

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО РЕСПУБЛИКЕ КОМИ**

Р

Е

Ш

г. Сыктывкар

Резолютивная часть решения оглашена «30» июня 2010 года
В полном объеме решение изготовлено «06» июля 2010 года

02-01/2934

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № А 04-02/10, возбужденное 12.02.2010 по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем Мартыненко Юрием Харитоновичем (далее – ИП Мартыненко Ю.Х., предприниматель) требований части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»),

при участии:

Мартыненко Ю.Х., - индивидуального предпринимателя,

представителя Агентства Республики Коми по социальному развитию (по доверенности № 08/3552 от 23.06.2010),

представителя ОАО «Территориальная генерирующая компания № 9» (по доверенности № 29 от 24.12.2009),

УСТАНОВИЛА:

1. Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми от 12.02.2010 № 30 возбуждено производство по делу № А 04-02/10 по признакам нарушения ИП Мартыненко Ю.Х. требований части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

ИП Мартыненко Ю.Х. в силу п. 5 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» является хозяйствующим субъектом.

Основанием для возбуждения дела послужило заявление Агентства Республики Коми по социальному развитию (далее – Агентство, заявитель), юридический адрес: 167610, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 174, № 08/6163 от 03.11.2009 (вх. № 5341 от 09.11.2009), в отношении действий ИП Мартыненко Ю.Х. по воспрепятствованию передачи тепловой энергии на объект Агентства, расположенный по адресу: г. Сыктывкар, ул. Первомайская, д. 80/1.

Определением Коми УФАС России от 12.02.2010 № 02-01/451 к участию в рассмотрении дела № А 04-02/10 в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, было привлечено ОАО «Территориальная генерирующая компания № 9» (далее – ОАО «ТГК № 9»), юридический адрес: 614990, г. Пермь, Комсомольский проспект, д. 48.

Определением Коми УФАС России от 11.03.2010 № 02-02/787 «О приостановлении рассмотрения дела № А 04-02/10 по признакам нарушения требований антимонопольного законодательства» рассмотрение дела № А 04-02/10 приостановлено до вступления в законную силу решения арбитражного суда по делу № А 29-11891/2009.

Обстоятельства, послужившие основанием для приостановления рассмотрения дела № А 04-02/10, устранены.

2. Комиссия, изучив материалы дела, заслушав представителей сторон, пришла к нижеследующим выводам.

2.1. Согласно свидетельству о государственной регистрации права от 11.10.2005 № 358938 административно-торговое здание по адресу: г. Сыктывкар, ул. Первомайская, д. 80, принадлежит на праве собственности Мартыненко Ю.Х.

В соответствии с Решением Агентства Республики Коми по управлению имуществом от

27.01.2005 № 17 объект государственного имущества Республики Коми – здание гаража, расположенное по адресу: г. Сыктывкар, ул. Первомайская, д. 80/1, закреплено на праве оперативного управления за Агентством.

Агентством заключен государственный контракт (договор энергоснабжения) № 3083 от 01.01.2009 с Филиалом ОАО «ТГК-9» «Комитеплосбыт» Сыктывкарского отделения на подачу тепловой энергии и теплоносителя на объект Агентства, расположенный по адресу: г. Сыктывкар, ул. Первомайская, д. 80/1.

Согласно акту разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон (Приложение № 2 к государственному контракту), имеющемуся в материалах антимонопольного дела, часть тепловых сетей, по которым осуществляется подача тепловой энергии на объект Агентства, принадлежит ИП Мартыненко Ю.Х.

Агентство не имеет энергопринимающего устройства непосредственно присоединенного к сетям энергоснабжающей организации – ОАО «ТГК-9».

При заключении государственного контракта было получено согласие предпринимателя на передачу тепловой энергии на объект Агентства по принадлежащим ему тепловым сетям, что подтверждается подписанием со стороны ИП Мартыненко Ю.Х. акта разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон (Приложение № 2 к государственному контракту).

В соответствии с ч. 2 ст. 539 Гражданского кодекса РФ договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии.

2.2. Письмом от 28.01.2010 № 94-119/112 (вх. № 357 от 28.01.2010), имеющимся в материалах антимонопольного дела, ОАО «ТГК-9» пояснило Коми УФАС России, что объект заявителя, расположенный по адресу: г. Сыктывкар, ул. Первомайская, д. 80/1, присоединен к тепловым сетям ИП Мартыненко Ю.Х. Государственный контракт № 3083 от 01.01.2009 на подачу тепловой энергии между ОАО «ТГК-9» и Агентством был заключен на основании полученного согласия Предпринимателя на заключение прямого договора.

Письмом от 16.04.2009 № 146, имеющимся в материалах антимонопольного дела, ИП Мартыненко Ю.Х. направил в адрес ОАО «ТГК-9» возражения относительно прямых договорных отношений между Агентством и энергоснабжающей организацией – ОАО «ТГК-9», в связи с установкой предпринимателем прибора учета тепла на границе балансовой принадлежности сетей.

Письмом от 16.04.2009 № 147, имеющимся в материалах антимонопольного дела, ИП Мартыненко Ю.Х. просил Агентство расторгнуть договор энергоснабжения с ОАО «ТГК № 9» и заключить договор на подачу тепловой энергии с предпринимателем в связи с установкой прибора учета тепловой энергии.

Согласно акту от 30.04.2009, имеющемуся в материалах антимонопольного дела, ОАО «ТГК № 9» произвело отключение отопления здания по ул. Первомайская, д. 80 и гаража по ул. Первомайская, д. 80/1, на основании заявки потребителя по причине утечки на тепловой сети.

Письмом от 03.06.2009 № 94/605/755, имеющимся в материалах антимонопольного дела, ОАО «ТГК-9» уведомило Агентство о расторжении государственного контракта № 3083 от 01.01.2009.

Агентство письмом от 23.06.2009 № 10/5534, имеющимся в материалах антимонопольного дела, возвратило энергоснабжающей организации соглашение о расторжении контракта без подписания.

Письмом от 11.08.2009 № 94/605/900, имеющимся в материалах антимонопольного дела, ОАО «ТГК-9» повторно уведомило Агентство о расторжении государственного контракта № 3083 от 01.01.2009, в связи с невозможностью гарантировать ОАО «ТГК-9» поставку тепловой энергии на объект Агентства по причине несогласия владельца тепловых сетей ИП Мартыненко Ю.Х.

21.09.2009 при обследовании системы теплоснабжения, проведенного с участием ИП Мартыненко Ю.Х., представителей Агентства и ОАО «ТГК № 9» было обнаружено, что тепловая сеть, идущая к гаражу Агентства, обрезана, о чем был составлен акт, представленный в материалы антимонопольного дела.

ОАО «ТГК-9» пояснило антимонопольному управлению, что передача тепловой энергии по сетям ИП Мартыненко Ю.Х. является неотъемлемой частью процесса поставки тепловой энергии на объект Агентства и с учетом вышеуказанных обстоятельств данный процесс становится невозможным.

Таким образом, теплоснабжение объекта Агентства, расположенного по адресу: г.

Сыктывкар, ул. Первомайская, д. 80/1, было прекращено по причине повреждения тепловой сети.

Заявитель считает, что ИП Мартыненко Ю.Х. повредил тепловую сеть, через которую тепловая энергия поступала на объект Агентства, с целью воспрепятствования получения Агентством тепловой энергии от ОАО «ТГК № 9».

2.3. Согласно ч. 3 ст. 539 Гражданского кодекса РФ к отношениям по договору энергоснабжения, не урегулированным настоящим Кодексом, применяются законы и иные правовые акты об энергоснабжении, а также обязательные правила, принятые в соответствии с ними.

Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 утверждены Правила недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг (далее – Правила).

Гражданским законодательством допускается применение правил об энергоснабжении к договорам теплоснабжения.

В соответствии с п. 6 Правил собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, не вправе препятствовать перетоку через их объекты электрической энергии для такого потребителя и требовать за это оплату.

Указанные собственники и иные законные владельцы объектов электросетевого хозяйства, через которые опосредованно присоединено к электрическим сетям сетевой организации энергопринимающее устройство потребителя, вправе оказывать услуги по передаче электрической энергии с использованием принадлежащих им объектов электросетевого хозяйства после установления для них тарифа на услуги по передаче электрической энергии. В этом случае к их отношениям по передаче электрической энергии применяются положения настоящих Правил, предусмотренные для сетевых организаций.

Исходя из представленных в Коми УФАС России документов следует, что для ИП Мартыненко Ю.Х. отсутствуют утвержденные в установленном порядке Службой Республики Коми по тарифам тарифы на передачу тепловой энергией.

Согласно ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В силу ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В соответствии с ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

2.4. Как следует из представленных в материалы антимонопольного дела документов, система теплоснабжения, находящаяся на объекте Агентства, не имеет непосредственного присоединения к сети ОАО «ТГК-9». Тепловые сети, к которым присоединены энергопринимающие устройства заявителя, принадлежат ИП Мартыненко Ю.Х.. Техническая возможность осуществлять энергоснабжение Агентства, минуя тепловые сети, находящиеся в ведении третьего лица (ИП Мартыненко Ю.Х.), у ОАО «ТГК-9» отсутствует.

Действующее законодательство не предусматривает обязанности энергоснабжающей организации заключать договоры энергоснабжения в целях обеспечения энергией абонентов, не присоединенных непосредственно к собственным сетям энергоснабжающей организации.

Письмом от 13.10.2009 № 08/5723, имеющимся в материалах антимонопольного дела, Агентством для урегулирования сложившейся ситуации ИП Мартыненко Ю.Х. было предложено следующее:

- заключить договор на подачу тепловой энергии на объект Агентства по утвержденным в установленном порядке тарифам на передачу тепловой энергии с 01.01.2010;
- оставить отношения по обеспечению объекта Агентства тепловой энергией на прежних условиях в рамках заключенного государственного контракта с ОАО «ТГК-9».

Письмом от 03.11.2009, имеющимся в материалах антимонопольного дела, ИП Мартыненко Ю.Х. предложил Агентству выкупить тепловую сеть или заключить с ним договор на возмещение теплотерь.

Как видно из материалов антимонопольного дела, проект договора на возмещение

предпринимателю расходов на теплоснабжение и горячее водоснабжение гаража Агентством не подписан.

Письмом от 09.03.2010 № 77 (вх. № 941 от 09.03.2010), имеющимся в материалах антимонопольного дела, ИП Мартыненко Ю.Х. сообщил антимонопольному управлению, что он не препятствует перетоку тепловой энергии для объекта Агентства, его действия связаны только с юридическим урегулированием вопроса раздельной оплаты за теплоснабжение объектов по адресам: ул. Первомайская, д. 80 и ул. Первомайская, д. 80/1, путем направления писем в адрес энергоснабжающей организации и Агентства с возражением в отношении их прямых договорных отношений.

Акт от 21.09.2009, имеющийся в материалах антимонопольного дела, устанавливает лишь факт обрезки тепловой сети на объект заявителя, из его содержания не следует, что данные действия произведены ИП Мартыненко Ю.Х.

Представленная в материалы антимонопольного дела переписка между Агентством, ИП Мартыненко Ю.Х. и ОАО «ТГК-9» до и после обнаружения повреждения тепловой сети не содержит сведений о намерениях предпринимателя прекратить подачу тепловой энергии для объекта Агентства путем повреждения сети. Какие-либо документы, свидетельствующие о том, что повреждение тепловой сети произведено ИП Мартыненко Ю.Х., в материалы антимонопольного дела не представлены.

Таким образом, имеющиеся в антимонопольном деле документы свидетельствуют лишь о действиях ИП Мартыненко Ю.Х., связанных только с юридическим урегулированием спорного вопроса по оплате услуг теплоснабжения, возникшего после установки приборов учета.

2.5. Решением Арбитражного суда Республики Коми от 16.03.2010 по делу № А29-11891/2009 по иску Агентства к ИП Мартыненко Ю.Х. об устранении препятствий в пользовании Агентством объектом недвижимого имущества, восстановлении передачи тепловой энергии на объект недвижимого имущества по адресу: г. Сыктывкар, ул. Первомайская, д. 80/1, в удовлетворении исковых требований было отказано.

Второй арбитражный апелляционный суд Постановлением от 27.05.2010 по делу № А29-11891/2009 оставил вышеуказанное решение без изменения, апелляционную жалобу Агентства без удовлетворения.

При принятии решений суда исходили из того, что Агентство не представило доказательства того, что ответчиком причинены физические повреждения тепловой сети, через которую осуществляется теплоснабжение принадлежащего ему объекта недвижимости, и что предприниматель осуществляет незаконные действия, препятствующие пользованию истцом объектом недвижимого имущества.

Кроме того суды указали, что из материалов дела не следует, что именно ответчик обязан осуществлять отключение либо подключение потребителей тепловой энергии к тепловым сетям.

В соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства» оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Федерального закона «О защите конкуренции», и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

При таких обстоятельствах, Комиссией в действиях ИП Мартыненко Ю.Х. не усматривается нарушение требований части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции». Комиссия полагает, что ИП Мартыненко Ю.Х. действовал в допустимых пределах осуществления гражданских прав.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьей 49 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № А 04-02/10, возбужденное по признакам нарушения требований ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях ИП

Мартыненко Ю.Х.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

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