

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

13 ноября 2010 года

№ АМЗ-44/2010

г. Калининград

Резолютивная часть решения была оглашена на заседании комиссии Калининградского УФАС России 28 октября 2010 года.

Решение в полном объеме изготовлено 13 ноября 2010 года.

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

Председателя Комиссии:	Бобровой О.А.	заместителя руководителя Калининградского УФАС России,
Членов Комиссии:	Егоровой Н.С.	главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,
	Хамдамова Д.Н.	главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,
	Фионовой Е.В.	ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,

рассмотрев дело № АМЗ-44/2010 по признакам нарушения УМП «Светловская теплосеть» (ИНН/КПП 3913001144/391301001, адрес: 238340, Калининградская область, г. Светлый, ул. Советская, 49) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции",

УСТАНОВИЛА:

1. В Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области поступило обращение ОАО «Калининградская генерирующая компания» (далее — Заявитель, Общество) с жалобой на действия УМП «Светловская теплосеть» в части неправомерного уклонения от заключения договора об оказании услуг по передаче тепловой энергии. Приказом Калининградского УФАС России от 20.05.2010 г. № 114 в отношении УМП «Светловская теплосеть» (далее — Ответчик, Предприятие) было возбуждено дело № АМЗ-44/2010 по признакам нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Определением от 22.07.2010 года к рассмотрению дела № АМЗ-44/2010 о нарушении антимонопольного законодательства в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, были привлечены администрация МО «Светловский городской округ», Служба по государственному регулированию цен и тарифов по Калининградской области (далее – Служба), а также Министерство развития инфраструктуры Правительства Калининградской области.

2. Существо дела в изложении ОАО «Калининградская генерирующая компания».

2.1 15 марта 2010 г. ОАО «Калининградская генерирующая компания» в адрес УМП «Светловская теплосеть» был направлен проект договора об оказании услуг по передаче тепловой энергии (мощности) для рассмотрения и заключения такого договора в интересах потенциальных абонентов Общества.

Письмом № 343/05 от 31.03.2010 г. предприятием проект данного договора был возвращен ввиду наличия принципиальных возражений по предложенной схеме взаимодействия сторон. Заявителю было разъяснено о нецелесообразности дальнейшего рассмотрения данного вопроса.

Таким образом, налицо факт уклонения УМП «Светловская теплосеть» от заключения договора об оказании услуг по передаче тепловой энергии.

В соответствии с п. 1 ст. 4 Федерального закона № 147-ФЗ от 17.08.1995 г. «О естественных

монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) услуги по передаче тепловой энергии включены в сферу деятельности субъектов естественных монополий. Согласно п. 1 ст. 8 данного закона субъекты естественных монополий не вправе отказываться от заключения договора с отдельными потребителями на производство (реализацию) товаров, в отношении которых применяется регулирование, при наличии у субъекта естественной монополии возможности произвести (реализовать) такие товары.

Исходя из вышеизложенного, договор об оказании услуг по передаче тепловой энергии является публичным.

Согласно п. 1 ст. 426 ГК РФ публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающей ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится.

В соответствии с п. 3 ст. 426 ГК РФ отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить соответствующие работы не допускается.

Следовательно, УМП «Светловская теплосеть» в силу прямого указания закона имеет возможность и обязано заключить с Обществом договор об оказании услуг по передаче тепловой энергии (мощности).

2.2 Согласно Решению Правления Энергетической комиссии Калининградской области № 10-1/00 от 24.02.2000 г. «О перечне субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль предприятий и организаций Калининградской области» УМП «Светловская теплосеть» включено в данный перечень в разделе «Услуги по передаче электрической и тепловой энергии».

Кроме того, УМП «Светловская теплосеть» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю, превышающую 35 %, и занимает долю на рынке по производству, передаче и распределению тепловой энергии в географических границах г. Светлый Калининградской области, превышающую 50 %, что означает наличие доминирующего положения УМП «Светловская теплосеть» на данном рынке.

В соответствии с приказом Службы по государственному регулированию цен и тарифов по Калининградской области № 54-01т/09 от 26.11.2009 г. «Об утверждении тарифов на тепловую энергию для энергоснабжающих организаций Калининградской области», установлен и выделен на 2010 год тариф для потребителей, обслуживаемых Предприятием, на услуги по передаче тепловой энергии с учетом нормативных технологических потерь тепловой энергии в тепловых сетях, который составляет 637,20 руб./Гкал.

2.3 В адрес ОАО «Калининградская генерирующая компания» поступают заявления от конечных потребителей г. Светлый Калининградской области о поставке им тепловой энергии от источников Общества (ГРЭС-2).

В связи с этим, у Общества, в силу § 6 ГК РФ, возникает обязанность поставлять данным потребителям тепловую энергию и потребность в услугах по передаче тепловой энергии по муниципальным тепловым сетям г. Светлый Калининградской области, предоставить которые имеет возможность исключительно УМП «Светловская теплосеть». Согласно п. 1 ст. 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК РФ, законом или добровольно принятым обязательством.

Учитывая вышеизложенное, уклонение УМП «Светловская теплосеть» от заключения с Обществом договора об оказании услуг по передаче тепловой энергии (мощности) ведет к ущемлению интересов ОАО «Калининградская генерирующая компания», а также прав конечных потребителей г. Светлый Калининградской области, обратившихся к ОАО «Калининградская генерирующая компания» за заключением договоров теплоснабжения. Указанные действия УМП «Светловская теплосеть» являются нарушением п. 5 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

3. Существо дела в изложении УМП «Светловская теплосеть».

3.1 УМП «Светловская теплосеть» в пределах территории г. Светлого, охваченной присоединенной сетью, осуществляет деятельность по теплоснабжению физических и юридических лиц (конечных потребителей). Приказом ФСТ России от 01.11.2008 г. № 380-э предприятие включено в реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе.

В соответствии с действующим договором снабжения тепловой энергией от 01.09.2008 г. № 17, заключенным между Предприятием и ОАО «Калининградская генерирующая компания» (энергоснабжающая организация), последнее обязуется подавать тепловые ресурсы до границы балансовой принадлежности тепловых сетей. В рамках указанного договора урегулированы отношения по подаче и приему тепловой энергии для всех потребителей, охваченных на

территории г. Светлого присоединенной сетью теплопроводов.

УМП «Светловская теплосеть» на основании заключенных с конечными потребителями договоров осуществляет оказание услуг по теплоснабжению, используя тепловой ресурс, полученный в рамках договора от 01.09.2008 г. № 17. Заявлений от потребителей, обслуживаемых Предприятием, о намерении расторгнуть договорные отношения не поступало.

16 марта 2010 г. УМП «Светловская теплосеть» был получен для рассмотрения и подписания документ, а именно: проект договора ОАО «Калининградская генерирующая компания» об оказании услуг по передаче тепловой энергии (мощности).

По итогам ознакомления службами Предприятия с содержанием указанного документа он был возвращен в адрес разработчика по причине нецелесообразности подписания такого документа ввиду несоответствия его содержания понятию оферты.

Согласно п. 1 ст. 435 ГК РФ офертой признается адресованное конкретному лицу предложение, содержащее существенные условия предполагаемого к заключению договора, которое достаточно определено и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

Несмотря на то, что по форме спорный документ отражает основные требования действующего законодательства: соблюдено требование письменной формы договора, имеется подпись уполномоченного лица и печать организации, очерчена структура договора, в его содержании отсутствует основной признак оферты – существенные условия предполагаемого договорного взаимодействия сторон.

В соответствии с нормативными актами в сфере электроэнергетики, положения которых применены, исходя из анализа рассматриваемого документа, существенными условиями договоров об оказании услуг по передаче энергии (мощности) являются:

- а) величина максимальной мощности энергопринимающих устройств с распределением указанной величины по каждой точке присоединения;
- б) величина заявленной мощности, в пределах которой сетевая организация принимает на себя обязательства обеспечить передачу электрической энергии в указанных в договоре точках присоединения;
- в) ответственность потребителя услуг и сетевой организации за состояние и обслуживание объектов электросетевого хозяйства, которая фиксируется в акте разграничения балансовой принадлежности электросетей и акте эксплуатационной ответственности сторон, являющихся приложениями к договору;
- г) способ учета энергии (мощности), применяемый при определении объемов переданной энергии (мощности).

Кроме того, лицо, которое намерено заключить договор, направляет в сетевую организацию заявление о заключении договора, которое должно содержать следующие сведения, подтверждаемые приложенными к нему документами:

- реквизиты потребителя услуг по передаче энергии или потребителя энергии, в интересах которого заключается договор;
- объемы и предполагаемый режим передачи энергии с разбивкой по месяцам;
- объем присоединенной максимальной мощности и характер нагрузки энергопринимающих устройств (энергетических установок), присоединенных к сети, с ее распределением по каждой точке присоединения и с приложением акта разграничения балансовой принадлежности электросетей и эксплуатационной ответственности сторон;
- срок начала оказания услуг по передаче электрической энергии;

Указанные сведения в спорном документе не содержались и дополнительно в адрес УМП «Светловская теплосеть» не поступали. Следовательно, разработанный Заявителем документ, представленный на рассмотрение и подписание в адрес УМП «Светловская теплосеть» 16.03.2010 г. не является офертой, поскольку не содержит ряд существенных для договоров данного типа условий.

3.2 Помимо вышеизложенного, п. 2 ст. 548 ГК РФ закреплено, что к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть тепловой энергией, применяются правила о договоре энергоснабжения (ст. 539-547 ГК РФ), если иное не установлено законом, иным правовым актом или не вытекает из существа обязательства.

Согласно п. 1, п. 3 ст. 421 ГК РФ хозяйствующие субъекты свободны в заключении договора, условия договора определяются соглашением сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иным нормативным актом. К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре.

Таким образом, существенными условиями договора об оказании услуг по передаче тепловой

энергии (мощности) являются:

- условия о предмете, количестве, качестве энергии, режиме потребления энергии, условия по обеспечению содержания и безопасности эксплуатации сетей, приборов, оборудования (исходя из требований ГК РФ);
- акты разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон; сведения о приборах коммерческого учета потребления тепловой энергии; сведения об абонентах, в том числе технические характеристики объектов теплоснабжения и теплопотребляющего оборудования.

Отсутствие существенных условий в рассматриваемом документе фактически лишило УМП «Светловские теплосети» возможности оценить технические резервы Предприятия и гарантировать надежность теплоснабжения в течение отопительного сезона по уже заключенному договору.

3.3 Передача тепловой энергии является элементом непрерывного процесса теплоснабжения: производство-передача-потребление. В связи с чем, в случае отсутствия непосредственного подключения теплопотребляющих установок конечных потребителей к сетям энергоснабжающей организации, правоотношения должны оформляться либо трехсторонним договором с участием энергоснабжающей организации, либо системой из двух договоров: энергоснабжающая организация – оптовый покупатель тепловой энергии (энергораспределительная организация) и оптовый покупатель тепловой энергии (энергораспределительная организация) -конечный потребитель. При этом в первом случае необходимо предварительное заключение договора энергоснабжения между энергоснабжающей организацией и конечным потребителем. В связи с вышеизложенным, к УМП «Светловская теплосеть» не может быть предъявлено требование со стороны энергоснабжающей организации ОАО «Калининградская генерирующая компания» о заключении договора об оказании услуг по передаче тепловой энергии (мощности) поскольку договорные отношения Общества с предполагаемыми абонентами не урегулированы.

4. Представитель администрации МО «Светловский городской округ» поддержала позицию УМП «Светловская теплосеть» в полном объеме.

5. Представителем Службы по регулированию цен и тарифов по Калининградской области было пояснено следующее.

Право выбирать теплоснабжающую организацию, при условии наличия технической возможности теплоснабжения, принадлежит конечному потребителю, следовательно, должна быть реализована та схема правоотношений между сетевой и теплоснабжающей организациями, которая необходима, прежде всего, абонентам.

При заключении договоров об оказании услуг по снабжению тепловой энергией (мощностью) непосредственно между ОАО «Калининградская генерирующая компания» и конечными потребителями, УМП «Светловская теплосеть» обязана будет заключить с Заявителем договор на передачу тепла, для чего Предприятию будет установлен соответствующий тариф.

Кроме того, договор об оказании услуг по передаче тепловой энергии в данной ситуации не является первичным: заключенные договоры теплоснабжения начинают действовать с момента урегулирования отношений по передаче.

6. В соответствии с пояснениями представителя Министерства развития инфраструктуры Правительства Калининградской области, вопросы технического характера, которые препятствовали бы оказанию Заявителю услуг по передаче тепловой энергии (мощности) со стороны УМП «Светловская теплосеть» отсутствуют. Рассматриваемый договор может быть заключен при условии установления для УМП «Светловская теплосеть» тарифа на услуги по передаче тепловой энергии и предоставлении Заявителем проекта договора, содержащего существенные условия.

7. Комиссия рассмотрела представленные материалы, заслушала доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле и установила следующее.

7.1 УМП «Светловская теплосеть» и ОАО «Калининградская генерирующая компания» взаимодействуют в соответствии с договором снабжения тепловой энергией от 01.09.2008 г. № 17, согласно которому последнее обязуется подавать тепловые ресурсы до границы балансовой принадлежности тепловых сетей.

В то же время, УМП «Светловская теплосеть», на основании заключенных с конечными потребителями договоров, осуществляет оказание услуг по теплоснабжению, используя тепловой ресурс, полученный в рамках договора от 01.09.2008 г. № 17.

Как следует из материалов дела, ОАО «Калининградская генерирующая компания», в связи с поступлением в свой адрес заявлений конечных потребителей г. Светлый о заключении договоров теплоснабжения и отсутствием непосредственного технологического присоединения к сетям таких потребителей, в адрес Ответчика был направлен проект договора об оказании услуг по передаче тепловой энергии (мощности) для рассмотрения и заключения такого договора в интересах

потенциальных абонентов Общества.

Письмом № 343/05 от 31.03.2010 г. УМП «Светловская теплосеть» отказалось от заключения договора ввиду наличия принципиальных возражений по предложенной схеме взаимодействия сторон. На основании статьи 421 ГК РФ Граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК РФ, законом или добровольно принятым обязательством. В данной ситуации к отношениям сторон подлежат применению положения Закона «О естественных монополиях», направленного на достижение интересов потребителей и субъектов естественных монополий.

В силу статьи 4 указанного закона деятельность, связанная с оказанием услуг по передаче тепловой энергии, относится к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно приказу ФСТ России от 01.11.2008 г. № 380-э УМП «Светловская теплосеть» включено в качестве предприятия, осуществляющего деятельность в сфере услуг по передаче тепловой энергии, в реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе. Таким образом, Ответчик относится к организациям, ведущим свою деятельность в состоянии естественной монополии, и как субъект естественной монополии (согласно статье 8 Закона о естественных монополиях) не вправе уклоняться от заключения договоров с отдельными потребителями о производстве (реализации) товаров, в отношении которых осуществляется государственное регулирование, при наличии у субъекта естественной монополии возможности произвести (реализовать) такие товары.

При указанных обстоятельствах договор об оказании услуг по передаче тепловой энергии (мощности) является публичным.

Согласно пункту 3 статьи 426 ГК РФ отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается.

7.2 Помимо вышеизложенного, согласно пункту 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, выражающиеся в экономически или технологически не обоснованном отказе либо уклонении от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту 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. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим. В силу пункта 3.6.5 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного приказом ФАС России от 17.01.2007 N 5, определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов (далее – Реестр), с долей более пятидесяти процентов в случае, когда доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они были включены в Реестр.

В соответствии с пунктом 13 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 доля хозяйствующего субъекта признается, если не доказано иное, равной указанной в Реестре.

УМП «Светловская Теплосеть» включено в Реестр, занимая долю более 50 % на рынке по производству, передаче и распределению тепловой энергии в географических границах г. Светлого

(приказ от 20.03.2006 № 047).

Кроме того, в соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно статье 3 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) субъект естественной монополии - хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Услуги по передаче тепловой энергии являются сферой деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с частью 1 статьи 4 Закона о естественных монополиях.

На основании вышеизложенного положение УМП «Светловская Теплосеть» в географических границах расположения тепловых сетей Предприятия является доминирующим, и уклонение от заключения договора об оказании услуг по передаче тепловой энергии (мощности) в случае наличия возможности оказания таких услуг, может быть квалифицировано как нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

7.3 Однако, представленный ОАО «Калининградская генерирующая компания» проект договора не может рассматриваться в качестве оферты в понимании статьи 435 ГК РФ, поскольку не содержит существенных условий, таких как объемы и предполагаемый режим передачи энергии, объем присоединенной максимальной мощности и характер нагрузки энергопринимающих устройств (энергетических установок), присоединенных к сети, с ее распределением по каждой точке присоединения, срок начала оказания услуг по передаче электрической энергии.

Согласно статье 432 ГК РФ под существенными условиями понимаются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Частью 1 статьи 548 ГК РФ закреплено, что к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть тепловой энергией, применяются правила о договоре энергоснабжения (ст. 539-547 ГК РФ), если иное не установлено законом, иным правовым актом или не вытекает из существа обязательства.

В силу статьи 541 ГК РФ количество и согласованный сторонами режим передачи энергии относятся к существенным условиям договора энергоснабжения.

Поскольку оказание услуг по передаче тепловой энергии является неотъемлемой частью договора теплоснабжения, указанные существенные условия в полной мере относятся к договорам об оказании услуг по передаче тепловой энергии.

Таким образом, УМП «Светловские теплосети» не имело возможности рассмотреть представленный документ по существу и определить наличие либо отсутствие необходимого количества ресурсов для исполнения обязательств, возможных к возникновению из заключения рассматриваемого договора. УМП «Светловские теплосети» также было лишено возможности составить протокол разногласий по представленному проекту.

В соответствии с вышеизложенным, в сложившейся ситуации у антимонопольного органа нет оснований констатировать факт нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции ввиду наличия у УМП «Светловская теплосеть» объективных оснований для отказа от подписания представленного проекта договора об оказании услуг по передаче тепловой энергии (мощности) и непредставления протокола разногласий.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 2 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела в отношении УМП «Светловские теплосети» в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Председатель Комиссии

\_\_\_\_\_

О.А. Боброва

Члены Комиссии

\_\_\_\_\_

Н.С. Егорова

\_\_\_\_\_

Д.Н. Хамдамов

\_\_\_\_\_

Е.В. Фионова

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

