

РЕШЕНИЕ

26 мая 2009 года № АМЗ - 27/2009 г. Калининград

Решение изготовлено в полном объеме 4 июня 2009 года.

Резолютивная часть решения была оглашена на заседании комиссии 26 мая 2009 года.

Комиссия Калининградского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

председателя Комиссии:

Бобровой О.А. – заместителя руководителя Калининградского УФАС России,

членов Комиссии:

Лысенко М.Б. – заместителя начальника отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,

Егоровой Н.С. – старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,

Васейко Д.Е. – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,

рассмотрев дело № АМЗ - 27/2009 по признакам нарушения ООО «Калининградский пивкомбинат» (236005, г. Калининград, ул. Судостроительная, д. 4; далее – Ответчик, Предприятие) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон),

УСТАНОВИЛА:

1. В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области 13.02.2009 г. поступило обращение Муниципального образовательного учреждения дополнительного образования детей «Дворец творчества детей и молодежи «Янтарь» (далее – Дворец творчества, Заявитель) от 12.02.2009 г. № 29 о несоблюдении ООО «Калининградский пивкомбинат» режима подачи тепла, установленного договором.

Приказом Калининградского УФАС России от 6 апреля 2009 года № 77 по данному факту возбуждено дело № АМЗ - 27/2009 и создана Комиссия.

Определением Калининградского УФАС России от 15.04.2009 г. к участию в рассмотрении дела привлечена Прокуратура Балтийского района г. Калининграда в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах.

2. Представители Заявителя в ходе проведения заседания Комиссии пояснили следующее.

Между ООО «Калининградский пивкомбинат» и Дворцом творчества 08.10.2008 г. был заключен договор поставки тепловой энергии № 1210/08-1 (далее – Договор).

Обязанности, предусмотренные Договором, исполнены Заявителем в полном объеме, путем перечисления Ответчику денежных средств в сумме 1020000 руб.

Ответчиком неоднократно нарушались обязательства по бесперебойному снабжению Заявителя тепловой энергией в отопительном сезоне 2008-2009 гг., что подтверждается журналом подачи тепла в здание Дворца творчества и актами, составленными комиссией Дворца творчества. Нарушение микроклимата в здании Дворца творчества засвидетельствовано протоколом ФГУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии Калининградской области». Прокуратурой Балтийского района г. Калининграда в адрес Ответчика внесено представление, которое подтверждает нарушение Предприятием графика подачи тепловой энергии.

Для организации учета фактического потребления тепловой энергии Дворцом творчества в январе 2009 года был установлен прибор учета. Количество тепловой энергии, поставленной в следующие после установки прибора учета расчетные периоды, значительно меньше соответствующих показателей, полученных расчетным путем до установки прибора.

Обращение Заявителя от 12.02.2009 г. № 29 о несоблюдении Ответчиком режима подачи тепла, установленного Договором, поступило на Предприятие 13.02.2009 г. и было зарегистрировано под входящим № 1302/01. В дальнейшем письма Заявителя Ответчиком не регистрировались и не принимались по указанию генерального директора Предприятия.

Представитель Заявителя подчеркнул, что у Дворца творчества отсутствует техническая возможность заключения договора на поставку тепловой энергии с иной организацией.

3. Представитель Ответчика в ходе проведения заседания Комиссии, а так же в предоставленных материалах пояснил следующее.

Поставка тепловой энергии Дворцу творчества осуществлялась в полном объеме и в соответствии с Договором. Факты нарушения графика подачи тепла генеральному директору предприятия неизвестны.

Снижение количества тепловой энергии, поставленной Дворцу творчества в феврале-апреле 2009 г., вызвано установкой прибора учета. Учет фактически поставленного товара обычно приводит к экономии.

Представить ежемесячные расчеты потребления Заявителем тепловой энергии в отопительном сезоне 2008-2009 гг. до установки прибора учета не представляется возможным, так как указанные расчеты, а так же исходные данные для них на предприятии не хранятся.

Предприятие не заинтересовано в поставке тепловой энергии Заявителю. Договор с Заявителем был подписан под давлением

городской администрации. Тарифы на тепловую энергию в отопительном сезоне 2008-2009 гг., установленные Предприятию службой по государственному регулированию цен и тарифов Калининградской области, ниже себестоимости производства тепловой энергии, что не удовлетворяет экономическим интересам Ответчика.

4. Представитель Прокуратуры Балтийского района г. Калининграда в ходе проведения заседания Комиссии, а так же в предоставленных материалах пояснил следующее.

Прокуратурой Балтийского района г. Калининграда проведена проверка соблюдения Ответчиком условий Договора, в ходе которой было установлено, что подача тепла Ответчиком осуществлялась с нарушением графика, установленного Договором. По результатам проведенной проверки в адрес генерального директора Предприятия прокурором Балтийского района внесено представление об устранении нарушений закона.

5. Обстоятельства дела, установленные Комиссией.

5.1. Частью 1 статьи 10 Закона запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является ущемление интересов других лиц.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно статье 3 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) субъект естественной монополии – хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

Услуги по передаче тепловой энергии являются сферой деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с частью 1 статьи 4 Закона о естественных монополиях.

В соответствии с частью 3 статьи 5 Закона о естественных монополиях органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов участвуют в осуществлении государственного регулирования и контроля деятельности субъектов естественных монополий.

Приказом службы по государственному регулированию цен и тарифов Калининградской области от 26 сентября 2008 г. N 33-01т/08 утверждены и введены в действие тарифы на тепловую энергию ООО «Калининградский пивкомбинат» в отопительном сезоне 2008-2009 гг.

Таким образом, положение ООО «Калининградский пивкомбинат» на рынке передачи тепловой энергии в географических границах расположения тепловых сетей Предприятия является доминирующим.

5.2. Между ООО «Калининградский пивкомбинат» и Дворцом творчества 08.10.2008 г. был заключен договор поставки тепловой энергии № 1210/08-1.

Дополнительным соглашением сторон от 20.01.2009 г. в Договор внесен пункт 3.6, согласно которому Заявитель оплачивает Ответчику тепловую энергию исходя из показаний прибора учета, установленного по соглашению сторон.

Согласно счетам-фактурам потребление теплоэнергии Заявителем в отопительном сезоне 2008-2009 гг. в натуральном и стоимостном выражении составило:

- за ноябрь 2008 г.: 85,95 Гкал, 205986,05 руб. (с НДС);
- за декабрь 2008 г.: 91,6 Гкал, 219526,73 руб. (с НДС);
- за январь 2009 г.: 60,70 Гкал, 152205,25 руб. (с НДС);
- за февраль 2009 г.: 11,17 Гкал, 28016,3 руб. (с НДС);
- за март 2009 г.: 11,554 Гкал, 28971,66 руб. (с НДС);
- за апрель 2009 г.: 0,9 Гкал, 2256,75 руб. (с НДС);

Итого потребление тепловой энергии Дворцом творчества в отопительном сезоне 2008-2009 гг. составило 261,87 Гкал на сумму 636962,7 руб. (с НДС).

Обязательства по оплате тепловой энергии исполнены Дворцом творчества путем перечисления 420 тыс. руб. (платежное поручение от 20.10.2008 г. № 116806) и 600 тыс. руб. (платежное поручение от 05.02.2009 г. № 4519).

5.3. В соответствии с пунктом 2 Договора и графика подачи тепловой энергии Ответчик принял на себя обязательство обеспечить бесперебойную поставку Заявителю тепловой энергии в виде пара в период с 15.10.2008 г. по 15.04.2009 г. с 8.00 до 19.00 без перерыва и выходных дней с обязательным протапливанием в ночное время в случае снижения температуры ниже 10 градусов в соответствии с графиком подачи тепловой энергии – приложением к Договору.

5.4. В связи с тем, что обращение Заявителя от 12.02.2009 г. № 29 о несоблюдении Ответчиком режима подачи тепла, установленного Договором, поступило на Предприятие 13.02.2009 г. и было зарегистрировано под входящим № 1302/01, довод Ответчика об отсутствии у генерального директора Предприятия информации о фактах нарушения ООО «Калининградский пивкомбинат» графика подачи тепла Комиссия не вправе признать обоснованным.

5.5. Отопительный сезон на Предприятии начался 27.10.2008 г. (приказ генерального директора ООО «Калининградский пивкомбинат» от 24.10.2008 г. № 2410-01), окончился 15.04.2009 г. (приказ генерального директора ООО «Калининградский пивкомбинат» от 10.04.2009 г. № 1004-01).

Таким образом, начало отопительного сезона не с 15.10.2008 г., а с 27.10.2008 г., нарушает пункт 2.1 Договора.

5.6. В течение отопительного сезона 2008-2009 гг. Ответчик в нарушение п. 2.1 Договора не обеспечивал бесперебойную поставку тепла Заявителю, о чем свидетельствуют:

- журнал подачи тепла в здание Дворца творчества (начат 30.10.2008 г.). Данные указанного журнала свидетельствуют о практически ежедневных перерывах в теплоснабжении Ответчика в отопительном сезоне 2008-2009 гг.

- акты комиссии Заявителя, в которых зафиксированы перерывы в теплоснабжении Дворца творчества в периоды с 28.01.2009 г. по 30.01.2009 г., с 02.02.2009 г. по 06.02.2009 г., с 13.02.2009 г. по 15.02.2009 г., 04.03.2009 г., с 17.03.2009 г. по 21.03.2009 г., 24.03.2009 г.

- акт комиссии Дворца творчества от 01.12.2008 г., подписанный главным инженером ООО «Калининградский пивкомбинат» В.С. Лешкевичем, свидетельствующий о неоднократных перерывах в подаче тепловой энергии в ноябре 2008 г.

5.7. В апреле 2009 г., согласно расчетам, произведенным Комиссией, снабжение Заявителя тепловой энергией не могло превышать 3 дней в нарушение пункта 2.1 Договора:

- Согласно счету-фактуре № 003904-44 от 20.04.2009 г. потребление тепловой энергии Дворца творчества в апреле 2009 г. составило 0,9 Гкал.;

- Расчетным путем возможно получить среднесуточное значение потребленной тепловой энергии в марте: 11,554 Гкал / 31 день = 0,373 Гкал/день;

- Количество дней в апреле, в которые Ответчик поставлял теплоэнергию Заявителю составит: 0,9 Гкал / 0,373 Гкал/день = 2,41 дня.

5.8. До момента установки Заявителем прибора учета расхода тепловой энергии и подписания сторонами дополнительного

соглашения от 20.01.2009 г. количество поставленной Дворцу творчества тепловой энергии определялось Ответчиком расчетным путем. Соответствующие расчеты за период ноябрь 2008 г. – январь 2009 г. Ответчиком не представлены, так как, согласно его пояснениям, указанные расчеты, а также исходные данные для них, были уничтожены как не подлежащие хранению на Предприятии.

Исходя из данных счетов-фактур, предъявленных Ответчиком Заявителю, среднесуточное значение потребленной тепловой энергии составило:

- в ноябре 2008 г. – 2,865 Гкал.;
- в декабре 2009 г. – 2,955 Гкал.;
- в феврале 2009 г. – 0,399 Гкал.;
- в марте 2009 г. – 0,372 Гкал.

Данные показатели за ноябрь и декабрь 2008 года, исчисленные исходя из объемов потребленной Дворцом творчества теплоэнергии, рассчитанных Ответчиком за указанный период (до начала расчетов по показаниям счетчика) значительно, более чем в 7 раз, превышают соответствующие значения в феврале и марте 2009 г. (после установки прибора учета). Однако, оценить обоснованность расчетов количества поставленной Заявителю тепловой энергии в ноябре – декабре 2008 г. не представляется возможным по причине отсутствия у Ответчика необходимых материалов.

5.9. Норматив потребления тепловой энергии на отопление и горячее водоснабжение населения города Калининграда на 1 м² жилой площади, утвержденный Постановлением мэра г. Калининграда от 29 апреля 1994 г. N 562-а на 1994 г., составляет 0,02 Гкал/месяц (вышеназванное постановление в настоящее время не утратило силу в указанной части).

Учитывая, что Дворец творчества является детским образовательным учреждением, Комиссия считает возможным применение указанного норматива в качестве базы для сравнения при расчете потребляемой Заявителем тепловой энергии.

В соответствии со справкой Калининградского отделения Калининградского филиала ФГУП «Ростехинвентаризация» от 02.12.2005 г. № б/н полезная площадь Дворца творчества составляет 2513,7 м², основная площадь – 1486,1 м².

Пунктом 2 Договора установлено время отопления ежедневно с 8.00 до 19.00, с протапливанием в ночное время в случае снижения температуры ниже 10 градусов.

Согласно письму ФГУ «Калининградский центр по гидрометеорологии и мониторингу окружающей среды» от 19.05.2009 г. № 349 значения средних суточных температур в г. Калининграде в период с 15.10.2008 г по 15.04.2009 г. превышали 10 градусов в следующие дни: 15.10.2008 г., 16.10.2008 г., 20.10.2008 г. - 22.10.2008 г., 10.11.2008 г., 11.11.2008 г., 08.04.2009 г., 09.04.2009 г., 12.04.2009 г. – 14.04.2009 г. В остальные дни октября, ноября 2008 г., а также в декабре 2008 г., январе-марте 2009 г. среднесуточная температура не превышала 10 градусов.

Таким образом, в феврале-марте 2009 г. в соответствии с пунктом 2 Договора отопление Дворца творчества должно было осуществляться с 8.00 до 19.00 и с 22.00 до 6.00, т.е. 19 часов в сутки. Исходя из этого, потребление тепловой энергии Дворцом творчества в феврале и марте 2009 г. должно было составлять не менее 23,52 Гкал в месяц (1486,1 м² * 0,02 Гкал * 19/24 = 23,52 Гкал). Фактическое потребление тепловой энергии Заявителем было в 2 раза меньше необходимого и составило в феврале 2009 г. 11,17 Гкал, в марте 2009 г. 11,554 Гкал.

Ненадлежащее отопление Ответчиком помещений Дворца творчества в данном периоде подтверждают и акты проверок ФГУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии Калининградской области» (протокол от 18.02.2009 г. № 8340-8359) и Прокуратуры Балтийского района г. Калининграда (листы дела 106 -107).

Согласно письму Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Калининградской области от 20.02.2009 г. специалистами ФГУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии Калининградской области» во Дворце творчества проведены измерения параметров микроклимата. Результаты замеров в помещениях не соответствуют допустимым уровням СанПиН 2.4.2.1178-02 «Гигиенические требования к условиям обучения в общеобразовательных учреждениях». В помещениях Дворца творчества занижена температура воздуха и завышена влажность. Указанным письмом Заявителю рекомендовано обратиться в Арбитражный суд Калининградской области для возмещения ущерба, понесенного в связи с невыполнением Ответчиком обязательств по поставке тепловой энергии.

В ходе проверки, проведенной Прокуратурой Балтийского района г. Калининграда по вопросу ненадлежащего отопления Ответчиком Дворца творчества, было установлено, что подача тепла Ответчиком осуществлялась с нарушением графика, установленного Договором. По результатам проведенной проверки в адрес генерального директора Предприятия прокурором Балтийского района внесено представление об устранении нарушений закона.

5.12 Вышеизложенные факты свидетельствуют о нарушении ООО «Калининградский пивкомбинат», занимающим доминирующее положение на рынке передачи тепловой энергии в географических границах расположения своих тепловых сетей, части 1 статьи 10 Закона, выразившимся в ущемлении интересов Муниципального образовательного учреждения дополнительного образования детей «Дворец творчества детей и молодежи «Янтарь» путем систематического несоблюдения графика подачи тепловой энергии, установленного Договором.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции",
Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Калининградский пивкомбинат» нарушающими часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

1.

2. Выдать ООО «Калининградский пивкомбинат» предписание о недопущении

нарушения антимонопольного законодательства.

2.

3. Передать материалы дела № АМЗ - 27/2009 должностному лицу Калининградского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении к административной ответственности лиц, допустивших указанное нарушение.

3.

Председатель комиссии

О.А. Боброва

Члены комиссии:

М.Б. Лысенко

Н.С. Егорова

Д.Е. Васейко

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия или выдачи предписания.