

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул.д.8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03

[www.ulyanovsk.fas.gov.ru](http://www.ulyanovsk.fas.gov.ru), [to73@fas.gov.ru](mailto:to73@fas.gov.ru)

исх. от 23.07.2015 №4780-04

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела об административном правонарушении

и проведении административного расследования

23.07.2015

Дело № 12108-К/04-2015

г. Ульяновск

<...> , рассмотрев представленные материалы дела о наличии в действиях (бездействии) уполномоченного должностного лица ОАО «Трест-3» - <...> (<...> ) признаков административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, обнаружил:

17.03.2015 по результатам рассмотрения дела № 11593/04-2014 о нарушении антимонопольного законодательства действия ОАО «Трест-3», выразившиеся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем применения в отношении ООО «Торговый дом «Александрия» неустановленных уполномоченным органом тарифов на тепловую энергию в период декабрь 2013 – март 2014 г., были признаны нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании следующего.

Согласно п.10 ч. 1 ст. 10 Закона «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 актами порядка ценообразования.

Согласно части 1 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, 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.

Услуги по передаче тепловой энергии отнесены к сфере деятельности естественных монополий (ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях»).

Согласно Административному регламенту Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденному Приказом ФАС России от 25.05.2012 №345, с целью установления доминирующего положения ОАО «Трест-3» проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке услуг теплоснабжения, в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 (далее - Порядок).

Целью данного анализа является определение положения ОАО «Трест-3» на рынке услуг теплоснабжения в границах присоединенной сети ОАО «Трест-3».

Временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка, доступности информации и срока существования товарного рынка. В качестве временного интервала исследования определен период 2013 г.

Согласно ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»:

- товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

- товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с определением, данным в статье 2 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении», под теплоснабжением понимается деятельность по обеспечению потребителей тепловой энергии тепловой энергией, теплоносителем, в том числе поддержание мощности.

Согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (далее - ОКВЭД), 029-2007 рынок теплоснабжения принадлежит к разделу Е «Производство и распределение электроэнергии, газа и воды», подразделу ЕА «Производство и распределение электроэнергии, газа и воды», классу 40 «Производство, передача и распределение электроэнергии, газа, пара и горячей воды», подклассу 40.3 «Производство, передача и распределение пара и горячей

воды (тепловой энергии)».

В соответствии с частью 1 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию.

Согласно части 1 статьи 548 Гражданского кодекса Российской Федерации правила, предусмотренные статьями 539 - 547 указанного кодекса, применяются к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Таким образом, в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации услуга по теплоснабжению представляет собой поставку ресурсоснабжающей организацией абоненту произведенной или приобретенной тепловой энергии. При этом процесс теплоснабжения включает следующие стадии: производство, передачу, сбыт тепловой энергии.

Предметом договорных отношений могут быть как отдельное действие, так и несколько последовательных действий, составляющих процесс теплоснабжения.

Учитывая изложенное, продуктовые границы рынка определены как услуги теплоснабжения.

В состав хозяйствующих субъектов, действующих на рынке услуг теплоснабжения, включаются организации, осуществляющие производство и (или) продажу конечным потребителям произведенных или приобретенных тепловой энергии (мощности), теплоносителя, передачу тепловой энергии.

Услуги теплоснабжения для ООО «Торговый дом «Александрия» в рассматриваемый период оказывало ОАО «Трест-3» (432072, г. Ульяновск, 9-й проезд Инженерный, д.4). Таким образом, ОАО «Трест-3» является единственным продавцом данной услуги.

Потребителем услуг теплоснабжения является ООО «Торговый дом «Александрия».

Определение географических границ товарных рынков осуществлено в соответствии с пунктом 4 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», а также в соответствии с «Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке», утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 №220, в соответствии с которыми географические границы рынка определяются границами территории, на которой покупатель (покупатели) приобретает или имеет возможность приобрести товар (исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности) и такая возможность либо целесообразность отсутствуют за ее пределами.

В качестве территории рынка рассматривается территория в границах присоединённой сети ОАО «Трест-3», на которой потребитель получает услугу теплоснабжения. Согласно схеме продольного профиля теплотрассы тепловая энергия к ООО «Торговый дом «Александрия» передается через тепловые сети ОАО «Трест-3». Для каждого покупателя тепловой энергии существуют

технологические барьеры, ограничивающие как возможность приобретения товара за пределами рынка, так и участие покупателей с других товарных рынков.

Законодательно установлено, что экономически нецелесообразно строить котельную и прокладывать коммуникации, если уже есть организация, оказывающая услуги теплоснабжения.

Получение тепловой энергии может осуществляться только при наличии присоединенной сети.

Покупателю экономически нецелесообразно покупать товар за пределами рынка, так как он приобретет товар такого же качества, по той же цене, что и на территории рынка, но при этом он дополнительно будет оплачивать строительство новых сетей. Кроме этого, процесс нового строительства будет включать и проектные расходы, а также согласование с различными органами власти нового строительства.

В случае, если новый продавец захочет непосредственно вступить на рынок, то ему необходимо произвести строительство новых сетей и коммуникаций, что ограничивают барьеры, названные выше.

Доля ОАО «Трест-3» на рынке услуг теплоснабжения в границах присоединенной сети составляет 100 %.

На данном рынке существуют экономические ограничения входа на рынок - необходимость осуществления значительных первоначальных капитальных вложений при длительных сроках окупаемости этих вложений, оказание услуг по теплоснабжению конечного потребителя возможно только хозяйствующими субъектами, имеющими генерирующее оборудование и тепловые сети, значительные затраты на поддержание сетей в исправном состоянии. Таким образом, строительство новой котельной в данном случае будет нецелесообразно – есть возможность для получения услуг по теплоснабжению от близко расположенного и единственного поставщика.

Также установлено наличие административного барьера, связанного с необходимостью согласования проекта строительства с соответствующими надзорными органами. Данные барьеры снижают вероятность появления на рынке новых хозяйствующих субъектов.

Данный товарный рынок является высококонцентрированным. Рынок относится к рынку с неразвитой конкуренцией.

Таким образом, один хозяйствующий субъект – ОАО «Трест-3» оказывает решающее воздействие на сферу обращения товара на исследуемом рынке и занимает доминирующее положение с долей, равной 100 %.

Следовательно, ОАО «Трест-3» занимает доминирующее положение на рынке услуг теплоснабжения в границах присоединенной сети

Из представленных документов следует, что ОАО «Трест-3» является потребителем тепловой энергии по договору теплоснабжения, заключенного с ОАО «Волжская ТК». Субабонентом по указанному договору является ООО «Торговый дом «Александрия». Между ООО «Торговый дом «Александрия» и ОАО «Трест-3»

заключен агентский договор от 01.01.2008 №11, согласно п. 1.1 договора ОАО «Трест-3» обязуется за вознаграждение совершить по поручению ООО «Торговый дом «Александрия» юридические и иные действия, указанные в п. 1.2 договора от имени и за счет ОАО «Трест-3».

За совершение указанных действий ООО «Торговый дом «Александрия» ежемесячно выплачивает ОАО «Трест-3» вознаграждение в рублях в размере 0,01% от стоимости потребленных ООО «Торговый дом «Александрия» услуг.

Из анализа актов, счетов-фактур за декабрь 2013 г. – март 2014 г. следует, что цена за услуги за тепловую энергию составляет 1108 руб./Гкал, тогда как тариф на тепловую энергию в горячей воде ОАО «Волжская ТГК» для ОАО «Трест-3» составляет 989,65 руб./Гкал (приказ Министерства экономики и планирования Ульяновской области от 26.11.2013 №06-491).

Из ответа ОАО «Трест-3» рост стоимости 1 Гкал тепловой энергии к утвержденному тарифу ОАО «Волжская ТГК» составляет (1108 руб./989,65 руб.) 12%, который сложился в результате выполнения мероприятий по подготовке к работе общих тепловых сетей в осенне-зимний период 2013 – 2014 года. Указанные расходы были распределены между ОАО «Трест-3» и ООО «Торговый дом «Александрия» пропорционально тепловой нагрузке.

В силу части 1 статьи 539 Гражданского кодекса по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент - оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

В соответствии со ст. 424 Гражданского кодекса РФ 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.

В соответствии с нормами Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон «О теплоснабжении») к регулируемым тарифам на товары и услуги теплоснабжающих организаций относятся, в том числе тарифы на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям, в соответствии с установленными федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов в сфере теплоснабжения предельными (минимальным и (или) максимальным) уровнями указанных тарифов, а также тарифы на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя.

В соответствии с пунктом 9 статьи 15 Закона "О теплоснабжении" оплата тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя осуществляется в соответствии с тарифами, установленными органом регулирования, или ценами, определяемыми соглашением сторон, в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Согласно п. 3 ст. 7 Закона «О теплоснабжении» органы исполнительной власти

субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования цен (тарифов) осуществляют следующие полномочия: устанавливают тарифы, перечень которых приведен в статье 8 настоящего Федерального закона, за исключением предельных (минимального и (или) максимального) уровней тарифов на тепловую энергию (мощность), производимую в режиме комбинированной выработки электрической и тепловой энергии источниками тепловой энергии с установленной мощностью производства электрической энергии 25 мегаватт и более, предельных (минимальных и (или) максимальных) уровней тарифов на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям.

В соответствии со ст. 8 Закона «О теплоснабжении» регулированию подлежат, в том числе следующие цены (тарифы) в сфере теплоснабжения:

- тарифы на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя.

Подлежащие регулированию цены (тарифы) на товары, услуги в сфере теплоснабжения устанавливаются в отношении каждой организации, осуществляющей регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения, и в отношении каждого регулируемого вида деятельности.

В соответствии с пунктом 6 статьи 17 Закона "О теплоснабжении" собственники или иные законные владельцы тепловых сетей не вправе требовать от потребителей или теплоснабжающих организаций возмещения затрат на эксплуатацию таких тепловых сетей до установления тарифа на услуги по передаче тепловой энергии по таким тепловым сетям.

Установлено, что тариф на передачу тепловой энергии для ОАО «Трест-3» не установлен.

Из материалов дела следует, что в состав комиссионного вознаграждения включены затраты на содержание тепловой сети (материальные затраты; на оплату труда и отчисления на социальные нужды), что согласно Основам ценообразования в сфере теплоснабжения, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 22.10.2012 N 1075, подлежит включению в регулируемый тариф - на услуги по передаче тепловой энергии.

Соответственно, действия ОАО «Трест-3» при выставлении ООО «Торговый дом «Александрия» неустановленных уполномоченным органом тарифов на тепловую энергию нарушают антимонопольное законодательство.

В соответствии с частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом, за исключением субъекта естественной монополии, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий не является и не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей

14.31.1 настоящего Кодекса, -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

Согласно статье 2.4. КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно статье 53 ГК РФ юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами.

<...>

Таким образом, в действиях <...> содержатся признаки административного правонарушения, за которое частью 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность.

Признав указанные материалы достаточными для возбуждения дела, руководствуясь ст. 28.1, ст. 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении <...> дело об административном правонарушении по части 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и провести по нему административное расследование.

2. В соответствии со ст. 26.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях представить <...> к 19.08.2015 следующие документы и сведения:

-письменные пояснения по делу, при наличии возражений – нормативное и документальное их обоснование;

-копию документа, удостоверяющего личность (паспорта) – листы 2,3, 5-12, 14-17 (документы необходимы для установления личности лица, в отношении которого возбуждено дело, его места жительства и семейного положения);

-копию приказа о назначении на должность;

-копию трудового договора, должностные инструкции и т.п.;

-сведения о материальном положении (справка о заработной плате за последние 12 месяцев, а также информацию об иных доходах (при наличии));

-информацию о наличии иждивенцев;

-иные документы и сведения, которые будут способствовать рассмотрению дела по существу.

Копии представляемых документов должны быть надлежащим образом заверены (подписаны уполномоченными должностными лицами и скреплены печатью).

При невозможности представления указанных сведений и документов, уведомить об этом в трехдневный срок Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области в письменной форме, с указанием причин такого непредставления.

3. <...> явиться 21.08.2015 к 10:00 по адресу: г. Ульяновск, ул. Спасская, 8, кабинет 208 для составления протокола и рассмотрения дела об административном правонарушении.

В случае неявки без уважительных причин <...> или его представителя по указанному в п. 3 определения адресу в назначенное время, руководитель Ульяновского УФАС России или его заместитель вправе применить к указанному лицу меру обеспечения производства по делу об административном правонарушении в виде доставления, т.е. принудительного препровождения в целях составления протокола об административном правонарушении (ст.ст. 27.1, 27.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях).

Лицо (а равным образом, представители лица), в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе:

согласно ч.1 ст.25.1 КоАП РФ знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, в том числе правом в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления по делу об административном правонарушении обжаловать его вышестоящему должностному лицу либо, если постановление вынесено по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом, в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством (ст.30.1, ст.30.3 КоАП РФ);

согласно ст. 25.5 КоАП РФ для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник, а для оказания юридической помощи потерпевшему - представитель. В качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо. Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. Полномочия иного лица, оказывающего юридическую помощь, удостоверяются доверенностью, оформленной в соответствии с законом.

Защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении. Защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

<...>