014 исх. № 248 (вх. №18639 от 14.08.2014), теплоснабжение Объектов ст. «Ржевка»,

осуществляется от котельной, принадлежащей на праве собственности ОАО «СМК».

Согласно Акту разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности между ОАО «Стройметалконструкция» и ОАО «РЖД» (Приложение к договору № 1-Э от 21.09.2009 на потребление тепловой энергии) границей балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности являются вторые фланцы задвижек №1 и №2 Ду 125, установленные в котельной ОАО «Стройметалконструкция».

Получение тепловой энергии от источника теплоснабжения до энергопринимающего устройства потребителя возможно только через присоединенную сеть. ОАО «РЖД» не имеет иной технической возможности получения тепловой энергии, кроме как от котельной ОАО «Стройметалконструкция».

В силу изложенного, по своему функциональному назначению тепловая энергия, используемая для обогрева объектов ОАО «РЖД», не имеет заменителей.

Организация альтернативного источника теплоснабжения объекта ОАО «Стройметалконструкция» потребует значительных временных и финансовых затрат.

Согласно распоряжению Комитета по тарифам Санкт-Петербурга от 18.12.2013 № 505-р, установлены тарифы на подключение к системе теплоснабжения ОАО «Теплосеть СПб» на территории Санкт-Петербурга на 2014 год, в зависимости от диапазонов диаметров тепловых сетей: 50-250 мм – 4 189,56 тыс. руб. за 1 Гкал/час; 251-400 мм – 4 446,55 тыс. руб. за 1 Гкал/час.

В Санкт-Петербурге услуги обеспечения тепловой энергией оказывают, в том числе, следующие хозяйствующие субъекты:

- ГУП «Топливо-энергетический комплекс Санкт-Петербурга» (далее – ГУП «ТЭК СПб»),

- ОАО «Теплосеть Санкт-Петербурга».

ОАО «РЖД» были направлены письма в ОАО «Теплосеть» и ГУП «ТЭК СПб» о наличии технической возможности подключения к тепловым сетям вышеуказанных компаний.

ОАО «Теплосеть» письмом от 25.11.2013 №3303/81070201/10 в адрес ОАО «РЖД» сообщило, что объекты инфраструктуры ОАО «РЖД» находятся вне зоны теплоснабжения ОАО «Теплосеть СПб».

ГУП «ТЭК СПб» письмом от 06.02.2014 №21-го/2740-9827 в адрес ОАО «РЖД» сообщило, что в зоне существующих объектов тепловые сети ГУП «ТЭК СПб» отсутствуют.

Кроме того, услуги теплоснабжения в Санкт-Петербурге оказывают так называемые «ведомственные котельные», входящие в состав диверсифицированных предприятий, для которых производство тепловой энергии - лишь один из видов деятельности. Эти котельные обладают небольшой мощностью

- от 0,5 Гкал/час до 300-500 Гкал/час.

Каждая из этих организаций оказывает услуги обеспечения тепловой энергией в границах, определенных границами эксплуатируемых сетей.

Таким образом, подключение к тепловым сетям иной теплоснабжающей организации не может рассматриваться как альтернативный способ получения тепловой энергии для потребителя.

В результате анализа действующей системы теплоснабжения в Санкт-Петербурге с точки зрения развития как реальной, так и потенциальной конкурентной среды можно сделать следующий вывод.

Рынок теплоснабжения в Санкт-Петербурге монополизирован. Указанные услуги предоставляют теплоснабжающие организации, каждая из которых функционирует в границах сегмента рынка, определенных схемой расположения тепловых сетей, и доля каждой организации на соответствующем сегменте рынка составляет 100%.

В соответствии с пунктом 3.7. Порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утв. Приказом ФАС России 28.04.2010 №220 (далее – Порядок №220) товары не относятся к взаимозаменяемым, если для замены товара другим товаром в процессе потребления требуется более года или в связи с заменой приобретатель товара несет значительные издержки (превышающие, как правило, 10 процентов от цены товара), и если при этом антимонопольный орган не располагает информацией о том, что такая замена имела или имеет место.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях), естественная монополия – это состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства, а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами.

В соответствии со статьей 4 Закона о естественных монополиях, услуги по передаче тепловой энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Распоряжением №392-р от 04.12.2013 Комитетом по тарифам Санкт-Петербурга установлены тарифы на тепловую энергию, поставляемую ОАО «СМК» потребителям, расположенным на территории Санкт-Петербурга на 2014 год».

В соответствии со статьей 5 Закона о защите конкуренции, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим.

Хозяйствующий субъект - индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход (см. п. 5 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Согласно пункту 3 статьи 8 Закона о естественных монополиях - субъекты

естественных монополий обязаны предоставлять доступ на товарные рынки и (или) производить (реализовать) товары и услуги, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с Законом о естественных монополиях.

Согласно пункту 1.4. Порядка №220, не требуется проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке при установлении доминирующего положения хозяйствующего субъекта (хозяйствующих субъектов) в случае, если хозяйствующий субъект осуществляет производство (реализацию) товаров в условиях естественной монополии.

В силу указанных обстоятельств ОАО «СМК» занимает доминирующее положение в отношении теплоснабжения объектов ОАО «РЖД» в границах присоединенных тепловых сетей, что требует соблюдения ограничений, установленных частью 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» (запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением).

Исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - 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.

3.2. Между ОАО «СМК» и ОАО «РЖД» заключен договор № 1-Э от 21.09.2009 на потребление тепловой энергии.

ОАО «Стройметалконструкция» письмами от 14.10.2013 № 308, от 08.02.2014 № 69 уведомило ОАО «РЖД» о намерении прекращения с 01.01.2015 года подачи тепла на объекты ОАО «РЖД» на ст. Ржевка.

«Стройметалконструкция» письмом от 03.04.2014 № 116 ОАО уведомило ОАО «РЖД» о прекращении обязательств с 01.05.2014 по отоплению Объектов и расторжении договора № 1-Э от 21.09.2009 в связи с началом работ по освоению примыкающей территории.

Порядок заключения, изменения и расторжения договора энергоснабжения регулируется нормами ГК РФ. При этом непрерывность отношений в сфере энергоснабжения предусмотрена особыми нормами ГК РФ (параграф 6 – Энергоснабжение).

Согласно ст. 548 ГК РФ к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть, в т.ч., теплоэнергией, применяются правила о договоре энергоснабжения.

В соответствии с пунктом 2 статьи 548 ГК РФ к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть теплоэнергией, правила о договоре энергоснабжения (статьи 539 – 547 ГК РФ) применяются, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

В соответствии со статьей 540 ГК РФ, договор энергоснабжения, заключенный на определенный срок, считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о прекращении или изменении либо о заключении нового договора. Если одной из сторон внесено

предложение о заключении нового договора энергоснабжения, то отношения сторон до заключения нового договора регулируются ранее заключенным договором.

В соответствии с частью 1 статьи 546 ГК РФ расторжение договора энергоснабжения со стороны энергоснабжающей организации допускается лишь в случаях существенного нарушения абонентом условий договора. Под существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Согласно информации, представленной ОАО «СМК» письмом от 07.08.2014 №248 (вх. от 14.08.2014 №18639) у ОАО «РЖД» отсутствует задолженность за теплотребление.

Таким образом, действия ОАО «Стройметалконструкция», выразившиеся в намерении расторжения с 01.01.2015 договора теплоснабжения от 21.09.2009 №1-Э, которые не соответствуют нормам действующего законодательства, ущемляют интересы потребителя, что является нарушением ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3.3. Распоряжением Комитета по энергетике и инженерному обеспечению Правительства Санкт-Петербурга от 02.10.2014 №164 «О начале регулярного отопления» установлено, что теплоснабжающим организациям необходимо приступить к регулярной подаче тепловой энергии для нужд отопления зданий, расположенных на территории Санкт-Петербурга, с 00.00 час. 04.10.2014.

ОАО «СМК» письмом от 15.01.2015 №11 представило отчет о теплотреблении по приборам УУТЭ за октябрь 2014 года (далее – отчет №1) и ноября 2014 года (далее – отчет №2).

Согласно отчету №1 с 01.10.2014 – 06.10.2014 теплотребление на объектах ст. «Ржевка» составило 0,00 Гкал. Аналогично отчету №2 в период с 07.11.2014 – 13.11.2014 теплотребление на объектах ст. «Ржевка» составило 0,00 Гкал, что также подтверждается актом обследования от 10.11.2014.

Согласно пункту 2 статьи 546 ГК РФ, перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии допускаются по соглашению сторон, за исключением случаев, когда удостоверенное органом государственного энергетического надзора неудовлетворительное состояние энергетических установок абонента угрожает аварией или создает угрозу жизни и безопасности граждан. О перерыве в подаче, прекращении или об ограничении подачи энергии энергоснабжающая организация должна предупредить абонента.

В материалах дела отсутствует информация о возможности угрозы аварий или угрозы жизни (безопасности граждан). ОАО «СМК» не представлена информация о ненадлежащем техническом состоянии энергетической установки.

Прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом -

юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии.

В соответствии с п. 76 Постановления РФ от 08.08.2012 №808 «Об организации теплоснабжения в РФ» ограничение и прекращение подачи тепловой энергии потребителям может вводиться в следующих случаях:

- неисполнение или ненадлежащее исполнение потребителем обязательств по оплате тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, в том числе обязательств по их предварительной оплате, если такое условие предусмотрено договором, а также нарушение условий договора о количестве, качестве и значениях термодинамических параметров возвращаемого теплоносителя и (или) нарушения режима потребления тепловой энергии, существенно влияющих на теплоснабжение других потребителей в данной системе теплоснабжения, а также в случае несоблюдения установленных техническими регламентами обязательных требований безопасной эксплуатации теплопотребляющих установок;
- прекращение обязательств сторон по договору теплоснабжения;
- выявление фактов бездоговорного потребления тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя;
- возникновение (угроза возникновения) аварийных ситуаций в системе теплоснабжения;
- наличие обращения потребителя о введении ограничения.

Материалами дела не подтверждается установленные указанным постановлением случаи прекращения подачи тепловой энергии.

В связи с вышеизложенным, ОАО «СМК» не имело оснований для прекращения теплоснабжения объектов ОАО «РЖД» - ст. «Ржевка».

Таким образом, действия ОАО «Стройметалконструкция», выразившиеся в прекращении теплоснабжения объектов ОАО «РЖД» вблизи железнодорожной станции «Ржевка», которые не соответствуют нормам действующего законодательства и ущемляют интересы потребителя, что является нарушением ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В период рассмотрения дела К05-105/14 между ОАО «СМК» и ОАО «РЖД» заключено дополнительное соглашение к договору № 1-Э от 21.09.2009 на потребление тепловой энергии от 21.09.2014, согласно которому указанный договор пролонгирован.

Обязательства по договору № 1-Э от 21.09.2009 на потребление тепловой энергии сторонами выполняются в полном объеме.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о принятии ОАО «СМК» мер по добровольному устранению нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

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

РЕШИЛА:

1. Признать наличие нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ОАО «Стройметалконструкция», выразившихся:
 - в прекращении обеспечения теплоснабжением объекта ОАО «РЖД» вблизи железнодорожной станции «Ржевка»;
 - в намерении расторжения с 01.01.2015 договора на потребление тепловой энергии от 21.09.2009 №1-Э.
2. Производство в отношении ОАО «Стройметалконструкция» прекратить в связи с добровольным устранением ОАО «Стройметалконструкция» нарушения антимонопольного законодательства.