

РЕШЕНИЕ  
по делу № А-03/10-11  
26.05.2011г. г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Результативная часть решения оглашена 12 мая 2011г.  
Решение в полном объеме изготовлено 26 мая 2011г.

Комиссия Башкортостанского УФАС России (далее – Комиссия УФАС по РБ) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе <...>, <...>, <...> рассмотрев дело № А-03/10-11 по признакам нарушения группой лиц ОАО «Башкирэнерго» в составе ОАО «Башкирэнерго» и ООО «Баштеплосбыт» п.п. 5, 9 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон №135), в присутствии представителей: ОАО «Региональный банк развития» (далее также – ОАО «РБР») <...>; доверенность без № от 15.11.2010г.; <...> доверенность №080 от 15.03.2011г.; ОАО «Башкирэнерго» <...> доверенность №119/11-12 от 01.01.2011г.; ООО «Баштеплосбыт» <...> доверенность №229/30-03 от 11.01.2011г.; ООО «Арсенал Авто+» <...> доверенность без № от 01.08.2010г.; в отсутствие представителя ООО «БашРТС» (о времени и месте рассмотрения дела № А-03/10-11 уведомлен надлежащим образом)

УСТАНОВИЛА:

В УФАС по РБ поступило заявление ОАО «Региональный банк развития» (далее также – Заявитель) на действия (бездействие) предприятий ОАО «Башкирэнерго» и ООО «Баштеплосбыт» о не заключении с заявителем договора на отпуск тепловой энергии. Как в частности следует из заявления на основании соглашения об отступном №1 от 20 июля 2009г. и Акта приема-передачи недвижимого имущества без № от 20.07.2009г. ООО «Арсенал-Авто» передало в собственность ОАО «Региональный банк развития» объекты недвижимого имущества, расположенные по адресу: Россия, Республика Башкортостан, г. Нефтекамск, проспект Комсомольский, 27 «А» - культурно-развлекательный центр (Свидетельство о государственной регистрации права 04 АВ №764382 от 17.08.2010г.) и пристрой-склад (Свидетельство о государственной регистрации права 04 АВ №764783 от 17.08.2010г.).

На основании Постановления Администрации городского округа город Нефтекамск №3298 от 19.10.2010г. Банку предоставлен в аренду земельный участок с кадастровым номером 02:66:010110:40 из категории земель населенных пунктов, расположенный по адресу: Республика Башкортостан, г. Нефтекамск, проспект Комсомольский, д. 27 «А», в целях размещения и обслуживания объектов недвижимого имущества, площадью 3127 кв.м., сроком на 10 лет.

10 сентября 2010г. Заявитель направил в адрес ООО «Баштеплосбыт», письмо №1081, в адрес ООО «БашРТС-Нефтекамск, письмо №1080 обращение заключить с ним договор на отпуск тепловой энергии. В ответ на обращение Заявителя ООО «Баштеплосбыт» потребовало предоставление подписанного акта разграничения балансовой принадлежности между ООО «БашРТС» БашРТС-Нефтекамск, ОАО «Региональный банк развития» и ООО «Арсенал-Авто+», 11.11.2010г. письмом №1317 Заявитель обратился в ООО «Арсенал Авто+» с просьбой подписать акт разграничения балансовой принадлежности, однако директор ООО «Арсенал Авто+» Э.И. Аглямов уклонился от подписания акта. 19.11.2010г. Заявитель повторно направил обращения в адрес ООО «Баштеплосбыт», письмо исх. №1337 с просьбой заключить договор на отпуск тепловой энергии.

В своем обращении Заявитель просил теплоснабжающие организации ускорить решение вопроса о заключении договора на отпуск тепловой энергии в связи с резким похолоданием и угрозой причинения ущерба Заявителю в результате замерзания труб отопления, разрушения отделки зданий из-за отсутствия тепла.

Однако (по мнению Заявителя) в нарушение Федерального закона «О теплоснабжении», Федерального закона «О защите конкуренции» ООО «Баштеплосбыт» в очередной раз необоснованно уклонился от заключения с Банком договора на отпуск тепловой энергии, в письме №229-4128 от 23.11.2010г. Заявителю было предложено с вопросом заключения договора на отпуск и потребление тепловой энергии обратиться в адрес ООО «Арсенал Авто+».

Свою позицию в отношении незаконного отказа и уклонения от заключения договора на теплоснабжение (по мнению Заявителя) Банк изложил в письмах, направленных в адрес ООО «Баштеплосбыт» (№1356 от 25.11.2010г.) и Нефтекамского участка ООО «Баштеплосбыт» (№1357 от 25.11.2010г.). Письмом исх. №229/23-4460 от 17.12.2010г. ООО «Баштеплосбыт» отказало Банку в заключении договора на отпуск тепловой энергии. Банк несет дополнительные расходы, связанные с самостоятельным обогревом помещений, в связи с этим увеличивается пожароопасность объектов, ухудшается состояние принадлежащих Заявителю объектов. К заявлению приложены документы, в соответствии с приложением на 54 листах.

По итогам рассмотрения данного заявления (приложенных к нему документов) в отношении группы лиц ОАО «Башкирэнерго», в составе ОАО «Башкирэнерго» и ООО «Баштеплосбыт» возбуждено дело №А-03/10-11, приказ №8 от 24.01.2011г., по признакам нарушения п.п. 5, 9 ч. 1 ст. 10 Закона №135.

Рассмотрев имеющиеся в деле информацию и документы, представленные лицами, участвующими в деле – Заявителем, ООО «Арсенал Авто+», ОАО «Башкирэнерго», ООО «Баштеплосбыт», ООО «БашРТС» (документы и информация представлены лицами, участвующими в деле с заявлениями, в соответствии с Определением о назначении дела №А-03/10-11 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению №5/1781 от 08.02.2011г., Определением об отложении рассмотрения дела №А-03/10-11 от 28.03.2011г. №5/2449, Определением об отложении рассмотрения дела №А-03/10-11 от 18.04.2011г. №5/3190) установлено следующее.

В соответствии с положениями ч. 1 ст. 9 Закона №135 ОАО «Башкирэнерго» и ООО «Баштеплосбыт» являются группой лиц. В соответствии с ч. 2 ст. 9 Закона №135: «Установленные настоящим Федеральным законом запреты на действия (бездействие) хозяйствующего субъекта, хозяйствующих субъектов распространяются на действия (бездействие) группы лиц».

ОАО «Башкирэнерго» занимает доминирующее положение в Республике Башкортостан на рынке электроснабжения и теплоснабжения (Приказ №43 о/д от 21.07.2003г.).

ООО «Баштеплосбыт» является агентом ОАО «Башкирэнерго» (Принципал) в соответствии с агентским договором № 107/1395 от 31.12.2009г.

В соответствии с ч.ч. 1, 2 ст. 539 ГК РФ:

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

Договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии.

Комиссией УФАС по РБ установлено, что точек присоединения объектов теплосетевого хозяйства у ОАО «Региональный банк развития» и ОАО «Башкирэнерго» (ООО «БашРТС») не имеется; договор энергоснабжения №9289 от 01.09.2009г. заключен между ООО «Баштеплосбыт» и ООО «Арсенал Авто+» на здания по адресам: (452680, Республика Башкортостан, г. Нефтекамск,

проспект Комсомольский, 27А, 27Б) как на единый комплекс.

На основании изложенного, в процессе рассмотрения данного дела Комиссией УФАС по РБ вынесено определение о прекращении участия ответчика по делу в рассмотрении дела №А-03/10-11 от 12.05.2011г. (группа лиц ОАО «Башкирэнерго» в составе ОАО «Башкирэнерго» и ООО «Баштеплосбыт»); изменен Ответчик (Ответчик – ООО «Арсенал Авто+»), определение о привлечении в качестве ответчика по делу № А-03/10-11 от 12.05.2011г.

В силу технологических оснований реализации товара, а именно: сложившихся схем теплоснабжения оказание услуги по поставке (передача) тепловой энергии осуществляется в условиях отсутствия конкуренции.

В соответствии с положениями статьи 4 Федерального закона №147-ФЗ от 17.08.1995г. «О естественных монополиях» (далее также – Закон №147) услуги по передаче тепловой энергии являются сферой деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно статье 5 Закона №135, доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Сопоставляя понятие естественной монополии, закрепленной в Законе №147 и понятие доминирующего положения, закрепленного Законом №135 следует, что субъекты естественных монополий по сути своего положения доминируют на товарном рынке.

Таким образом, ООО «Арсенал Авто+» является субъектом естественной монополии в сфере оказания услуг по передаче тепловой энергии и соответственно является субъектом правонарушения. На субъекты естественных монополий распространяются запреты, установленные антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Данное утверждение основано, помимо прочего, на разъяснениях изложенных в последнем абзаце пункта 13 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30 июня 2008 г. №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», в соответствии с которым: «Доминирующим признается и положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии (часть 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции)».

Таким образом, Комиссия УФАС по РБ считает, что ООО «Арсенал Авто+» занимает доминирующее положение по кругу потребителей (по адресу: г. Нефтекамск, проспект Комсомольский, 27 «А») на рынке передачи тепловой энергии.

О факте того, что в результате действий ООО «Арсенал Авто+» являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц свидетельствует следующее: обращение послужившее основанием для возбуждения дела №А-03/10-11, с приложенными к заявлению документами, переписка между ООО «Арсенал Авто+» и ООО «Региональный банк развития».

Письмом от 11.11.2010г., исх. №1317, Заявитель обратился к Ответчику с просьбой согласовать и подписать трехсторонний Акт разграничения эксплуатационной ответственности тепловых сетей и сетей ГВС зданий по адресу: г. Нефтекамск, квартал №6, проспект Комсомольский, д. 27 «а» и д. 27 «б». В последующем между Банком и ООО «Арсенал Авто+» будет заключен договор за транзит теплоносителя через тепловые сети, находящиеся на балансе вверенного Вам предприятия ООО «Арсенал Авто+».

К данному письму приложен Акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности тепловых сетей и сетей ГВС. Из данного Акта следует, что участок трубы 3.2 м. 2d80L Банк отнес к собственной балансовой принадлежности.

Письмом от 24.11.2010г., исх. №149/2010г., ООО «Арсенал Авто+» сообщает следующее: «... что ООО «Арсенал Авто+» повторно предлагает Вам приобрести участок теплотрассы 2d 80 L 3.2 метра.

Рассмотреть возможность согласования и подписания трехстороннего Акта разграничения эксплуатационной ответственности тепловых сетей и сетей ГВС можем только после подписания договора за транзит тепловой энергии».

До направления ответа на письмо Банка №1317 от 11.11.2010г. ООО «Арсенал Авто+» направило в адрес Банка письмо, исх. №120/2010 от 30.09.2010г. из которого следует:

ООО «Баштеплосбыт» с письмом вх. №3082 от 24.03.2011г. представлены информация о документах, в т.ч. заявки ООО «Арсенал Авто+» в соответствии с которыми «... просит разрешение на отпуск тепловой энергии на отопительный сезон 2009-2010гг. (2010-2011гг.) временно без приборов учета тепловой энергии. До установки приборов учета потребление тепловой энергии будет определяться по расчету (в заявках указаны здания: г. Нефтекамск, проспект Комсомольский, д. 27 «А», 27 «Б»). Письмом №229-4128 от 23.11.2010г. представил Акт готовности объекта (предприятия, организации) к отопительному сезону 2010-2011гг.

ООО «БашПТС», с сопроводительным письмом №119-1562 от 27.03.2011г. представлено письмо № 292-6254 от 09.12.2010г. в котором изложено: «ООО «БашПТС» готово подать тепло объектам ОАО «Региональный банк развития» (культурно-развлекательный центр и пристрой-склад) по ул. Комсомольской, 27а при наличии разрешения от ООО «Баштеплосбыт» и заявки от ООО «Арсенал-Авто+» с учетом тепловой нагрузки зданий ОАО «Региональный банк развития». Письмом №119-1362 от 08.04.2011г. ООО «БашПТС» (в ответ на Определение УФАС по РБ) сообщает следующее: 23.11.2010г. в абонентскую службу «БашПТС-Нефтекамск» филиала ООО «БашПТС» поступила заявка ООО «Арсенал Авто+» о необходимости присутствия при отключении самовольной подачи тепловой энергии на культурно-развлекательный комплекс «Арсенал» по адресу: г. Нефтекамск, ул. Комсомольская, д. 27А. .... Фактическое отключение было произведено по собственной инициативе абонента и непосредственно представителем ООО «Арсенал Авто+», в границе своей балансовой принадлежности в присутствии энергопоставляющей организации.

В соответствии с письмом ООО «Арсенал Авто+», исх. №46/2010 от 12.04.2010г. (на имя ООО «БашПТС-Нефтекамск», ООО «Баштеплосбыт») изложено: «Прошу прекратить подачу тепловой энергии на объект культурно-развлекательный центр «Арсенал» по адресу: г. Нефтекамск, пр. Комсомольский, 27 «А» с 14.04.2010г.

В соответствии с положениями Федерального закона от 27.07.2010г. №190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее также – Закон №190): ст. 1 Закона №190: Настоящий Федеральный 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.

п.п. 9, 11, 12, 16, 18, 19, 23 ст. 2 Закона №190:

9) потребитель тепловой энергии (далее также - потребитель) - лицо, приобретающее тепловую энергию (мощность), теплоноситель для использования на принадлежащих ему на праве собственности или ином законном основании теплоснабжающих установках либо для оказания коммунальных услуг в части горячего водоснабжения и отопления;

11) теплоснабжающая организация - организация, осуществляющая продажу потребителям и (или) теплоснабжающим организациям произведенных или приобретенных тепловой энергии (мощности), теплоносителя и владеющая на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии (данное положение применяется к регулированию сходных отношений с участием индивидуальных предпринимателей);

12) передача тепловой энергии, теплоносителя - совокупность организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих поддержание тепловых сетей в состоянии, соответствующем установленным техническими регламентами требованиям, прием, преобразование и доставку тепловой энергии, теплоносителя;

16) теплосетевая организация - организация, оказывающая услуги по передаче тепловой энергии (данное положение применяется к регулированию сходных отношений с участием индивидуальных предпринимателей);

18) регулируемый вид деятельности в сфере теплоснабжения - вид деятельности в сфере теплоснабжения, при осуществлении которого расчеты за товары, услуги в сфере теплоснабжения осуществляются по ценам (тарифам), подлежащим в соответствии с настоящим Федеральным законом государственному регулированию, а именно:

б) оказание услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя;

19) орган регулирования тарифов в сфере теплоснабжения (далее также - орган регулирования) - уполномоченный Правительством Российской Федерации федеральный орган исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов в сфере теплоснабжения (далее - федеральный орган исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов) либо орган местного самоуправления поселения или городского округа в случае наделения соответствующими полномочиями законом субъекта Российской Федерации, осуществляющие регулирование цен (тарифов) в сфере теплоснабжения;

23) тарифы в сфере теплоснабжения - система ценовых ставок, по которым осуществляются расчеты за тепловую энергию (мощность), теплоноситель и за услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя.

п. 6 ч. 1 ст. 8 Закона №190:

Регулированию подлежат следующие виды цен (тарифов) в сфере теплоснабжения:

б) тарифы на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя.

ч. 6 ст. 17 Закона №190:

6. Собственники или иные законные владельцы тепловых сетей не вправе препятствовать передаче по их тепловым сетям тепловой энергии потребителям, теплотребляющие установки которых присоединены к таким тепловым сетям, а также требовать от потребителей или теплоснабжающих организаций возмещения затрат на эксплуатацию таких тепловых сетей до установления тарифа на услуги по передаче тепловой энергии по таким тепловым сетям.

Нарушение норм закона о защите конкуренции выразилось в отключении потребителя тепловой энергии ОАО «Региональный банк развития» (без уведомления), при наличии заявок на теплоснабжение зданий по адресам: г. Нефтекамск, проспект Комсомольский, 27А, 27Б, требование о том, что подписание трехстороннего акта разграничения эксплуатационной ответственности тепловых сетей и сетей ГВС возможно только после подписания договора за транзит тепловой энергии (при этом представители ООО «Арсенал Авто+» подтвердили Комиссии УФАС по РБ рассматривавшей дело, что предприятию, уполномоченным государственным органом, тариф на передачу тепловой энергии не установлен).

Таким образом, Комиссия УФАС по РБ считает нарушение п.п. 4, 9 ч. 1 ст. 10 Закона №135, а именно:

4) экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами;

9) создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам подтвержденным.

От представителя Заявителя, принимавшего участие в заседании Комиссии УФАС по РБ поступило ходатайство о заключении договора теплоснабжения между ООО «Арсенал Авто+» и ОАО «Региональный банк развития»; представитель ООО «Арсенал Авто+», утверждал, что направит оферту договора теплоснабжения Заявителю.

С учетом вышеизложенного, Комиссией УФАС по РБ установлено, что оснований для прекращения рассмотрения дела в отношении ООО «АрсеналАвто+» не имеется.

Комиссия УФАС по РБ, руководствуясь статьей 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 ООО «Арсенал Авто+» (452688, Россия, Республика Башкортостан, г. Нефтекамск, Березовское шоссе, д. 8, офис 109, а/я 178) нарушившим п.п. 4, 9 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Арсенал Авто+» Предписание об устранении нарушений антимонопольного законодательства Российской Федерации.

3. ООО «Арсенал Авто+» прекратить нарушение требований п.п. 4, 9 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» совершив следующие действия:

3.1. Направить в адрес ОАО «Региональный банк развития» оферту договора теплоснабжения (объект теплоснабжения здание по адресу: г. Нефтекамск, проспект Комсомольский, д. 27 «А»).

ПРЕДПИСАНИЕ  
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЙ АНТИМОНОПОЛЬНОГО  
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА  
26.05.2011г. г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Предписание оглашено 12 мая 2011г.

Предписание в полном объеме изготовлено 26 мая 2011г.

Комиссия Башкортостанского УФАС России (далее - УФАС по РБ) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе <...>, <...>, <...>, <...> рассмотрев дело № А-03/10-11, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 12 (26) мая 2011г. по делу № А-03/10-11 о нарушении ООО «Арсенал Авто+» (452688, Россия, Республика Башкортостан, г. Нефтекамск, Березовское шоссе, д. 8, офис 109, а/я 178) п.п. 4, 9 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Арсенал Авто+» прекратить нарушение требований п.п. 4, 9 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» совершив следующие действия:

2. Направить в адрес ОАО «Региональный банк развития» оферту договора теплоснабжения (объект теплоснабжения здание по адресу: г. Нефтекамск, проспект Комсомольский, д. 27 «А»).

О выполнении настоящего Предписания сообщить в срок до 20.07.2011г.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания 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.

Решение может быть обжаловано в течении трех месяцев со дня его принятия.

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.