

## РЕШЕНИЕ

по делу № 22/А-10-2013

г. Кемерово

Резолютивная часть решения оглашена «16» апреля 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено «24» апреля 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: Клостер Елены Александровны – заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии: Залендинова Руслана Рашидовича – главного специалиста-эксперта отдела ТЭК;

Фризен Светланы Николаевны – главного специалиста-эксперта отдела ТЭК;

Патрикеева Кирила Анатольевича – главного специалиста – эксперта отдела контроля органов власти, судебной и правовой работы;

Сивакова Дмитрия Васильевича – специалиста-эксперта отдела ТЭК,

в присутствии:

- <.....>- заявителя;

- <.....> – представителя ООО «Кристалл 1» по доверенности;

- <.....>- представителя ООО «Кристалл 1» по доверенности,

рассмотрев дело № 22/А-10-2013, возбужденное по признакам нарушения ООО «Кристалл 1» (<.....>) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### **установила:**

Кемеровским УФАС России по результатам рассмотрения заявления на предмет соблюдения ООО «Кристалл 1» требований законодательства о теплоснабжении, приказом от 27.02.2013 г. № 67 возбуждено дело № 22/А-10-2013 по признакам нарушения ООО «Кристалл 1» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 28.02.2013 г. (исх. № 03/1564) рассмотрение дела № 22/А-10-2013 было назначено на 13.03.2013 г.

Определением от 06.03.2013 г., к рассмотрению дела № 22/А-10-2013 в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах была привлечена Региональная энергетическая комиссия Кемеровской области (650000, г. Кемерово ул. Н.Островского, д.32) (далее – РЭК Кемеровской области).

РЭК Кемеровской области было направлено ходатайство № Д-3-15/323-0-1 от 13.03.2013 г. о рассмотрении дела № 22/А-10-2013 в их отсутствии.

13.03.2013 г. при рассмотрении дела № 22/А-10-2013 Комиссия пришла к выводу, что в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств необходимо отложить рассмотрение дела № 22/А-10-2013.

Определением от 13.03.2013 г. рассмотрение дела № 22/А-10-2013 было отложено на 16.04.2013 г.

Изучив материалы дела, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее:

Комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации г.Анжеро-Судженска (далее – КУМИ администрации г.Анжеро-Судженска) были переданы ООО УК «ЖКХ Рудничный» системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства для реконструкции и осуществления передачи и распределения тепловой энергии по концессионному соглашению о реконструкции систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства от 02.03.2009 г.

Постановлением РЭК Кемеровской области № 241 от 11.11.2011 г. были установлены тарифы на тепловую энергию и теплоноситель, реализуемые ООО УК «ЖКХ Рудничный» (г.Анжеро-Судженск, п.Рудничный) на потребительском рынке.

Согласно договору об уступке прав по Концессионному соглашению о реконструкции систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, заключенному 20.12.2011 г. между ООО «Кристалл 1», КУМИ администрации г.Анжеро-Судженска и ООО УК «ЖКХ Рудничный» с согласия КУМИ администрации г.Анжеро-Судженска уступило, а ООО «Кристалл 1» приняло в полном объеме права и обязанности по Концессионному соглашению о реконструкции систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства от 02.03.2009 г. между КУМИ администрации г.Анжеро-Судженска и ООО УК «ЖКХ Рудничный».

В пункте 4.1 вышеуказанного договора указано, что данное соглашение вступает в силу с 01.01.2012 г. и действует по 02.03.2014 г.

К вышеуказанному договору приложен акт приема-передачи объектов Концессионного соглашения от 20.12.2011 г.

27.12.2011 г. ООО «Кристалл 1» было направлено заявление в РЭК Кемеровской области о включении в Реестр энергоснабжающих организаций и сопроводительное письмо о направлении расчетно-обосновывающих материалов для рассмотрения и утверждения тарифа на тепловую энергию на 2012 год, т.к. все права и обязанности ООО УК «ЖКХ Рудничный» по Концессионному соглашению от 02.03.2009 г. были переданы ООО «Кристалл 1» согласно договору

об уступки прав по Концессионному соглашению, а также предоставило в Анжеро-Судженский отдел Управления Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии России по Кемеровской области (далее – Анжеро-Судженский отдел УФРС России по Кемеровской области) документы для государственной регистрации договора об уступке прав по Концессионному соглашению о реконструкции систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства от 20.12.2011 г. Однако уведомлениями Анжеро-Судженского отдела УФРС России по Кемеровской области № 10/030/2011-164 от 24.01.2012 г. и 20.02.2012 г. государственная регистрация прав на объекты Концессионного соглашения на основании части 1 статьи 19 Федерального закона № 122 от 21.07.1997 г. «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ними» (далее – Закон о государственной регистрации) была приостановлена, в связи с тем, что в предоставленных ООО «Кристалл 1» в Анжеро-Судженский отдел УФРС России по Кемеровской области документах отсутствовали сведения, подтверждающие ввод в эксплуатацию объектов Концессионного соглашения от 02.03.2009 г.

31.12.2011 г. на основании заявления ООО «Кристалл 1» РЭК Кемеровской области было вынесено постановление о внесении изменений в Реестр энергоснабжающих организаций Кемеровской области № 499 от 31.12.2011 г. и о включении ООО «Кристалл 1» в Реестр энергоснабжающих организаций Кемеровской области.

01.01.2012 г. между ООО «Кристалл 1» и ООО УК «Жилсервис» был заключен договор № 20/1 о теплоснабжении.

Согласно п. 1.1 договора № 20/1 о теплоснабжении ООО «Кристалл 1» обязуется за плату производить поставку тепловой энергии и теплоносителя.

Размер платы за услуги рассчитывается по тарифам, установленным органами государственной власти субъектов РФ в порядке, установленном федеральным законом (п. 5.1 договора № 20/1).

Вместе с тем, объект, принадлежащий Уколову А.М., в вышеуказанном договоре в спорный период отсутствует. ООО «Кристалл 1» самостоятельно выставляло Уколову А.М. счета-фактуры на оплату за отпуск и пользование тепловой энергией.

29.02.2012 г. РЭК Кемеровской области постановлением № 35 установила для ООО «Кристалл 1» тариф на производство и передачу тепловой энергии и теплоноситель, реализуемые ООО «Кристалл 1» на потребительском рынке, который вступил в действие 10.03.2012 г. Таким образом, ООО «Кристалл 1» в период с 01.01.2012 г. по 10.03.2012 г. исчисляло плату за предоставление услуг теплоснабжения и горячего водоснабжения при отсутствии утвержденных тарифов, исходя из тарифов ООО УК «ЖКХ Рудничный».

ООО «Кристалл 1» несмотря на отсутствие тарифов фактически осуществляло продажу и передачу тепловой энергии по тепловым сетям, в т.ч. и Уколову А.М.

Таким образом, ООО «Кристалл 1» в период с 01.01.2012 г. по 10.03.2012 г. исчисляло плату за предоставление услуг теплоснабжения в горячей воде при отсутствии утвержденных тарифов, исходя из тарифов ООО УК «ЖКХ Рудничный».

В соответствии с пунктом 2 статьи 10 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) срок действия установленных тарифов на тепловую энергию (мощность) и (или) их предельных (минимального и максимального) уровней, тарифов на теплоноситель не может быть менее чем один финансовый год, если иное не установлено федеральными законами, решениями Правительства Российской Федерации. Также согласно пункту 6 Правил государственного регулирования и применения тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации, утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 № 109 (далее по тексту - Правила), тарифы и (или) их предельные уровни вводятся в действие с начала очередного года на срок не менее одного года, и подлежат пересмотру только (для теплоснабжающих и теплосетевых организаций) в случае приведения ранее принятых решений об установлении тарифов или их предельных уровней в соответствие с законодательством Российской Федерации.

В соответствии со статьей 8 Закона о теплоснабжении, тарифы на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям подлежат обязательному регулированию. Подлежащие регулированию цены (тарифы) на товары, услуги в сфере теплоснабжения устанавливаются в отношении каждой организации, осуществляющей регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения.

Кроме того, согласно пункту 1 статьи 424 Гражданского кодекса РФ (далее - ГК РФ) исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. В предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления.

Таким образом, потребители обязаны оплачивать поставляемую ООО «Кристалл 1» тепловую энергию по регулируемому тарифу, отсутствие тарифа для ООО «Кристалл 1» исключает возможность применения для исчисления стоимости соответствующей тепловой энергии каких-либо иных тарифов, включая тарифы установленные РЭК Кемеровской области для ООО УК «ЖКХ Рудничный».

В соответствии с частью 15 статьи 3 Закона о концессионных соглашениях права владения и пользования концессионера недвижимым имуществом, входящим в состав объекта концессионного соглашения, недвижимым имуществом, предоставленным концессионеру в соответствии с частью 9 настоящей статьи, подлежат государственной регистрации в качестве обременения права собственности концедента. Государственная регистрация прав владения и пользования концессионера таким недвижимым имуществом может осуществляться одновременно с государственной регистрацией права собственности концедента на такое недвижимое имущество. Срок подачи документов, необходимых для государственной регистрации права собственности Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования на созданный объект концессионного соглашения, не может превышать один месяц с даты ввода данного объекта в эксплуатацию. Ответственность концессионера за нарушение этого срока определяется концессионным соглашением.

Согласно части 2 статьи 5 Закона о концессионных соглашениях перемена лиц по концессионному соглашению путем уступки требования или перевода долга

допускается с согласия концедента с момента ввода в эксплуатацию объекта концессионного соглашения.

Статьей 219 ГК РФ предусмотрено, что право собственности на здания, сооружения и другое вновь создаваемое недвижимое имущество, подлежащее государственной регистрации, возникает с момента такой регистрации.

В соответствии с частью 1 и 2 статьи 223 ГК РФ право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи, если иное не предусмотрено законом или договором. В случаях, когда отчуждение имущества подлежит государственной регистрации, право собственности у приобретателя возникает с момента такой регистрации, если иное не установлено законом. Недвижимое имущество признается принадлежащим добросовестному приобретателю (пункт 1 статьи 302) на праве собственности с момента такой регистрации, за исключением предусмотренных статьей 302 настоящего Кодекса случаев, когда собственник вправе истребовать такое имущество от добросовестного приобретателя.

Таким образом, право собственности на объекты концессионного соглашения от 02.03.2009 г. возникло у ООО «Кристалл 1» только после государственной регистрации договора от 20.12.2011 г. об уступке прав по Концессионному соглашению от 02.03.2009 г., а именно с 15.06.2012 г.

В соответствии с пунктом 10 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 нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Комиссией при рассмотрении дела было установлено, что государственная регистрация договора от 20.12.2011 г. об уступке прав по Концессионному соглашению от 02.03.2009 г. была проведена 15.06.2012 г., однако ООО «Кристалл 1» взимало плату за предоставление услуг теплоснабжения и горячего водоснабжения от потребителей в период с 01.01.2012 по 10.03.2012 г., тем самым ООО «Кристалл 1» не являлось законным владельцем тепловых сетей при начислении потребителям платы за услуги теплоснабжения и горячего водоснабжения в период с 01.01.2012 по 10.03.2012 г. согласно установленным Региональной энергетической комиссией Кемеровской области тарифам.

Таким образом, ООО «Кристалл 1» в период с 01.01.2012 по 10.03.2012 г. не занимало доминирующего положения на рынке теплоснабжения в географических границах г.Анжеро-Судженска, п.Рудничный, т.к. до момента государственной регистрации (15.06.2012 г.) договора об уступке прав по Концессионному соглашению о реконструкции систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, заключенного 20.12.2011 г. между ООО «Кристалл 1», КУМИ администрации г.Анжеро-Судженска и ООО УК «ЖКХ Рудничный» не владело на законных основаниях тепловыми сетями.

Следовательно, в действиях ООО «Кристалл 1», выразившихся в исчислении в период с 01.01.2012 г. по 10.03.2012 г. платы за предоставление услуг теплоснабжения и горячего водоснабжения при отсутствии утвержденных

тарифов, исходя из тарифов установленных для ООО УК «ЖКХ Рудничный» потребителей, отсутствует нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 3.22.3 Положения о РЭК Кемеровской области, утвержденного постановлением Коллегии администрации Кемеровской области № 98 от 20.03.2012 г. (далее – Положение о РЭК Кемеровской области) РЭК Кемеровской области осуществляет контроль за применением цен (тарифов) в сфере теплоснабжения с проведением проверки хозяйственной деятельности организаций, осуществляющих регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения, в части правильности применения цен (тарифов) в этой сфере.

В пункте 3.29 Положения о РЭК Кемеровской области указано, что РЭК Кемеровской области рассматривает в пределах своей компетенции дела об административных правонарушениях, предусмотренных Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного, у Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области отсутствуют основания для выдачи предписания ООО «Кристалл 1».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

**решила:**

1. Производство по делу № 22/А-10-2013, возбужденному по признакам нарушения ООО «Кристалл 1» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.
2. Передать материалы дела № 22/А-10-2013 в РЭК Кемеровской области.

Председатель Комиссии:

Е.А. Клостер

Члены Комиссии:

Р.Р. Залендинов

С.Н. Фризен

К.А. Патрикеев

Д.В. Сиваков

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