

Резолютивная часть решения оглашена 4 апреля 2011 года

В полном объеме решение изготовлено 8 апреля 2011 года

Комиссия Еврейского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:	- Русанова Е.Н.	заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Еврейского УФАС России;
	- Кириллова А.И.	главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Еврейского УФАС России;
Члены Комиссии:	- Павельева Л.В.	ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Еврейского УФАС России;
	- Балобанов П.В.	специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Еврейского УФАС России,

в присутствии:

заявителя: представитель ОАО «Теплоозерский цементный завод» «..» (доверенность от 23.09.2010 г.),

ответчика: представитель ООО «Дальсантехмонтаж» - «..» (доверенность от 16.03.2011 г.), главный инженер ООО «Дальсантехмонтаж» «..» (доверенность № 9 от 04.04.2011 г.),

рассмотрев материалы дела № 3/04 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Дальсантехмонтаж» части 1 статьи 10 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Еврейской автономной области поступило заявление ОАО «Теплоозерский цементный завод» на действия ООО «Дальсантехмонтаж» по вопросу навязывания невыгодных условий договора теплоснабжения, а именно применения необоснованно завышенного тарифа на тепловую энергию.

По итогам рассмотрения заявления и проведения правового анализа представленных документов и информации установлено следующее.

Приказом Комитета тарифов и цен правительства Еврейской автономной области от 02.03.2010 № 3/1-П установлены и введены в действие с 05 марта 2010 года тарифы на тепловую энергию, вырабатываемую и реализуемую ООО «Дальсантехмонтаж».

Между ООО «Дальсантехмонтаж» и ОАО «Теплоозерский цементный завод» 1 октября 2010 года заключены следующие договоры:

1) Договор № 518 на оказание услуг по теплоснабжению и горячему водоснабжению, на основании которого ООО «Дальсантехмонтаж» обязан осуществлять подачу тепловой энергии и горячего водоснабжения по адресам: п. Теплоозерск, ул. Лазо, 16, ул. Лесозаводская, 1, ул. Лазо, 22 «А» (профилакторий, стройгруппа, гараж) по цене 1714,25 руб. (с учетом НДС) за 1 Гкал.

2) Договор № 578 на оказание услуг по теплоснабжению, на основании которого ООО «Дальсантехмонтаж» обязан подавать тепловую энергию по адресу: п. Теплоозерск, ул. Вокзальная, 16 по цене 1714,25 руб. (с учетом НДС) за 1 Гкал.

Пунктом 3.1 Договора № 578 установлен тариф 1714,25 руб. (с учетом НДС) за 1 Гкал.

К Договору № 578 ОАО «Теплоозерский цементный завод» составлен протокол разногласий.

Пункт 3.1 протокола разногласий к Договору № 578 изложен в следующей редакции: «Потребитель за отпущенную тепловую энергию производит оплату по тарифу, утвержденному Приказом Комитета тарифов и цен Правительства ЕАО для потребителей, оплачивающих производство тепловой энергии».

Протокол разногласий к Договору № 578 не подписан ООО «Дальсантехмонтаж» по настоящее время.

Счета по Договору № 578 ОАО «Теплоозерский цементный завод» не оплачены, так как тариф на тепловую энергию, вырабатываемую и реализуемую ООО «Дальсантехмонтаж» не разделяется на категории потребителей:

- потребители, оплачивающие производство и передачу тепловой энергии;

- потребители, оплачивающие производство тепловой энергии.

Тепловой пункт, через который тепловая энергия подается ОАО «Теплоозерский цементный завод», расположен непосредственно в котельной, закрепленной на праве аренды за ООО «Дальсантехмонтаж». Содержание тепловых сетей, по которым происходит подача ОАО «Теплоозерский цементный завод» тепловой энергии в горячей воде, осуществляется самим заводом.

В заседании Комиссии 21 марта 2011 года представитель ООО «Дальсантехмонтаж» заявила, что документы для установления тарифа подаются в Комитет тарифов и цен до 1 мая года, предшествующего периоду регулирования, поэтому документы на утверждение тарифов были поданы в 2009 году и утверждены в 2010 году. Таким образом, отсутствуют правовые основания для пересмотра утвержденного тарифа.

Тарифы для завода – самые низкие в ЕАО. К ООО «Дальсантехмонтаж» не применялись предельные индексы, так как тариф утверждался впервые. Тарифы для общества утверждались в упрощенном порядке, ООО «Дальсантехмонтаж» не оказывает отдельно услуги по передаче и услуги по выработке тепловой энергии, поэтому не видит оснований для ведения раздельного учета услуг. Большую долю в тарифе составляют затраты на приобретение угля, его хранение, транспортировку, содержание котельных.

ООО «Дальсантехмонтаж» в 2011 году тарифы не увеличивало, однако завод увеличил стоимость услуг по приему, сдаче и разгрузке вагонов для ООО «Дальсантехмонтаж».

Кроме того, ООО «Дальсантехмонтаж» установило новый прибор учета теплоэнергии за свой счет.

Все эти мероприятия оказывают влияние на затраты ООО «Дальсантехмонтаж», а следовательно и на величину тарифа на тепловую энергию.

Согласно экспертному заключению Комитета тарифов и цен правительства ЕАО от 17 февраля 2010 года многие показатели затрат общества изменены в сторону уменьшения.

Представитель ОАО «Теплоозерский цементный завод» заявил, что стоимость услуг по приему, сдаче и разгрузке вагонов повысилась только с 1 марта 2011 года. При наступлении отопительного сезона ООО «Дальсантехмонтаж» установило свой счетчик, прибор завода демонтировали. Показаний счетчика представители завода не видят, произвести сверку не могут, видят показания только в счетах на оплату тепловой энергии. Узел учета тепловой энергии расположен в котельной. Содержание тепловых сетей, по которым происходит подача тепловой энергии осуществляется заводом, поэтому требование оплаты за передачу тепловой энергии ООО «Дальсантехмонтаж» необоснованно.

Заслушав доводы сторон и ознакомившись с представленными документами, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Доводы представителя ООО «Дальсантехмонтаж» об увеличении в текущем году затрат, влияющих на величину тарифа, необоснованны, так как не относятся к вопросу, рассматриваемому на заседании Комиссии.

Доводы ООО «Дальсантехмонтаж» о том, что часть затрат общества уменьшена при установлении тарифа на тепловую энергию Комитетом тарифов и цен правительства ЕАО необоснованны, так как в соответствии с пунктом 7 Основ ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 N 109 (далее - Основы ценообразования) при установлении регулируемых тарифов (цен) регулирующие органы принимают меры, направленные на исключение из расчетов экономически необоснованных расходов организаций, осуществляющих регулируемую деятельность.

В соответствии с пунктом 5, 6 Основ ценообразования регулирование тарифов (цен) основывается на принципе обязательности раздельного учета организациями, осуществляющими регулируемую деятельность, объемов продукции (услуг), доходов и расходов по производству, передаче и сбыту энергии в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Организации, осуществляющие регулируемую деятельность, обязаны вести раздельный учет по следующим видам деятельности:

1) производство электрической энергии (мощности);

2) производство тепловой энергии (мощности);

3) передача электрической энергии (мощности) по единой национальной (общероссийской) электрической сети;

4) передача электрической энергии по электрическим сетям, принадлежащим на праве собственности или ином законном основании территориальным сетевым организациям;

5) передача тепловой энергии (мощности);

6) оказание услуг по организации функционирования и развитию Единой энергетической системы России;

7) услуги по организации торговли на оптовом рынке электрической энергии (мощности), связанные с заключением и организацией исполнения сделок по обращению электрической энергии (мощности);

8) обеспечение системной надежности;

9) технологическое присоединение к электрическим сетям;

10) оперативно-диспетчерское управление в электроэнергетике;

11) сбыт электрической энергии (мощности);

12) сбыт тепловой энергии (мощности).

В соответствии с пунктом 3 части 3 Постановления Правительства РФ от 26.02.2004 N 109 "О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации" (вместе с "Правилами государственного регулирования и применения тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации") к регулируемым тарифам (ценам) относятся регулируемые тарифы на тепловую энергию (мощность) на розничном рынке.

На основании пункта 57 данного постановления тарифы на тепловую энергию, поставляемую потребителям, представляют собой сумму следующих слагаемых:

- средневзвешенная стоимость единицы тепловой энергии (мощности);

- стоимость услуг по передаче единицы тепловой энергии (мощности) и иных услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения тепловой энергией потребителей.

В счетах на оплату электрической и тепловой энергии (мощности) помимо суммарного платежа должны отдельно указываться стоимость отпущенной потребителю энергии (мощности), стоимость услуг по ее передаче и стоимость услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса снабжения энергией потребителей.

В соответствии с письмом Комитета тарифов и цен правительства ЕАО от 09.02.2011 № 01-19/1-175 тариф на тепловую энергию, вырабатываемую и реализуемую ООО «Дальсантехмонтаж» установлен приказом Комитета тарифов и цен правительства ЕАО от 02.03.2010 № 3/1-п с 5 марта 2010 года для потребителей, оплачивающих производство и передачу тепловой энергии в размере 1452,75 руб. (без учета НДС). Данный тариф установлен на основании заявления об установлении тарифа на тепловую энергию (производство и передача) на 2009-2010 гг., поданного 18 января 2010 года ООО «Дальсантехмонтаж» в Комитет тарифов и цен правительства ЕАО.

На основании приказа Федеральной службы по тарифам от 08.04.2005 № 130-э "Об утверждении Регламента рассмотрения дел об установлении тарифов и (или) их предельных уровней на электрическую (тепловую) энергию (мощность) и на услуги, оказываемые на оптовом и розничных рынках электрической (тепловой) энергии (мощности)" рассмотрение дел об установлении тарифов и (или) их предельных уровней на электрическую (тепловую) энергию (мощность) и на услуги, оказываемые на оптовом и розничных рынках электрической (тепловой) энергии (мощности), осуществляется по заявлениям организаций, осуществляющих регулируемую деятельность, и по представленным в регулирующий орган обоснованным предложениям (заявление с прилагаемыми обосновывающими материалами), а также по инициативе регулирующего органа.

ООО «Дальсантехмонтаж» с заявлением об изменении тарифа на тепловую энергию на 2011 год не обращалось в Комитет тарифов и цен правительства ЕАО, соответственно тариф не пересматривался.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «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 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).

Согласно Уставу ООО «Дальсантехмонтаж», утвержденного решением Собрания учредителей от 01.12.2009, одним из видов деятельности общества является производство, передача и распределение пара и горячей воды.

ООО «Дальсантехмонтаж» оказываются услуги по теплоснабжению и горячему водоснабжению объектов ОАО «Теплоозерский цементный завод», что подтверждается Договорами № № 518, 578, счетами-фактурами на оплату услуг теплоснабжения № 311010-Т от 31.10.2010, № 301110-Т от 30.11.2010, № 311210-Т от 31.12.2010, № 310111 от 31.01.2011, № 00003186 от 29.10.2010, № 0003178 от 29.11.2010, № 0003182 от 29.10.2010, № 00003188 от 22.11.2010, № 00003180 от 22.11.2010, № 00003184 от 22.11.2010.

ООО «Дальсантехмонтаж» внесено в Реестр организаций, осуществляющих регулируемые виды деятельности (поставка электрической и тепловой энергии) в отношении которых осуществляется регулирование тарифов органом исполнительной власти субъекта РФ (Комитетом тарифов и цен правительства ЕАО) по виду услуг – «Услуги по производству и передаче тепловой энергии (мощности)», с годовым объемом выработки 89,837 тыс. Гкал и численностью котельных – 9.

Согласно статье 3 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ "О естественных монополиях" естественная монополия – это состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем, спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров. Субъект естественной монополии - хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

К сфере деятельности субъектов естественных монополий, согласно статье 4 вышеуказанного закона, относятся, в том числе, и услуги по передаче тепловой энергии.

Таким образом, установлено, что ООО «Дальсантехмонтаж» занимает естественно-монопольное положение на рынке услуг по передаче тепловой энергии в географических границах, принадлежащих ему теплосетей. Согласно Акту разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности к договору № 578 границей разграничения балансовой принадлежности и

эксплуатационной ответственности сторон является граница первого контура котельной, расположенной в здании котельной п. Теплоозерск. Граница проходит по установленному прибору учета.

Согласно статье 5 ФЗ «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.

В силу вышеуказанной статьи доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В порядке статьи 445 Гражданского кодекса Российской Федерации хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на рынке, обязан при получении протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий.

При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда.

Кроме того, контрагент при получении оферты хозяйствующего субъекта, являющегося при этом доминирующим субъектом на рынке, при несогласии с условиями предлагаемого им договора, вправе обратиться за разрешением преддоговорного спора не только в суд, но и в антимонопольный орган за защитой своих интересов.

Отказ от принятия разногласий и проведения согласительных процедур признаются навязыванием невыгодных условий договора.

Навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него, заключается в таком поведении доминирующего хозяйствующего субъекта, при котором ущемляются права контрагента либо он вынужден вступать в правоотношения на невыгодных для себя условиях.

При этом никакого принуждения, как физического воздействия, навязывание невыгодных условий не предполагает.

Так "навязыванием невыгодных контрагенту условий договора" является направление занимающей доминирующее положение организацией договора с невыгодными для контрагента условиями, которые правомерно контрагентом оспариваются, однако данная организация отказывается или уклоняется от согласования и принятия предложений контрагента. Именно настаивание организации, занимающей доминирующее положение, на предложенных ею условиях договора является злоупотреблением доминирующим положением в форме навязывания невыгодных или дискриминационных условий договора для абонента.

Между ООО «Дальсантехмонтаж» и ОАО «Теплоозерский цементный завод» 1 октября 2010 года заключен Договор № 578 на оказание услуг по теплоснабжению, на основании которого ООО «Дальсантехмонтаж» обязан подавать тепловую энергию по адресу: п. Теплоозерск, ул. Вокзальная, 16 по цене 1714, 25 руб. (с учетом НДС) за 1 Гкал.

ОАО «Теплоозерский цементный завод» 27 декабря 2010 года представило ООО «Дальсантехмонтаж» протокол разногласий к данному договору, в котором пункт 3.1 изложен в следующей редакции: «Потребитель за отпущенную тепловую энергию производит оплату по тарифу, утвержденному Приказом Комитета тарифов и цен Правительства ЕАО для потребителей, оплачивающих производство тепловой энергии».

До настоящего времени ООО «Дальсантехмонтаж» протокол разногласий к Договору № 578 не подписало и не обратилось в регулирующий орган (Комитет тарифов и цен правительства ЕАО) за внесением изменений в установленный тариф в части его разбивки на составляющие: тариф на производство тепловой энергии и тариф на передачу тепловой энергии.

ООО «Дальсантехмонтаж» занимает естественно-монопольное положение на рынке услуг по передаче тепловой энергии в географических границах, принадлежащих ему теплосетей. Согласно Акту разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности к договору № 578 границей разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон является граница первого контура котельной, расположенной в здании котельной п. Теплоозерск. Граница проходит по установленному прибору учета. Собственником тепловых сетей, по которым происходит подача тепловой энергии заводу является ОАО «Теплоозерский цементный завод».

Таким образом, ООО «Дальсантехмонтаж» необоснованно применяет в отношении ОАО «Теплоозерский цементный завод» установленный Приказом Комитета тарифов и цен правительства ЕАО от 02.03.2010 № 3/1-п тариф за производство и передачу тепловой энергии, в то время как подача тепловой энергии происходит по сетям завода и теплоснабжающая организация затрат, связанных с передачей тепловой энергии, не несет.

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

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Дальсантехмонтаж» нарушившим пункт 3 части 1 статьи 10 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части навязывания невыгодных условий договора, выразившихся в отказе от подписания протокола разногласий к Договору на оказание услуг по теплоснабжению от 01.10.2010 № 578, заключенного между ООО «Дальсантехмонтаж» и ОАО «Теплоозерский цементный завод».

2. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Дальсантехмонтаж» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в бездействии, а именно в необращении в регулирующий тарифный орган (Комитет тарифов и цен правительства ЕАО) за внесением изменений в установленный тариф в части его разбивки на составляющие: тариф на производство тепловой энергии и тариф на передачу тепловой энергии.

3. Выдать предписание Обществу с ограниченной ответственностью «Дальсантехмонтаж» о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

4. Передать материалы дела должностному лицу Еврейского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «Дальсантехмонтаж».

Председатель Комиссии: Е.Н. Русанова

Члены Комиссии: А.И. Кириллова

Л. В. Павельева

П.В. Балобанов

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Еврейской автономной области.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ПРЕДПИСАНИЕ

4 апреля 2011 года

г. Биробиджан

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

Председатель Комиссии:	- Русанова Е.Н.	заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Еврейского УФАС России; главный специалист- эксперт отдела
Члены Комиссии:	- Кириллова А.И.	антимонопольного контроля и рекламы Еврейского УФАС России;
	- Павельева Л.В.	ведущий специалист- эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Еврейского УФАС России;
	- Балобанов П.В.	специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Еврейского УФАС России

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 4 апреля 2011 года по делу № 3/04 о нарушении Обществом с ограниченной

ответственностью «Дальсантехмонтаж» части 1 статьи 10 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Дальсантехмонтаж» в срок до 24 мая 2011 года прекратить нарушение антимонопольного законодательства в части навязывания невыгодных условий Договора на оказание услуг по теплоснабжению от 01.10.2010 № 578, заключенному с ОАО «Теплоозерский цементный завод».
2. С целью исполнения пункта 1 настоящего Предписания Обществу с ограниченной ответственностью «Дальсантехмонтаж» обратиться в регулирующий тарифный орган (Комитет тарифов и цен правительства ЕАО) за внесением изменений в установленный тариф в части его разбивки на составляющие: тариф на производство тепловой энергии и тариф на передачу тепловой энергии.
3. О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии:

Е.Н. Русанова

Члены Комиссии:

А.И. Кириллова

Л.В. Павельева

П.В. Балобанов

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи в Арбитражный суд Еврейской автономной области.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.