

Решение по делу № 03-03/99-11

28 сентября 2011 года

г. Ярославль

(решение изготовлено в полном объеме 07.10.2011)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Балабаев С.А.,
члены Комиссии – начальник отдела антимонопольного контроля Гаев М.В.,
заместитель начальника отдела антимонопольного контроля Антонова М.В.,

рассмотрев дело № 03-03/99-11 по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Ярославская генерирующая компания» (далее – ОАО «Ярославская генерирующая компания»), местонахождение: 150040, г. Ярославль, ул.Победы, д.28-а, части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

у с т а н о в и л а:

Дело № 03-03/99-11 возбуждено по заявлению <...> (вх. № 4954 от 27.05.2011) о нарушении ОАО «Ярославская генерирующая компания» антимонопольного законодательства, выразившемся, по мнению заявителя, в неправомерном прекращении подачи коммунального ресурса (горячей воды) в жилой дом по адресу: Ярославская область, г. Мышкин, ул. Успенская, д.20.

На рассмотрение дела представитель ответчика не явился, в письменных пояснениях (исх.1224 от 13.07.2011) ответчик заявил об отсутствии в его действиях нарушения антимонопольного законодательства.

Принимая решение о признании ОАО «Ярославская генерирующая компания» нарушившим антимонопольное законодательство, Ярославское УФАС России исходит из следующего.

Администрация Мышкинского муниципального района приняла постановление № 437 от 18.06.2010 «О проведении конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества». Победителем конкурса было признано ОАО «Ярославская генерирующая компания» (протокол №1 от 12.08.2010).

19.08.2010 МУП Мышкинского муниципального района «Энергетик» заключил договор аренды №2, по которому принадлежащие ему на праве хозяйственного ведения объекты теплоснабжения (сети теплоснабжения, котельные и оборудование) предоставлены в аренду ОАО «Ярославская генерирующая компания».

Администрация Мышкинского муниципального района приняло постановление № 854 от 12.08.2010 «О проведении конкурса на право заключения договора аренды

муниципального имущества». Победителем конкурса вновь стало ОАО «Ярославская генерирующая компания» (протокол №1 от 13.12.2010).

16.12.2010 МУП Мышкинского муниципального района «Энергетик» заключил договор аренды №3, по которому принадлежащие ему на праве хозяйственного ведения объекты теплоснабжения (сети теплоснабжения, котельная и оборудование) предоставлены в аренду ОАО «Ярославская генерирующая компания».

ОАО «Ярославская генерирующая компания», используя арендованные объекты теплоснабжения, осуществляет поставку тепловой энергии и теплоносителя через присоединенную сеть на отопление и горячее водоснабжение в жилой фонд г. Мышкина по договорам с управляющими компаниями, ТСЖ, непосредственно гражданам.

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

Статьей 3 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) определено, что субъект естественной монополии – хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

В силу требований статьи 4 Закона о естественных монополиях услуги по передаче тепловой энергии являются сферой деятельности субъекта естественной монополии. Таким образом, ОАО «Ярославская генерирующая компания» является субъектом естественной монополии.

Исходя из вышеизложенного ОАО «Ярославская генерирующая компания» занимает доминирующее положение на рынке производства и передачи тепловой энергии в географических границах г. Мышкина и Мышкинского муниципального района, в пределах территории, охваченной присоединенной сетью.

ОАО «Ярославская генерирующая компания» осуществляет поставку тепловой энергии в жилой фонд г. Мышкина и Мышкинского муниципального района по договорам с управляющими компаниями, ТСЖ, непосредственно гражданам.

Обеспечение жилого фонда г. Мышкин тепловой энергией осуществляется на основании Договора на отпуск и потребление тепловой энергии № 2 от 01.09.2010, заключенного между ОАО «Ярославская генерирующая компания» (далее - ОАО «ЯГК») и ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» (далее – ООО «ЖКХ», абонент).

Предмет договора является подача тепловой энергии и теплоносителя через присоединенную сеть на отопление и горячее водоснабжение объектов, закрепленных в приложении к договору.

Согласно пункта 1.1 договора энергоснабжающая организация (ОАО «Ярославская генерирующая компания») обязана подавать тепловую энергию и теплоноситель через присоединенную сеть на отопление и горячее водоснабжение для объектов абонента, а Абонент (ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство») принимать и своевременно оплачивать тепловую энергию и теплоноситель.

В соответствии с пунктами 2.1, 2.2 договора энергоснабжающая организация обеспечивает круглосуточный бесперебойный отпуск тепловой энергии, при этом установлен режим подачи горячей воды «в течение календарного года». Допускается перерыв в подачи горячей воды – для проведения аварийных ремонтов, на срок согласованный с органами местного самоуправления.

Согласно пункту 2.6 договора энергоснабжающая организация имеет право полностью или частично прекратить отпуск тепловой энергии через 10 дней после письменного предупреждения, в том числе, в случае просрочки оплаты более трех месяцев.

В соответствии с пунктом 2 статьи 546 Гражданского кодекса 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.

ОАО «Ярославская генерирующая компания» поставляет вырабатываемую тепловую энергию в адрес управляющих компаний и граждан по соответствующим договорам. В целях обеспечения производства ресурса ОАО «Ярославская генерирующая компания» приобретает газообразное топливо у ООО «Газпром Межрегионгаз Ярославль». В связи с наличием задолженности ОАО «Ярославская генерирующая компания» перед ООО «Газпром Межрегионгаз Ярославль» по оплате газа поставщик газа предупредил о прекращении подачи топлива на котельные ОАО «Ярославская генерирующая компания» (письмо исх. № 04-1113 от 28.06.2011).

ОАО «Ярославская генерирующая компания» (письмом исх. № 126 от 29.06.2011) уведомило ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» о введении с 29.06.2011 в отношении ОАО «Ярославская генерирующая компания» ограничения газопотребления до уровня минимального топливного режима связи с имеющейся задолженностью по оплате перед газоснабжающей организацией.

В результате введения ограничения газопотребления ОАО «Ярославская генерирующая компания» прекратило теплоснабжение ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» (в числе потребителей ООО «ЖКХ» находится д.20 по ул.Успенской, где проживает гр. <...>).

Конечными потребителями коммунальных ресурсов, поставляемых ОАО «Ярославская генерирующая компания», выступают граждане, проживающие в многоквартирных домах (в рассматриваемом случае д. 20 по ул.Успенской в г.Мышкине).

Введение ограничения поставки газа повлекло прекращение работы котельных и соответственно прекращение подачи тепловой энергии в адрес граждан.

Отношения в сфере теплоснабжения граждан (в том числе объединенных в ТСЖ и избравших способ управления с помощью управляющей организации) регулируются Гражданским кодексом, Жилищным кодексом Российской Федерации, Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам» (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 9 Правил должна быть обеспечена бесперебойная подача в жилое помещение коммунальных ресурсов надлежащего качества в объемах, необходимых потребителю.

Порядок прекращения поставки коммунальных ресурсов гражданам урегулирован разделом 10 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам.

В соответствии с пунктом 80 Правил исполнитель вправе приостановить или ограничить предоставление коммунальных услуг через 1 месяц после письменного предупреждения (уведомления) потребителя в случае неполной оплаты потребителем коммунальных услуг.

При этом под неполной оплатой коммунальных услуг понимается наличие у потребителя задолженности по оплате одной или нескольких коммунальных услуг, превышающей 3 ежемесячных размера платы, определенных исходя из соответствующих нормативов потребления коммунальных услуг и тарифов, действующих на день ограничения предоставления коммунальных услуг, при условии отсутствия соглашения о погашении задолженности, заключенного потребителем с исполнителем, и (или) при невыполнении условий такого соглашения.

ОАО «Ярославская генерирующая компания» не направляла ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» предварительных уведомлений о введении ограничения потребления тепловой энергии в связи с имеющейся задолженностью по оплате услуг.

Прекращение подачи тепловой энергии было связано с прекращением газоснабжения котельных из-за имеющегося долга ОАО «Ярославская генерирующая компания» перед ООО «Газпром Межрегионгаз Ярославль».

Поставка тепловой энергии является основным обязательством ОАО «Ярославская генерирующая компания» по заключенному договору с ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство». Для того, чтобы обеспечить стабильную поставку ресурса организация должна произвести ряд необходимых для этого мероприятий, а именно: обеспечить работоспособность оборудования, закупить газ и холодную воду у соответствующих поставщиков и т.д. Исполнение обязательств по договору поставки газа также полностью является обязанностью ОАО «Ярославская генерирующая компания» вне зависимости от наличия задолженности у потребителей тепловой энергии. В данном случае ОАО «Ярославская генерирующая компания» бездействовало, не урегулировало отношения с ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль», не исполняло свои обязательства по оплате газообразного топлива, хотя могло и должно было это делать. При этом, договором между ООО «Газпром межрегионгаз Ярославль» и ОАО «Ярославская генерирующая компания» установлено, что в случае

неоднократного нарушения сроков оплаты Поставщик имеет право ограничить подачу газа (п. 3.8.). Аналогичные права предоставлены газоснабжающей организации Постановлением Правительства РФ от 05.01.1998 N 1 "О Порядке прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям - потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов".

Таким образом, при должном уровне предупредительности и плановости хозяйственной деятельности, с учетом условий договора и приведенных законодательных положений ОАО «Ярославская генерирующая компания» могло и должно было предполагать, что наличие длительной (более 2-х периодов) неурегулированной задолженности за энергетические ресурсы приведет к введению ограничения предоставления данных ресурсов.

Кроме того, ОАО «Ярославская генерирующая компания» является хозяйственным обществом – коммерческой организацией. Основной его целью является извлечение прибыли (статья 50 Гражданского Кодекса РФ). Извлечение прибыли в процессе предпринимательской деятельности связано с коммерческими рисками (в соответствии со статьей 2 Гражданского Кодекса РФ предпринимательской является самостоятельная, **осуществляемая на свой риск деятельность**). К таким рискам относится, в том числе, необходимость надлежащего исполнения принятых обязательств, недопустимость отказа от них по основаниям, не предусмотренным в законе.

В этих условиях следует признать, что прекращение поставки тепловой энергии произошло по вине ОАО «Ярославская генерирующая компания», следовательно, оно должно рассматриваться как введение ограничения потребления соответствующего ресурса.

Таким образом, со стороны ОАО «Ярославская генерирующая компания» был нарушен порядок введения ограничения поставки тепловой энергии в адрес потребителей.

Из письменных пояснений ОАО «Ярославская генерирующая компания» (письмо исх. № 1224 от 13.07.2011) следует, что направляя ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» уведомление (исх.№126 от 29.06.2011) оно руководствовалось нормами Постановления правительства № 1 от 05.01.1998 «О Порядке прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям - потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов», предусматривающее более короткие сроки (1 день), чем сроки, предусмотренные вышеуказанными Правилами. Однако, в данном уведомлении ничего не говорится о прекращении теплоснабжения, а лишь констатируется факт ограничения поставки газа с 29.06.2011 с 14-00 в адрес ОАО «Ярославская генерирующая компания».

Таким образом, действия ОАО «Ярославская генерирующая компания», выразившиеся в ненадлежащем уведомлении ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» о прекращении теплоснабжения, является злоупотреблением доминирующим положением и образует состав правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь подпунктом «з» пункта 2 части 1 статьи 23, частью 1 статьи 39,

частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

р е ш и л а:

1. Признать ОАО «Ярославская генерирующая компания» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать ОАО «Ярославская генерирующая компания» предписание о восстановлении положения, существовавшего до нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

Балабаев С.А.

Члены Комиссии

Гаев М.В.

Антонова М.В.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 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.

П Р Е Д П И С А Н И Е

по делу № 03-03/99-11

28 сентября 2011 года

г. Ярославль

(решение изготовлено в полном объеме 07.10.2011)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Балабаев С.А.,
члены Комиссии – начальник отдела антимонопольного контроля Гаев М.В.,
заместитель начальника отдела антимонопольного контроля Антонова М.В.,

рассмотрев дело № 03-03/99-11 по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Ярославская генерирующая компания» (далее – ОАО «Ярославская генерирующая компания»), местонахождение: 150040, г. Ярославль, ул.Победы, д.28-а, части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

предписывает:

1. ОАО «Ярославская генерирующая компания» восстановить положение, существовавшее до нарушения антимонопольного законодательства, а именно: возобновить теплоснабжение жилого дома по адресу: Ярославская область, г. Мышкин, ул. Успенская, д.20.

Предписание исполнить в срок до 10 ноября 2011 года.

О выполнении предписания сообщить в антимонопольный орган до 15 ноября 2011 года.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Председатель Комиссии

Балабаев С.А.

Члены Комиссии

Гаев М.В.

Антонова М.В.