РЕШЕНИЕ
по делу №7-7/2009
о нарушении антимонопольного законодательства

10 февраля 2010 года г. Москва

Комиссия Управления ФАС России по Москве по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело №7-7/2009 по признакам нарушения ОАО «Московский бизнес инкубатор» (адрес: 115280, г. Москва, ул. Автозаводская, д. 23) ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступило поручение ФАС России о рассмотрении обращения ФГУ «Подводречстрой» с жалобой на ущемление интересов филиала «Подводречстрой-4», расположенного по адресу: г. Москва, Нагатинская пойма, Проектируемый проезд 4062, д.4 в части прекращения оказания услуг теплоснабжения в связи с расторжением договора на поставку и передачу тепловой энергии с ОАМО «Завод имени И.А. Лихачева» по инициативе ОАО «Московский бизнес инкубатор».
Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства установила следующее.
ОАО «Московский бизнес инкубатор» (адрес: 115280, г. Москва, ул. Автозаводская, д. 23) является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава (редакция от 13.11.2007 г.), утвержденного Общим собрания акционеров (Протокол №2 от 13.11.2007 г.). ОАО «Московский бизнес инкубатор» (далее по тексту — ОАО «МБИ») внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 17.11.2004 г. инспекцией МНС России №25 по Южному административному округу г. Москвы за основным государственным регистрационным номером 2047725047698.
В соответствии со ст. 2. Устава, целью деятельности ОАО «МБИ» является извлечение прибыли. Одним из основных видов деятельности ОАО «МБИ» является разработка, финансирование и реализация инновационных и коммерческих проектов, программ и отдельных мероприятий, направленных на развитие московского регионального рынка продукции производственно-технического назначения, потребительских товаров и услуг, продукции сельскохозяйственного назначения.
Федеральное государственное учреждение подводно-технических, аварийно-спасательных и судоподъемных работ на речном транспорте «Подводречстрой»

(адрес: 113035, г. Москва, Космодамианская наб., д.38, стр.2) создано в соответствии с распоряжением Правительства Российской Федерации от 20.11.1996 г. №72-р.
В соответствии с Уставом, ФГУ «Подводречстрой» является некоммерческой организацией, и имущество, закрепленное за ним на праве оперативного управления, относится к объектам федеральной собственности.
Открытое акционерное московское общество «Завод имени И.А. Лихачева» (адрес: 115280, г. Москва, ул. Автозаводская, д. 23) является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава (редакция №10), утвержденного Годовым общим собрания акционеров АМО ЗИЛ (Протокол от 20.06.2008 г.). АМО ЗИЛ внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 23.09.1992 г. межрайонной Инспекцией МНС России №39 по г. Москве за основным государственным регистрационным номером 1027700135759.
Согласно п. 1.13 Устава, основными видами деятельности АМО ЗИЛ является производство и сбыт грузовых и легковых автомобилей, автобусов, автомобильных двигателей, узлов и агрегатов, товаров народного потребления и иной продукции.
01.02.2006 г. между АМО ЗИЛ и ФГУ «Подводречстрой» заключен договор поставки энергоносителей №292-Д-2006. Предметом указанного договора является поставка АМО ЗИЛ и принятие и оплата ФГУ «Подводречстрой» тепловой энергии в виде горячей воды для нужд отопления в количестве и сроки, указанные в Приложении №1 к договору (вх. №7867 от 28.12.2008 г.).
01.11.2007 г. между ОАО «МБИ» и ФГУ «Подводречстрой» заключен договор оказания услуг №10/1-У. Предметом указанного договора является обязанность ОАО «МБИ» оказать услуги по содержанию временно используемых сетей с целью передачи энергоносителей ФГУ «Подводречстрой» по трубопроводам Нагатинской поймы (вх. №219 от 15.01.2009 г.).
Письмами от 14.10.2008г., 30.10.2008г. и 28.11.2008 г. АМО ЗИЛ уведомило ФГУ «Подводречстрой» о расторжении с 01.11.2008 г. договора поставки энергоносителей №292-Д-2006 от 01.02.2006 г. в связи с отсутствием технической возможности поставки энергоносителей в связи с демонтажем магистральных трубопроводов при проведении земляных работ, предусмотренных строительством ОАО «МБИ» (вх. №5567 от 22.05.2009 г.).
В соответствии с Распоряжением Правительства Москвы от 05.12.2002 г. №1900-РП «Об изъятии для городских нужд земельного участка АМО ЗИЛ, расположенного в Нагатинской пойме», Постановлением Правительства Москвы от 23.09.2003 г. «О создании Московского городского технопарка «Нагатино-ЗИЛ», Постановлением Правительства Москвы от 01.11.2005 г. №849-ПП «О мерах по дальнейшему освобождению территории Московского городского технопарка «Нагатино-ЗИЛ» здания и сооружения, в том числе теплотрасса АМО ЗИЛ, расположенные в западной части Нагатинской поймы переданы ОАО «МБИ» для сноса в целях создания Московского городского технопарка «Нагатино-ЗИЛ» (вх. №5567 от 22.05.2009 г.).
Передача недвижимого имущества осуществлена на основании «Акта приема-передачи недвижимого имущества АМО ЗИЛ, расположенного в Западной части Нагатинской поймы, для сноса силами и за счет средств ОАО «Московский бизнес инкубатор» от 25.11.2005 г. Перечень переданного имущества, содержащийся в Приложении №1 к Акту приема-передачи, включает теплотрассу (позиция 10, инв. №538029) (вх. №5567 от 22.05.2009 г.).
Снос инженерных сетей санкционирован Распоряжением префекта Южного административного округа г. Москвы от 23.12.2005 г. №01-41-3690 «О мерах по дальнейшему освобождению территории Московского городского технопарка

«Нагатино-ЗИЛ», которым установлено, что ОАО «МБИ» разрешено в срок до 2010 года осуществить снос зданий, строений и сооружений согласно приложению №1 (вх. №219 от 15.01.2009 г.).
13.09.2006 г. ОАО «МБИ» обратилось в адрес АМО ЗИЛ за получением Технических условий на прокладку теплотрассы от теплопотребляющей установки объекта Московского городского технопарка «Нагатино-ЗИЛ» до ТЭЦ ЗИЛ (вх. №4287 от 20.04.2009 г.).
15.09.2006 г. АМО ЗИЛ подготовлены Технические условия №501-59-48 на прокладку теплотрассы от теплопотребляющей установки объекта Московского городского технопарка «Нагатино-ЗИЛ» до ТЭЦ ЗИЛ.
19.03.2008 г. ОАО «МБИ» получено разрешение на строительство №RU77164000-001894, которым разрешается строительство наружных инженерных коммуникаций, в том числе теплосети 2Д=600 мм — 1051,2 м; 2Д=500 мм — 7,3 м.; 2Д=250 мм — 14 м. (вх. №4287 от 20.04.2009 г.).
01.11.2008 г. Московский МТУ Ростехнадзора составлен АКТ осмотра тепловых энергоустановок и тепловых сетей №2.2/596/Т-10 и в адрес ОАО «МБИ» выдано Разрешение на допуск в эксплуатацию энергоустановки №2.2/596/Т-10 теплосети 2Д=630 длиной 1077 м., 2Д=530 длиной 7,3 м. И 2Д=273 длиной 14 м., расположенной в западной части Нагатинской поймы и идущей от Московского городского технопарка «Нагатино-ЗИЛ» до ТЭЦ ЗИЛ (вх. №4287 от 20.04.2009 г.).
Комиссией установлено, что строительство теплосети от Московского городского технопарка «Нагатино-ЗИЛ» до ТЭЦ ЗИЛ осуществлено за счет денежных инвестиций ОАО «МБИ» (вх. №4287 от 20.04.2009 г.).
Таким образом, ОАО «МБИ» является собственником теплосети 2Д=630 длиной 1077 м., 2Д=530 длиной 7,3 м. И 2Д=273 длиной 14 м., расположенной в западной части Нагатинской поймы и идущей от Московского городского технопарка «Нагатино-ЗИЛ» до ТЭЦ ЗИЛ.
В соответствии со ст. 4 Федерального закона «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии относится к сфере деятельности субъектов естественных монополий.
Доминирующим в соответствии с ч.5 ст. 5 Федерального закона «О защите конкуренции» признается положение хозяйствующего субъекта — субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.
Таким образом, ОАО «МБИ» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче тепловой энергии на территории Нагатинской поймы города Москвы (в пределах территории, охваченной присоединенной сетью).
На стадии проектирования новых тепловых сетей ОАО «МБИ» обратилось в адрес «Подводречстрой-4» филиал ФГУ «Подводречстрой» с запросом информации о нагрузках по теплоэнергии (исх. №505 от 04.05.2007 г.), необходимых для для учета в стадии проектирования теплосети нагрузок «Подводречстрой-4» (вх. №219 от 15.01.2009 г.).
Письмом от 07.05.2007 г. №99 «Подводречстрой-4» филиал ФГУ «Подводречстрой» уведомило ОАО»МБИ» о тепловых нагрузках и просило учесть указанную нагрузку на стадии проектирования сетей и выдачи технических условий на присоединение (вх. №219 от 15.01.2009 г.).
22.01.2008 г. ОАО «МБИ» направило в адрес «Подводречстрой-4» филиал ФГУ «Подводречстрой» предложение об обеспечении объектов «Подводречстрой-4» тепловой энергией при условии долевого участия ФГУ «Подводречстрой» в строительстве новой теплотрассы и выполнении условий на технологическое присоединение к генерирующим мощностям ОАО «ТЭЦ ЗИЛ» (вх. №219 от 15.01.2009

г.).
Письмом от 22.01.2008 г. №13 «Подводречстрой-4» филиал ФГУ «Подводречстрой» уведомило ОАО «МБИ» о принципиальном согласии в долевом участии в строительстве новой теплотрассы. Одновременно «Подводречстрой-4» филиал ФГУ «Подводречстрой» запросило у ОАО «МБИ» информацию о стоимости строительства теплотрассы (вх. №219 от 15.01.2009 г.).
30.06.2008 г. ФГУ «Подводречстрой» обратилось в адрес ОАО «МБИ» с просьбой выдать Технические условия (условия подключения теплоснабжающей организации) по подключению к теплосети Московского городского технопарка «Нигатино-ЗИЛ» (вх. №219 от 15.01.2009 г.).
21.06.2008 г. ОАО «МБИ» направило в адрес «Подводречстрой-4» филиал ФГУ «Подводречстрой» Технические условия на присоединение мощности к сети ОАО «МБИ» №08/1016. Также в адрес ФГУ «Подводречстрой» были направлены проекты агентского договора, по которому ОАО «МБИ» обязуется за вознаграждение от своего имени, но за счет ФГУ «Подводречстрой» заключить с АМО ЗИЛ договор снабжения тепловой энергией, и договора об осуществлении подключения теплопринимающих устройств (тепловых установок) (вх. №7867 от 29.12.2008 г.).
24.10.2008 г. «Подводречстрой-4» филиал ФГУ «Подводречстрой» и ФГУ «Подводречстрой» направили в адрес ОАО «МБИ» письма, которыми выразили свое несогласие с Техническими условиями на присоединение мощности, а также условиями проекта договора об осуществлении подключения теплопринимающих устройств (тепловых установок) (вх. №219 от 15.01.2009 г.).
В соответствии с вышеуказанными письмами ФГУ «Подводречстрой» не согласно с п. 7.6. Технических условий на присоединение, которым предусмотрено долевое участие ФГУ «Подводречстрой» в строительстве теплотрассы, а также разделом 3 проекта договора об осуществлении подключения теплопринимающих устройств.
Согласно разделу 3 проекта договора об осуществлении подключения теплопринимающих устройств, стоимость услуг по подключению теплопринимающих устройств ФГУ «Подводречстрой» к тепловой сети ОАО «МБИ» составляет 14 054 183 (четырнадцать миллионов пятьдесят четыре тысячи сто восемьдесят три) рубля 55 копеек.
Комиссией установлено, что плата за услуги по подключению теплопринимающих устройств ФГУ «Подводречстрой» к тепловой сети ОАО «МБИ» формируется исходя из затрат ОАО «МБИ» на строительство теплотрассы и доли мощности ФГУ «Подводречстрой» в общей нагрузке на теплосеть (вх. №4287 от 20.04.2009 г.).
Итоговая стоимость строительства указанной теплосети общей нагрузкой мощности 21 Гкал составила 227 535 854 (двести двадцать семь миллионов пятьсот тридцать пять тысяч восемьсот пятьдесят четыре) рубля 85 копеек (вх. №4287 от 20.04.2009 г.).
Таким образом, стоимость 1 Гкал составляет 10 054 183 (десять миллионов пятьдесят четыре тысячи сто восемьдесят три) рубля 65 копеек. Согласно разделу 1 проекта договора об осуществлении подключения теплопринимающих устройств, единовременная мощность ФГУ «Подводречстрой» составляет 1,327 Гкал.
На основании изложенного, стоимость услуг по подключению теплопринимающих устройств ФГУ «Подводречстрой» к тепловой сети ОАО «МБИ» является экономически обоснованной.
В соответствии с п. 11 Основ ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.07.2008 г. №520, ст. 2 Федерального закона от 30.12.2004 г. №210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций

коммунального комплекса», тарифы на подключение к системе теплоснабжения подлежат государственному регулированию.
Согласно части 2 ст. 12 Федерального закона от 30.12.2004 г. №210-ФЗ, размер платы за подключение определяется как произведение тарифа на подключение к соответствующей системе коммунальной инфраструктуры и размера заявленной потребляемой нагрузки (увеличения потребляемой нагрузки для реконструируемого объекта), обеспечиваемой системой коммунальной инфраструктуры для строящегося или реконструируемого здания, строения, сооружения, иного объекта.
В соответствии с п. 12 ст. 11 Федерального закона от 30.12.2004 г. №210-ФЗ, тариф на подключение к системам коммунальной инфраструктуры, а также тариф организации коммунального комплекса на подключение устанавливает РЭК Москвы после утверждения Московской Городской Думой Инвестиционной программы организации коммунального комплекса и установления надбавки к ценам (тарифам) для потребителей.
Инвестиционная программа организации коммунального комплекса разрабатывается на основании условий технического задания, утверждаемого Главой местной администрации и разрабатываемого в соответствии с Программой комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры (п. 2 ст. 11 Федерального закона от 30.12.2004 г. №210-ФЗ). При этом, согласно п. 1 ст. 11 вышеуказанного Федерального закона, Программа комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры должна быть утверждена Московской Городской Думой (вх. №4799 от 04.05.2009 г.).
Согласно п.3 ст.12 Федерального закона от 30.12.2004 г. №210-ФЗ, плата за подключение вносится на основании публичного договора, заключаемого организацией коммунального комплекса с обратившимися к ней лицами, осуществляющими строительство и (или) реконструкцию здания, строения, сооружения, иного объекта.
Подпунктом 2 п. 14 Правил заключения и исполнения публичных договоров о подключении к системам коммунальной инфраструктуры, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 09.06.2007 г. №360, установлено что при отсутствии утвержденной инвестиционной программы исполнителя или отсутствии в утвержденной инвестиционной программе исполнителя мероприятий по увеличению мощности и (или) пропускной способности сети инженерно-технического обеспечения, к которой будет подключаться объект капитального строительства, размер платы за подключение, указываемый в договоре о подключении, определяется соглашением сторон исходя из расходов по созданию (реконструкции) сетей инженерно-технического обеспечения для подключения такого объекта на границе земельного участка.
Согласно пояснениям РЭК Москвы, при отсутствии утвержденной инвестиционной программы ОАО «МБИ», размер платы за осуществление технологического присоединения к тепловым сетям должен определяться соглашением сторон (вх. №4799 от 04.05.2009 г.).
Комиссией установлено, что ОАО «МБИ» осуществило строительство теплосети, расположенной в западной части Нагатинской поймы и идущей от Московского городского технопарка «Нагатино-ЗИЛ» до ТЭЦ ЗИЛ, за счет собственных финансовых средств без утверждения инвестиционной программы (вх. №219 от 15.01.2009 г., № №4287 от 20.04.2009 г.).
Одновременно установлено, что ОАО «МБИ» не уклоняется от заключения с «Подводречстрой-4» филиал ФГУ «Подводречстрой» договора поставки и передачи тепловой энергии по схеме Абонент-Субабонент (вх. №7867 от 29.12.2009 г.).

Таким образом, ОАО «МБИ» не инициировало расторжение договора №292-Д-2006 г. от 01.02.2006 г., заключенного между АМО ЗИЛ и ФГУ «Подводречстрой».
На основании изложенного, Комиссией Московского УФАС России в действиях ОАО «Московский бизнес инкубатор» не подтвержден факт нарушения ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части злоупотребления доминирующим положение на рынке оказания услуг по передаче тепловой энергии на территории Нагатинской поймы города Москвы (в пределах территории, охваченной присоединенной сетью), выразившегося в ущемление интересов «Подводречстрой-4» филиала ФГУ «Подводречстрой», расположенного по адресу: г. Москва, Нагатинская пойма, Проектируемый проезд 4062, д.4 в части прекращения оказания услуг теплоснабжения в связи с расторжением договора на поставку и передачу тепловой энергии с ОАМО «Завод имени И.А. Лихачева» по инициативе ОАО «Московский бизнес инкубатор».
Руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, ч.1-4 ст.41, ст.48, ч.1 ст.49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Дело №7-7/2009 о нарушении ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции» в отношении ОАО «Московский бизнес инкубатор» производством прекратить.
2. Материалы дела №7-7/2009 о нарушении антимонопольного законодательства в части сноса ОАО «Московский бизнес инкубатор» тепловых сетей, расположенных в Западной части Нагатинской поймы, направить в Прокуратуру г. Москвы для принятия мер прокурорского реагирования.
Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.