

**Администрация
города Смоленска**

<.....>

ОАО «Квадра»

<.....>

**Филиал ОАО «Квадра» -
«Западная генерация»**

<.....>

**ООО «Смоленская
теплосетевая компания»**

<.....>

МУП «Смоленсктеплосеть»

<.....>

РЕШЕНИЕ

г. Смоленск

Резолютивная часть решения оглашена 14 марта 2013 года.

Решение в полном объеме изготовлено 28 марта 2013 года.

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<.....>

<.....>

<.....>

<.....>

<.....>

<.....>

в присутствии лиц, участвующих в деле:

<.....>

рассмотрев **дело № 04-01/02-2013** по признакам нарушения Администрацией города Смоленска <.....>, ОАО «Квадра» <.....>, ООО «Смоленская теплосетевая компания» <.....> и МУП «Смоленсктеплосеть» <.....> статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»), выразившегося в заключении между органом местного самоуправления и хозяйствующими субъектами соглашения, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции в сфере экономических отношений, возникающих в связи с производством, передачей, потреблением тепловой энергии, тепловой мощности, теплоносителя с использованием систем теплоснабжения города Смоленска,

УСТАНОВИЛА:

На основании полученной информации в ходе рассмотрения Смоленским УФАС России дела о нарушении антимонопольного законодательства от 27.12.2012 № 04-01/18-2012 было установлено, что в городе Смоленске выработку тепловой энергии на своих источниках тепловой энергии осуществляют ОАО «Квадра» и МУП «Смоленсктеплосеть». Распределение тепловой энергии и передачу до конечных потребителей города Смоленска (в том числе, до населения) в основном осуществляет МУП «Смоленсктеплосеть», к тепловым сетям которого присоединены теплопотребляющие установки потребителей.

ОАО «Квадра» на праве собственности принадлежат в основном магистральные трубопроводы, на границе балансовой принадлежности которых МУП «Смоленсктеплосеть» покупало тепловую энергию, в целях снабжения коммунальными ресурсами населения города Смоленска.

Такие отношения между МУП «Смоленсктеплосеть» и ОАО «Квадра» сложились на протяжении длительного времени, и муниципальному унитарному предприятию органом регулирования тарифов ежегодно утверждался тариф на тепловую энергию для конечных потребителей.

ОАО «Квадра» решением единственного учредителя от 12.07.2011 № 1 было учреждено ООО «Смоленская теплосетевая компания» с уставным капиталом 10 000 рублей и одной долей, принадлежащей ОАО «Квадра».

По договору аренды от 22.11.2011 № 716/61, заключённому между ОАО «Квадра» и ООО «Смоленская теплосетевая компания», последней приняты в аренду и эксплуатацию тепловые сети (в основном магистральные), расположенные в городе Смоленске.

Постановлением Департамента Смоленской области по энергетике, энергоэффективности, тарифной политике и промышленности (далее – Департамент) от 30.11.2011 № 410 были установлены с 01.01.2012 тарифы ОАО «Квадра» на тепловую энергию для потребителей города Смоленска, получающих тепловую энергию на коллекторах производителя, а постановлением Департамента от 30.11.2011 № 401 были установлены с 01.01.2012 тарифы ООО «Смоленская теплосетевая компания» на тепловую энергию для потребителей города Смоленска, оплачивающих производство и передачу тепловой энергии. Тариф на производство и передачу тепловой энергии для конечных потребителей города Смоленска с 01.01.2012 был установлен для МУП «Смоленсктеплосеть» (постановление Департамента от 25.11.2011 № 300).

В результате изложенного, ООО «Смоленская теплосетевая компания» с 01.01.2012 в географических границах города Смоленска стало конкурентом МУП «Смоленсктеплосеть» на рынке теплоснабжения (сбыт тепловой энергии (мощности), теплоносителя).

Несмотря на наличие между МУП «Смоленсктеплосеть» и ОАО «Квадра» договорных отношений, ОАО «Квадра» с 01.01.2012 весь объём тепловой энергии стало продавать не напрямую МУП «Смоленсктеплосеть», а стало продавать своей дочерней компании (ООО «Смоленская теплосетевая компания»), которая в последующем стала перепродавать коммунальный ресурс МУП «Смоленсктеплосеть», транспортируя тепловую энергию от коллекторов источников тепловой энергии ОАО «Квадра» до тепловых сетей МУП «Смоленсктеплосеть».

В последующем, по инициативе ОАО «Квадра» 11 апреля 2012 года состоялось рабочее совещание при Первом заместителе Губернатора Смоленской области Куркове М.В. (протокол от 11.04.2012), на котором общество предложило организовать в городе Смоленске новую схему взаимодействия участников рынка тепловой энергии (далее – новая схема теплоснабжения).

ОАО «Квадра» было предложено в целях обеспечения платёжной дисциплины разделить город Смоленск на отдельные зоны теплоснабжения:

- 1-я зона: зона поставки тепловой энергии от источников ОАО «Квадра».
- 2-я зона: зона поставки тепловой энергии от источников МУП «Смоленсктеплосеть» и других независимых производителей тепловой энергии.

В первой зоне теплоснабжения ОАО «Смоленская теплосетевая компания» заключает следующие договоры:

- а) договоры теплоснабжения с конечными потребителями (в том числе населением);
- б) агентские договоры, касающиеся работ по начислению, сбору, перечислению денежных средств за поставленное тепло и ГВС с управляющими компаниями, действующими в зоне теплоснабжения ОАО «Квадра»;
- в) договор транспортировки тепловой энергии с МУП «Смоленсктеплосеть».

В рамках данного совещания Глава Администрации города Смоленска Алашеев Н.Н. выступил с предложением о необходимости организации взаимодействия потребителей тепловой энергии через «единого оператора рынка тепловой энергии» в городе.

Таким оператором было предложено определить ООО «Смоленская теплосетевая компания», которое будет приобретать весь объём производимой ОАО «Квадра» и МУП «Смоленсктеплосеть» в городе Смоленске тепловой энергии и продавать эту тепловую энергию конечным потребителям, оплачивая МУП «Смоленсктеплосеть» услуги по передаче тепловой энергии до конечных потребителей.

По итогам данного совещания были приняты решения:

1) о заключении договора аренды участков тепловых сетей «по принципу последней мили» (срок до 01.06.2012).

2) о принятии необходимых тарифных решений – установления тарифа на транспортировку для МУП «Смоленсктеплосеть», тарифа для конечных потребителей ООО «Смоленская теплосетевая компания» с учётом затрат на транспортировку, закупку тепловой энергии и аренды «последней мили» у МУП «Смоленсктеплосеть» (срок до 04.06.2012).

3) о заключении договоров поставки тепловой энергии, транспортировки тепловой энергии между МУП «Смоленсктеплосеть» и ООО «Смоленская теплосетевая компания», договора теплоснабжения между ООО «Смоленская теплосетевая компания» и ОАО «Жилищник», и другими управляющими компаниями, агентские договоры на сбор денежных средств с конечных потребителей тепловой энергии (население) между ООО «Смоленская теплосетевая компания» и управляющими компаниями (срок до 11.06.2012).

4) о заключении договоров теплоснабжения между ООО «Смоленская теплосетевая компания» и конечными потребителями тепловой энергии в зоне теплоснабжения ОАО «Квадра», не указанными в пункте 3 (срок до 01.07.2012).

5) об организации передачи базы данных по лицевым счетам в зоне действия ОАО «Квадра» от МУП «ВЦ ЖКХ» (агент по сбору платежей за услуги по теплоснабжению с населения) в ООО «Смоленская теплосетевая компания» (срок до 30.04.2012).

Протокол вышеуказанного рабочего совещания подписан его участниками: Первым заместителем Губернатора Смоленской области Курковым М.В., Главой Администрации города Смоленска Алашеевым Н.Н., Первым заместителем генерального директора ОАО «Квадра» Шелковым В.В., начальником Департамента Смоленской области по энергетике, энергоэффективности, тарифной политике и промышленности Яковлевым Г.В., директором по рынкам тепловой энергии ОАО «Квадра» Липиным С.В., директором филиала ОАО «Квадра» - «Западная генерация» Табуновым А.Н. (являющегося одновременно генеральным директором ООО «Смоленская теплосетевая компания»).

Позднее, 20 июня 2012 года состоялось совещание у Первого заместителя Губернатора Смоленской области М.Ю. Питкевича по

вопросу организации взаимодействия схемы теплоснабжения в городе Смоленске (протокол от 20.06.2012).

В рамках данного рабочего совещания постановили одобрить схему взаимодействия всех участников рынка теплоснабжения города Смоленска с 01.08.2012 в следующем виде:

1) МУП «Смоленсктеплосеть» заключает договоры теплоснабжения с ОАО «Жилищник» и другими управляющими компаниями города с правом прямых сборов текущей и просроченной задолженности с потребителей с привлечением агента в лице ООО «Смоленская теплосетевая компания».

2) МУП «Смоленсктеплосеть» заключает агентский договор с ООО «Смоленская теплосетевая компания» на сбор и расщепление платежей с потребителей в зоне теплоснабжения ОАО «Квадра».

3) ООО «Смоленская теплосетевая компания» и МУП «Смоленсктеплосеть» проводят мероприятия по организации начисления и сбора платежей с потребителей.

Срок исполнения вышеуказанных мероприятий до 01.08.2012.

4) Администрации города Смоленска, МУП «ВЦ ЖКХ» обеспечить передачу базы данных для организации расчётов и истребованию просроченной задолженности ООО «Смоленская теплосетевая компания» (срок исполнения до 01.08.2012).

5) МУП «Смоленсктеплосеть» и ООО «Смоленская теплосетевая компания» заключают договоры на транспортировку тепловой энергии с 01.01.2013, для чего МУП «Смоленсктеплосеть» и ООО «Смоленская теплосетевая компания» направляют материалы для открытия тарифного дела на транспорт тепловой энергии и конечный тариф на теплоснабжение, соответственно (срок исполнения до 01.08.2012).

6) Администрации города Смоленска, ООО «Смоленская теплосетевая компания», МУП «Смоленсктеплосеть» обеспечить заключение договоров теплоснабжения и агентских договоров на сбор платежей с потребителей между ОАО «Жилищник» (другими управляющими компаниями города) с ООО «Смоленская теплосетевая компания»/МУП «Смоленсктеплосеть» с 01.01.2013.

7) стороны обязуются согласовывать все предпринимаемые действия по изменению описанных выше договорённостей,

касающихся теплоснабжения города Смоленска.

Протокол вышеуказанного рабочего совещания подписан его участниками: Главой Администрации города Смоленска Алашеевым Н.Н., заместителем Губернатора Смоленской области Медведевым А.А., директором филиала ОАО «Квадра» - «Западная генерация» Табуновым А.Н. (генеральный директор ООО «Смоленская теплосетевая компания»), Первым заместителем генерального директора ОАО «Квадра» Шелковым В.В., директором по рынку тепловой энергии ОАО «Квадра» Липиным С.В., Первым заместителем начальника Департамента Смоленской области по энергетике, энергоэффективности, тарифной политике и промышленности Рыбалко О.А., и.о. генерального директора МУП «Смоленсктеплосеть» Кочневой Т.И., техническим директором МУП «Смоленсктеплосеть» Низохиным Н.Н.

Статьёй 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Федеральный закон «О теплоснабжении») закреплено понятие «единой теплоснабжающей организации». При этом, понятие «единый оператор рынка тепловой энергии», статусом которым было принято наделить ООО «Смоленская теплосетевая компания» в соответствии с протоколом рабочего совещания, данным Федеральным законом не определено, но оно по признакам складывающихся отношений в сфере теплоснабжения соответствует понятию «единой теплоснабжающей организации».

Функции такого субъекта до 01.01.2013 выполняло МУП «Смоленсктеплосеть», с которым у большей части потребителей города Смоленска (в том числе и населения) заключены публично-правовые договоры, исполнение которых не могло быть прекращено предприятием в одностороннем порядке.

Учитывая требования Федерального закона «О теплоснабжении», постановления Правительства Российской Федерации от 22.02.2012 № 154 «О требованиях к схемам теплоснабжения, порядку их разработки и утверждения» (далее – Постановление №154) и от 08.08.2012 №808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» (далее – Правила № 808) наделение хозяйствующего субъекта статусом единой теплоснабжающей организации в конкретной системе теплоснабжения может быть произведено органом местного самоуправления только в особом порядке – при утверждении схемы теплоснабжения.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства Смоленским УФАС России 16.10.2012 был направлен в адрес Администрации города Смоленска запрос (исх. № 4210/04) о предоставлении копии схемы теплоснабжения города Смоленска, а также соответствующей информации о порядке разработки, утверждения проекта данной схемы и правомерности наделения Администрацией города Смоленска статусом «единый оператор рынка тепловой энергии» с 01.01.2013 ООО «Смоленская теплосетевая компания».

Администрация города Смоленска в ответ на вышеуказанный запрос сообщила (письмо от 24.10.2012 исх. № 20-4958), что регламентированные пунктом 3 Постановления № 154 методические рекомендации по разработке схем теплоснабжения до настоящего времени не утверждены, в связи с чем представить Смоленскому УФАС России запрашиваемые документы и информацию не представляется возможным. На рабочих совещаниях при Первом заместителе Губернатора Смоленской области, состоявшихся 11.04.2012 и 20.06.2012 обсуждалась только схема взаимодействия всех участников теплоснабжения в городе Смоленске с учётом предложения Администрации города Смоленска о необходимости организации взаимодействия потребителей тепловой энергии через «единого оператора тепловой энергии». На уровне договорённости было принято решение о применении предложенной схемы взаимодействия на определённый период – как выход из создавшейся ситуации с задолженностью МУП «Смоленсктеплосеть» перед ООО «Смоленская теплосетевая компания» за потреблённую тепловую энергию.

Официально, как требует законодательство (пункт 3 Правил № 808), статус «единой теплоснабжающей организации» будет присвоен организации, осуществляющей свою деятельность в сфере теплоснабжения, при утверждении схемы теплоснабжения города Смоленска.

По запросу Смоленского УФАС России от 30.11.2012 исх. № 4987/04 Департаментом была представлена следующая информация (письмо от 06.12.2012 исх. № 3912/04).

На 2013 год постановлениями Департамента от 30.11.2012 № 372, от 30.11.2012 № 373, от 30.11.2012 № 374 установлены тарифы на тепловую энергию для ОАО «Квадра», МУП «Смоленсктеплосеть» и ООО «Смоленская теплосетевая компания», соответственно.

При установлении тарифов на тепловую энергию на 2013 год ООО

«Смоленская теплосетевая компания» в адрес Департамента был представлен реестр потребителей, ранее состоявших в договорных отношениях с МУП «Смоленсктеплосеть». С указанными потребителями ООО «Смоленская теплосетевая компания» планирует перезаключить договоры поставки тепловой энергии.

При расчёте тарифа на тепловую энергию для ООО «Смоленская теплосетевая компания» Департаментом был принят объём тепловой энергии, отпускаемой населению в целях оказания услуг по отоплению и горячему водоснабжению, в том же количестве, что ранее был учтён для МУП «Смоленсктеплосеть». Потребители города Смоленска, ранее состоявшие в публично-договорных отношениях с МУП «Смоленсктеплосеть», с 01.01.2013 будут состоять в публично-договорных отношениях с ООО «Смоленская теплосетевая компания».

Письмом от 11.12.2012 исх. № 3986/3 Департамент представил Смоленскому УФАС России договор аренды имущества № 133 от 05.10.2012, согласно которому ООО «Смоленская теплосетевая компания» получило во временное пользование с 01.01.2013 по 01.12.2013 участки тепловых сетей (по 1 метру) «по принципу последней мили». Также был представлен акт приёма-передачи муниципального имущества к договору аренды от 05.10.2012.

Смоленское УФАС России располагает информацией о том, что МУП «Смоленсктеплосеть» инициировало направление в адрес потребителей тепловой энергии, с которыми предприятие состояло в публично-договорных отношениях по теплоснабжению, соответствующих писем о расторжении с 01.01.2013 действующих договоров (например, письма от 11.12.2013 исх. №8249/06 – направлено в адрес ООО «Антарестрансавто» и от 11.12.2013 – направлено в адрес НО УККТ «Областной Дворец культуры профсоюзов»).

В свою очередь, ООО «Смоленская теплосетевая компания» письмами от 12.12.2012. исх. № АН-7/1227 (направлено в адрес ООО «Антарестрансавто») и от 12.12.2012 исх. № АН-7/1227 (направлено в адрес НО УККТ «Областной Дворец культуры профсоюзов») со ссылкой на расторжение МУП «Смоленсктеплосеть» с данными потребителями договоров на поставку тепловой энергии и горячей воды предоставило ООО «Антарестрансавто» и НО УККТ «Областной Дворец культуры профсоюзов» для подписания на 2013 год проекты договоров теплоснабжения и горячего водоснабжения с

соответствующими приложениями, контрагентом в которых обозначено ООО «Смоленская теплосетевая компания».

На заседании комиссии Смоленского УФАС России представители Ответчиков по делу сообщили следующее.

Представитель Администрации заявил, что Администрация не являлась инициатором совещаний, состоявшихся 11.04.2012 и 20.06.2012, а только координировало реализацию предложенной новой схемы теплоснабжения. Инициатором данных совещаний являлось ОАО «Квадра».

Вышеуказанная схема являлась временной и была направлена на реструктуризацию задолженности образовавшейся у МУП «Смоленсктеплосеть» перед ОАО «Квадра» за потреблённую тепловую энергию. Однако в настоящее время теперь у ООО «Смоленская теплосетевая компания» перед МУП «Смоленсктеплосеть» с учётом периода: январь – февраль 2013 года образовался долг, который составляет более 400 млн. руб. За январь 2013 года МУП «Смоленсктеплосеть» оказало услуги по передаче тепловой энергии на сумму около 234 млн. руб., однако, ООО «Смоленская теплосетевая компания» согласилось на оплату только 197 млн. руб. Соответствующие договоры на поставку, передачу тепловой энергии, договор на компенсацию потерь в тепловых сетях ООО «Смоленская теплосетевая компания» с МУП «Смоленсктеплосеть» не подписало. Какие-либо соглашения по реструктуризации долга, образовавшегося у МУП «Смоленсктеплосеть», до сих пор не подписаны.

Действия, регламентированные вышеуказанными протоколами совещаний (от 11.04.2012 и от 20.06.2012), стороны в полной мере не выполнили, в связи с чем, предложенная ОАО «Квадра» новая схема теплоснабжения, направленная на реструктуризацию задолженности, себя не оправдала. При надлежащем исполнении предложенной схемы всеми участниками ограничение конкуренции не имело бы места. Однако, при сложившихся обстоятельствах МУП «Смоленсктеплосеть», фактически существуя на рынке теплоснабжения, может стать банкротом либо уйти с данного рынка.

Представители МУП «Смоленсктеплосеть» поддержали заявленные представителем Администрации доводы, а также сообщили, что по

состоянию на июнь 2012 года долг МУП «Смоленсктеплосеть» перед ОАО «Квадра» за поставленную тепловую энергию составлял около 1 млрд. руб., по причине того, что МУП «Смоленсктеплосеть» получало деньги за оказанные услуги по теплоснабжению не за фактическое потребление (потребители производили оплату равномерно в течение всего календарного года, неоплата потребителями), а услуги, оказанные ОАО «Квадра» МУП «Смоленсктеплосеть» надлежало оплачивать по факту потребления. По этой причине одним из вариантов погашения возникшего долга была его реструктуризация, и МУП «Смоленсктеплосеть» вынуждено было согласиться с новой схемой теплоснабжения, предложенной ОАО «Квадра».

В соответствии с действующим законодательством исполнителем услуг в сфере теплоснабжения является организация, которая имеет в собственности или ином законном владении тепловые сети, к которым непосредственно присоединены энергопринимающие устройства потребителей. В связи с тем, что ООО «Смоленская теплосетевая компания» не имело таких тепловых сетей в отношении абонентов МУП «Смоленсктеплосеть» был заключён договор аренды имущества № 133 от 05.10.2012. Затем, между МУП «Смоленсктеплосеть» и ООО «Смоленская теплосетевая компания» был заключен агентский договор, касающийся передачи функций ООО «Смоленская теплосетевая компания» по начислению платы, сбору поступающих платежей от населения за отопление и горячее водоснабжение. Однако данная схема не улучшила ситуацию по реструктуризации задолженности.

МУП «Смоленсктеплосеть» направило в адрес ООО «Смоленская теплосетевая компания» для подписания договор на поставку тепловой энергии, договор на передачу тепловой энергии, договор на компенсацию потерь в тепловых сетях. Однако данные договоры не были подписаны. Оплата за услуги по договору на продажу тепловой энергии, выработка которой осуществляется от принадлежащих МУП «Смоленсктеплосеть» котельных, до настоящего времени от ООО «Смоленская теплосетевая компания» не поступала. За передачу тепловой энергии ООО «Смоленская теплосетевая компания» оплатило только 33,8 млн. руб., а МУП «Смоленсктеплосеть» должно оплатить своим контрагентам за поставку газа, электрической энергии и воды. При этом предприятие обязано своевременно выплачивать своим работникам заработную плату.

В настоящее время задолженность ООО «Смоленская теплосетевая компания» перед МУП «Смоленсктеплосеть» составляет более 400 млн. руб. Новая схема теплоснабжения оказалась бесперспективной.

Деятельность, предусмотренную уставом предприятия, МУП «Смоленсктеплосеть» с 01.01.2013 фактически не выполняет.

Представители ОАО «Квадра» и ООО «Смоленская теплосетевая компания» сообщили, что инициатором введения с 01.01.2013 новой схемы теплоснабжения являлась Администрация города Смоленска. Данная схема позволяла не накапливать МУП «Смоленсктеплосеть» долг перед ОАО «Квадра» за оказанные услуги по теплоснабжению и избежать возможных рисков, связанных с ограничением поставки тепловой энергии за неоплату.

Договор на поставку тепловой энергии, вырабатываемой на источниках теплоты, принадлежащих МУП «Смоленсктеплосеть», и договор на компенсацию потерь в тепловых сетях подписаны между ООО «Смоленская теплосетевая компания» и МУП «Смоленсктеплосеть» с протоколами разногласий. Разногласия до настоящего времени не урегулированы. На предложенный МУП «Смоленсктеплосеть» договор на передачу тепловой энергии ООО «Смоленская теплосетевая компания» была представлена оферта договора на иных условиях, так как число разногласий по условиям данного договора значительное.

До настоящего времени между ООО «Смоленская теплосетевая компания» и МУП «Смоленсктеплосеть» не подписаны акты разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон к договору аренды имущества от 05.10.2012 № 133.

В целом новая схема теплоснабжения реализована. В декабре 2012 года после установления Департаментом соответствующих тарифов для ООО «Смоленская теплосетевая компания» общество направило потребителям для заключения договоры теплоснабжения. В процентном соотношении ООО «Смоленская теплосетевая компания» заключено договоров теплоснабжения с 60-70% потребителями от общего числа. Работа по заключению договоров продолжается.

В действиях ОАО «Квадра» и ООО «СТСК» отсутствует нарушения статьи 16 Федерального закона «О защите конкуренции».

Рассмотрев имеющиеся в деле материалы, выслушав представителей Ответчиков, комиссия Смоленского УФАС России пришла к выводу о наличии в действиях Администрации города Смоленска, ОАО «Квадра», ООО «Смоленская теплосетевая компания» и МУП «Смоленсктеплосеть» нарушения статьи 16 Федерального закона «О защите конкуренции». Комиссия исходила из следующего.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Пунктом 1 статьи 8 ГК РФ установлено, что гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

В соответствии с пунктом 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В силу части 2 статьи 1 Федерального закона «О защите конкуренции» целями настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 2 Федерального закона «О защите конкуренции» антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в статье 3 настоящего Федерального закона. Отношения, указанные в статье 3 настоящего

Федерального закона, могут регулироваться постановлениями Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами федерального антимонопольного органа в случаях, предусмотренных антимонопольным законодательством.

Частью 1 статьи 3 Федерального закона «О защите конкуренции» определено, что настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В соответствии со статьёй 16 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе: к разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо по составу продавцов или покупателей (заказчиков); к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 18 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» под соглашением понимается договорённость в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Согласно пунктам 7 и 17 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» под конкуренцией понимается соперничество

хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке; а под признаками ограничения конкуренции – сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Федеральный закон «О защите конкуренции» не устанавливает возможности признания допустимыми соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами, как это предусмотрено статьёй 13 данного закона для соглашений между хозяйствующими субъектами.

Таким образом, при рассмотрении достигнутой между Администрацией города Смоленска, ОАО «Квадра», ООО «Смоленская теплосетевая компания» и МУП «Смоленсктеплосеть» договорённости по введению с 01.01.2013 новой схемы взаимодействия всех участников рынка теплоснабжения в городе Смоленске на соответствие целям и на соблюдение статьи 16

Федерального закона «О защите конкуренции», комиссия Смоленского УФАС России, прежде всего, оценивала возможность заключения такого соглашения органом местного самоуправления в соответствии с требованиями действующего законодательства.

Определением от 30.03.2012 было принято исковое заявление ООО «Смоленская теплосетевая компания» к МУП «Смоленсктеплосеть» о взыскании задолженности в размере 326 231 242 руб. за ненадлежащее исполнение обязательств по договору теплоснабжения от 01.01.2012 № 129320 в январе-феврале 2012 года. Исковые требования в ходе судебного разбирательства уточнялись, окончательный размер такого требования был предъявлен в размере 202 931 242 руб. Решением Арбитражного суда Смоленской области от 18.05.2012 по делу № А62-2442/2012 исковые требования ООО «Смоленская теплосетевая компания» были удовлетворены. Судебное решение вступило в законную силу 14.08.2012. Судом установлено, что в отсутствие согласованных договорных условий МУП «Смоленсктеплосеть» фактически пользовалось услугами снабжения тепловой энергии, а требования были удовлетворены в связи с тем, что уполномоченным представителем МУП «Смоленсктеплосеть» были подписаны без каких-либо разногласий товарные накладные за эти периоды на указанную сумму.

С учётом имеющегося имущественного спора, по инициативе ОАО «Квадра» 11.04.2012 и 20.06.2012 состоялись совещания по вопросу организации новой схемы теплоснабжения в городе Смоленске. Достигнутая на этих совещаниях договорённость об условиях и сроках реализации соглашения оформлена протоколами совещаний от 11.04.2012 и от 20.06.2012 (т. 1, л.д. 13 - 16). Из протоколов следует, что сторонами соглашения была определена схема взаимодействия всех участников рынка теплоснабжения города Смоленска с 01.08.2012 и с 01.01.2013 (были определены общие условия обращения товара на товарном рынке и действия участников рынка). В совещаниях приняли участие уполномоченные должностные лица ответчиков по настоящему делу. Совещания проходили с участием Первого заместителя Губернатора Смоленской области (с привлечением иных должностных лиц Администрации Смоленской области), который выступил в таких совещаниях в качестве медиатора и согласно статье 5 Федерального закона «О теплоснабжении» не вправе был принимать какие-либо административно-властные решения по данному вопросу.

Реализация соглашения с 01.08.2012 была предметом рассмотрения

комиссией Смоленского УФАС России дела о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного в отношении ОАО «Жилищник», МУП «Смоленсктеплосеть» и ООО «Смоленская теплосетевая компания» (решение от 27.12.2012 по делу № 04-01/18-2012; т. 1, л.д. 20 - 30). В результате реализации с 01.08.2012 соглашения ООО «Смоленская теплосетевая компания» получила в свое распоряжение базу данных абонентов МУП «Смоленсктеплосеть», которых предполагалось понудить в дальнейшем к заключению договорных отношений с 01.01.2013 с ООО «Смоленская теплосетевая компания».

Вышеуказанным соглашением стороны договорились о том, что с 01.01.2013 всем потребителям тепловой энергии города Смоленска будет осуществлять поставку по публичному договору только ООО «Смоленская теплосетевая компания», обозначенная в таком соглашении «единым оператором рынка тепловой энергии».

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона «О теплоснабжении» данный закон устанавливает правовые основы экономических отношений, возникающих в связи с производством, передачей, потреблением тепловой энергии, тепловой мощности, теплоносителя с использованием систем теплоснабжения, созданием, функционированием и развитием таких систем, а также определяет полномочия органов государственной власти, органов местного самоуправления поселений, городских округов по регулированию и контролю в сфере теплоснабжения, права и обязанности потребителей тепловой энергии, теплоснабжающих организаций, теплосетевых организаций.

Полномочия органов местного самоуправления поселений, городских округов в сфере теплоснабжения определены статьёй 6 Федерального закона «О теплоснабжении».

Так, пунктом 6 части 1 статьи 6 Закона о теплоснабжении к полномочиям органов местного самоуправления поселений отнесено утверждение схем теплоснабжения поселений, городских округов с численностью населения менее пятисот тысяч человек, в том числе определение единой теплоснабжающей организации.

Статьёй 2 Федерального закона «О теплоснабжении» раскрыты следующие понятия:

- система теплоснабжения – совокупность источников тепловой энергии и теплопотребляющих установок, технологически

соединенных тепловыми сетями (пункт 14);

- схема теплоснабжения – документ, содержащий предпроектные материалы по обоснованию эффективного и безопасного функционирования системы теплоснабжения, ее развития с учетом правового регулирования в области энергосбережения и повышения энергетической эффективности (пункт 20);

- единая теплоснабжающая организация в системе теплоснабжения – теплоснабжающая организация, которая определяется в схеме теплоснабжения федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации на реализацию государственной политики в сфере теплоснабжения, или органом местного самоуправления на основании критериев и в порядке, которые установлены правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации (пункт 28).

Критерии и порядок определения единой теплоснабжающей организации определены в разделе II Правил № 808.

Так, согласно пунктам 3 – 6 Правил № 808 статус единой теплоснабжающей организации присваивается теплоснабжающей и (или) теплосетевой организации решением федерального органа исполнительной власти (в отношении городов с населением 500 тысяч человек и более) или органа местного самоуправления при утверждении схемы теплоснабжения поселения, городского округа.

В проекте схемы теплоснабжения должны быть определены границы зон деятельности единой теплоснабжающей организации (организаций). Границы зоны (зон) деятельности единой теплоснабжающей организации (организаций) определяются границами системы теплоснабжения.

В случае если на территории поселения, городского округа существуют несколько систем теплоснабжения, уполномоченные органы вправе:

- определить единую теплоснабжающую организацию (организации) в каждой из систем теплоснабжения, расположенных в границах поселения, городского округа;

- определить на несколько систем теплоснабжения единую теплоснабжающую организацию.

Для присвоения организации статуса единой теплоснабжающей организации на территории поселения, городского округа лица, владеющие на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями, подают в уполномоченный орган в течение 1 месяца с даты опубликования (размещения) в установленном порядке проекта схемы теплоснабжения, а также с даты опубликования (размещения) сообщения, указанного в пункте 17 настоящих Правил, заявку на присвоение организации статуса единой теплоснабжающей организации с указанием зоны ее деятельности. К заявке прилагается бухгалтерская отчетность, составленная на последнюю отчетную дату перед подачей заявки, с отметкой налогового органа о ее принятии.

В случае если в отношении одной зоны деятельности единой теплоснабжающей организации подана 1 заявка от лица, владеющего на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в соответствующей зоне деятельности единой теплоснабжающей организации, то статус единой теплоснабжающей организации присваивается указанному лицу. В случае если в отношении одной зоны деятельности единой теплоснабжающей организации подано несколько заявок от лиц, владеющих на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в соответствующей зоне деятельности единой теплоснабжающей организации, уполномоченный орган присваивает статус единой теплоснабжающей организации в соответствии с пунктами 7 - 10 настоящих Правил.

В соответствии с пунктом 7 Правил № 808 критериями определения единой теплоснабжающей организации являются:

- владение на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии с наибольшей рабочей тепловой мощностью и (или) тепловыми сетями с наибольшей емкостью в границах зоны деятельности единой теплоснабжающей организации;
- размер собственного капитала;
- способность в лучшей мере обеспечить надежность теплоснабжения в соответствующей системе теплоснабжения.

Как следует из Постановления № 154 одним из разделов схемы теплоснабжения является раздел 8 «Решение об определении

единой теплоснабжающей организации (организаций)». Рассмотрение проекта схемы теплоснабжения осуществляется органами местного самоуправления, органами исполнительной власти городов федерального значения путем сбора замечаний и предложений, а также организации публичных слушаний. Утверждение схемы теплоснабжения принимается главой местной администрации поселения с учетом поступивших замечаний и предложений, а также заключения о результатах публичных слушаний.

Утверждение схем(ы) теплоснабжения города Смоленска, в том числе определение единой теплоснабжающей организации, в установленном порядке не осуществлено, что было подтверждено представителями ответчиков по настоящему делу.

В соответствии с частями 1, 2 и 7 статьи 15 Федерального закона «О теплоснабжении» потребители тепловой энергии приобретают тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель у теплоснабжающей организации по договору теплоснабжения.

В системе теплоснабжения:

1) определенная схемой теплоснабжения единая теплоснабжающая организация обязана заключить договор теплоснабжения с любым обратившимся потребителем тепловой энергии, теплопотребляющие установки которого находятся в данной системе теплоснабжения;

2) лицо, владеющее на праве собственности источниками тепловой энергии, имеет право заключать долгосрочные договоры теплоснабжения с потребителями;

3) лицо, владеющее на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии, имеет право заключать договоры теплоснабжения с потребителями в случаях, установленных правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

Договор теплоснабжения является публичным для единой теплоснабжающей организации.

Таким образом, стороны соглашения, определяя ООО «Смоленская теплосетевая компания» как «единого оператора рынка тепловой энергии» в городе Смоленске, фактически наделили общество правами и обязанностями единой теплоснабжающей организации по всем существующим в городе Смоленске системам теплоснабжения.

Письмом и.о. Первого заместителя Главы Администрации города Смоленска от 28.02.2013 № 2-946 Смоленскому УФАС России был предоставлен реестр систем теплоснабжения, сформированный на основании сведений, используемых для подготовки топливно-энергетического баланса в пределах компетенции Администрации города Смоленска (т. 5, л.д. 85 - 86), согласно которому помимо ОАО «Квадра», ООО «Смоленская теплосетевая компания» и МУП «Смоленсктеплосеть» в городе Смоленске имеется еще 30 организаций, владеющих на законных основаниях источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в той или иной системе теплоснабжения, что указывает на наличие в городе Смоленске большего круга потенциальных претендентов на приобретение статуса единой теплоснабжающей организации в своей системе теплоснабжения.

В целях реализации достигнутых договорённостей относительно наделения с 01.01.2013 ООО «Смоленская теплосетевая компания» функциями единой теплоснабжающей организации по всем существующим в городе Смоленске системам теплоснабжения, сторонами соглашения совершены следующие действия.

На телеканале «Россия 24 Смоленск» 17.10.2012 в 19:10 была показана запись интервью заместителя генерального директора по сбыту ООО «Смоленская теплосетевая компания» Кулаева А.В., касающегося порядка расчётов за услуги отопления и горячего водоснабжения, полученные абонентами города Смоленска. Кулаевым А.В. было заявлено, со ссылкой на достигнутую договорённость с Администрацией города Смоленска, что с 01.01.2013 ООО «Смоленская теплосетевая компания» будет единым оператором рынка тепловой энергии в городе Смоленска, в связи с чем общество в начале ноября 2012 года планирует направить всем потребителям города Смоленска проекты договоров теплоснабжения.

На тот момент договоры теплоснабжения, заключённые потребителями города Смоленска с МУП «Смоленсктеплосеть», были действующими, и расторжение их было возможным только в соответствии с главой 29 ГК РФ.

В соответствии со статьёй 25.7 Федерального закона «О защите конкуренции», в целях предупреждения нарушения антимонопольного законодательства заместителю генерального директора по сбыту ООО «Смоленская теплосетевая компания» Кулаеву А.В. Смоленским

УФАС России было направлено предостережение в письменной форме о недопустимости совершения действий, которые могут привести к нарушению статьи 16 Федерального закона «О защите конкуренции» (Предостережение от 23.10.2012 № 4341/04; т.1, л.д.32).

Из имеющейся в материалах дела переписки, представленной Администрацией города Смоленска (т. 5, л.д. 1 - 84), следует, что выполнение МУП «Смоленсктеплосеть» принятых договорённостей координировалось и контролировалось Администрацией города Смоленска.

МУП «Смоленсктеплосеть» было направлено в Департамент заявление на открытие тарифного дела по установлению тарифов на услуги по передаче тепловой энергии и продаже энергоресурсов на 2013 год (письмо от 25.06.2012 №4331/02; т. 1, л.д. 196), направлены в адрес ООО «Смоленская теплосетевая компания» проекты договоров на оказание услуг по передаче тепловой энергии и на продажу энергоресурсов от собственных котельных (письмо от 26.12.2012 № 8912/06; т. 4, л.д. 311), заключён договор на оценку планируемого к передаче в аренду имущества и осуществлены процедуры по проведению открытого конкурса на право заключения договора аренды участков тепловых сетей (т. 2, л.д. 1 - 493), направлены в адрес своих абонентов (юридических и физических лиц) уведомления о расторжении договоров на поставку тепловой энергии и горячей воды (в качестве примера приобщены в материалы дела письма от 11.12.2012; т. 4, л.д. 354 - 367).

Также, в целях реализации соглашения МУП «Смоленсктеплосеть» и ООО «Смоленская теплосетевая компания», с предварительного согласия Администрации города Смоленска (т. 4, л.д. 313, 315), был заключён Договор аренды имущества от 05.10.2012 № 133, предметом которого является передача обществу во временное возмездное пользование участков (по 1 метру) тепловых сетей, находящихся в хозяйственном ведении предприятия и подходящих к теплопотребляющим установкам абонентов предприятия (перечень таких участков тепловых сетей указан в Приложении 1 к Договору). Договор заключён на срок с 01.01.2013 по 01.12.2013 с возможной пролонгацией на неопределённый срок, с ежемесячной арендной платой 173 106 рублей.

В соответствии с пунктом 4.1.1 Договора от 05.10.2012 № 133 Арендодатель (МУП «Смоленсктеплосеть») обязан в течение пяти дней с момента подписания настоящего договора передать

Арендатору (ООО «Смоленская теплосетевая компания») в пользование имущество, указанное в Приложении №1 к настоящему договору, по акту приёма-передачи имущества.

Актом от 05.10.2012 стороны Договора от 05.10.2012 № 133 удостоверили приём-передачу участков тепловых сетей в соответствии с Приложением №1 к договору. Акты балансовой и эксплуатационной ответственности между сторонами не составлялись.

Несмотря на то, что стороны Договора аренды имущества от 05.10.2012 №133 обозначили данные участки тепловых сетей как движимое имущество, комиссия Смоленского УФАС России приходит к мнению, что в соответствии с пунктом 1 статьи 130 ГК РФ переданные ООО «Смоленская теплосетевая компания» в аренду тепловые сети являются объектами недвижимости муниципальной собственности.

В соответствии с пунктом 1 статьи 128, пунктом 1 статьи 130, статьёй 133, пунктом 1 статьи 166, пунктом 1 статьи 167, статьёй 168 и пунктом 1 статьи 170 ГК РФ Договор аренды имущества от 05.10.2012 № 133 является недействительным, так как является ничтожной сделкой между МУП «Смоленсктеплосеть» и ООО «Смоленская теплосетевая компания».

Как следует из писем Департамента от 28.11.2012 № 3813/6 (т. 1, л.д. 97 - 99) и от 14.12.2012 № 4034/3 (т. 1, л.д. 255 - 256) заключение сторонами и представление в Департамент Договора аренды имущества от 05.10.2012 № 133 произведено с целью установления ООО «Смоленская теплосетевая компания» с 01.01.2013 тарифа на тепловую энергию для конечных потребителей города Смоленска.

Письмом Департамента от 14.12.2012 № 4034/3 также сообщено, что затраты ООО «Смоленская теплосетевая компания» по Договору аренды имущества от 05.10.2012 № 133 были включены в валовую выручку общества при установлении тарифа на тепловую энергию на 2013 год для конечных потребителей города Смоленска.

Следует также отметить, что в Перечень объектов теплоснабжения МУП «Смоленсктеплосеть», требующих в 2012–2013 гг. модернизации инженерно-технических и коммунальных сетей с проведением **ремонтно-восстановительных работ согласно Плану основных мероприятий, связанных с подготовкой и проведением празднования 1150-летия основания города Смоленска, на которую выделены**

денежные средства федерального и местного бюджетов (распечатка с официального сайта предприятия, раздел «Инвестиционные программы»; т. 3, л.д. 345), включены отдельные тепловые сети, участки которых были переданы в ведение ООО «Смоленская теплосетевая компания» по Договору аренды имущества от 05.10.2012 № 133.

Постановлениями Департамента от 30.11.2012 № 372, от 30.11.2012 №373, от 30.11.2012 № 374 установлены на 2013 год тарифы на тепловую энергию ОАО «Квадра» для потребителей города Смоленска, получающих тепловую энергию на коллекторах общества (от своих источников тепловой энергии), МУП «Смоленсктеплосеть» для потребителей города Смоленска, оплачивающих производство и передачу тепловой энергии (в зоне выработки тепловой энергии своими источниками тепловой энергии), а также за передачу тепловой энергии (в зоне выработки тепловой энергии источниками тепловой энергии ОАО «Квадра») и ООО «Смоленская теплосетевая компания» для всех конечных потребителей города Смоленска, соответственно.

Как следует из материалов дела, отдельные абоненты МУП «Смоленсктеплосети» обращались с претензиями к предприятию, в которых сообщали о нежелании расторгать договоры поставки тепловой энергии, сообщали о свершившемся 01.12.2012 факте пролонгации сторонами договорных обязательств на новый срок со ссылкой на пункт 8.1 договоров. В ответ на претензии МУП «Смоленсктеплосеть» сообщило таким абонентам о прекращении договорных отношений с 01.01.2013, обосновывая это статьёй 451 и пунктом 2 статьи 539 ГК РФ и указывая, что постановлением Департамента от 30.11.2012 № 374 ООО «Смоленская теплосетевая компания» наделено статусом ресурсоснабжающей организации (т. 4, л.д. 324 - 354).

Несмотря на то, что Департаментом не были установлены МУП «Смоленсктеплосеть» тарифы на тепловую энергию для абонентов предприятия, комиссия Смоленского УФАС России считает, что после 01.12.2012 действие договоров между МУП «Смоленсктеплосеть» и его абонентами (конечными потребителями тепловой энергии) было продлено на новый срок. МУП «Смоленсктеплосеть» не вправе было отказываться от исполнения принятых на себя обязательств по этим договорам, а обоснование, связанное с установлением с 01.01.2013 Департаментом другому хозяйствующему субъекту тарифа на тепловую энергию для

абонентов предприятия, является несостоятельным, так как в соответствии с частью 8 статьи 15 Федерального закона «О теплоснабжении» и пунктом 21 Правил № 808 такой тариф не является существенным условием договора.

Согласно части 9 статьи 15 Федерального 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.

Установление же тарифа хозяйствующему субъекту согласно постановлению Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации» производится органом регулирования по заявлению хозяйствующего субъекта, в порядке, определённом Регламентом рассмотрения дел об установлении тарифов и (или) их предельных уровней на электрическую (тепловую) энергию (мощность) и на услуги, оказываемые на оптовом и розничных рынках электрической (тепловой) энергии (мощности), утверждённым приказом ФСТ России от 08.04.2005 № 130-э (зарег. в Минюсте России 07.06.2005 № 6696).

Позиция МУП «Смоленсктеплосеть» о присвоении постановлением Департамента от 30.11.2012 № 374 ООО «Смоленская теплосетевая компания» статуса ресурсоснабжающей организации для всех потребителей города Смоленска является ошибочной, в связи с тем, что органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в сфере теплоснабжения не наделены полномочиями о наделении участников рынка теплоснабжения каким-либо статусом.

В свою очередь, ООО «Смоленская теплосетевая компания» письмом от 12.12.2012 № АН-7/1227 (т. 3, л.д. 333) направила потребителям тепловой энергии города Смоленска (абонентам МУП «Смоленсктеплосеть») предложение о заключении договорных отношений по теплоснабжению и горячему водоснабжению. В письме сообщено, что в связи с расторжением с МУП «Смоленсктеплосеть» договора на поставку тепловой энергии и горячей воды, для обеспечения теплоснабжения и горячего водоснабжения в 2013 году, потребителям необходимо до 31.12.2012 заполнить данные в направленных формах договоров, подписать их, скрепить печатью и два экземпляра договоров с приложением перечисленных в данном

письме документов направить в адрес общества. При этом формы приложений к письму договоров не были подписаны со стороны общества.

В предъявленных населению платёжных документах за январь 2013 года ООО «Смоленская теплосетевая компания» указало, что в целях повышения платёжной дисциплины в части оплаты тепла и горячей воды, Администрацией города Смоленска было принято решение о передаче непосредственному поставщику тепловой энергии – ООО «Смоленская ТСК» – с 01.01.2013 функции сбыта тепловой энергии конечным потребителям (управляющим компаниям, ТСЖ/ЖСК, населению и т.д.) (т. 3, л.д. 347).

В материалах дела имеются копии платёжных документов и счетов за январь 2013 года, предъявленных ООО «Смоленская теплосетевая компания» потребителям тепловой энергии города Смоленска (юридическим и физическим лицам) (представлены обществом в качестве примера; т. 4, л.д. 197 - 220).

Письмом от 28.02.2012 № АВ-13/286 ООО «Смоленская теплосетевая компания» представила Смоленскому УФАС России реестр договоров теплоснабжения в отношении потребителей г.Смоленска (всего 1902 договоров), получающих с 01.01.2013 тепловую энергию от источников тепловой энергии по тепловым сетям, принадлежащим МУП «Смоленсктеплосеть» (по состоянию на 27.02.2013), по которым общество проводило договорную кампанию на 2013 год (т. 4, л.д. 221 - 285).

Из данного реестра следует, что договора заключены не со всеми потребителями города Смоленска. Из пояснений представителей ООО «Смоленская теплосетевая компания», данных на заседании комиссии, в настоящее время обществом заключено договоров с 60 - 70 % потребителями тепловой энергии города Смоленска от общего числа, остальные договоры не заключены по объективным причинам.

Как следует из письма ОАО «Квадра» от 28.02.2013 № АН-1030/0117 (т. 4, л.д. 389), общество контролировало ход реализации соглашения путём встреч и переговоров.

Таким образом, по результатам рассматриваемого соглашения МУП «Смоленсктеплосеть» осуществляло действия, направленные на расторжение с потребителями ранее заключённых договоров теплоснабжения, а ООО «Смоленская теплосетевая компания» предпринимало действия на заключение с указанными

потребителями договоров на поставку тепловой энергии. При этом ОАО «Квадра» и Администрация города Смоленска контролировали ход реализации такого соглашения.

Комиссия Смоленского УФАС России приходит к мнению, что инициатором соглашения по введению с 01.01.2013 новой схемы теплоснабжения являлось ОАО «Квадра», целью которого была не столько реструктуризация долга ОАО «Квадра», перед которым у МУП «Смоленсктеплосеть» ранее образовалась задолженность в размере 556 401 042 руб., подтверждённая судебными актами по делам №№ А62-4028/2011 и А62-2445/2012, сколько устранение с рынка теплоснабжения в городе Смоленске МУП «Смоленсктеплосеть».

Образовавшийся же долг МУП «Смоленсктеплосеть» и необходимость своевременной организации органом местного самоуправления начала отопительного сезона 2012-2013 гг., послужили лишь поводом к заключению между Ответчиками рассматриваемого соглашения, в котором основные участники рынка теплоснабжения – потребители города Смоленска, не принимали участия (публичные слушания не проводились). На заседании комиссии Смоленского УФАС России представителями ОАО «Квадра» и ООО «Смоленская теплосетевая компания» относительно размера долга было сообщено, что по предъявленным в кредитные организации исполнительным листам погашение долга производится.

Руководствуясь статьёй 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»,

РЕШИЛА:

1. Признать соглашение между Администрацией города Смоленска, ОАО «Квадра», ООО «Смоленская теплосетевая компания» и МУП «Смоленсктеплосеть» по введению с 01.01.2013 новой схемы взаимодействия всех участников рынка теплоснабжения в городе Смоленске через единого продавца тепловой энергии – ООО «Смоленская теплосетевая компания», недопустимым в

соответствии со статьёй 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Администрации города Смоленска, ОАО «Квадра», ООО «Смоленская теплосетевая компания» и МУП «Смоленсктеплосеть» предписания о прекращении ограничивающего конкуренцию соглашения, нарушающего антимонопольное законодательство, и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

<.....>

<.....>

<.....>

<.....>

<.....>

<.....>

<.....>

<.....>

<.....>

<.....>

<.....>

<.....>

<.....>

<.....>

<.....>

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