

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области в составе:

Председатель Комиссии – <...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>

<...>

с участием на заседании комиссии:

от Заявителей:

Прокуратура г. Оренбурга <...>

от Ответчиков:

ОАО «Оренбургская
теплогенерирующая
компания» <...>

ООО «Оренбургская
коммунальная
<...>

теплоснабжающая
компания»

от Заинтересованных лиц:

Департамент
Оренбургской области <...>

по ценам и регулированию
тарифов

**от лиц, располагающих
сведениями о
рассматриваемых
обстоятельствах дела:**

МУП «Городские
объекты инженерной
инфраструктуры» <...>

Контрольно-ревизионное

управление
администрации

<...>

г. Оренбурга

В отсуствии:

Заявителей:

ТСЖ «Гамма»

- о месте, дате и времени проведения заседания
Комиссии извещен надлежащим образом;

ООО ТПК «Домохозяин»

- о месте, дате и времени проведения заседания
Комиссии извещен надлежащим образом;

Заинтересованных лиц:

ТСЖ «Гарант»;

- о месте, дате и времени проведения заседания
Комиссии извещен надлежащим образом;

Администрации г.
Оренбурга;

- о месте, дате и времени проведения заседания
Комиссии извещен надлежащим образом;

Комитета по управлению
имуществом г. Оренбурга

- о месте, дате и времени проведения заседания
Комиссии извещен надлежащим образом;

**лиц, располагающих
сведениями о
рассматриваемых
обстоятельствах дела:**

Начальника отдела
документальных
исследований Управления
экономической
безопасности и
противодействия
коррупции УМВД России по
Оренбургской области
Оликова Д.А.

- о месте, дате и времени проведения заседания
Комиссии извещен надлежащим образом.

рассмотрев дело № 05-10-07/2014 по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Оренбургская теплогенерирующая компания» <...> и Обществом с ограниченной ответственностью «Оренбургская коммунальная теплоснабжающая компания» <...> п. 1 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции, Закон № 135-ФЗ), выразившегося в заключении и реализации между ними соглашения (договоренности), которое приводит или может привести к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок,

УСТАНОВИЛА:

Согласно ст. 23 Закона № 135-ФЗ антимонопольный орган наделен рядом полномочий в целях осуществления своих функций и реализации целей Закона о защите конкуренции, в том числе по недопущению действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

На основании ч. 1 ст. 39 Закона № 135-ФЗ антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания.

Основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства может служить как поступление из государственных, органов местного самоуправления материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства, так и поступление соответствующего заявления от юридического или физического лица (ч. 2 ст. 39 Закона о защите конкуренции).

<...> в Управление Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области от Прокуратуры г. Оренбурга вместе с материалами проверки поступило обращение председателя правления ТСЖ «ГАММА».

При изучении поступивших документов в пределах своих полномочий, а также дополнительно запрошенной информации у иных хозяйствующих субъектов, антимонопольным органом в действиях хозяйствующих субъектов ОАО «Оренбургская теплогенерирующая компания» (далее - ОАО «Оренбургская ТГК») и ООО «Оренбургская коммунальная теплоснабжающая компания» (далее - ООО «ОКТК») были усмотрены признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении и реализации соглашения, которое привело к установлению для ряда потребителей более высоких цен на тепловую энергию.

Так, было установлено следующее:

В ноябре <...> между ТСЖ «ГАММА» и ОАО «Оренбургская ТГК» (на основании агентского договора) заключен договор теплоснабжения, по условиям которого теплоснабжающая компания – ОАО «Оренбургская ТГК» обязуется подавать потребителю - ТСЖ «ГАММА» через присоединенную сеть тепловую энергию в горячей сетевой воде, а потребитель обязуется принимать и оплачивать тепловую энергию.

Для расчета стоимости тепловой энергии по условиям договора теплоснабжения, ОАО «Оренбургская ТГК» применяет тариф (одноставочный) на отпускаемую тепловую энергию потребителям г. Оренбурга, установленный для ООО «ОКТК». Данный тариф утвержден Приказом Департамента Оренбургской области по ценам и регулированию тарифов от <...> и на дату заключения договора составлял <...>.

Применение тарифа, установленного для ООО «ОКТК» при исполнении договора теплоснабжения, ОАО «Оренбургская ТГК» объясняет тем, что подводящие сети к потребителям, в данном случае к ТСЖ «ГАММА», находятся в субаренде у ООО «ОКТК» на основании заключенного договора субаренды имущества, находившегося в муниципальной собственности от <...> (зарегистрирован за № <...>), в результате чего теплоснабжающей компанией для потребителей является ООО «ОКТК», а ОАО «Оренбургская ТГК» в данных правоотношениях выступает только как агент ООО «ОКТК», который выполняет функции сбыта тепловой энергии и производит расчет и прием платежей от абонентов (согласно условиям заключенного агентского договора № <...>).

Изучив положения агентского договора № <...> Комиссия Оренбургского УФАС России пришла к выводу, что условиями данного договора регулируются непосредственно отношения ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК» по сбыту тепловой энергии и приему платежей от потребителей (абонентов). Никаких положений, касающихся применения тарифа, установленного для ООО «ОКТК» в отношении абонентов, получающих тепловую энергию от ОАО «Оренбургская ТГК», не содержится. Никаких трехсторонних дополнительных соглашений с привлечением отдельных потребителей (абонентов) сторонами не заключалось.

В рамках рассмотрения, поступивших материалов, антимонопольным органом установлена сходная ситуация и с ООО ТПК «Домохозяин»: договор теплоснабжения заключен между ООО ТПК «Домохозяин» и ОАО «Оренбургская ТГК», а для расчета стоимости тепловой энергии применяется тариф, установленный для ООО «ОКТК».

Приказом № <...> возбуждено дело № 05-10-07/2014 в отношении ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК» по признакам нарушения п.1 ч.1 ст. 11 Закона о защите конкуренции.

Определением Председателя Комиссии Оренбургского УФАС России (<...>) рассмотрение дела № 05-10-07/2014 назначено на <...>.

Определением Комиссии Оренбургского УФАС России (<...>) в отдельные производства выделены:

- дело по признакам нарушения ОАО «Оренбургская ТГК» положений ст. 10 Закона о защите конкуренции;

- дело по признакам нарушения Департаментом Оренбургской области по ценам и регулированию тарифов положений ст. 16 Закона о защите конкуренции.

В качестве заинтересованных лиц по настоящему делу привлечены:
Администрация г. Оренбурга, Комитет по управлению имуществом г. Оренбурга.

В качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых обстоятельствах дела привлечены: зам. начальника Контрольно-ревизионного управления администрации г. Оренбурга Матвеева Ю.В. и начальник отдела документальных исследований Управления экономической безопасности и противодействия коррупции УМВД России по Оренбургской области Оликов Д.А.

Рассмотрение дела назначено на <...>.

Определением об отложении и продлении срока рассмотрения дела № 05-10-07/2014 (<...>) на основании ч. 1 ст. 45 Закона № 135-ФЗ срок рассмотрения дела продлен до <...> и рассмотрение дела назначено на <...>.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств рассмотрение дела отложено на <...>.

Определением об отложении (<...>) рассмотрение дела назначено на <...>.

Определением от <...> в связи с реорганизацией ОАО «Оренбургская ТГК» в форме присоединения – запись о прекращении деятельности ОАО «Оренбургская ТГК» внесена в ЕГРЮЛ <...> за № <...>, в рассматриваемом деле произведена замена ответчика ОАО «Оренбургская теплогенерирующая компания» на правопреемника ОАО «Волжская территориальная генерирующая компания» <...>.

Рассмотрение дела отложено на <...>.

В ходе рассмотрения дела представители ОАО «Оренбургская ТГК» нарушение не признали, пояснив следующее, «... ОАО «Оренбургская ТГК» с 2006 осуществляет функции теплоснабжающей организации на территории г. Оренбурга. Являясь теплоснабжающей организацией, ОАО «Оренбургская ТГК» в соответствии с ФЗ «О теплоснабжении» от 27.10.2010 № 190-ФЗ осуществляет продажу потребителям и теплоснабжающим организациям произведенной или приобретенной тепловой энергии (мощности), теплоносителя и владеет на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии.

Систему централизованного теплоснабжения г. Оренбурга составляют объединенные общим технологическим процессом источники теплоты (котельные, ЦТП), тепловые сети (магистральные и квартальные сети), прочие здания и сооружения и потребители тепловой энергии.

ОАО «Оренбургская ТГК» на праве собственности принадлежат источники теплоты - Сакмарская ТЭЦ, Оренбургская котельная, котельные Черепановых и Дубрава, а также магистральные тепловые сети, по которым осуществляется передача тепловой энергии.

В целях обеспечения надежного и бесперебойного снабжения потребителей г. Оренбурга тепловой энергией, повышения качества коммунальных услуг, оказываемых населению, привлечения инвестиций для улучшения арендуемого имущества между ОАО «Оренбургская ТГК» и МУП «Городские объекты инженерной инфраструктуры» (МУП «ГОИИ») заключены договоры аренды муниципальных объектов движимого и недвижимого теплосетевого имущества. В соответствии с условиями заключенных договоров аренды Обществу во временное владение и пользование переданы котельные, ЦТП, иные здания и сооружения, теплообменное оборудование внутриквартальные тепловые сети.

Все теплосетевые объекты, включенные в перечень арендованного имущества, являются составными частями комплексной системы теплоснабжения г. Оренбурга.

Одновременно с этим, для обеспечения населения коммунальными услугами отопления и горячего водоснабжения ОАО «Оренбургская ТГК», с письменного согласия МУП «ГОИИ», на основании заключенного договора субаренды имущества, находящегося в муниципальной собственности от <...>, передало в субаренду ООО «Оренбургская коммунальная теплоснабжающая компания» (ООО «ОКТК») часть арендованного муниципального имущества, а именно участки внутриквартальных тепловых сетей – ввода в многоквартирные жилые дома и теплообменное оборудование.

Названный договор субаренды заключен в соответствии с положениями гражданского законодательства РФ, одним из основных начал которого является принцип свободы договора. ...Условия договора субаренды, заключенного между ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК», полностью соответствуют императивным нормам гражданского законодательства и не противоречат им (ч. 1 ст. 422 ГК РФ)» (письменные пояснения от <...>).

Дополнительно представителями ОАО «Оренбургская ТГК» отмечено: «... В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок.

Отношения ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК» не являются картелем, заключенные договоры и отношения сторон нельзя квалифицировать как соглашения, которые могут привести к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок, соответственно, в действиях ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК» отсутствуют признаки нарушения п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с ч. 4 ст. 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок - сфера

обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности, либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Границы товарных рынков (в том числе, географические) ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК» определены документами, подтверждающими право владения и пользования тепловыми сетями и теплотехническим оборудованием и являются различными.

Границей товарного рынка ОАО «Оренбургская ТГК» при реализации тепловой энергии является точка поставки в тепловые сети ООО «ОКТК», а именно граница балансовой принадлежности между тепловыми сетями ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК»

Границей товарного рынка ОАО «ОКТК» при реализации тепловой энергии является точка поставки в тепловые сети потребителей, подключенных к тепловым сетям, принадлежащим ООО «ОКТК».

... Реализация тепловой энергии ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК» (в том числе, в рамках агентского договора с ОАО «Оренбургская ТГК») осуществляется на различных товарных рынках. В связи с чем, в действиях ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК» отсутствует основной элемент состава антимонопольного нарушения – действие субъектов на одном товарном рынке.

... В соответствии с ч. 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция - это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК» не являются конкурентами, поскольку как уже было указано, рынок обращения товарной продукции (тепловой энергии) у указанных субъектов различный...

... Предметом договоров аренды и субаренды имущества, заключенного между ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК» является передача поименованных в приложении к договору участков сетей теплового хозяйства г. Оренбурга за плату во временное владение и пользование.

Ни договором субаренды, ни агентским договором не устанавливаются и не поддерживаются цены (тарифы), скидки, надбавки (доплаты) или наценки. Названные договоры не имеют своим предметом достижение неконкурентных целей.

В соответствии с ФЗ «О теплоснабжении» тарифы на тепловую энергию подлежат государственному регулированию.

Установление тарифов осуществляется в соответствии с ФЗ «О теплоснабжении», постановлением Правительства РФ от 22.10.12 №1075 «О ценообразовании в сфере теплоснабжения» и иными действующими нормативно-правовыми актами РФ.

Правом на самостоятельное установление тарифов (цен) в сфере теплоснабжения, ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК» не наделены.

... Таким образом, в действиях ОАО «Оренбургская ТГК» отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства» (письменные пояснения от <...>).

Представители ООО «ОКТК», не признавая вменяемое правонарушение, пояснили:

« ... Основным видом деятельности Общества является производство, передача и распределение пара и горячей воды (тепловой энергии). Целесообразность заключения договора субаренды имущества, находившегося в муниципальной собственности от <...> состояла в формировании эффективной деятельности Общества по основному виду деятельности, созданию рабочих мест, материально-технической базы и т.д. » (пояснения от <...>).

«... Осуществления Обществом регулируемой деятельности и наличие договорных отношений с ОАО «Оренбургская ТГК» не могут являться признаками нарушения антимонопольного законодательства. Тем более, что в момент заключения агентского договора и договора субаренды, ООО «ОКТК» не являлось субъектом естественных монополий, а также лицом, занимающим доминирующее положение на рынке. Общество вообще не осуществляло регулируемую деятельность по производству и поставке тепловой энергии ...» (пояснения от <...>).

Исследовав представленные в материалы дела доказательства в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения, заслушав лиц, участвующих в деле, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к следующему:

Решающее значение при определении правовой природы теплоснабжения, а также регулирование основ экономических отношений, возникающих в связи с производством, передачей, потреблением тепловой энергии, тепловой мощности, теплоносителя с использованием систем теплоснабжения; созданием, функционированием и развитием таких систем осуществляется Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон о теплоснабжении, Закон № 190-ФЗ).

Ст. 2 Закона о теплоснабжении раскрывает основные технические понятия, согласно которым:

тепловая энергия – это энергетический ресурс, при потреблении которого изменяются термодинамические параметры теплоносителей (температура, давление);

тепловая сеть – представляет собой совокупность устройств (включая центральные тепловые пункты, насосные станции), предназначенных для передачи тепловой энергии, теплоносителя от источников тепловой энергии до

телопотребляющих установок;

система теплоснабжения – совокупность источников тепловой энергии и теплопотребляющих установок, технологически соединенных тепловыми сетями;

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);

потребитель тепловой энергии – это лицо, приобретающее тепловую энергию (мощность), теплоноситель для использования на принадлежащих ему на праве собственности или ином законном основании теплопотребляющих установках либо для оказания коммунальных услуг в части горячего водоснабжения и отопления.

Непосредственно порядок подключения теплопотребляющих установок, тепловых сетей и источников тепловой энергии к системам теплоснабжения регулируется [Правилами](#) подключения к системам теплоснабжения, утв. Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 № 307.

Как было отмечено ранее, в настоящее время отношения в сфере теплоснабжения урегулированы специальным Законом о теплоснабжении. [П. 1 ст. 15](#) указанного Закона гласит: «Потребители тепловой энергии приобретают тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель у теплоснабжающей организации по договору теплоснабжения».

Ранее, до принятия [Закона](#) о теплоснабжении, наиболее распространенной формой оборота тепловой энергии был договор энергоснабжения.

Договор энергоснабжения рассматривается Гражданским кодексом РФ как один из видов договора купли-продажи, хотя, с учетом значительной его специфики, он сформулирован как самостоятельный (гл. 30 «Купля-продажа» параграф 6 «Энергоснабжение»).

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.

В соответствии с действующим законодательством система теплоснабжения состоит из источника тепловой энергии и теплопотребляющих установок. Обязательным условием является их технологическое соединение тепловыми сетями.

Система теплоснабжения г. Оренбурга представляет собой объединенные общим технологическим процессом источники выработки тепла, тепловые сети, здания и сооружения.

<...> для обеспечения потребностей жителей города Оренбурга в горячей воде и тепловой энергии, повышение качества коммунальных услуг, оказываемых жителям города МУП «Городские объекты инженерной инфраструктуры» объекты теплосетевого комплекса (движимое и недвижимое имущество) переданы ОАО «Оренбургская ТГК».

Для справки: ОАО «Оренбургская ТГК» юридическое лицо, зарегистрированное <...> за основным государственным регистрационным номер <...>. Основным видом деятельности является производство электроэнергии тепловыми электростанциями (40.10.11). Имея в собственности ряд источников теплоты - Сакмарская ТЭЦ, Оренбургская котельная, котельные Черепановых и Дубрава, а также магистральные тепловые сети, по которым осуществляется передача тепловой энергии ОАО «Оренбургская ТГК» является производителем тепловой энергии и теплоснабжающей компанией.

На основании заключенного Договора аренды основных средств № <...> ОАО «Оренбургская ТГК» приняло в аренду здания, строения, котельные и иное недвижимое имущество предусмотренное приложениями. Согласно условиям договор является актом приема-передачи.

На основании договора аренды движимого имущества № <...> ОАО «Оренбургская ТГК» приняло в аренду оборудование, производственный хозяйственный инвентарь и иное имущество предусмотренное приложениями договора. Согласно условиям договор является актом приема-передачи.

Таким образом, исходя из выше приведенного понятия теплоснабжающая организация, ОАО «Оренбургская ТГК», владея на законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения города Оренбурга, осуществляя продажу потребителям, теплоснабжающим организациям произведенной (приобретенной) тепловой энергии обладает статусом теплоснабжающей организацией на территории г. Оренбурга.

В силу действующего законодательства так называемое право аренды представляет собой совокупность как обязательственных, так и вещных прав. В связи с этим оно может выступать предметом самостоятельных сделок.

Так, положениями ст. 615 Гражданского кодекса РФ предусмотрено право Арендатора сдавать арендованное имущество в субаренду (поднаем), передавать его в перенаем, предоставлять в безвозмездное пользование, отдавать арендные права в залог, вносить в уставный капитал хозяйственных товариществ и обществ, вносить в качестве паевого взноса в производственный кооператив.

Воспользовавшись представленным правом, ОАО «Оренбургская ТГК» для обеспечения населения коммунальными услугами отопления и горячего водоснабжения на основании заключенного договора субаренды имущества, находящегося в муниципальной собственности от <...> с согласия МУП ГОИИ передало в субаренду ООО «ОКТК» часть арендованного муниципального имущества,

Для справки: Общество с ограниченной ответственностью «ОКТК» - хозяйствующий субъект, зарегистрированный <...>, за основным регистрационным номером <...>, ИНН <...>. Место нахождения Общества определено <...>. Основным видом деятельности Общества является производство, передача и распределение пара и горячей воды (тепловой энергии) (40.30).

С силу ст. 615 ГК РФ, к договорам субаренды применяются правила о договорах аренды. Соответственно в договоре субаренды должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче арендатору в качестве объекта аренды (ст. 607 ГК РФ).

По условиям заключенного договора субаренды границы ответственности в отношении переданного муниципального имущества между ООО «ОКТК» и потребителями услуг определяются в соответствии с актами границ эксплуатационной ответственности имущества. Проанализировав представленные акты разграничения ответственности, Комиссией Оренбургского УФАС установлена передача в субаренду ООО «ОКТК» участков внутриквартирных тепловых сетей – ввода в многоквартирные жилые дома и теплообменное имущество.

В материалах дела имеются акты разграничения границ эксплуатационной ответственности, согласно которым сети потребителей услуг (исполнителями коммунальных услуг) присоединены к сетям ООО «ОКТК», которые в свою очередь присоединены к сетям ОАО «Оренбургская ТГК».

Таким образом, между производителем теплового ресурса – ОАО «Оренбургская ТГК» и непосредственным потребителем ресурса имеется опосредованное присоединение – ООО «ОКТК».

Арендуя участки внутриквартирных тепловых сетей – ввода в многоквартирные жилые дома и теплообменное имущество, осуществляя продажу потребителям приобретенную тепловую энергию, ООО «ОКТК» также соответствует требованиям и обладает статусом теплоснабжающей организацией на территории г.

Оренбурга.

Статус ООО «ОКТК» как теплоснабжающей компании подтверждается договорами теплоснабжения с исполнителями коммунальных услуг - ТСЖ «Гамма» от <...>, ООО ТПК «Домохозяин» от <...> и иными потребителями услуг (исполнителями коммунальных услуг).

Договоры теплоснабжения с исполнителями коммунальных услуг заключены с ОАО «Оренбургская ТГК» на основании агентского договора № <...>, в рамках которого ОАО «Оренбургская ТГК» по поручению ООО «ОКТК» осуществляет заключение договоров теплоснабжения, начисление и сбор платы за поставленные ресурсы, а также выполнение ряда других поручений.

Учитывая то, что ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК» являются «теплоснабжающими организациями» на территории города Оренбурга, однако сфера деятельности реализации теплового ресурса у Обществ различна.

Границы сферы деятельности ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК» определяются документами, подтверждающими право владения и пользования тепловым имуществом, а также актами разграничения ответственности.

Акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон – представляет собой документ, определяющий границы ответственности сторон за эксплуатацию соответствующих тепловых сетей, источников тепловой энергии и теплопотребляющих установок. Граница эксплуатационной ответственности - линия раздела элементов источников тепловой энергии, тепловых сетей или теплопотребляющих установок по признаку ответственности за эксплуатацию тех или иных элементов.

Акт разграничения балансовой принадлежности – является документ, определяющий границы владения тепловыми сетями, источниками тепловой энергии и теплопотребляющими установками различными лицами на праве собственности или ином законном основании. Границей балансовой принадлежности будет считаться линия раздела тепловых сетей, источников тепловой энергии и теплопотребляющих установок между владельцами по признаку собственности или владения на ином предусмотренном федеральными законами основании.

Соответственно актом разграничения ответственности устанавливаются непосредственные границы территории, на которой приобретается или имеется экономическая, техническая или иная возможность приобрести товар и не имеет такой возможности за ее пределами, т.е. устанавливаются границы деятельности хозяйствующего субъекта.

ОАО «Оренбургская ТГК» является теплоснабжающей организацией по отношению к потребителям тепловой энергии, подключенным к тепловым сетям, находящимся у ОАО «Оренбургская ТГК» в собственности или ином праве ведения.

Сферой деятельности ОАО «Оренбургская ТГК» при реализации тепловой энергии является точка поставки в тепловые сети ООО «ОКТК», а именно граница принадлежности между тепловыми сетями ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК»,

согласно договора субаренды № <...>.

А ООО «ОКТК» обладает статусом теплоснабжающей организации по отношению к «своим» потребителям, подключенным к тепловым сетям, находящимся у ООО «ОКТК» на праве временного владения и пользования.

Границей деятельности ООО «ОКТК» реализации тепловой энергии является точка поставки в тепловые сети потребителей, подключенных к тепловым сетям, принадлежащим ООО «ОКТК», согласно договорам теплоснабжения в отношении каждого потребителя услуг (исполнителя коммунальных услуг) в отдельности.

Таким образом, сфера деятельности ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК» при реализации тепловой энергии отличны друг от друга, несмотря на осуществление данной деятельности хозяйствующими субъектами в единой системе теплоснабжения г. Оренбурга.

Целями Закона № 135-ФЗ являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (ч. 2 ст. 1 Закона № 135-ФЗ).

В силу положений ст. 4 Закона о защите конкуренции товар – это объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

товарный рынок - сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция определена как соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Конкуренция - соперничество, т.е. приобретение субъектами предпринимательства преимуществ в своей деятельности.

Исходя из понятий конкуренции и товарного рынка, установленных ст. 4 Закона № 135-ФЗ ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК» осуществляют деятельность на разных товарных рынках в силу чего их нельзя считать конкурентами.

Таким образом, действия ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК» не могут быть квалифицированы в качестве картеля в понимании Закона о защите конкуренции.

Далее, в силу действующего законодательства оказание услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя является регулируемым видом деятельности в сфере теплоснабжения (ст. 2 Закона о теплоснабжении).

Регулируемый вид деятельности – это 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.

В силу [п. 4 ч. 2 ст. 7](#) Закона о теплоснабжении, федеральный орган исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов в сфере теплоснабжения устанавливает предельные (минимальный и (или) максимальный) уровни тарифов на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям.

В соответствии с Законом № 190-ФЗ, постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в РФ» органом

исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования цен на территории Оренбургской области является Департамент Оренбургской области по ценам и регулированию тарифов.

Так, например, приказом № <...> установлены и введены в действие тарифы на тепловую энергию (мощность), отпускаемую ОАО «Оренбургская ТГК» потребителям Оренбургской области на <...>г., приказом № <...> установлены тарифы на тепловую энергию (мощность), отпускаемую ОАО «Оренбургская ТГК» потребителям Оренбургской области на <...>г. и т.д.;

приказом № <...> ООО «ОКТК» потребителям Оренбургской области на <...>г., приказом № <...> установлены тарифы на тепловую энергию (мощность), отпускаемую ООО «ОКТК» потребителям Оренбургской области на <...> и т.д.

Комиссией установлено и материалами дела подтверждается, что ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК» являются энергоснабжающими организациями, которые оказывает услуги по теплоснабжению в городе Оренбурге. Полномочиями по самостоятельному установлению тарифа на тепловую энергию ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК» не обладают.

В соответствии с [п. 1 ч. 1 ст. 11](#) Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами или согласованные действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, если такие соглашения или согласованные действия приводят или могут привести к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок.

С учетом изложенного, признаки нарушения п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о защите

конкуренции в действиях ОАО «Оренбургская ТГК» и ООО «ОКТК» не нашли своего подтверждения.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 48 Закона о защите конкуренции в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии), комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-3 ст. 41, п. 2 ч. 1 ст. 48, ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Оренбургского УФАС России по делу № 05-10-07/2014 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела № 05-10-07/2014 прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях ответчиков.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

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