

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-03/39-2011

о нарушении антимонопольного законодательства

«23» мая 2012 г.

г. Улан-Удэ

Резолютивная часть решения оглашена «11» мая 2012 года

В полном объеме решение изготовлено «23» мая 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<.....>

рассмотрев дело от 21.06.2011 № 02-03/39-2011 по признакам нарушения Администрацией города Улан-Удэ (670001, г. Улан-Удэ, ул. Ленина, 54) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

при участии:

заявителя - ОАО «Территориальная генерирующая компания № 14» <...>, доверенность от 06.04.2012 № 249, <...>, доверенность от 01.12.2011 № 425;

ответчика по делу – Администрации города Улан-Удэ <...>, доверенность от 04.10.2011 б/н;

заинтересованного лица – ООО «Тепловая компания» <...>, доверенность от 08.08.2011 № 19, доверенность от 06.05.2012 б/н;

Улан-Удэнской городской общественной организации «Союз военнослужащих «Защита» в лице председателя Совета <...>, <...>, доверенность от 10.10.2011;

гражданина <...>;

УСТАНОВИЛА:

В Бурятское УФАС России поступило заявление ОАО «Территориальная генерирующая компания № 14» (далее – ОАО «ТГК-14») от 25.05.2011 № 4093, дополнение к заявлению от 07.06.2011 № 4462 на действия Администрации г. Улан-Удэ (далее – Администрация) по принятию 17.05.2011 постановления № 207 «О внесении изменений в постановление Администрации г. Улан-Удэ от 29.12.2007 № 713 «Об утверждении схемы теплоснабжения г. Улан-Удэ до 2020 года». Заявитель указывает, в том числе о том, что действия Администрации по принятию 17.05.2011 постановления № 207, в соответствии с которым единой теплоснабжающей организацией по г.Улан-Удэ определено ООО «Тепловая компания», направлены на ограничение выбора для потребителей тепловой энергии права с какой организацией заключить договор на отпуск тепловой энергии и теплоносителя в горячей воде. Просит принять меры, направленные на устранение нарушений законодательства Российской Федерации.

Бурятским УФАС России по результатам рассмотрения заявления ОАО «ТГК-14» 21.06.2011 возбуждено дело № 02-03/39-2011 в отношении Администрации по признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившегося в принятии постановления Администрации г. Улан-Удэ от 17.05.2011 № 207 «О внесении изменений в постановление Администрации г. Улан-Удэ от 29.12.2007 № 713 «Об утверждении схемы теплоснабжения г. Улан-Удэ до 2020 года» (далее – постановление Администрации от 17.05.2011 № 207) в части определения в качестве единой теплоснабжающей организации по г. Улан-Удэ ООО «Тепловая компания» (далее – Общество), без учета критериев и порядка, установленного Правительством Российской Федерации, которое приводит или может привести к ограничению конкуренции.

Администрацией представлены письменные пояснения от 07.06.2011 и от 30.06.2011 о том, что в соответствии с договором аренды имущественного комплекса от 27.04.2011 № 02/11/АИК-02, заключенным по результатам проведения торгов, муниципальное имущество, предназначенное для выработки и передачи тепловой энергии и теплоносителя потребителям г. Улан-Удэ было передано в аренду ООО «Тепловая компания». Органы местного самоуправления обязаны определить единую теплоснабжающую организацию в системе теплоснабжения. Исходя из толкования положений статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190 – ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) единая теплоснабжающая организация должна обладать возможностью осуществлять теплоснабжение потребителей от источника тепловой энергии до теплопотребляющих установок, расположенных в зоне ее деятельности. С момента передачи теплосетевого комплекса ООО «Тепловая компания» оказывает услуги по теплоснабжению потребителей г. Улан-Удэ, присоединенных к системе теплоснабжения. Статус единой теплоснабжающей организации налагает дополнительные обременения, поскольку влечет обязанности теплоснабжающей организации, вытекающие из публичности договора теплоснабжения с единой теплоснабжающей организацией. Отношения, связанные с теплоснабжением регулируются Гражданским кодексом РФ (далее – ГК РФ) и иными правовыми актами в сфере теплоснабжения. Согласно ГК РФ энергоснабжающая организация осуществляет поставку тепловой энергии потребителям через присоединенную сеть. Отношения по поставке энергии без присоединенной сети не регулируются нормами об энергосбережении. Исходя из изложенного, сторона по договору энергоснабжения должна обладать собственной или приобретенной тепловой энергией и иметь в собственности или на ином праве тепловые сети, либо договор с собственником сетей на транспортировку тепловой энергии. Иных условий для осуществления деятельности по теплоснабжению законодательство не предусматривает.

Законодательство не предусматривает запрет или ограничение осуществления каких-либо видов деятельности организациям, не обладающим статусом единой теплоснабжающей организации, также законом не предусмотрены преимущества единой теплоснабжающей организации перед иными теплоснабжающими организациями. При таких обстоятельствах определение в схеме теплоснабжения г. Улан-Удэ единой теплоснабжающей организации ООО «Тепловая компания» не может препятствовать деятельности ОАО «ТГК-14» по теплоснабжению при соблюдении последней условий, предусмотренных законом. Доказательств, что ООО «Тепловая компания» приобрело преимущества по сравнению с иными теплоснабжающими организациями в результате принятия постановления

Администрации от 17.05.2011 № 207 заявитель не приводит.

При рассмотрении дела 18.08.2011 представитель Администрации пояснил, что ОАО «ТГК-14» обжаловало постановление Администрации от 17.05.2011 № 207 в судебном порядке, но впоследствии отказалось от иска. Кроме того, постановлением Администрации от 15.07.2011 № 301 внесены изменения в постановление Администрации от 29.12.2007 № 713 «Об утверждении схемы теплоснабжения г. Улан-Удэ до 2020 года», в настоящее время ОАО «ТГК-14» является единой теплоснабжающей организацией.

ООО «Тепловая компания» представлен отзыв на заявление ОАО «ТГК-14» от 05.07.2011, согласно которому, наличие единой теплоснабжающей организации является гарантией для потребителей на обеспечение теплоснабжением, которую орган местного самоуправления обязан предоставлять в рамках полномочий, возложенных на него Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации полномочиях».

Обязанность органа местного самоуправления по определению единой теплоснабжающей организации установлена Законом о теплоснабжении, установлен срок для исполнения указанной обязанности. В свою очередь, срока для утверждения Правительством РФ Правил организации теплоснабжения в законе не установлено.

Статус единой теплоснабжающей организации наделяет теплоснабжающую организацию обязанностью заключить договор теплоснабжения с любым обратившимся потребителем тепловой энергии, теплоснабжающие установки которого находятся в данной системе теплоснабжения.

Считает постановление Администрации от 17.05.2011 №207 принятым в соответствии с Законом о теплоснабжении, не повлекшим нарушений части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, т.к. наличие единой теплоснабжающей организации в соответствующей системе теплоснабжения не умаляет права иных организаций, владеющих на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии в соответствующей системе теплоснабжения на заключение договоров теплоснабжения с потребителями.

Представитель ООО «Тепловая компания» при рассмотрении дела 31.08.2011 пояснила, что Общество обжалует в судебном порядке постановление Администрации от 15.07.2011 № 301 «О внесении изменений в постановление Администрации г. Улан-Удэ от 29.12.2007 № 713 «Об утверждении схемы теплоснабжения г. Улан-Удэ до 2020 года», согласно которому, ОАО «ТГК-14» определено с учетом утвержденной Схемы теплоснабжения г.Улан-Удэ в качестве единой теплоснабжающей организации по г.Улан-Удэ.

Руководствуясь частями 3, 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции Комиссия определила рассмотрение дела № 02-03/39-2011 приостановить до рассмотрения судом дела № А10-2643/2011, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с частями 3, 4, 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции Комиссия Бурятского УФАС России определением от 13.04.2012 № 02-03/1505 возобновила

рассмотрение дела № 02-03/39-2011 в связи с вынесением Арбитражным судом Республики Бурятия решения от 24.01.2012, которое вступило в законную силу.

При рассмотрении дела 27.04.2012 представитель заявителя пояснила, что в настоящее время права заявителя не нарушаются. Судом отказано в удовлетворении заявленных требований ООО «Тепловая компания». Все источники теплоснабжения и тепловые сети г.Улан-Удэ находятся у ОАО «ТГК-14».

От представителя заявителя поступило ходатайство, зарегистрированное 11.05.2012 № 2850, о прекращении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с тем, что постановлением Администрации № 301 от 15.07.2011 в постановление Администрации от 17.05.2011 № 207 были внесены изменения.

При рассмотрении дела представитель ответчика по делу пояснила, что постановлению Администрации № 301 от 15.07.2011 дана оценка в судебном решении, согласно которому постановление принято в рамках действующего законодательства. Постановление Администрации от 17.05.2011 № 207 не действует, единой теплоснабжающей организацией по городу Улан-Удэ является ОАО «ТГК-14». Выбор единой теплоснабжающей организации является правомерным.

Представитель ООО «Тепловая компания» дала пояснения о том, что постановление Администрации от 17.05.2011 № 207 не противоречит Закону о защите конкуренции, т.к. на момент принятия постановления Общество отвечало нормативному определению единой теплоснабжающей организации в системе теплоснабжения, данному в Законе о теплоснабжении, владело источниками тепловой энергии и тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществлялось теплоснабжение потребителей тепловой энергией.

<...> считает, что определение единой теплоснабжающей организации должно осуществляться в каждой конкретной системе, создавать единую теплоснабжающую организацию по г. Улан-Удэ нельзя.

Представители Улан-Удэнской городской общественной организации «Союз военнослужащих «Защита» считают, что назначение единой теплоснабжающей организации по г.Улан-Удэ неправомерно, влечет за собой увеличение тарифов, постановление Администрации от 17.05.2011 № 207 нарушает Закон о защите конкуренции.

Оценив доказательства и обоснованность доводов, представленных в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, выступления заявителя, ответчика по делу, заинтересованных лиц Комиссия пришла к следующим выводам.

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

Согласно пункту 4 статьи 29 Закона о теплоснабжении определение единой

теплоснабжающей организации и зоны ее деятельности должно быть осуществлено уполномоченными в соответствии с Законом о теплоснабжении органами в схеме теплоснабжения не ранее даты установления тарифов в соответствии с частью 4 статьи 11 настоящего Федерального закона, но не позднее 31 декабря 2011 года.

В соответствии с постановлением Администрации от 29.12.2007 № 713 утверждена схема теплоснабжения г. Улан-Удэ до 2020 года.

17.05.2011 Администрацией принято постановление № 207 «О внесении изменений в постановление Администрации г. Улан-Удэ от 29.12.2007 № 713 «Об утверждении схемы теплоснабжения г. Улан-Удэ до 2020 года». Пунктом 1.1 Постановления установлено дополнить постановление Администрации от 29.12.2007 № 713 «Об утверждении схемы теплоснабжения г. Улан-Удэ до 2020 года» пунктом 4 следующего содержания: «определить с учетом утвержденной Схемы теплоснабжения г. Улан-Удэ в качестве единой теплоснабжающей организации по г.Улан-Удэ ООО «Тепловая компания».

Постановлением Администрации от 15.07.2011 № 301 внесены изменения в постановление Администрации от 29.12.2007 № 713 «Об утверждении схемы теплоснабжения г. Улан-Удэ до 2020 года» в части замены единой теплоснабжающей организации ООО «Тепловая компания» на ОАО «ТГК-14».

Решением Арбитражного суда Республики Бурятия от 24.01.2012 по делу № А10-2643/2011, вступившим в законную силу, отказано в удовлетворении исковых требований ООО «Тепловая компания» к Администрации о признании недействительным постановления Администрации от 15.07.2011 № 301 «О внесении изменений в постановление Администрации от 29.12.2007 № 713 «Об утверждении схемы теплоснабжения г. Улан-Удэ до 2020 года».

В судебном решении отражено следующее.

Согласно пункту 16 статьи 2 Закона о теплоснабжении теплосетевая организация – организация, оказывающая услуги по передаче тепловой энергии (данное положение применяется к регулированию сходных отношений с участием индивидуальных предпринимателей).

Пунктом 20 статьи 2 названного выше Закона определено, что 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.

В силу пункта 28 статьи 2 Закона о теплоснабжении, 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.

Пунктом 2 части 1 статьи 4 Закона о теплоснабжении установлено, что утверждение правил организации теплоснабжения отнесено к полномочиям Правительства Российской Федерации.

Пунктом 6 части 1 статьи 6 Закона о теплоснабжении к полномочиям органов местного самоуправления поселений, городских округов по организации теплоснабжения на соответствующих территориях относятся, в том числе утверждение схем теплоснабжения поселений, городских округов с численностью населения менее пятисот тысяч человек, в том числе определение единой теплоснабжающей организации.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения городского округа относятся организация в границах городского округа электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом.

Вышеприведенными нормами подтверждается наличие полномочий Администрации на принятие оспариваемого по настоящему делу постановления.

Судом сделан вывод о том, что постановление Администрации от 15.07.2011 № 301 не противоречит нормам Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» и не нарушает права и законные интересы ООО «Тепловая компания» в сфере экономической деятельности.

Также необходимо отметить, что судом рассмотрен довод заявителя о том, что единая теплоснабжающая организация должна владеть источниками тепловой энергии и тепловыми сетями в каждой системе теплоснабжения в пределах зоны ее деятельности и был отклонен.

Частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Как следует из разъяснения Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, содержащегося в пункте 8 Постановления от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», при рассмотрении дел о признании недействующими или недействительными актов названных органов, о признании незаконными их действий (бездействия) по заявлениям антимонопольного органа, поданным в связи с нарушением части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, арбитражные суды должны учитывать следующее: если антимонопольным органом доказано, что акты, действия (бездействие) приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а соответствующим органом не указана конкретная норма федерального закона, разрешившая данному органу принять оспариваемый акт, осуществить действия (бездействие),

заявленные требования подлежат удовлетворению.

В ходе рассмотрения дела установлено, что в соответствии с Законом о теплоснабжении определение единой теплоснабжающей организации относится к компетенции органов местного самоуправления. Уполномоченный орган согласно Закону о теплоснабжении обязан определить единую теплоснабжающую организацию и зону ее деятельности в схеме теплоснабжения не ранее даты установления тарифов в соответствии с частью 4 статьи 11 настоящего Федерального закона, но не позднее 31 декабря 2011 года. Общество отвечало нормативному определению единой теплоснабжающей организации в системе теплоснабжения, данному в Законе о теплоснабжении, владело на основании договора аренды имущественного комплекса от 27.04.2011 № 02/11/АИК-02, заключенного по результатам проведения торгов, источниками тепловой энергии и тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществлялось теплоснабжение потребителей тепловой энергией.

Кроме того, постановлением Администрации от 15.07.2011 №301 постановление Администрации от 17.05.2011 № 207 изменено, ООО «Тепловая компания» утратило статус единой теплоснабжающей организации, в настоящее время единой теплоснабжающей организацией является ОАО «ТГК-14». Судебным решением от 24.01.2012, вступившим в законную силу, постановление Администрации от 15.07.2011 №301 признано не противоречащим нормам Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

Таким образом, в действиях Администрации по принятию постановления от 17.05.2011 № 207 «О внесении изменений в постановление Администрации г. Улан-Удэ от 29.12.2007 № 713 «Об утверждении схемы теплоснабжения г. Улан-Удэ до 2020 года» в части определения в качестве единой теплоснабжающей организации по г. Улан-Удэ ООО «Тепловая компания», без учета критериев и порядка, установленного Правительством Российской Федерации отсутствует нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела № 02-03/39-2011 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях Администрации г. Улан-Удэ.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения

антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.