

Резолютивная часть решения оглашена 16.06.2011г.
В полном объеме решение изготовлено 27.06.2011г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии <...>. – заместитель руководителя, члены Комиссии: <...>– начальник отдела контроля естественных монополий и природных ресурсов (отсутствовал), <...> - старший государственный инспектор отдела контроля естественных монополий и природных ресурсов, <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий и природных ресурсов, <...> – специалист – эксперт отдела контроля естественных монополий и природных ресурсов, <...>– специалист – эксперт отдела контроля естественных монополий и природных ресурсов,

рассмотрев дело № СЮ 05-03/2011-29, по признакам нарушения ООО «Удмуртские коммунальные системы» (ул. Буммашевская, 11, г.Ижевск, Удмуртская Республика, 426039, ИНН 1833037470) (далее - ООО «УКС») пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»).

в присутствии:

24.05.2011г., 16.06.2011г.

Ответчика – ООО «УКС»;

- <...>– представитель по доверенности (№2-6482 от 31.12.2010г.)

- <...>– представитель по доверенности (№2-6482 от 31.12.2010г.)

Заявителя – представитель ООО «Т.Э.М.П.» <...> (доверенность №110/Т);

- <...> – адвокат ООО «Т.Э.М.П.» (удостоверение)

Заинтересованного лица – Управление имущественных отношений Администрации города Ижевска – <...> представитель по доверенности №12 от 19.05.2011г.

- Управление имущественных отношений Администрации города Ижевска – <...> - представитель по доверенности №15 от 19.05.2011г.;

- ОАО «Территориальная генерирующая компания №5» филиал «Удмуртский» (далее – ОАО «ТГК №5») – представитель по доверенности от 11.01.2011г. <...> – начальник правового управления.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Управление) поступило заявление ООО «Т.Э.М.П.» (ул.Тракторная, 16, д.Хохряки, Завьяловский район, УР, 427011, ИНН 1835087412), зарегистрированное за номером 3447 от 29.03.2011г. о действиях ООО «Удмуртские коммунальные системы», выразившиеся в отказе от заключения договора на использование с целью транспортировки теплоносителя теплотрассы 2 Ду 400 мм, расположенной по адресу: УР, г.Ижевск, ул.Красноармейская, 86.

В ходе рассмотрения Управлением заявления установлено, что на основании Свидетельства о государственной регистрации права 18 –АБ № 188654, выданного Управлением Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии по УР от 06.12.2010г., ООО «Т.Э.М.П.» имеет в собственности сети теплоснабжения, протяженностью 326,5 п.м. инв.№94:401:002:000050880, расположенные по адресу: УР, г.Ижевск, ул.Красноармейская, д. 86.

Из представленных ООО «Т.Э.М.П.» документов следует, что в 13.12.2010г. «Т.Э.М.П.»

обратилось к исполнительному директору ООО «Удмуртские коммунальные сети» Галимуллину Р.А. с офертой о рассмотрении возможности заключения с ООО «Т.Э.М.П.» договора на использование с целью транспортировки теплоносителя теплотрассы 2Ду 400 мм, расположенной по адресу: УР, г.Ижевск, ул.Красноармейская, 86.

На данное предложение ООО «УКС» ответил отказом, в связи с тем, что участок сети от ТК-706 до УТ-2 включен в состав имущества муниципальной казны г.Ижевска и передан ООО «УКС» по договору аренды.

После того как ООО «Т.Э.М.П.» зарегистрировало право собственности на вышеуказанный объект недвижимости, оно приобрело статус теплосетевой организации.

Согласно статье 15 Федерального закона от 27.07.2010 года №190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) теплоснабжающие организации, в том числе единая теплоснабжающая организация, и теплосетевые организации в системе теплоснабжения обязаны заключить договоры оказания услуг по передаче тепловой энергии и (или) теплоносителя в объеме, необходимом для обеспечения теплоснабжения потребителей тепловой энергии с учетом потерь тепловой энергии, теплоносителя при их передаче. Затраты на обеспечение передачи тепловой энергии и (или) теплоносителя по тепловым сетям включаются в состав тарифа на тепловую энергию, реализуемую теплоснабжающей организацией потребителям тепловой энергии, в порядке, установленном основами ценообразования в сфере теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

Согласно статье 17 Закона о теплоснабжении, передача тепловой энергии, теплоносителя осуществляется на основании договора оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, заключенного теплосетевой организацией с теплоснабжающей организацией.

По договору оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя теплосетевая организация обязуется осуществлять организационно и технологически связанные действия, обеспечивающие поддержание технических устройств тепловых сетей в состоянии, соответствующем установленным техническими регламентами требованиям, преобразование тепловой энергии в центральных тепловых пунктах и передачу тепловой энергии с использованием теплоносителя от точки приема тепловой энергии, теплоносителя до точки передачи тепловой энергии, теплоносителя, а теплоснабжающая организация обязуется оплачивать указанные услуги.

В соответствии с частью 6 статьи 13 Закона о теплоснабжении теплоснабжающие организации заключают с теплосетевыми организациями договоры оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя и оплачивают указанные услуги по регулируемым ценам (тарифам).

Договор оказания услуг по передаче тепловой энергии является обязательным для заключения теплоснабжающими и теплосетевыми организациями.

Согласно пунктам 1, 3 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора; условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

В пункте 1 статьи 548 ГК РФ закреплено, что к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть тепловой энергией, применяются правила о договоре энергоснабжения (статьи 539 - 547), если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства. По договору энергоснабжения, энергоснабжающая организация обязуется

подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать ее (пункт 1 статьи 539 ГК РФ).

В силу статей 426, 454 (пункта 5) ГК РФ, договор энергоснабжения является публичным.

Как видно из материалов дела, ООО «Т.Э.М.П.» предложило ООО «УКС» заключить договор на оказание услуг по передаче тепловой энергии, в свою очередь ООО «УКС» ответил отказом, в связи с тем, что участок сети от ТК-706 до УТ-2 включен в состав имущества муниципальной казны г.Ижевска и передан ООО «УКС» по договору аренды.

В соответствии с пунктом 3 статьи 426 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы. ООО «УКС» является энергоснабжающей организацией и осуществляет деятельность по передаче тепловой энергии.

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона № 147-ФЗ «О естественных монополиях» от 17.08.1995г. услуги по передаче тепловой энергии относятся к сферам деятельности субъектов естественных монополий.

На основании части 5 статьи 5 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящегося в состоянии естественной монополии признается доминирующим.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а так же в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Правительства РФ, нормативными правовыми актами Президента РФ, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

ООО «УКС», отказывая ООО «Т.Э.М.П.» в заключении договора оказания услуг по передаче тепловой энергии, предпринимает действия, не предусмотренные действующим законодательством, запрещенные пунктом 5 частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции». Управлением установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 закона «О защите конкуренции», в соответствии с которым, запрещается ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а так же в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Правительства РФ, нормативными правовыми актами Президента РФ, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Приказом Удмуртского УФАС России от 29.04.2011г. № 248 в отношении ООО «УКС»

возбуждено дело № СЮ 05-03/2011-29 по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

В соответствии с определением Удмуртского УФАС России от 29.04.2011г. дело № СЮ 05-03/2011-29 назначено к рассмотрению на 24.05.2011г. на 09 часов 30 минут. 24.05.2011г. при рассмотрении дела Комиссией представитель ответчика <...> заявил устное ходатайство о привлечении в качестве заинтересованного лица ОАО «Территориальная генерирующая компания №5» филиал «Удмуртский» и отложении рассмотрения дела.

Комиссия Удмуртского УФАС России удовлетворила ходатайство ООО «УКС» о привлечении в качестве заинтересованного лица ОАО «ТГК №5» и определением об отложении рассмотрения дела №СЮ05-03/2011-29 о нарушении антимонопольного законодательства от 24 мая 2011 года назначила дело к рассмотрению на 16 июня 2011 года на 15 часов 00 минут.

В связи с тем, что 24 мая 2011 года рассмотрение дела было отложено по ходатайству ответчика, с целью привлечения в качестве заинтересованного лица по рассматриваемому Комиссией делу ОАО «ТГК №5» 16 июня 2011 года ответчику представилась возможность задать интересующие вопросы представителю ОАО «ТГК №5» по рассматриваемому Комиссией делу.

Вопрос представителя ответчика состоял в следующем: является ли спорный объект теплотрасса 2 Ду 400 мм, расположенная по адресу: УР, г.Ижевск, ул.Красноармейская,86, собственностью ОАО «ТГК №5».

В свою очередь представитель ОАО «ТГК №5» пояснил заданный вопрос письмом №05-06/146 от 09.06.2011 (вх.№ 6688 от 09.06.2011г) и устно на заседании Комиссии, что ОАО «ТГК №5» не имеет отношения к спорному объекту. Участок теплотрассы 2Ду-400мм, расположенный по адресу: Удмуртская Республика, г.Ижевск, ул.Красноармейская, д.86, врезан в теплотрассу 2Ду-500, расположенную по адресу: Удмуртская Республика, г.Ижевск, от ул.Ленина, по ул.В.Сивкова, К.Либкнехта до ул.Коммунаров, находящуюся в собственности ОАО «ТГК №5» и эксплуатируются ООО «УКС» на правах аренды.

Со слов представителя ОАО «ТГК №5», спорный объект недвижимости предположительно может находиться в собственности Управления имущественных отношений Администрации г.Ижевска и эксплуатируется ООО «УКС» на правах аренды.

На заседании Комиссии представитель Заявителя по делу пояснил, что на момент рассмотрения дела Комиссией 16.06.2011 года нарушения антимонопольного законодательства нет, так как договор по спорному объекту на поставку тепловой энергии в горячей воде заключен и представлен ООО «Т.Э.М.П.» на рассмотрении Комиссии письмом №371-Т от 03.06.2011 г. с приложением письма ООО «УКС» от 31.03.2011 года №19-10-32 о рассмотрении договора.

Договор №Т0375 на поставку тепловой энергии в горячей воде на рассмотрение Комиссии был представлен без протокола разногласий.

Со стороны представителя Управления имущественных отношений Администрации города Ижевска поступило ходатайство о приобщении к материалам дела дополнительных документов, а именно копии кадастрового паспорта от 19.04.2011 года и копии свидетельства о государственной регистрации права от 26.05.2011 года на сети теплоснабжения, расположенные по адресу: Удмуртская Республика, г.Ижевск, район Первомайский от ТК-1706/4 (ввод на ЦТП-23 ул.Красноармейская, 76 а), протяженность 610, 1 м.

Представитель ответчика пояснил, что на момент рассмотрения Комиссией дела 16.06.2011 года договор на поставку тепловой энергии в горячей воде с ООО «Т.Э.М.П.» не заключен, так как не соблюдены существенные условия договора.

На данное высказывание ответчика, заявитель пояснил, что договор подписан, но не заключен, так как не достигнуто соглашение по существенным условиям договора.

Представитель ответчика считает основным существенным условием договора это наличие тарифа на передачу тепловой энергии в горячей воде, который не установлен РЭК УР для ООО «Т.Э.М.П.».

По поводу представленных Управлением имущественных отношений Администрации города Ижевска документов, заявитель пояснил, что документы представлены на другую теплотрассу, документы не относятся к спорному объекту.

Рассмотрев представленные сторонами материалы и выслушав доводы сторон, Комиссия установила следующее.

ООО «УКС» является энергоснабжающей организацией и осуществляет деятельность по передаче тепловой энергии, в том числе в территориальных границах г.Ижевска УР, что не оспаривается представителями ответчика.

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона № 147-ФЗ «О естественных монополиях» от 17.08.1995г. услуги по передаче тепловой энергии относятся к сферам деятельности субъектов естественных монополий.

На основании части 5 статьи 5 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящегося в состоянии естественной монополии признается доминирующим.

Комиссией установлено, что на основании Свидетельства о государственной регистрации права 18 –АБ № 188654, выданного Управлением Федеральной службы государственной регистрации кадастра и картографии по УР от 06.12.2010г. ООО «Т.Э.М.П.» имеет в собственности сети теплоснабжения, протяженностью 326,5 п.м. инв.№94:401:002:000050880, расположенные по адресу: УР, г.Ижевск, ул.Красноармейская, д. 86.

Как видно из материалов дела, в декабре 2011 года письмом б/н от 09.12.2011г. ООО «Т.Э.М.П.» предложило ООО «УКС» заключить договор на оказание услуг по передаче тепловой энергии, в свою очередь ООО «УКС» ответил отказом письмо №28-10-7511 от 17.12.2010 года, поясняя отказ тем, что участок сети от ТК-706 до УТ-2 включен в состав имущества муниципальной казны г.Ижевска и передан ООО «УКС» по договору аренды.

После того как ООО «Т.Э.М.П.» зарегистрировало право собственности на вышеуказанный объект недвижимости, оно приобрело статус теплосетевой организации.

Согласно статье 15 Закона о теплоснабжении теплоснабжающие организации, в том числе единая теплоснабжающая организация, и теплосетевые организации в системе теплоснабжения обязаны заключить договоры оказания услуг по передаче тепловой энергии и (или) теплоносителя в объеме, необходимом для обеспечения теплоснабжения потребителей тепловой энергии с учетом потерь тепловой энергии, теплоносителя при их передаче.

Согласно статье 17 Закона о теплоснабжении, передача тепловой энергии, теплоносителя осуществляется на основании договора оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, заключенного теплосетевой организацией с теплоснабжающей организацией.

По договору оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя теплосетевая организация обязуется осуществлять организационно и технологически связанные действия, обеспечивающие поддержание технических

устройств тепловых сетей в состоянии, соответствующем установленным техническими регламентами требованиям, преобразование тепловой энергии в центральных тепловых пунктах и передачу тепловой энергии с использованием теплоносителя от точки приема тепловой энергии, теплоносителя до точки передачи тепловой энергии, теплоносителя, а теплоснабжающая организация обязуется оплачивать указанные услуги.

В соответствии с частью 6 статьи 13 Закона о теплоснабжении теплоснабжающие организации заключают с теплосетевыми организациями договоры оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя и оплачивают указанные услуги по регулируемым ценам (тарифам).

Договор оказания услуг по передаче тепловой энергии является обязательным для заключения теплоснабжающими организациями.

В пункте 1 статьи 548 ГК РФ закреплено, что к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть тепловой энергией, применяются правила о договоре энергоснабжения (статьи 539 - 547), если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

Таким образом, договор, который намеревался заключить заявитель, договор поставки тепловой энергии в горячей воде является договором энергоснабжения. По договору энергоснабжения, энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать ее (пункт 1 статьи 539 ГК РФ).

Согласно части 1 статьи 426 ГК РФ, публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами.

В силу статей 426, 454 (пункта 5) ГК РФ, договор энергоснабжения является публичным.

ООО «Т.Э.М.П.» предложило ООО «УКС» заключить договор на оказание услуг по передаче тепловой энергии, в свою очередь ООО «УКС» ответил отказом - письмо №28-10-7511 от 17.12.2010 года, в связи с тем, что участок сети от ТК-706 до УТ-2 включен в состав имущества имущественной казны г.Ижевска и передан ООО «УКС» по договору аренды.

В соответствии с пунктом 3 статьи 426 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы. Ответчиком не были представлены доказательства отсутствия возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы.

Пунктом 5 части 1 статьи 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия

возможности производства или поставок соответствующего товара, а так же в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Правительства РФ, нормативными правовыми актами Президента РФ, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

В отношении того, что основанием отказа ООО «УКС» от заключения договора на оказание услуг по передаче тепловой энергии являлось отсутствие существенных условий договора, а именно отсутствие установленного для ООО «Т.Э.М.П.» тарифа на передачу тепловой энергии, Комиссия пришла к следующему выводу: Согласно пункту 6 статьи 17 Закона о теплоснабжении собственники или иные законные владельцы тепловых сетей не вправе препятствовать передаче по их тепловым сетям тепловой энергии потребителям, теплопотребляющие установки которых присоединены к таким тепловым сетям, а так же 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.

Таким образом, ООО «Т.Э.М.П.» обязано оказывать услуги, а так же вправе взимать за предоставленные услуги плату по договору, до установления тарифа. Кроме того, установлено, что ООО «Т.Э.М.П.» письмом от 28.04.2011 г. № 27-48Т (РЭК УР вх.№ 1430 от 29.04.2011) обратился за установлением тарифа на передачу тепловой энергии.

В отношении действий ООО «УКС» Комиссия приходит к следующему выводу. Действия ООО «УКС», выразившиеся в отказе от заключения публичного договора - договора на оказание услуг по передаче тепловой энергии с ООО «Т.Э.М.П.» при наличии возможности его заключения, являются нарушением пункта 5 части 1 статьи 10 закона «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» ООО «УКС», занимающему доминирующее положение, запрещается совершать действия, результатом которых является ущемление интересов ООО «Т.Э.М.П.», направленных на передачу тепловой энергии в горячей воде, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а так же в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Правительства РФ, нормативными правовыми актами Президента РФ, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Комиссия приходит к выводу о том, что ООО «УКС» имело возможность для исполнения обязанностей, возложенных на него ФЗ «О теплоснабжении», но свою обязанность по заключению договора с ООО «Т.Э.М.П.» не исполнило.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьи 48, пунктом 1 статьи 49, статьей 50 Закона «О защите конкуренции», пунктами 3.40, 3.41, 3.43, 3.44 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного Приказом ФАС России от 25.12.2007г. № 447 Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Удмуртские коммунальные системы» (ул. Буммашевская, 11, г.Ижевск, Удмуртская Республика, 426039, ИНН 1833037470) субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке передачи тепловой энергии в географических границах города Ижевска Удмуртской Республики, находящегося в состоянии естественной монополии в силу Федерального закона № 147-ФЗ «О естественных монополиях» от 17.08.1995г.
2. Признать ООО «Удмуртские коммунальные системы» (ул. Буммашевская, 11, г.Ижевск, Удмуртская Республика, 426039, ИНН 1833037470), нарушившим пункт 5 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».
3. Выдать ООО «Удмуртские коммунальные системы» (ул. Буммашевская, 11, г.Ижевск, Удмуртская Республика, 426039, ИНН 1833037470) предписание о прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства, в части исполнения договора № Т0375 поставки тепловой энергии в горячей воде, подписанного 01.03.2011г. с ООО«Т.Э.М.П.».
4. Материалы дела в отношении ООО «Удмуртские коммунальные системы» передать уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по статье 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии