

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства
№ 29/10/11-ЕМ

г. Псков

03 августа 2011г.

Резолютивная часть решения оглашена 25 июля 2011 года.
Полный текст решения изготовлен 03 августа 2011 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Псковской области по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 29/10/11-ЕМ по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Великолукский локомотивовагоноремонтный завод» (далее – ООО «ВЛВРЗ», Общество) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

В Псковское УФАС России 10 мая 2011 года поступило заявление от ООО «МВЛ-Групп» (далее – Заявитель) с жалобой на действия ООО «ВЛВРЗ» по нарушению установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при оказании услуг теплоснабжения и установлению монопольно высокой цены данной услуги.

Согласно заявлению между ООО «ВЛВРЗ» и Заявителем заключен договор на оказание услуг по обслуживанию теплосетей, который является договором на предоставление услуг теплоснабжения. Это подтверждается обязанностью заказчика оплачивать услуги исполнителя в зависимости от полученной тепловой энергии и письмом ООО «ВЛВРЗ» б/н от 13.12.2010г., в котором оно указывает на то, что количество оказанных услуг по обслуживанию теплосетей определяется в соответствии с актом, оформленным по показаниям прибора учета теплоэнергии, и просит предоставить документы, подтверждающие поверку прибора учета тепла. Заявитель считает, что отпуск тепловой энергии относится к услугам естественной монополии согласно статье 4 Федерального закона от 17.08.95г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях». В соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ положение субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим.

Отпуская тепловую энергию ООО «ВЛВРЗ» осуществляет услугу естественной монополии, однако в нарушение действующего законодательства без установления соответствующих тарифов и по завышенной цене.

08.06.2011 года по результатам рассмотрения поступившего заявления ООО «МВЛ-Групп» руководитель Псковского УФАС России издал приказ № 122 о возбуждении дела № 29/10/11-ЕМ по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ в отношении ООО «ВЛВРЗ», в соответствии с которым была создана Комиссия.

На заседаниях Комиссии и в письменном отзыве на заявление (исх. № 586 от 31.05.2011г.) представители ООО «ВЛВРЗ» пояснили следующее.

Основным видом деятельности Общества согласно Уставу является предоставление услуг по ремонту, техническому обслуживанию и переделке

железнодорожных локомотивов и прочих моторных вагонов и подвижного состава. Отдельными видами деятельности Общество может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

ООО «ВЛВРЗ» на праве аренды у ОАО «КуньяАгро» использует в качестве источника теплоснабжения передвижное оборудование, а именно котельную блочно-модульного исполнения с двумя котлами 2*24 МВт; УВТ-4 и котел ВВ-ГМ-2,0-95 общей мощностью 4,0 МВт, полной заводской готовности.

Указанный источник тепла является мини-котельной, объема вырабатываемого тепла хватает только на обеспечение собственных нужд предприятия, для отопления других потребителей выработки не хватает. При этом очень высока стоимость одной произведенной Гкал, так как котельная работает на очень дорогом мазуте флотском. Каждый отопительный сезон на его закуп тратится около 10 млн. рублей.

Между ООО «ВЛВРЗ» и ООО «МВЛ-Групп» заключено 2 договора, предметом которых являются услуги по обслуживанию наружных теплосетей во время отопительного сезона.

Принятые обязательства в части оплаты по договору на оказание услуг по обслуживанию теплосетей № 5 от 01.11.2010г. со сроком действия до 31.12.2010г. ООО «МВЛ-Групп» полностью исполнило.

Обязательства по договору на оказание услуг по обслуживанию теплосетей № 6 от 03.01.2011г. ООО «МВЛ-Групп» исполнило частично, задолженность на 01.06.2011г. составляет 481 575, 11 рублей.

Общество считает, что отношения сторон указанных договоров регулируются обязательственным правом, так как они были заключены по ходатайству от 29.09.2010г. и.о. генерального директора ООО «Мост в Великие Луки» в интересах ООО «МВЛ-Групп», предметом которого была просьба, в связи с предстоящей зимой с большими морозами и обеспокоенностью за здоровье сотрудников, подключить трубопровод отопления.

ООО «ВЛВРЗ» по роду своей деятельности не является специализированной энергоснабжающей организацией, не обязано поставлять тепловую энергию Заявителю, заключенные договоры не являются публичными. Естественная монополия – это вид монополии, занимающей привилегированное положение на рынке в силу технологических особенностей производства (в связи с эксклюзивным обладанием необходимыми для производства ресурсами, крайне высокой стоимостью или исключительной материально-технической базой), чего ООО «ВЛВРЗ» не имеет.

Кроме того, положение ООО «ВЛВРЗ» на рынке услуг по теплоснабжению не может быть признано доминирующим, так как существуют альтернативные возможности получения Заявителем тепловой энергии:

- рядом согласно копии схемы теплотрассы по пр. Октябрьский г. Великие Луки проходит теплотрасса, к которой Заявитель может осуществить присоединение.

Это потребует дополнительных затрат, которые однако он должен понести как коммерческая организация;

- письмом от 23.09.2010г. исх. № 060 ООО «Мост в Великие Луки», чьим правопреемником является ООО «МВЛ-Групп», уведомило Общество об отказе от его услуг по теплоснабжению в связи с переходом на другую систему отопления, и до 29.09.2010 года Заявитель обходился другими способами отопления своего здания.

Таким образом, ООО «ВЛВРЗ» считает, что в его действиях нет нарушения антимонопольного законодательства и своим обращением в антимонопольный орган ООО «МВЛ-Групп» пытается снять с себя ответственность за неисполнение

обязанностей по договору.

Рассмотрев и проанализировав представленные материалы дела, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия Псковского УФАС России отмечает следующие обстоятельства:

ООО «ВЛВРЗ» владеет на праве аренды источником тепловой энергии на основании договора № 1 аренды имущества от 02.01.2010г. и договора № 1 аренды имущества от 03.01.2011г. с собственником имущества – ОАО «КуньяАгро».

Согласно представленной Обществом схеме теплоснабжения ООО «ВЛВРЗ», объекты ООО «МВЛ-Групп» присоединены к тепловым сетям ООО «ВЛВРЗ».

ООО «МВЛ-Групп» является собственником здания по адресу: Псковская область, г. Великие Луки, пр. Октябрьский, д. 117-Б (свидетельство о государственной регистрации права собственности от 31.12.2010г. серия <...> АЖ № 69246). Ранее данное имущество и имущество, находящееся в аренде ООО «ВЛВРЗ», составляли один имущественный комплекс ОАО «Вагоностроительный завод», о чем, в частности, свидетельствует договор купли-продажи недвижимости № 1 от 09.01.2001г. между ОАО «Вагоностроительный завод» и ООО «Мост в Великие Луки». Данный факт подтверждается сторонами.

Продуктовыми границами товарного рынка являются услуги по передаче тепловой энергии.

Функциональное назначение услуг по передаче тепловой энергии с точки зрения потребителя состоит в возможности получения тепловой энергии через принадлежащие иным организациям тепловые сети, к которым присоединены объекты потребителя. Технологически услуги по передаче тепловой энергии конкретному потребителю можно оказать только через присоединенные тепловые сети.

Таким образом, географические границы рынка услуг по передаче тепловой энергии определяются фактической и потенциальной возможностью покупателя получать эти услуги от определенного продавца в границах присоединенных сетей. Альтернативные варианты для потребителя в формах строительства собственных локальных источников теплоснабжения, организации сети в условиях наличия действующих тепловых сетей не приемлемы по причине естественно-монопольного характера услуги по передаче тепловой энергии, экономической, технической неэффективности и нецелесообразности. Технологические особенности производства услуг по передаче тепловой энергии определяют эффективность функционирования данного товарного рынка в отсутствие конкуренции в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объемов производства. Кроме того, требуется преодоление ряда административных барьеров.

Таким образом, на рынке услуг по передаче тепловой энергии в границах присоединенных тепловых сетей ООО «ВЛВРЗ» является единственным продавцом услуги.

Согласно статье 3 Федерального закона от 17.08.1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» под естественной монополией понимается состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары,

производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров; субъект естественной монополии – хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. К сферам деятельности субъектов естественных монополий, регулируемых данным законом, относятся в том числе, услуги по передаче тепловой энергии (часть 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях»).

В силу части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.06 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. Следовательно, ООО «ВЛВРЗ» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче тепловой энергии в границах присоединенных сетей.

Между ООО «ВЛВРЗ» и ООО «МВА-Групп» были заключены следующие договоры:

1) договор № 5 на оказание услуг по обслуживанию теплосетей от 01.11.2010г. (далее – Договор № 5 от 01.11.2010г.). Срок действия договора – до 31.12.2010г.

Согласно пункту 3 договора услуги оплачиваются в зависимости от полученной теплоэнергии из расчета 4 800, 00 руб., плюс НДС 864, 00 руб. за 1 Гкал. Согласно пункту 5 договора количество оказанных услуг определяется в соответствии с актом, оформленным по показаниям прибора учета теплоэнергии за расчетный месяц;

2) договор № 6 на оказание услуг по обслуживанию теплосетей от 03.01.2011г. (далее – Договор № 6 от 03.01.2011г.). Срок действия договора: до 31.12.2011г.

Согласно пункту 3 договора услуги оплачиваются в зависимости от полученной теплоэнергии из расчета 5 510, 00 руб., плюс НДС 18 % за 1 Гкал. Согласно пункту 5 договора количество оказанных услуг определяется в соответствии с актом, оформленным по показаниям прибора учета теплоэнергии за расчетный месяц. ООО «ВЛВРЗ» представлены калькуляции стоимости 1 Гкал на 01.10.2010г. и на 01.01.2011г., согласно которым стоимость 1 Гкал составляет 5 388 руб. и 5 573 руб. в 2010г. и 2011г. соответственно.

Материалами дела подтверждается (в том числе письмом ООО «Мост в Великие Луки» от 29.09.2010г., письмом ООО «ВЛВРЗ» от 26.01.2011г. исх. № 67, буквальным толкованием условий договоров в части оплаты услуг исходя из количества потребленной тепловой энергии по показаниям прибора учета), и Обществом на заседании Комиссии не было опровергнуто, что фактически предметом договоров № 5 от 01.11.2010г. и № 6 от 03.01.2011г. является услуга по передаче тепловой энергии.

В материалах дела имеются документы, подтверждающие факт взимания платы за услуги по передаче тепловой энергии с ООО «МВА-Групп»: счета-фактуры, выставленные ООО «ВЛВРЗ» в адрес Заявителя на основании договоров № 5 от 01.11.2010г. и № 6 от 03.01.2011г., а именно:

- счет - фактура № 1187пп от 28.10.2010г. частично на сумму 25 000 рублей (в том числе НДС 3 813, 56 руб.);

- счет - фактура № 1370 от 30.11.2010г. частично на сумму 113 280 рублей (в том числе НДС 17 280 руб.);

- счет - фактура № 1617 от 31.12.2010г. частично на сумму 198 240 рублей (в том числе НДС 30 240 руб.)

- счет - фактура № 86 от 31.01.2011г. частично на сумму 266 573, 80 рублей (в том числе НДС 40 663 руб.);

- счет - фактура № 230 от 28.02.2011г. частично на сумму 292 581 рубль (в том числе

НДС 44 631 руб.).

Всего на основании договоров № 5 от 01.11.2010г. и № 6 от 03.01.2011г. в адрес ООО «МВЛ-Групп» выставлено счетов - фактур на услуги по обслуживанию тепловых сетей на сумму 895 674 рубля 80 коп. с учетом НДС.

Также в материалах дела имеются документы, подтверждающие частичную оплату выставленных счетов-фактур:

- платежное поручение № 3 от 31.12.2010г. частично на сумму 61 765, 14 рублей (в том числе НДС 9 421, 80 руб.);
- платежное поручение № 2 от 31.01.2011г. на сумму 75 000 рублей (в том числе НДС 11 440, 68 руб.);
- платежное поручение № 6 от 31.01.2011г. на сумму 130 000 рублей (в том числе НДС 19 830, 51 руб.);
- платежное поручение № 9 от 31.01.2011г. на сумму 10 000 рублей (в том числе НДС 1 525, 42 руб.);
- платежное поручение № 12 от 28.02.2011г. на сумму 25 000 рублей (в том числе НДС 3 813, 56 руб.);
- платежное поручение № 14 от 01.03.2011г. на сумму 50 000 рублей (в том числе НДС 7 627, 12 руб.).

Всего Заявителем по договорам № 5 от 01.11.2010г. и № 6 от 03.01.2011г. в адрес ООО «ВЛВРЗ» оплачено 351 765 рублей 14 коп. с учетом НДС, 298 106 рублей 05 коп. без учета НДС.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях» передача тепловой энергии является услугой естественно-монопольного характера и подлежит государственному регулированию.

В соответствии с Положением о Государственном комитете Псковской области по тарифам, утвержденным Постановлением Администрации Псковской области от 13.07.2009 № 254 (действовавшим до 28.03.2011г.), и Положением о Государственном комитете Псковской области по тарифам и энергетике, утвержденным Постановлением Администрации Псковской области от 29.03.2011г. № 110, Государственный комитет Псковской области по тарифам и энергетике является органом исполнительной власти области, осуществляющим государственно-властные полномочия исполнительно-распорядительного характера в области государственного регулирования цен (тарифов) на товары (продукцию, услуги), а также в области энергетике, энергосбережения и повышения энергетической эффективности. К полномочиям Государственного комитета Псковской области по тарифам и энергетике относится, в том числе, установление тарифов на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям, и тарифов на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя в соответствии с федеральным законодательством.

Таким образом, установление тарифа на передачу тепловой энергии является исключительной компетенцией регулирующего органа государственной власти – Государственного комитета Псковской области по тарифам и энергетике.

Государственным комитетом Псковской области по тарифам и энергетике тариф на производство и передачу тепловой энергии для ООО «ВЛВРЗ» не установлен (письмо от 31.05.2011 № ТР-05-0507).

ООО «ВЛВРЗ» самостоятельно определило стоимость услуг по передаче тепловой энергии, а затем согласовало ее с контрагентом по договору.

Комплексное толкование норм Федерального закона № 190-ФЗ от 27.07.2010г. «О

теплоснабжении» позволяет сделать вывод о том, что оказание услуг по передаче тепловой энергии на основании договора о возмездном оказании услуг по передаче тепловой энергии является правомерным только после установления уполномоченным органом тарифа на передачу тепловой энергии и в соответствии с этим тарифом.

Пунктом 10 части 1 статьи 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 правовыми актами порядка ценообразования.

Применение свободного (договорного) тарифа вместо регулируемого государством при взимании платы за оказанные услуги по передаче тепловой энергии является нарушением установленного нормативными актами порядка ценообразования.

На основании вышеизложенного доход, полученный ООО «ВЛВРЗ» от услуг, оказанных по договорам № 5 от 01.11.2010г. и № 6 от 03.01.2011г. с ООО «МВЛ-Групп», составляющий 298 106 рублей 05 коп., получен вследствие нарушения антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 года № 135-ФЗ,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «ВЛВРЗ» нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ в части злоупотребления ООО «ВЛВРЗ» доминирующим положением на рынке услуг по передаче тепловой энергии в границах присоединенных тепловых сетей путем взимания платы за передачу тепловой энергии с ООО «МВЛ-Групп» в отсутствие надлежащим образом установленных тарифов.
2. Выдать ООО «ВЛВРЗ» предписание о прекращении нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в отношении ООО «МВЛ-Групп» и о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Псковского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении ООО «ВЛВРЗ» по статье 14.31 КоАП.