

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена 1 декабря 2015  
года

Полный текст решения изготовлен 14 декабря 2015 года г.  
Краснодар

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии

Иващенко И.В. – заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля в ТЭК и связи;

Члены комиссии:

Морданева А.С. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля на транспорте, в строительстве и ЖКХ;

Вовк К.А. – специалист 1 разряда отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

рассмотрев дело №110/2014 по признакам нарушения АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм» (352570, Краснодарский край. пос. Мостовской, ул. Шевченко, 61) п. 1 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Управление) поступило заявление МУП «Мостовские тепловые сети» на действия АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм» по установлению монопольно высокой цены на продажу термальной воды.

В ходе рассмотрения заявления установлено следующее.

Между АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм» и

МУП «Мостовские тепловые сети» заключены договоры купли-продажи полезных ископаемых (термальной воды) №68 от 01.12.2011, №3 от 01.12.2011.

В соответствии с п.5.1.1 указанных договоров цена (стоимость) термальной воды устанавливается Продавцом за 1 кубический метр добытой из Недр Термальной воды в соответствии со ст. 40 и ст.340 Налогового кодекса Российской Федерации, которая является обязательной для Покупателя.

В 2011г. АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм» при переходе на самостоятельное установление цены на продажу полезных ископаемых (термальной воды), расчет стоимости термальной воды в 2011-2012 гг. был произведен АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм» самостоятельно, исходя из анализа экономического обоснования затрат на тепловую (геотермальную) энергию утвержденную РЭК ДЦиТ КК, с учетом средней температуры термальной воды каждого месторождения, а так же специфики использования термальной воды покупателями. Приказом АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм» от 01.12.2010 г. №33/1 установлена цена 1 куб.м. термальной воды по Мостовскому месторождению в размере 6,67 руб. за 1 куб.м. без НДС и 7,87 руб. за 1 куб.м. с НДС, по Ульяновскому месторождению в размере 6,91 руб. за 1 куб.м. без НДС и 8,15 руб. за 1 куб.м. с НДС.

Купля-продажа термальной воды МУП «Мостовские тепловые сети» производится из скважин №4-Т, №9-Т, №13-Т Мостовского месторождения и скважины №5-Т Ульяновского месторождения.

При установлении цены на термальную воду на 2012 г. к действующим ценам, установленным на 2011 г. был применен дефлятор 2012 г. в размере 106%, в связи с чем, приказом АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм» от 21.11.2011 №344 была установлена стоимость 1 куб.м. термальной воды по Мостовскому месторождению в размере 7,07 руб. без НДС и 8,64 руб. с НДС.

При установлении цены на термальную воду на 2013 г. к действующему тарифу на 2012 г. был применен дефлятор 2013 г. в размере 106,7 %, в связи с чем, приказом АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм» от 11.12.2012 г. №30 была утверждена стоимость 1 куб.м. термальной воды по Мостовскому месторождению в размере 7,54 руб. без НДС и 8,9 руб. с НДС, по Ульяновскому месторождению в размере 7,81 руб. без НДС и 9,22 с НДС.

Исходя из того, что подпунктом 15 пункта 2 статьи 337 Налогового кодекса Российской Федерации термальная вода отнесена к полезным ископаемым, добываемым из недр Земли, АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм» согласно ст.9 ФЗ «О недрах» является недродобывающей организацией, в соответствии со ст.39 ФЗ «О недрах» при пользовании недрами АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм» обязано уплачивать налоги и сборы, установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

В соответствии со ст. 338 Налогового кодекса Российской Федерации, налоговая база в отношении добытого полезного ископаемого (термальной воды) определяется налогоплательщиком самостоятельно как стоимость добытых

полезных ископаемых в соответствии со ст. 340 НК РФ.

Согласно ст. 340 НК РФ оценка стоимости добытых полезных ископаемых определяется налогоплательщиком самостоятельно одним из следующих способов:

1) исходя из сложившихся у налогоплательщика за соответствующий налоговый период цен реализации без учета субсидий;

(в ред. Федерального [закона](#) от 29.11.2007 N 284-ФЗ)

2) исходя из сложившихся у налогоплательщика за соответствующий налоговый период цен реализации добытого полезного ископаемого;

3) исходя из [расчетной стоимости](#) добытых полезных ископаемых.

С августа 2013 г. АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм» при определении налоговой базы для уплаты налога на добычу полезных ископаемых и установлении цены на полезные ископаемые руководствуясь ст. 338 и п.3 ст. 340 НК РФ, согласно калькуляции себестоимости добычи термальной воды по состоянию на 01.08.2013 г. стоимости (цена) 1 куб. м. составила 13,01 руб. (без НДС) по всем месторождениям ТЭВ, приказ №18 от 05.08.2013.

Согласно калькуляции себестоимости добычи полезного ископаемого (термальной воды) по состоянию на 01.01.2014 цена 1 куб.м. составила 13,50 руб. без НДС.

Приказом АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм» №25 от 20.11.2013 цена на термальную воду с 01.01.2014 была установлена в размере 13,50 руб. за куб.м. (без НДС) и 15,93 руб. за куб. м. (с НДС).

При определении расчетной стоимости 1 куб. м. термальной воды были учтены следующие виды расходов: материальные затраты, затраты на оплату труда, отчисления на социальные нужды, амортизационные отчисления, прочие затраты. Затраты на добычу термальной воды формируются по производственным участкам, по месторождениям учет затрат не производится.

Расчет цены на термальную воду на 2014 год производился на основании затрат за 2013 год, плана графика планово-предупредительного ремонта скважин на 2014 год, плана-графика по составлению первоочередной проектной документации, пересчета запасов по месторождениям и индекса дефлятора к цене 2013 года в размере 3,8%.

В соответствии с ч.1 ст.6 Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 28.12.2013) "О защите конкуренции" монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование (далее - сопоставимый товарный рынок), при

наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами, в том числе установленная:

1) путем повышения ранее установленной цены товара, если при этом выполняются в совокупности следующие условия:

а) расходы, необходимые для производства и реализации товара, остались неизменными или их изменение не соответствует изменению цены товара;

б) состав продавцов или покупателей товара остался неизменным либо изменение состава продавцов или покупателей товара является незначительным;

в) условия обращения товара на товарном рынке, в том числе обусловленные мерами государственного регулирования, включая налогообложение, тарифное регулирование, остались неизменными или их изменение несоразмерно изменению цены товара;

2) путем поддержания или неснижения ранее установленной цены товара, если при этом выполняются в совокупности следующие условия:

а) расходы, необходимые для производства и реализации товара, существенно снизились;

б) состав продавцов или покупателей товара обуславливает возможность изменения цены товара в сторону уменьшения;

в) условия обращения товара на товарном рынке, в том числе обусловленные мерами государственного регулирования, включая налогообложение, тарифное регулирование, обеспечивают возможность изменения цены товара в сторону уменьшения.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 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 установление, поддержание, монопольно высокой цены товара.

На основании вышеизложенного, в действиях АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм», выразившегося в установлении монопольно высокой цены на продажу термальной воды, установлены признаки нарушения п.1 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Приказом руководителя Краснодарского УФАС России от 25.03.2014 №124 в отношении АО Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм» возбуждено дело №1 10/2014 по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Определением о назначении дела о нарушении антимонопольного законодательства от 31.03.2014 рассмотрение дела №1 10/2014 назначено на 13.05.2014.

В ходе рассмотрения дела № 1 10/2014, 13.05.2014г. установлено, что МУП

«Мостовские тепловые сети» обратилось в Арбитражный суд Краснодарского края с исковым заявлением об утверждении стоимости термальной воды в договоре купли-продажи полезных ископаемых от 01.01.2014 №3. Арбитражным судом Краснодарского края данное исковое заявление принято к рассмотрению и возбуждено производство по делу №А32-43576/2013.

Рассмотрение данного дела Арбитражным судом Краснодарского края имело значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №110/2014.

Пунктом 1 части 3 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что Комиссия может приостановить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае и на срок рассмотрения антимонопольным органом, судом, органами предварительного следствия другого дела, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного определением от 13.05.2014г. Комиссия, приостановила рассмотрение дела №110/2014 о нарушении антимонопольного законодательства до вступления в законную силу судебного акта по делу №А32-43576/2013, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №110/2014.

После предоставления судебных актов по делу №А32-43576/2013, Комиссия определением от 30.12.2014 возобновила рассмотрение дела №110/2014 и назначила рассмотрение дела на 11.02.2015, запросив у АО Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм», письменные пояснения, связанные со стоимостью 1 м3 термальной воды в 2014г. (с приложением всех выставленных счетов на оплату за оказанные услуги МУП «Мостовские тепловые сети» и платежных документов, подтверждающие оплату указанных счетов).

03.02.2015 в адрес Краснодарского УФАС России поступило ходатайство от АО Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм» о приостановлении рассмотрения дела №110/2014, в связи с тем, что Постановлением Пятнадцатого апелляционного суда от 17.11.2014 по делу №А32-43576/2013 15АП-18032/2014 решение Арбитражного суда Краснодарского края от 29 августа 2014 г. оставлено без изменения, а апелляционная жалоба МУП «Мостовские тепловые сети» без удовлетворения, но МУП «Мостовские тепловые сети» подана соответствующая кассационная жалоба.

29.01.2015г. Арбитражным судом Северо - Кавказского округа вынесено Постановление по делу №А32-43576/2013, в котором суд постановил отменить решение Арбитражный суд Краснодарского края от 29.08.2014 и постановлением Пятнадцатого апелляционного суда от 17.11.2014 по делу №А32-43576/2013 и дело направить на новое рассмотрение в Арбитражный суд.

Пунктом 1 части 3 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что Комиссия может приостановить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае и на срок рассмотрения антимонопольным органом, судом, органами предварительного следствия другого дела, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного определением от 11.02.2015г. Комиссия, приостановила рассмотрение дела №110/2014 о нарушении антимонопольного законодательства до вступления в законную силу судебного акта по делу №А32-43576/2013, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №110/2014.

После предоставления окончательных судебных актов по делу №А32-43576/2013, Комиссия 29.10.2015 возобновила рассмотрение дела №110/2014 и назначила рассмотрение дела на 01.12.2015

Определением от 29.10.2015г. о продлении рассмотрения дела №110/2014 срок рассмотрения дела продлен до 30 декабря 2015 года.

01.12.2015 Комиссия по рассмотрению дела №110/2014 в составе председателя Комиссии, членов Комиссии, в отсутствие надлежаще уведомленного заявителя – МУП «Мостовские тепловые сети», и в отсутствии надлежаще уведомленного ответчика - АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм», рассмотрела представленные материалы, ходатайства МУП «Мостовские тепловые сети» и АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм», установила следующее.

01.12.2015 на заседании Комиссии Краснодарского УФАС России по делу №110/2014 Комиссия по рассмотрению дела №110/2014 рассмотрело ходатайство МУП «Мостовские тепловые сети» (вх. в Краснодарское УФАС России от 27.10.2015 №11785) и ходатайство АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм» (вх. в Краснодарское УФАС России от 26.11.2015 №1032) о прекращении рассмотрения дела №110/2014, в связи с тем, что между МУП «Мостовские тепловые сети» и АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм» заключено мировое соглашение.

С учетом ходатайств сторон, Комиссией Краснодарского УФАС России рассмотрены и удовлетворены ходатайства МУП «Мостовские тепловые сети» и АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм» о прекращении рассмотрения дела №110/2015.

В [пункте 4](#) Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, от 30.06.2008 N 30 указано, что исходя из системного толкования положений [статьи 10](#) ГК РФ и [статей 3](#) и [10](#) Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц, в свою очередь антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме, установленных [частью 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

В связи с чем, Комиссией Краснодарского УФАС России в действиях (бездействии) АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм» не установлен факт нарушения п.1 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», в виду отсутствия в рассматриваемых действиях АО «Северо-Кавказская энергетическая компания

«Нефтегазгеотерм» ущемляющих интересы МУП «Мостовские тепловые сети».

Руководствуясь ст. 23, ч. 1-3 ст. 41, п. 2 ч. 1 ст. 48, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**РЕШИЛА:**

Прекратить рассмотрение дела №110/2014 ввиду отсутствия нарушения п.1 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией действиях АО «Северо-Кавказская энергетическая компания «Нефтегазгеотерм».

Председатель комиссии

И.В. Иващенко

Члены комиссии

А.С. Морданева

К.А. Вовк

Решение антимонопольного органа, в соответствии с ч.1 ст.52 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ "О защите конкуренции", может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения (дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия).