

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

- |                            |   |   |
|----------------------------|---|---|
| <b>Чащихина С.Г.</b>       | - | заместитель руководителя управления, Председатель Комиссии;           |
| <b>Мультиановская В.В.</b> | - | начальник отдела контроля энергетики, член Комиссии;                  |
| <b>Бабурин М.С.</b>        | - | главный специалист-эксперт отдела контроля энергетики, член Комиссии, |

рассмотрев дело №К12-44/12 по признакам нарушения открытым акционерным обществом «ВИАСМ» (далее – ОАО «ВИАСМ») (местонахождение: 198206, Санкт-Петербург, ул. Чекистов, д.13, ИНН 7807002418) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии представителей:

от **ИП Михайловой И.В.** (заявитель):

Балакирева Е.Ю. – представитель (доверенность от 01.08.2012 б/н);

Мануйлов К.К. – представитель (доверенность от 01.10.2010 б/н);

от **ОАО «ВИАСМ»** (ответчик):

Панкратова О.А. – представитель (доверенность от 23.05.2012 б/н);

Лобода Л.М. – представитель (доверенность от 20.12.2012 б/н),

#### **УСТАНОВИЛА:**

1. На заседании Комиссии, состоявшемся 20 декабря 2012 года, на основании статьи 46 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» объявлен перерыв до 25 декабря 2012 года.
2. В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Управление) поступило заявление от индивидуального предпринимателя Михайловой И.В. (далее – ИП Михайлова И.В.) от 02.11.2011 (вх.№14392 от 02.11.2011) в связи с действиями ОАО «ВИАСМ» при обеспечении энергоснабжением (электроснабжением, теплоснабжением, водоснабжением/водоотведением) объектов недвижимости заявителя, расположенных в здании по адресу: Санкт-Петербург, ул. Чекистов, д.13, лит. Б (пом. 1-Н, 5-Н).
3. Определением от 29.03.2012 №12/3329 Управление выделило в отдельное

производство дело №К12-44/12 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ОАО «ВИАСМ» части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в действиях при обеспечении теплоснабжением объектов недвижимости ИП Михайловой И.В., расположенных в здании по адресу: Санкт-Петербург, ул. Чекистов, д.13, лит. Б (пом. 1-Н, 5-Н).

4. ИП Михайлова И.В. является собственником объектов недвижимости, расположенных в здании по адресу: Санкт-Петербург, ул. Чекистов, д.13, лит. Б (пом. 1-Н, 5-Н) (Свидетельства о государственной регистрации права серии: 78-АВ812102, 78-АГ047912, 78-АГ047911) (далее – объекты).

ОАО «ВИАСМ» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного решением годового общего собрания акционеров от 24.05.2002 Протокол №8. ОАО «ВИАСМ» 15.03.1993 внесено в Единый государственный реестр юридических лиц, регистрационный номер юридического лица 1027804606741 (согласно данным выписки из ЕГРЮЛ от 22.03.2012 №60179В/2012).

## **5. Заявителем ИП Михайловой И.В. представлена следующая информация и**

**доказательства** (письма: от 02.11.2011 б/н, вх.№14392 от 02.11.2011; от 31.05.2012 б/н, вх.№8118 от 01.06.2012; от 23.03.2012 б/н, вх.№4046 от 23.03.2012; б/д б/н, вх.№7395 от 21.05.2012; от 17.07.2012 б/д, вх.№10389 от 17.07.2012; от 26.10.2012 б/н, вх.№15784 от 26.10.2012; от 18.12.2012 б/н, вх.№19641 от 18.12.2012).

**5.1.** До 2010 года теплоснабжение объектов ИП Михайловой И.В. осуществлялось на основании договоров №61-03/07 от 21.11.2007 и №34/03-09 от 01.03.2009, заключенных между ОАО «ВИАСМ» и ИП Михайловой И.В.

По информации ИП Михайловой И.В., как обязательное условие заключения указанных договоров, стороны подписывали договоры №60/03-07 от 21.11.2007 и №33/03-09 от 01.03.2009, предметом которых являлось несение затрат на содержание инженерных сетей (водопроводно-канализационных, теплоснабжения, электроснабжения), передаточных устройств здания, балансодержателем которых является ОАО «ВИАСМ».

Между ИП Михайловой И.В. и ОАО «ВИАСМ» был заключен договор от 11.02.2010 б/н на совместное несение затрат на содержание инженерных сетей водо-, тепло-, электроснабжения, канализационных сетей, передаточных устройств нежилых зданий, расположенных по адресу: Санкт-Петербург, ул. Чекистов, д.13, лит.А, лит.Б. Срок указанного договора истек 31.12.2010.

Письмом от 12.09.2011 исх. № 42-01-422 ОАО «ВИАСМ» уведомило ИП Михайлову И.В. о следующем: «... в случае если Вами не будет подписан договор «на совместное несение затрат по содержанию внешних инженерных сетей и передаточных устройств» в установленные сроки, субабонентский договор с ИП Михайловой И.В. на передачу электроэнергии заключен не будет, а договоры «на отпуск тепловой энергии в горячей воде» и «на отпуск (получение) питьевой воды и (или) прием (сброс) сточных вод» от «09» февраля 2010 года будут расторгнуты. Передача энергоресурсов в помещения ИП Михайловой И.В. будет прекращена «01» января 2012 года».

**5.2.** С целью составления инвентарной описи общего имущества здания, в частности принадлежности тепловых сетей, ИП Михайлова И.В. обратилась в ГУП «Топливо-энергетический комплекс Санкт-Петербурга» (далее - ГУП «ТЭК СПб») (письмо от 27.06.2012 исх.№27-0612-1). Письмом от 08.08.2012 исх.№09-18/20182 ГУП «ТЭК СПб» уведомило ИП Михайлову И.В. о том, что теплоснабжение здания, в котором расположены объекты ИП Михайловой И.В., осуществляется от теплового пункта, расположенного в подвале здания. Тепловые сети в подвале дома и находящийся в нем элеваторный узел находятся на балансе ОАО «ВИАСМ». Граница балансовой принадлежности между ГУП «ТЭК СПб» и ОАО «ВИАСМ» находится в тепловой камере К-8 в 26 квартале.

Таким образом, техническая возможность получения тепловой энергии для теплоснабжения объектов ИП Михайловой И.В. от источника теплоснабжения ГУП «ТЭК СПб», минуя тепловые сети ОАО «ВИАСМ», у ИП Михайловой И.В. отсутствует.

**5.3.** С 01 марта 2010 года и в период рассмотрения Комиссией дела №К12-44/12 теплоснабжение объектов ИП Михайловой И.В. осуществлялось в нормальном режиме.

**6. ОАО «ВИАСМ» представило следующие обоснования своих действий** (письма: от 13.12.2011 исх.№42-01-502, вх.№16682 от 13.12.2011; б/д б/н, вх.№4394 от 29.03.2012; б/д б/н, вх.№7327 от 18.05.2012; от 17.07.2012 исх.№42-01-218, вх.№10460 от 18.07.2012; от 20.09.2012 исх.№42-01-302, вх.№13908 от 20.09.2012; от 26.10.2012 исх.№42-01-354, вх.№16025 от 31.10.2012; от 24.12.2012 исх.№42-01-414, вх.№20202 от 25.12.2012).

**6.1.** Между ГУП «ТЭК СПб» и ОАО «ВИАСМ» заключен договор БД№649/244 о снабжении тепловой энергией в горячей воде от 22.02.1999.

Договор на отпуск тепловой энергии в горячей воде от 09.02.2010, заключенный между ОАО «ВИАСМ» и ИП Михайловой И.В., является действующим.

ОАО «ВИАСМ» взимает плату за отпуск тепловой энергии в горячей воде по тарифам ГУП «ТЭК СПб».

Задолженности по указанному договору перед ОАО «ВИАСМ» ИП Михайлова И.В. не имеет.

**6.2.** Отопление объектов ИП Михайловой И.В. производится в соответствии с официальным выходом Правительства Санкт-Петербурга о начале/завершение отопительного сезона в Санкт-Петербурге. ОАО «ВИАСМ» проводит подготовку здания по адресу: Санкт-Петербург, ул. Чекистов, д.13, лит. Б, к отопительному сезону с опрессовкой систем центрального отопления элеваторных узлов и внешних подводящих систем.

**6.3.** В связи с тем, что ОАО «ВИАСМ» несет затраты по обслуживанию и ремонту тепловых энергоустановок и тепловых сетей, между ОАО «ВИАСМ» и ИП Михайловой И.В. был заключен Договор б/н от 11.02.2010 «О совместном несении затрат по содержанию внешних инженерных сетей и передаточных устройств».

Взимание платы за совместное (между ОАО «ВИАСМ» и потребителями энергоресурсов) несение затрат на содержание инженерных сетей водо-, тепло-, электроснабжения, канализационных сетей, передаточных устройств нежилых зданий, расположенных по адресу: Санкт-Петербург, ул. Чекистов, д.13 осуществляется согласно смете затрат б/д б/н, утвержденной генеральным директором ОАО «ВИАСМ» В.И. Кубанцевым.

**6.4.** ИП Михайлова И.В. имеет возможность получения альтернативного источника теплоснабжения путем прокладки трубопровода с монтажом индивидуального теплового пункта и монтажом коммерческого узла учета.

## **7. Рассмотрев материалы дела К12-44/12, Комиссия отмечает следующее.**

**7.1.** Теплоснабжение объектов недвижимости (нежилые помещения) ИП Михайловой И.В., расположенных в здании по адресу: Санкт-Петербург, ул. Чекистов, д.13, лит. Б (пом. 1-Н, 5-Н) осуществляется по договору на отпуск тепловой энергии в горячей воде от 09.02.2010, заключенному между ОАО «ВИАСМ» и ИП Михайловой И.В.

Между ГУП «ТЭК СПб» и ОАО «ВИАСМ» заключен договор БД №649/244 о снабжении тепловой энергией в горячей воде от 22.02.1999.

Согласно преамбуле договора БД №649/244 и Приложению 3 указанного договора ГУП «ТЭК СПб» осуществляет отпуск тепловой энергии в горячей воде для целей отопления, вентиляции, технологии и горячего водоснабжения зданий, находящихся по адресу: Санкт-Петербург, ул. Чекистов, д. 13 (лит.: А, Б, В, Е, Д, Ж, Г15).

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, 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):

- **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);

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.

Получение тепловой энергии от источника теплоснабжения до энергопринимающего устройства потребителя возможно только через присоединенную сеть. ИП Михайлова И.В. не имеет иной технической возможности получения тепловой энергии, кроме как через тепловые сети ОАО «ВИАСМ».

Организация альтернативного источника теплоснабжения объектов ИП Михайловой И.В., потребует значительных временных и финансовых затрат.

Согласно распоряжению Комитета по тарифам Санкт-Петербурга от 16.12.2011 №449-р плата за подключение к системе теплоснабжения государственного унитарного предприятия «Топливо-энергетический комплекс Санкт-Петербурга» на территории Санкт-Петербурга на 2012-2014 годы подключенной тепловой нагрузкой до 3 Гкал/ч составит 6 290 000,00 руб. за 1 Гкал/час.

Согласно распоряжению Комитета по тарифам Санкт-Петербурга от 30.11.2010 №304-р плата за подключение к системе теплоснабжения открытого акционерного общества «Теплосеть Санкт-Петербурга» тепловых сетей государственного унитарного предприятия «Топливо-энергетический комплекс Санкт-Петербурга»

на территории Санкт-Петербурга на 2011-2013 годы» подключенной тепловой нагрузкой до 3 Гкал/ч составит 4 210 751 руб. за 1 Гкал/час.

Согласно распоряжению Комитета по тарифам Санкт-Петербурга от 16.12.2011 № 450-р платы за подключение к системе теплоснабжения общества с ограниченной ответственностью «Петербургтеплоэнерго» на территории Санкт-Петербурга на 2012-2014 годы подключенной тепловой нагрузкой до 3 Гкал/ч составит 5 174 656,60 руб. за 1 Гкал/час.

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).

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.

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, на недискриминационных условиях согласно требованиям антимонопольного

законодательства.

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 «ВИАСМ» занимает доминирующее положение в отношении теплоснабжения объектов ИП Михайловой И.В. 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.

**7.2.** Письмом от 05.03.2011 исх.№42-01-88 ОАО «ВИАСМ» направило в адрес ИП Михайловой И.В. проект договора №27/05-11 на совместное несение затрат по содержанию внешних инженерных сетей и передаточных устройств от 01.01.2011 (далее – договор №27/05-11).

Согласно п. 1.1. договора №27/05-11, предметом настоящего договора является совместное несение затрат на содержание внешних инженерных сетей водо-, тепло- и электроснабжения, канализационных сетей, передаточных устройств нежилых зданий, расположенных по адресу: Санкт-Петербург, ул. Чекистов, д.13.

Согласно п. 3.2. договора №27/05-11, уплата возмещения производится ИП Михайловой И.В. ежемесячно в сумме 53 178-06 руб., в том числе 18% - 8 111-91 руб., в течение трех банковских дней, согласно счету, предоставленному ОАО «ВИАСМ».

Письмом от 12.09.2011 исх. № 42-01-422 ОАО «ВИАСМ» уведомило ИП Михайлову И.В. о следующем: «... в случае, если Вами не будет подписан договор «на совместное несение затрат по содержанию внешних инженерных сетей и передаточных устройств» в установленные сроки, субабонентский договор с ИП Михайловой И.В. на передачу электроэнергии заключен не будет, а договоры «на отпуск тепловой энергии в горячей воде» и «на отпуск (получение) питьевой воды и (или) прием (сброс) сточных вод» от «09» февраля 2010 года будут расторгнуты. Передача энергоресурсов в помещения ИП Михайловой И.В. будет прекращена «01» января 2012 года».

ОАО «ВИАСМ» выставляет плату за совместное (между ОАО «ВИАСМ» и потребителями энергоресурсов) несение затрат на содержание инженерных сетей и передаточных устройств нежилых зданий, расположенных по адресу: Санкт-Петербург, ул. Чекистов д.13 согласно смете затрат б/д б/н, утвержденной генеральным директором ОАО «ВИАСМ» В.И. Кубанцевым.

Материалами дела №К12-44/12 установлено, что ОАО «ВИАСМ» неоднократно

направляло в адрес ИП Михайловой И.В. письма с требованиями заключения договора на совместное несение затрат на содержание инженерных сетей и оплаты за совместное содержание сетей под угрозой прекращения теплоснабжения объектов ИП Михайловой И.В., (письма: от 12.09.2011 исх.№42-01-422; от 17.08.2011 исх. №42-01-334; от 18.03.2011 исх. №42-01-106).

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.

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.

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.

Иные основания для прекращения подачи энергии нормами ГК РФ не предусмотрены.

Согласно статье 210 ГК РФ, собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором.

Действующее законодательство, регламентирующее отношения в сфере теплоснабжения не предусматривает заключение договора на совместное содержание сетей при осуществлении теплоснабжения.

В связи с вышеизложенным, действия ОАО «ВИАСМ», выраженные в необоснованном требовании заключения договора на совместное несение затрат на содержание инженерных сетей и оплаты за совместное содержание сетей под угрозой прекращения теплоснабжения объектов недвижимости (нежилые помещения), принадлежащих ИП Михайловой И.В. на праве собственности, расположенных в здании по адресу: Санкт-Петербург, ул. Чекистов, д.13, лит. Б (пом. 1-Н, 5-Н), не соответствуют нормам действующего законодательства, ущемляют интересы ИП Михайловой И.В., что запрещено нормами части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49,



**РЕШИЛА:**

1. Признать наличие нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ОАО «ВИАСМ», выразившихся в необоснованном требовании заключения договора на совместное несение затрат на содержание инженерных сетей и оплаты за совместное содержание сетей под угрозой прекращения теплоснабжения объектов недвижимости (нежилые помещения), принадлежащих ИП Михайловой И.В. на праве собственности, расположенных в здании по адресу: Санкт-Петербург, ул. Чекистов, д.13, лит. Б (пом. 1-Н, 5-Н);
2. Выдать ОАО «ВИАСМ» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии  
Чащихина

С.Г.

Члены Комиссии:

В.В. Мультановская

М.С.Бабурина

*Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.*

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

- [predpisanie k12-44-12.doc](#)