

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-6/1-22-2010 о нарушении антимонопольного законодательства

г. Тверь

Резолютивная часть решения оглашена 29 ноября 2010 г.

В полном объеме решение изготовлено 13 декабря 2010 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее Тверское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

Демина И.С. – руководитель управления.

Члены Комиссии:

- Посохова Л.В. – заместитель руководителя управления;

- Иванов С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля;

- Пестова А.С. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля,

- Суханова Н.А. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля,

рассмотрев дело № 03-6/1-22-2010 по признакам нарушения ООО «Вышне-Волоцкая ТЭЦ» (адрес: г. Вышний Волочек, ул. Красная, 1) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

установила:

настоящее дело возбуждено Тверским УФАС России на основании публикации в газете «Тверские ведомости» от 2-8 июля 2010 № 26 в отношении ООО «Вышне-Волоцкая ТЭЦ» (далее ООО «ТЭЦ») в связи с прекращением поставки тепловой энергии ООО «Вышневолоцкий хлопчатобумажный комбинат» (далее ООО «ХБК»), а также непринятием мер по обеспечению ООО «ХБК», как добросовестного плательщика, тепловой энергией в паре.

ООО «ТЭЦ» полагает, что его действия по прекращению подачи тепловой энергии ООО «ХБК» не противоречат антимонопольному законодательству, поскольку обусловлены действиями ООО «Тверьрегионгаз», которое производило ограничения среднесуточной нормы поставки газа в связи с неисполнением ООО «ТЭЦ» договорных обязательств по оплате, вызванных в свою очередь неисполнением обязательств потребителя тепловой энергии - ООО «Вышневолоцкие тепловые сети».

ООО «ХБК» признает действия ООО «ТЭЦ» по прекращению поставки тепловой энергии в паре неправомерными и нарушающими действующее законодательство.

Комиссия Тверского УФАС России, рассмотрев имеющиеся в деле материалы и пояснения представителей сторон, пришла к следующим выводам.

Согласно пунктам 3.5, 3.6.4 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 №5 и в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, зарегистрированного в Минюсте России 02.08.2010 № 18026 (далее Порядок), проведен анализ состояния

конкурентной среды на рынке поставок тепловой энергии в паре потребителям г. Вышний Волочек, по результатам которого установлено, что ООО «ТЭЦ» занимает на вышеуказанном рынке доминирующее положение в границах г. Вышний Волочек в пределах расположения коммуникаций ООО «ТЭЦ» с долей 100% (материалы проведенного анализа приобщены к материалам дела № 03-6/1-22-2010). Для ООО «ХБК» ООО «ТЭЦ» является единственным поставщиком тепловой энергии в паре, используемом в производстве хлопчатобумажных изделий для их отбеливания и крашения. Данный вывод Комиссии представителем ООО «ТЭЦ» в ходе рассмотрения дела не оспаривался.

Кроме того, в ходе определения продуктовых границ рынка поставок тепловой энергии в паре проведено изучение наличия взаимозаменяемых товаров (наличие фактической возможности замены товаров приобретателем или готовности приобретателя заменить товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях), учитывая их функциональное назначение, применение, качественные и технические характеристики, цену и другие параметры). Потребности ООО «ХБК» в тепловой энергии в паре при использовании электропарогенераторной установки «Гейзер -600», приобретенного после прекращения поставки пара, на полную проектную мощность удовлетворяются лишь на 30%, и использование парогенератора, работающего на электроэнергии, приводит к существенному (более 10%) удорожанию выпускаемой продукции и снижению ее конкурентоспособности, что свидетельствует о том, что выработка пара с использованием парогенератора не может рассматриваться как взаимозаменяемый товар и альтернативный источник поставки тепловой энергии в паре.

Деятельность по выработке, транспортировке и реализации тепловой и электрической энергии ООО «ТЭЦ» осуществляет с использованием имущества, полученного по договорам аренды имущества от 03.12.2009 № 1 и № 2 с ОАО «Территориальная генерирующая компания №2».

Между ООО «ХБК» и ООО «ТЭЦ» действует договор энергоснабжения (на поставку тепловой энергии в паре) № 7 от 01.01.2010 (сроком действия до 31.12.2010 г., далее Договор), в соответствии с пунктом 1.1. которого ООО «ТЭЦ» приняло на себя обязательства поставлять тепловую энергию в паре, а ООО «ХБК» - оплачивать принятую энергию в объеме, сроки и на условиях, предусмотренных договором. Статьей 546 Гражданского Кодекса Российской Федерации установлено, что перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии допускается 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 тепловой 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.

Возможность перерыва в подаче, прекращения или ограничения подачи энергии без согласования с абонентом и без соответствующего его предупреждения допускаются в случае необходимости принять неотложных мер по предотвращению или ликвидации аварии при условии немедленного уведомления абонента.

Пунктом 8.17 Договора предусмотрены случаи, когда энергоснабжающая

организация имеет право, предварительно предупредив Абонента, прекратить частично или полностью подачу ему тепловой энергии. К ним относятся:

а) самовольное подключение к теплосети субабонентов, новых цехов и установок или отдельных частей теплопотребляющих механизмов, а также самовольное подключение к теплосети субабонентов других организаций;

б) ввод в эксплуатацию систем теплопотребления без участия представителей энергоснабжающей организации и инспектора Госэнергонадзора;

в) расточительство тепловой энергии, хищение ее, допущение утечки;

г) неудовлетворительное состояние систем теплопотребления, угрожающее аварией или создающее угрозу для жизни обслуживающего персонала.

Кроме того, Договором предусмотрено применение мер по ограничению и прекращению отпуска тепловой энергии, установленные действующим законодательством при неоплате Абонентом поставленной тепловой энергии.

Пункт 8.15 содержит условия об уведомлении о задолженности и о сроках введения ограничений (отключений), которые энергоснабжающая организация направляет в адрес Абонента.

Приказом РЭК Тверской области от 29.12.2009 № 339-нп утвержден тариф на тепловую энергию в паре от 2,5 до 7,0 кг/кв. см бюджетным и иным потребителям в размере 533,13 руб./Гкал, острый и редуцированный пар – 620,17 руб./Гкал.

В связи с тем, что ООО «ТЭЦ» не погашало образовавшуюся задолженность (по состоянию на 01.05.2010 задолженность составила 31,0 млн. руб.), в период с 13 по 31 мая 2010 г. ООО «Тверьрегионгаз» произвело ограничение отпуска газа ООО «ТЭЦ» до 15 тыс. куб.м в сутки (при договорном суточном объеме 47 тыс.куб.м), о чем ООО «ТЭЦ» поставлено в известность письмом ООО «Тверьрегионгаз» от 18.05.2010 № 04-1561. На 01.06.2010 г. задолженность ООО «ТЭЦ» ООО «Тверьрегионгаз» составила 26,9 млн. руб. и ОАО «Тверьоблгаз» - 3,9 млн. руб. (письмо от 17.08.2010г.).

11.06.2010 г. ООО «ТЭЦ» произвело остановку газопотребляющего оборудования, о чем проинформировало ООО «Тверьрегионгаз» письмом от 15.06.2010 № 001-303 и предупредило ООО «ХБК» о прекращении исполнения договорных обязательств по поставке тепловой энергии в паре на неопределенное время - до решения вопроса о погашении задолженности ООО «Вышневолоцкие тепловые сети» и погашения задолженности перед газоснабжающими организациями (письмо от 10.06.2010 г. № 001-297). В качестве выхода из сложившейся ситуации ООО «ТЭЦ» предлагало ООО «ХБК» отпускать тепловую энергию в паре по нерегулируемым ценам (письмо от 10.06.2010 № 001-297).

ООО «ХБК» письмами от 13.05. 2010 г. № 412 и 11.06.2010 № 513 выразил свое несогласие с действиями ООО «ТЭЦ» по прекращению поставки тепловой энергии в паре, сославшись на условия договора от 01.01.2010 № 7, не содержащие оснований по прекращению подачи Абоненту тепловой энергии в виде пара по причине задолженности энергоснабжающей организации перед газоснабжающими организациями.

В соответствии со статьей 401 Гражданского Кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Правовые основания, позволяющие ООО «ТЭЦ» ограничить или прекратить поставку тепловой энергии ООО «ХБК», отсутствуют. ООО «ХБК» не нарушало условий пункта 8.17 Договора и на момент прекращения поставки тепловой энергии в паре не имело задолженности за тепловую энергию, что подтверждается данными Сводной ведомости дебиторской задолженности по покупателям за 2010 г. по ООО «Вышне-Волоцкая ТЭЦ».

Как следует из материалов дела, причиной образовавшейся задолженности ООО «ТЭЦ» перед ООО «Тверьрегионгаз» является задолженность по оплате другого потребителя ООО «Вышневолоцкие тепловые сети» с которым ООО «ТЭЦ» заключен договор энергоснабжения (на поставку тепловой энергии в горячей воде) от 01.01.2010 № 1 (далее Договор энергоснабжения №1). ООО «Вышневолоцкие тепловые сети» признают наличие задолженности с начала 2010 г. по состоянию на 01.05.2010 г. в размере 39,7 млн. руб., по состоянию на 01.07.2010 – 37,1 млн. руб. (письмо от 07.09.2010 № 1132).

Ограничение поставки газа со стороны ООО «Тверьрегионгаз» вследствие наличия задолженности ООО «ТЭЦ», образовавшейся в результате нарушения договорных условий ООО «Вышневолоцкие тепловые сети» не является обстоятельством, при котором допускается ограничение и прекращение поставки тепловой энергии, приведшей к прекращению поставки тепловой энергии в паре добросовестному плательщику – ООО «ХБК». ООО «ТЭЦ», являясь коммерческой организацией, обязано было предпринять исчерпывающие меры по недопущению возникновения ситуации, приведшей к прекращению поставки тепловой энергии в паре ООО «ХБК».

Несмотря на то, что пунктом 8.14 Договора энергоснабжения №1 предусмотрено применение мер по ограничению и прекращению отпуска тепловой энергии, установленные действующим законодательством, меры предпринятые ООО «ТЭЦ» в период, предшествующий введению ограничения поставки газа ООО «Тверьрегионгаз» заключались в направлении писем в адрес:

- Межрайонной прокуратуры Вышневолоцкого района от 16.03.2010 № 001-120 и от 31.03.2010 № 001-148 о принятии мер прокурорского воздействия и недопущения дальнейшего развития кризисной ситуации по теплоснабжению г. Вышний Волочек;
- Губернатора Тверской области, Главного федерального инспектора в Тверской области, прокуратуры Тверской области, мера г. Вышний Волочек (от 31.03.2010 б/н) о принятии мер по недопущению дальнейшего развития кризисной ситуации по теплоснабжению г. Вышний Волочек;
- Полномочного представителя Президента РФ в Центральном Федеральном округе от 22.04.2010 № 001-205 об оказании содействия в сложившейся ситуации;
- Главного управления МЧС России по Тверской области от 22.04.2010 № 001-206 о сжигании запасов резервного топлива.

Меры по взысканию задолженности с ООО «Вышневолоцкие тепловые сети» ООО

«ТЭЦ» предприняло только в мая текущего года, направив исковое заявление в Арбитражный суд Тверской области (исковое заявление принято к рассмотрению судом 01.06.2010).

В связи с прекращением поставки тепловой энергии в паре в период с 11.06.2010 по 15.09.2010 ООО «ХБК» не выполнило обязательства по договору от 24.05.2010 г. № 66 с ООО «Лекс Групп» (сумма возврата авансового платежа составила 379,5 тыс. руб), а также по договору от 18.05.2010 № 62 с ООО «Торговый Дом «Холти» (сумма возврата авансового платежа - 49 тыс. руб.), Кроме того, в связи с выплатой заработной платы рабочим в период простоя финансовые потери сложились в сумме 1 257 тыс. руб; затраты на установку промышленного парогенератора - 1 044 тыс. руб.; потери по фактическим результатам при использовании тепловой энергии, выработанной парогенератором - 2 987, 7 тыс. руб. (расчет ущерба представлен письмом ООО «ХБК» от 18.11.2010 № 1193).

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-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 такие действия как экономически или технологически не обоснованное сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено 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.

Наличие спроса на услугу теплоснабжения, размещение заказов на услугу теплоснабжения с учетом возможности рентабельного производства подтверждено действующими договорами поставки тепловой энергии в паре потребителям и утвержденными тарифами на тепловую энергию на 2010 г. Таким образом, при наличии спроса, возможности рентабельного производства и размещения заказов на услугу теплоснабжения, ООО «ТЭЦ» допустило экономически и технологически необоснованное прекращение производства услуг теплоснабжения, чем ущемило экономические интересы ООО «Вышневолоцкий хлопчатобумажный комбинат», что свидетельствует о нарушении части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Нарушение антимонопольного законодательства совершено на рынке поставок тепловой энергии в паре потребителям г. Ржева (продуктовые границы: поставка тепловой энергии в паре; географические границы: в границах г. Ржева в пределах расположения коммуникаций ООО «Вышне-Волоцкая ТЭЦ»).

Комиссией Тверского УФАС России принято во внимание, что с 16.09.2010 г. ООО «Вышне-Волоцкая ТЭЦ» возобновило поставку тепловой энергии в паре. Указанное обстоятельство расценивается Комиссией Тверского УФАС России как устранение нарушения антимонопольного законодательства в добровольном порядке.

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 Тверского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия ООО «Вышне-Волоцкая ТЭЦ», выразившиеся в экономически и технологически необоснованном прекращении поставки тепловой энергии в паре в период с 11.06.2010 по 15.09.2010.

2. Прекратить рассмотрение дела в отношении ООО «Вышне-Волоцкая ТЭЦ» о нарушении части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение.

3. Должностным лицам Тверского УФАС России рассмотреть вопрос о возбуждении в отношении ООО «Вышне-Волоцкая ТЭЦ» административного производства по статье 14.31. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии И.С.Демина
Л.В.Посохова
С.Е.Иванов
А.С.Пестова
Н.А. Суханова

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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