Решение

- часть решения оглашена: 21.03.2017г. город Ростов-на-Дону

В полном объеме решение изготовлено: 27.03.2017г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Батурин С.В. – заместитель руководителя управления – начальник отдела информационно-аналитического и взаимодействия с полномочным представителем Президента РФ.

Члены Комиссии: Стрижакова Г.В. – главный специалист - эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;

Варавва Е.Н. – старший специалист 3 разряда отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело № 50/02 от 12 января 2017 года по признакам нарушения акционерным обществом «Таганрогский завод «Прибой» (далее - АО «Таганрогский завод «Прибой», 347913, Ростовская область, г. Таганрог, ул. Б.Бульварная, д. 13) п. 4 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), руководствуясь ст. 48.1 ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) поступило письмо прокуратуры г. Таганрога с указанием на неправомерность действий АО «Таганрогский завод «Прибой» выразившееся в нарушении порядка прекращения поставки тепловой энергии для нужд горячего водоснабжения МУП «Тепловые сети», в связи с чем, в многоквартирном доме № 10/1 по ул. Седова в г. Таганроге в период с 14.08.2016г. по 02.12.2016г. отсутствовало горячее водоснабжение, чем, в свою очередь, нарушены права потребителей данной услуги, а также права ООО «Управляющая компания «Возрождение» и МУП «Тепловые сети».

На деятельность АО «Таганрогский завод «Прибой» распространяются ограничения, установленные ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» ввиду следующего.

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

Статья 3 Федерального закона от 17.08.1995 года № 147 – ФЗ «О естественных монополиях» (далее - ФЗ «О естественных монополиях») определяет, что субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Под понятием естественной монополии понимается такое 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.

В соответствии с ч. 1 ст. 4 ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В ходе анализа состояния конкуренции на рынке оказания услуг по передаче тепловой энергии, проведенного Ростовским УФАС России в соответствии с Порядком, установлено, что АО «Таганрогский завод «Прибой» занимает доминирующее положение на рассматриваемом рынке в границах инженерно-технического сетей, принадлежащих АО «Таганрогский завод «Прибой».

Поскольку теплопринимающее оборудование потребителей подключено к сетям инженерно-технического обеспечения АО «Таганрогский завод «Прибой», а услуга теплоснабжения, оказываемая АО «Таганрогский завод «Прибой» не может быть заменена иной услугой, равно как не может быть заменена услугой других организаций, то на деятельность АО «Таганрогский завод «Прибой» на рассматриваемом товарном рынке распространяются ограничения, определенные частью 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

В силу части 1 статьи 22 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Федеральный закон № 190-ФЗ) в случае наличия у потребителя задолженности по оплате тепловой энергии (мощности), теплоносителя, в том числе в случае нарушения сроков предварительной оплаты, если такое условие предусмотрено договором теплоснабжения, в размере, превышающем размер платы за более чем один период платежа, установленный этим договором, теплоснабжающая организация вправе ввести ограничения подачи тепловой энергии, теплоносителя в порядке, установленном правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

В соответствии с п. 92 Правил организации теплоснабжения в Российской

Федерации, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 08.08.2012 № 80 (далее - Правила № 808) в случае наличия у потребителя задолженности по оплате тепловой энергии (мощности), теплоносителя, в том числе в случае нарушения сроков предварительной оплаты, если такое условие предусмотрено договором теплоснабжения, в размере, превышающем размер платы за более чем 1 период платежа, установленный этим договором, а также в случае нарушения условий договора о количестве, качестве и значениях термодинамических параметров возвращаемого теплоносителя и (или) нарушения режима потребления тепловой энергии, существенно влияющих на теплоснабжение других потребителей в данной системе теплоснабжения, а также в случае несоблюдения установленных техническими регламентами обязательных требований безопасной эксплуатации теплопотребляющих установок теплоснабжающая организация вправе ввести ограничения подачи тепловой энергии, теплоносителя.

Пунктом 93 Правил № 808 установлено, что до введения ограничения подачи тепловой энергии, теплоносителя потребителю теплоснабжающая организация предупреждает в письменной форме потребителя о возможности введения указанного ограничения в случае неуплаты задолженности до истечения 2-го периода платежа или в случае неустранения нарушения условий договора о количестве, качестве и значениях термодинамических параметров возвращаемого теплоносителя и (или) нарушения режима потребления тепловой энергии, существенно влияющих на теплоснабжение других потребителей в данной системе теплоснабжения, а также в случае несоблюдения установленных техническими регламентами обязательных требований безопасной эксплуатации теплопотребляющих установок. При задержке платежей или неустранении нарушений в установленный срок теплоснабжающая организация вправе ввести ограничение подачи тепловой энергии, теплоносителя, если иное не предусмотрено договором теплоснабжения, и должна известить об этом потребителя не менее чем за сутки до введения указанного ограничения. Ограничение подачи тепловой энергии, теплоносителя вводится в установленный предупреждением срок путем сокращения подаваемого объема теплоносителя и (или) снижения его температуры.

Исходя из п. 94 Правил № 808, если по истечении 5 дней со дня введения ограничения подачи тепловой энергии, теплоносителя потребителем не будет погашена образовавшаяся задолженность или не устранены нарушения условий договора о количестве, качестве и значениях термодинамических параметров возвращаемого теплоносителя и (или) нарушения режима потребления тепловой энергии, существенно влияющих на теплоснабжение других потребителей в данной системе теплоснабжения, а также установленных техническими регламентами обязательных требований безопасной эксплуатации теплопотребляющих установок, теплоснабжающая организация прекращает подачу тепловой энергии и теплоносителя, письменно уведомив потребителя не менее чем за 1 сутки о дате и времени полного прекращения подачи тепловой энергии, теплоносителя.

Кроме того в силу ч. 4 ст. 22 Федерального закона № 190-ФЗ установлено что ограничение подачи тепловой энергии, теплоносителя потребителям, не исполняющим своих обязательств по оплате потребленных тепловой энергии (мощности), теплоносителя, не должно приводить к изменению режима поставок

тепловой энергии иным потребителям.

Вместе с тем, в период с 30.07.2016г. по 14.08.2016г. котельная АО «Таганрогский завод «Прибой» останавливалась на планово-предупредительный ремонт.

Между тем, по состоянию на 19.08.2016г. задолженность МУП «Тепловые сети» перед АО «Таганрогский завод «Прибой» составляла 416824,08 рублей, в связи, с чем в МУП «Тепловые сети» направлено соответствующее уведомление о возможном введении ограничения теплоносителя для ГВС.

Однако, АО «Таганрогский завод «Прибой» не соблюдена процедура введения ограничения и прекращения подачи теплоносителя, установленная пунктами 92-94 Правил № 808. Так, после окончания планово-предупредительного ремонта котельной АО «Таганрогский завод «Прибой» без предварительного ограничения подачи тепловой энергии и без уведомления прекращена поставка тепловой энергии для горячего водоснабжения МУП «Тепловые сети».

Статьей 309 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) установлено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательств и требований закона, иных правовых актов.

В силу п. 1 ст. 539 ГК РФ по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать эту энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления. Кроме того, абонент обязуется обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Как установлено ст. 544 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовые актами или соглашением сторон. Порядок расчетов за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

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

В силу ст. 310 ГК РФ односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 утверждены Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов (далее - Правила).

В соответствии с п. 3 указанных Правил условием предоставления коммунальной услуги потребителю в многоквартирном доме или в жилом доме (домовладении) является предоставление ее потребителю круглосуточно, то есть бесперебойно либо с перерывами, не превышающими продолжительность, соответствующую требованиям к качеству коммунальных услуг.

Согласно пункту 121 Правил ограничение или приостановление исполнителем предоставления коммунальной услуги, которое может привести к нарушению прав на получение коммунальной услуги надлежащего качества потребителем, полностью выполняющим обязательства, установленные законодательством Российской Федерации и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг, не допускается.

В соответствии с п. 1 ч.1 ст. 6 Федеральный закон № 190-ФЗ к полномочиям органов местного самоуправления поселений, городских округов по организации теплоснабжения на соответствующих территориях относится организация обеспечения надежного теплоснабжения потребителей на территориях поселений, городских округов, в том числе, принятие мер по организации обеспечения теплоснабжения потребителей в случае неисполнения теплоснабжающими организациями или теплосетевыми организациями своих обязательств, либо отказа указанных организаций от исполнения своих обязательств.

Администрацией г. Таганрога во исполнение п. 1 ч.1 ст. 6 Федерального закона № 190-ФЗ принято Постановление от 08.09.2015г. № 2771 «О статусе единой теплоснабжающей организации для организаций, осуществляющих свою деятельность по теплоснабжению на территории муниципального образования «Город Таганрог»»

Установлено по делу, что АО «Таганрогский завод «Прибой» посредством своей котельной осуществляет в пределах территории, охваченной присоединенной сетью, поставку тепловой энергии, в том числе, дому № 10/1 по ул. Седова в г. Таганроге.

01.10.2015г. АО «Таганрогский завод «Прибой» и МУП «Тепловые сети» заключили договор поставки тепловой энергии № 7 сроком действия по 01.10.2016г. с дальнейшей пролонгацией.

Между МУП «Тепловые сети» и ООО «Управляющая компания «Возрождение» заключен договор теплоснабжения от 01.10.2016г. № 49-Т распространяющим свое действие на отношения Сторон, возникшие с 01.08.2016г.

Точкой поставки тепловой энергии и (или) теплоносителя по договорам поставки тепловой энергии от 01.10.2015г. № 7 и теплоснабжения от 01.10.2016г. № 49-Т указан дом № 10/1 по ул. Седова в г. Таганроге.

Между тем ООО «Управляющая компания «Возрождение» в материалы дела представлено письмо, согласно которому указано что по состоянию на 01.08.2016г. жители многоквартирного дома № 10/1 по ул. Седова в г. Таганроге не имели задолженности перед АО «Таганрогский завод «Прибой» и МУП «Тепловые сети».

ООО «Управляющая компания «Возрождение» по отношению к жильцам

многоквартирного дома № 10/1 по ул. Седова в г. Таганроге по вопросам теплоснабжения выступает исполнителем коммунальной услуги, а граждане, соответственно, потребителями.

Из системного толкования ст. 10 ГК РФ и ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» следует, что для квалификации действий (бездействия) как злоупотребляющих доминирующим положением достаточно любого из перечисленных последствий (ограничение конкуренции или ущемление прав лиц).

Для состава указанного правонарушения необходимы следующие условия: доминирующее положение хозяйствующего субъекта на соответствующем товарном рынке, действие хозяйствующего субъекта и наступление одного из перечисленных последствий.

Согласно разъяснениям Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации, содержащимся в постановлении от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» приведенный в ч. 1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции» перечень запрещенных действий не является исчерпывающим. Оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения ст. 10 ГК РФ, ч. 2 ст. 10, ч. 1 ст. 13 ФЗ «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.

Согласно п. 3 ст. 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу п. 4 ст. 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Действия АО «Таганрогский завод «Прибой» по не соблюдению процедуры введения ограничения и прекращения подачи теплоносителя, установленной пунктами 92-94 Правил № 808 в отношении МУП «Тепловые сети» повлекли нарушение своих обязательств МУП «Тепловые сети» перед ООО «Управляющая компания «Возрождение», а последней в свою очередь перед жителями многоквартирного дома № 10/1 по ул. Седова в г. Таганроге совершило действия, являющееся недобросовестным поведением и нарушением п. 4 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» в соответствии с которой запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

. 1 Признать АО «Таганрогский завод «Прибой» нарушившим пункт 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства АО «Таганрогский завод «Прибой» не выдавать.

3. Передать материалы дела специалисту Ростовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении АО «Таганрогский завод «Прибой».

Председатель Комиссии: С.В. Батурин

Члены Комиссии: Г.В. Стрижакова

Е.Н. Варавва

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