

## РЕШЕНИЕ

по делу № 170-09/04 АЗ о нарушении антимонопольного законодательства

25 декабря 2009 г.

г. Орел

**Резолютивная часть решения принята 25 декабря 2009 г.**

**Решение в полном объеме изготовлено 11 января 2010 г.**

Комиссия Орловского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии - Кирьянов А.Н., заместитель руководителя управления,

члены Комиссии: - Дубинина Г.М., главный государственный инспектор управления,

- Гришунова Е.Н., специалист-эксперт управления,

рассматривая дело №170-09/04АЗ, возбужденное по признакам нарушения ООО «ТеплоМир» (303200, Орловская область, п.Кромы, ул.К.Маркса, д.9) части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон «О защите конкуренции»), установила:

07.12.2009г. в адрес Управления поступило заявление ОАО «Ростелеком» в лице Территориального управления №7 Центрального филиала ОАО «Ростелеком» (далее ОАО «Ростелеком», ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком») о том, что в поселке Кромы Орловской области расположен Линейно-технический цех №3 (ЛТЦ-3), все объекты недвижимости которого отапливаются ООО «ТеплоМир» по договору №4 от 11.08.2006г., который ежегодно пролонгировался сторонами на каждый календарный год.

Из информации, представленной ОАО «Ростелеком», следовало следующее:

14.07.2009г. (исх.№166) в адрес ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком» поступило письмо от ООО «ТеплоМир» с предложением расторгнуть договор поставки тепла, а 19.10.2009 г. письмо с информацией об отказе пролонгировать договор на 2010 год: т.е. ООО «ТеплоМир», являясь монополистом по поставке тепла по на территории Кромского района фактически намерено прекратить поставку тепловой энергии к объектам ОАО «Ростелеком» в период отопительного сезона.

23.11.2009г. в адрес ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком» от ООО «ТеплоМир» поступило очередное письмо №256 о расторжении договора.

25.11.2009г. в письме ОАО «Ростелеком» от №ТУ7/21/3455 сообщило об отказе от расторжения договора в отопительный сезон. На данном письме директор ООО «ТеплоМир» поставил резолюцию: «Договор пролонгироваться не будет».

Основания для прекращения или ограничения подачи тепловой энергии абоненту установлены пунктами 2 и 3 статьи 546 ГК РФ и не могут быть произвольно расширены и изменены.

ОАО «Ростелеком» считает, что своими действиями ООО «ТеплоМир» нарушает пункт 4 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», т.к. является субъектом естественной монополии, занимая доминирующее положение на рынке услуг по передаче тепловой энергии в границах Кромского района Орловской области, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением путем угрозы отключения тепловой энергии в Линейно-технический цех №3 (ЛТЦ-3) Территориального управления №7 Центрального филиала ОАО «Ростелеком».

В своем обращении ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком» указывает, что согласно абзацу второму пункта 1 статьи 546 ГК РФ в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает юридическое лицо, энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке по основаниям, предусмотренным статьей 523 ГК РФ, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

Согласно пункту 3 статьи 546 ГК РФ перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом и без соответствующего его предупреждения допускаются в случае необходимости принять неотложные меры по предотвращению или ликвидации аварии при условии немедленного уведомления абонента об этом.

Положения статьи 546 ГК РФ являются специальными по отношению к пункту 3 статьи 450 ГК РФ, в силу чего сторонами при

заключении договора энергоснабжения не могут быть предусмотрены дополнительные основания (помимо прямо названных в статье 546 ГК РФ) для расторжения или изменения данного договора во внесудебном порядке путем одностороннего отказа от его исполнения.

В силу положений абзаца второго пункта 1 статьи 546 и пункта 3 статьи 523 ГК РФ энергоснабжающая организация наделена правом одностороннего отказа от исполнения договора энергоснабжения только в одном случае - при неоднократном нарушении абонентом, являющимся юридическим лицом, сроков оплаты полученной энергии (при этом законом или иными правовыми актами данное право энергоснабжающей организации на односторонний отказ может быть исключено или ограничено путем установления порядка реализации данного права).

Перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии в соответствии с положениями, предусмотренными пунктами 2 и 3 статьи 546 ГК РФ, также допускается только в случаях, установленных данными нормами.

В пунктах 2 и 3 статьи 546 ГК РФ закреплен исчерпывающий перечень оснований, при которых допустимо ограничение режима подачи энергии в одностороннем порядке (без согласования с абонентом), а именно:

в целях предотвращения или ликвидации аварии;

- в случаях, когда энергетические установки абонента в результате их неудовлетворительного состояния угрожают аварией или создают угрозу жизни и здоровью граждан;

- при нарушении абонентом, являющимся юридическим лицом, обязательства по оплате энергии.

ОАО «Ростелеком» сообщил, что своевременно оплачивает ООО «ТеплоМир» за теплоснабжение объектов ЛТЦ-3, приложив платежные поручения.

По мнению ОАО «Ростелеком» основания для перерыва, ограничения или прекращения подачи тепловой энергии абоненту установлены законодательством и не могут быть произвольно расширены или изменены.

На основании приказа Орловского УФАС России от 09.12.2009г. №619 инспекцией Орловского УФАС России в целях рассмотрения поступившего в адрес Управления заявления ОАО «Ростелеком» в лице ТУ №7 ЦФ ОАО «Ростелеком» проведена внеплановая документарная проверка по соблюдению ООО «ТеплоМир» требований Закона «О защите конкуренции», Закона «О естественных монополиях».

Были истребованы следующие документы и информация:

**1.ООО «ТеплоМир»:**

*\*Учредительные документы.*

*\*Свидетельство о государственной регистрации.*

*\*Свидетельство о постановке на учет в налоговом органе,*

*\*Информационное письмо органа государственной статистики об учете в Едином*

*государственном реестре предприятий и организаций юридического лица,*

*\*Соглашение о расторжении Договора на отпуск и потребление тепловой энергии №4 от 11.08.2009г., направленные директору ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком» (исх.№166 от 14.07.2009г.)*

*\*Договор аренды имущества №б/н от 10.08.2008г., заключенный между ООО «ТеплоМир» и Управлением имуществом Администрации Кромского района.*

*\*Размеры и расчет расходов (фактические затраты) с 01.07.2009г. по 31.12.2009г. (помесячно) с подтверждением документами*

*на:*

*- содержание котельной, расположенной по адресу: п.Кромы, ул.К.Маркса, д.83*

*-сетей, пролегающих от котельной до объектов теплоснабжения ОАО «Ростелеком»,*

*- оказание услуг теплоснабжения ОАО «Ростелеком».*

*\*Обращение и расчеты, направленные в Управление по тарифам Орловской области с просьбой об утверждении тарифов по отдельно взятой котельной №11 «УП», в том числе ответ Управления по тарифам Орловской области на данное обращение.*

*\*Нормативный правовой акт Управления по тарифам Орловской области, утверждающий тариф на услуги теплоснабжения на*

2009год.

\*Схемы расположения: котельной и сетей до объектов теплоснабжения ОАО «Ростелеком» (с указанием границ пролегания и протяженности теплосетей).

\*Схемы расположения сетей и котельных, с использованием которых ООО «ТеплоМир» оказывало услуги теплоснабжения в 2009году.

Границы разграничения балансовой принадлежности.

\*Договоры пользования (аренды... и иные) муниципальным имуществом с приложением перечня и размера имущества.

\*Перечень потребителей услуг тепловой энергии в 2009г.:

- количество физических лиц, в том числе население частного сектора,
- перечень юридических лиц с указанием: *наименования, адреса, даты и номера договора*, заключенных с указанными потребителями,
- копию договора с физическими лицами,
- копии договоров с юридическими лицами – в количестве не менее 5.

\*Информацию об оказанных в 2009г. услугах по заданной форме:

## **2. ОАО «Ростелеком»**

\*Копию решения на Соглашение ООО «ТеплоМир» от 14.07.2009г. о расторжении договора.

\*Копию ответа на письмо Администрации Кромского района Орловской области (исх.№613 от 19.08.2009г.).

\*Копию ответа на письмо ООО «ТеплоМир» от 09.09.2009г. исх.№193.

\*Копию ответа на письмо ООО «ТеплоМир», направленное 19.10.2009г. (исх.№234).

## **3. Администрации Кромского района**

\*На котельную, расположенную по адресу: п.Кромы, ул.К.Маркса, д.83 и

тепловые сети, расположенные до теплопотребляющих объектов ОАО «Ростелеком»:

\*Договоры аренды или субаренды (при наличии),

\*Наименование и адрес хозяйствующего субъекта, в чем ведении находятся

указанные объекты теплоснабжения в настоящее время, в том числе указать:

- в аренде,
- субаренде,
- хозяйственном ведении,
- оперативном управлении.

\*Нормативный правовой акт, изданный органом местного самоуправления, и копии документов о передаче прав в соответствии с п. 1.2 на объекты теплоснабжения, поименованные в п. 1.

\*Кто, кроме ООО «ТеплоМир», оказывает услуги теплоснабжения в географических границах Кромского района и п.Кромы.

\*Копию ответа ОАО «Ростелеком» на письмо ОМС (исх.№613 от 19.08.2009г.).

Анализ представленных документов и информации показал, что в действиях ООО «ТеплоМир» при оказании услуг теплоснабжения ОАО «Ростелеком» содержатся признаки нарушения требований пунктов 3,4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», части 1 статьи 8 Федерального закона от 17.08.95г. №147-ФЗ «О естественных монополиях»

По выявленным признакам нарушения антимонопольного законодательства и законодательства о естественных монополиях в отношении ООО «ТеплоМир» были возбуждены дела №170-09/04АЗ и №171-09/04ЕМ.

Акт проверки с документами и материалами, представленными ООО «ТеплоМир», ОАО «Ростелеком», Администрацией Кромского района, приобщены к материалам дела.

Дело №170-09/04АЗ рассматривалось: 23.12.2009г. и после объявленного Комиссией перерыва - 25.12.2009г.

Комиссией были рассмотрены ходатайства: от 18.12.2009г. (исх.№ТУ7/2/3678) об отзыве заявления от 30.11.2009г. (исх. №ТУ7/2/3492) в связи с тем, что в адрес ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком» поступило письмо от ООО «ТеплоМир» с Дополнительным

соглашением о пролонгации Договора №4 от 11.08.2009г. №234 и от 23.12.2009г. (без номера) о прекращении производства по делу №170-09/04АЗ, №171-09/04ЕМ в связи с тем, что в адрес ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком» поступило письмо от ООО «ТеплоМир» с Дополнительным соглашением о пролонгации Договора №4 от 11.08.2009г. и просьбой отозвать заявление от 30.11.2009г., а также в связи с устранением ООО «ТеплоМир» нарушения антимонопольного законодательства и законодательства о естественных монополиях в добровольном порядке. Ходатайство от 18.12.2009г. об отзыве заявления было удовлетворено, в удовлетворении ходатайства от 23.12.2009г. было отказано, Комиссия продолжила рассмотрение возбужденного дела №170-09/04АЗ по установлению наличия (отсутствия) фактов нарушения антимонопольного законодательства.

Изучив представленные по делу материалы (документы и информацию), объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

1. 11.08.2006г. между теплоснабжающей организацией ООО «ТеплоМир» и ОАО «Ростелеком» в лице директора ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком» был заключен договор №4 на отпуск и потребление тепловой энергии.

Дополнительным соглашением от 10.08.2008г. к договору №4 от 11.08.2006г. стороны пролонгировали действие договора на срок **до 31 декабря 2009года.**

ООО «ТеплоМир» выиграло конкурс и заключило Муниципальный контракт от 10.08.2006г. с Администрацией Кромского района на организацию и исполнение услуг для муниципальных нужд по теплоснабжению и горячему водоснабжению сроком до 10.08.2010г. с последующими пролонгациями до 10.08.2010г.

ООО «ТеплоМир» оказывает услуги по производству, передаче и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии) с использованием имущества (котельных, сетей и др.) по договору аренды от 10.08.2008г. с отделом по управлению муниципальным имуществом Кромского района Орловской области, по тарифам, утвержденным Службой по тарифам Орловской области от 05.11.2008г. №397-т.

С 01 августа 2009года жилой фонд отапливаемой котельной №11 «УП» перешел на автономное отопление, в связи с чем единственным потребителем тепловой энергии является ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком».

05.05.2009г. (исх.№282) Глава Кромского района обратился к руководителю ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком» с предложением рассмотреть вопрос о принятии на баланс Общества котельной для дальнейшего обеспечения теплом, в связи с тем, что к новому отопительному сезону котельная будет отапливать только объекты Общества и в связи с экономией финансовых ресурсов.

14.07.2009г. (исх.№166) в адрес ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком» поступило письмо от ООО «ТеплоМир» с соглашением о расторжении договора №4 от 11.08.2006г. с 14 августа 2009г. по основаниям, указанным в соглашении: в связи с тем, что с 10 августа 2009года прекращается действие Договора аренды имущества № б/н от 10.08.2008г. между ООО «ТеплоМир» и Управлением по имуществом Администрации Кромского района на котельную №11 «УП».

На письмо от 14.07.2009г. №166 ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком» (исх.№ТУ-7/21/2303 от 15.07.2009г.) направило Главе Кромского района и ООО «ТеплоМир» разъяснения в связи с тем, что других источников поступления тепловой энергии Обществу к критически важному объекту (КВО под №1099) нет, то не вправе прекратить подачу тепловой энергии, а относительно предложения о принятии на баланс котельной, то Обществу необходимо финансирование для государственной регистрации и подготовки специалистов для обслуживания котельной, что невозможно осуществить до начала отопительного сезона 2009-2010г.г.

Глава Кромского района обратился к руководителю ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком» с предложением (исх.№613 от 19.08.2009г.) рассмотреть вопрос заключения договора купли-продажи котельной, договора аренды котельной или отправленные предложения ООО «ТеплоМир» по фактической компенсации затрат. В связи с тем, что в данный момент котельная не подает тепло населению п.Кромы, установленные тарифы не обеспечивают покрытие расходов на эксплуатацию котельной, котельная находится в реестре муниципальной собственности Кромского района, которая обязана эффективно осуществлять управление муниципальным имуществом. А содержание имущества, эксплуатация которого не соответствует решению вопросов местного значения и является убыточным - недопустимо

07.09.2009г. ООО «ТеплоМир» направило Обществу предложение (исх.№193) о готовности рассмотреть предложения, устраивающие обе стороны.

07 октября 2009г. (исх.№222) ООО «ТеплоМир» обратилось в Управление по тарифам Орловской области с просьбой рассмотреть и утвердить тариф на тепловую энергию по котельной №11 «УП» на 4 квартал 2009г. и 2010год в связи с тем, что жилье дома, отапливаемые от указанной котельной перешли на поквартирное индивидуальное отопление и единственным потребителем тепловой энергии является ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком». Установленная мощность котельной составляет 800квт, присоединенная мощность остается 47квт, вследствие чего без реконструкции котельного и насосного оборудования затраты на производство и передачу тепла несоизмеримы с установленным тарифом для ООО «ТеплоМир» в целом. Установленные тарифы не обеспечивают покрытие расходов на эксплуатацию котельной. ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком» готово оплачивать расчетный тариф по фактическим затратам, предоставленным в расчете, но с утверждением указанного расчетного тарифа Управлением по тарифам Орловской области. Из информации Управления по тарифам Орловской области (исх.№01-10/2275 от 14.10.2009г.) установление тарифа на тепловую энергию ООО «ТеплоМир», отпускаемую только котельной №11 «УП», не предоставляется возможным в связи с тем, что, в соответствии с ФЗ от 14.04.95г. №41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в РФ» и п.29.5 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных приказом ФСТ РФ от 06.08.2004г. №20-э/2 тарифы на тепловую энергию, отпускаемую в горячей воде для всех потребителей в одной системе, в которой теплоснабжение потребителей осуществляется от источников тепла через общую тепловую сеть (система централизованного теплоснабжения) рассчитывается на едином уровне. Отдельно по потребителям тарифы на тепловую энергию устанавливаются в случае, если потребители получают тепловую энергию с разными теплоносителями – горячая вода и пар с дифференциацией последнего по давлению

19.10.2009г. ООО «ТеплоМир» было направлено письмо (исх.№234) в ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком», в котором сообщалось, что ООО «ТеплоМир» выполнит свои обязательства в полном объеме до 31 декабря 2009г. по договору №4 от 11.08.2006г., пролонгированному до 31 декабря 2009г., по тарифу, утвержденному на 2009год. Но в связи с отказом Службы по тарифам Орловской области утвердить тариф по отдельно взятой котельной, по которой ОАО «Ростелеком» является единственным покупателем услуг теплоснабжения и связи с несением убытком при предоставлении услуг ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком», ООО «ТеплоМир» отказывается пролонгировать договор №4 от 11.08.2006г. на 2010год.

23.11.2009г. в адрес ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком» от ООО «ТеплоМир» поступило очередное письмо исх.№256, в котором Общество сообщало, что в связи с неполучением ответа на письмо №234 от 19.10.2009г., ООО «ТеплоМир» вправе признать договор №4 от 11.08.2006г. расторгнутым.

25.11.2009г. в письме ОАО «Ростелеком» исх. №ТУ7/21/3455 сообщило в адрес ООО «ТеплоМир» и Главе Кромского района об отказе от расторжения договора в отопительный сезон. И несмотря на отсутствие запланированных в бюджете денежных средств, оплатило и получило проект для целей автономного отопления. В бюджет 2010года заложены денежные средства на закупку оборудования и проведение строительно-монтажных работ по модернизации теплового узла и переход на автономное отопление объектов ОАО «Ростелеком». В связи с указанным ОАО «Ростелеком» просит пролонгировать действующий договор до конца отопительного сезона 2009-2010гг.

На указанном письме директор ООО «ТеплоМир» А.Н.Гречко поставил резолюцию: «Договор пролонгирован не будет» и подпись с расшифровкой подписи.

2. Кроме того, Комиссией был выборочно проведен анализ договоров, представленных ООО «ТеплоМир» в рамках проверки и рассматриваемого дела, который показал, что при заключении договоров на отпуск и потребление тепловой энергии (в договоры: №13 от 11.08.2006г., заключенный с Кромским потребительским обществом; №37 от 11.08.2006г. - с ИП Дурницкой Л.Г., №16 от 01.11.2007г. - с МУП «Кромской жилкомсервис», государственном контракте №10 от 01.01.2008г. – с Областным государственным учреждением здравоохранения особого типа «Орловский областной медицинский центр мобилизационных резервов «Резерв» было включено условие пункта 3.8 следующего содержания «При превышении потребителем среднесуточной температуры обратной сетевой воды на 3 градуса С против графика Теплоснабжающая организация при условии среднесуточной температуры падающей сетевой воды с отклонением не более плюс-минус 3 градуса С вправе снизить отпуск или полностью прекратить подачу тепловой энергии потребителю».

3. Согласно абзацу второму пункта 1 статьи 546 ГК РФ в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает юридическое лицо, энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке по основаниям, предусмотренным статьей 523 ГК РФ, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

Согласно пункту 3 статьи 546 ГК РФ перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом и без соответствующего его предупреждения допускаются в случае необходимости принять неотложные меры по предотвращению или ликвидации аварии при условии немедленного уведомления абонента об этом.

Положения статьи 546 ГК РФ являются специальными по отношению к пункту 3 статьи 450 ГК РФ, в силу чего сторонами при заключении договора энергоснабжения не могут быть предусмотрены дополнительные основания (помимо прямо названных в статье 546 ГК РФ) для расторжения или изменения данного договора во внесудебном порядке путем одностороннего отказа от его исполнения.

В силу положений абзаца второго пункта 1 статьи 546 и пункта 3 статьи 523 ГК РФ энергоснабжающая организация наделена правом одностороннего отказа от исполнения договора энергоснабжения только в одном случае - при неоднократном нарушении абонентом, являющимся юридическим лицом, сроков оплаты полученной энергии (при этом законом или иными правовыми актами данное право энергоснабжающей организации на односторонний отказ может быть исключено или ограничено путем установления порядка реализации данного права).

Перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии в соответствии с положениями, предусмотренными пунктами 2 и 3 статьи 546 ГК РФ, также допускается только в случаях, установленных данными нормами.

В пунктах 2 и 3 статьи 546 ГК РФ установлен перечень оснований, при которых допустимо ограничение режима подачи энергии в одностороннем порядке (без согласования с абонентом), а именно: в целях предотвращения или ликвидации аварии; в случаях, когда энергетические установки абонента в результате их неудовлетворительного состояния угрожают аварией или создают угрозу жизни и здоровью граждан; при нарушении абонентом, являющимся юридическим лицом, обязательства по оплате энергии.

4. В соответствии с пунктами 3,4 части 1 статьи 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 следующие действия (бездействия):

- навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования) – пункт 3,

- экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами – пункт 4,

В рамках рассмотрения дела проведен анализ и оценка состояния конкурентной среды на товарном рынке услуг по производству, передаче и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии), оказываемых ООО «ТеплоМир» в географических границах *«территория Кромского района Орловской области, охваченной объектами технологической инфраструктуры (сетей), с использованием которых тепловая энергия производится, передается и распределяется* ООО «ТеплоМир».

Было установлено, что Общество в указанных географических границах осуществляет деятельность по оказанию услуг по производству, передаче и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии) с долей на рынке более 50%. Приказом Орловского УФАС России сведения об ООО «ТеплоМир» включены в региональный раздел Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим

положения хозяйствующих субъектов.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. В соответствии со статьей 4 Закона «О естественных монополиях» к естественной монополии относится услуга по передаче тепловой энергии.

Таким образом, ООО «ТеплоМир» является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке, и на него распространяются требования статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" для квалификации действий (бездействий) как злоупотребления доминирующим положением достаточно **наличия (или угрозы наступления)** любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. Кроме того, в этом пункте указано, что в отношении действий (бездействий), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

5. С учетом изложенного действия ООО «ТеплоМир» квалифицируются следующим образом:

5.1. Угроза наступления последствий (прекратить подачу тепловой энергии потребителю), посредством:

- направления 14.07.2009г. (исх.№166) в адрес ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком» соглашения о расторжении договора №4 от 11.08.2006г. с 14 августа 2009г.,

- 19.10.2009г. - письмо (исх.№234) в ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком», в котором ООО «ТеплоМир» сообщал об отказе пролонгировать договор №4 от 11.08.2006г. на 2010год,

- 23.11.2009г. в адрес ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком» от ООО «ТеплоМир» поступило очередное письмо исх.№256, в котором Общество сообщало, что в связи с неполучением ответа на письмо №234 от 19.10.2009г., ООО «ТеплоМир» вправе признать договор №4 от 11.08.2006г. расторгнутым,

- 25.11.2009г. в письме ОАО «Ростелеком» исх. №ТУ7/21/3455 сообщило в адрес ООО «ТеплоМир» и Главе Кромского района об отказе от расторжения договора в отопительный сезон, письмом ОАО «Ростелеком» просит пролонгировать действующий договор до конца отопительного сезона 2009-2010г.г.

На указанном письме директор ООО «ТеплоМир» А.Н.Гречко поставил отметку «Договор пролонгирован не будет» и подпись с расшифровкой подписи

квалифицируется как нарушение запрета, установленного пунктом 4 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Результатом указанных действий является ущемление интересов ОАО «Ростелеком».

5.2. Угроза наступления последствий (снижение отпуска или полностью прекратить подачу тепловой энергии потребителю), предусмотренных в пункте 3.8 договоров «При превышении потребителем среднесуточной температуры обратной сетевой воды на 3 градуса С против графика Теплоснабжающая организация при условии среднесуточной температуры падающей сетевой воды с отклонением не более плюс-минус 3 градуса С вправе снизить отпуск или полностью прекратить подачу тепловой энергии потребителю» заключенных ООО «ТеплоМир» с юридическими лицами на отпуск и потребление тепловой энергии, квалифицируется как нарушение запрета, установленного пунктами 3 и 4 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Результатом указанных действий является ущемление интересов юридических лиц, с которыми ООО «ТеплоМир» заключены договоры на отпуск и потребление тепловой энергии.

6. При этом Комиссия отмечает следующее:

По инициативе ООО «ТеплоМир» (исх.№271 от 17.12.2009г.) договор №4 от 11.08.2006г. был пролонгирован на срок до 15 апреля 2010г. посредством заключения сторонами дополнительного соглашения №2 от 24.11.2009г.

Материальный ущерб не был причинен покупателю тепловой энергии - ОАО «Ростелеком» в лице ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком».

Действия директора ООО «ТеплоМир», направленные на рассылку писем о расторжении договора теплоснабжения и прекращении оказания услуг, были обусловлены тем, что в связи с переходом отапливаемых жилых домов от котельной №11 «УП» на автономное отопление и единственным потребителем тепловой энергии остался ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком», то затраты на производство и передачу тепловой энергии для ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком» стали несоизмеримо велики в сравнении с установленным тарифом для ООО «ТеплоМир».

Урегулирование вопроса по величине тарифа должен быть разрешен сторонами в установленном порядке.

Несмотря на указанные действия, ООО «ТеплоМир» не прекращало оказывать услуги теплоснабжения ТУ-7 ЦФ ОАО «Ростелеком».

Руководствуясь частью 1 ст.23, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 статьями 41, 49, 50 Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия **РЕШИЛА:**

1. Признать факт нарушения ООО «ТеплоМир» пунктов 3, 4 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

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

3. Вопрос об административной ответственности ООО «ТеплоМир» за нарушение антимонопольного законодательства рассмотреть в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

#### ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 170-09/04 АЗ

25 декабря

2009 г.

г. Орел

Комиссия Орловского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – Кирьянов А.Н., заместитель руководителя управления,

члены Комиссии - Гришунова Е.Н., специалист-эксперт управления,

- Дубинина Г.М., главный государственный инспектор управления,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 25.12.2009г. по делу № 170-09/04 АЗ о нарушении ООО «ТеплоМир» (303200, Орловская область, п.Кромы, ул.К.Маркса, д.9) пунктов 3,4 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон «О защите конкуренции»),

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «ТеплоМир» прекратить нарушение пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", которое выразилось в действиях угрозы наступления последствий (прекращение подачи тепловой энергии потребителю), посредством направления в адрес ТУ -7 ЦФ ОАО «Ростелеком»:

- 14.07.2009г. (исх.№166) соглашения о расторжении договора №4 от 11.08.2006г. с 14 августа 2009г.,

- 19.10.2009г. - письма (исх.№234), в котором ООО «ТеплоМир» сообщало об отказе пролонгировать договор №4 от 11.08.2006г. на 2010год,

- 23.11.2009г. письма исх.№256, в котором сообщалось, что в связи с неполучением ответа на письмо №234 от 19.10.2009г., ООО «ТеплоМир» вправе признать договор №4 от 11.08.2006г. расторгнутым,

- а также посредством наложения резолюции директором ООО «ТеплоМир» А.Н.Гречко: «Договор пролонгирован не будет» на письме от 25.11.2009г. ОАО «Ростелеком» исх. №ТУ7/21/3455.

2. ООО «ТеплоМир» прекратить нарушение пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите

конкуренции», которое выразилось в следующих действиях: включение в условия договоров теплоснабжения, заключенных с юридическими лицами, пункта 3.8 следующего содержания «При превышении потребителем среднесуточной температуры обратной сетевой воды на 3 градуса С против графика Теплоснабжающая организация при условии среднесуточной температуры падающей сетевой воды с отклонением не более плюс-минус 3 градуса С вправе снизить отпуск или полностью прекратить подачу тепловой энергии потребителю»

2. О выполнении настоящего предписания сообщить в срок до 18.01.2010 года.

*Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.*

Председатель Комиссии

А.Н.Кириянов

Члены Комиссии

Е.Н.Гришунова

Г.М. Дубинина