

## РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01-45-10-09

Резолютивная часть решения объявлена 15.09.2009 года г. Новосибирск

Решение изготовлено в полном объеме 18.09.2009 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Ельчанинов А.А. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Даниленко Г.Н. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Кольчугин А.В. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Кириленко И.А. – ведущий специалист-эксперт отдела товарных и финансовых рынков, член Комиссии,

в присутствии представителей ответчика – ООО «Энергосервис» (630087, г. Новосибирск, пр. К.Маркса, 30/1 оф.701): директора ООО «Энергосервис», «...» (доверенность),

рассмотрев дело № 02-01-45-10-09 от 20.08.2009 г. по признакам нарушения ООО «Энергосервис» (630087, г. Новосибирск, пр. Карла Маркса, 30/1 оф. 701) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение ООО «Астрон» (вх. № 1872 от 27.03.2009 года) на действия ООО «Энергосервис» при оказании услуг электроснабжения, теплоснабжения, горячего водоснабжения.

01.09.2007 года между ООО «Энергосервис» и ООО «Астрон» был заключен договор № 16. В соответствии с условиями указанного договора ООО «Энергосервис» предоставляет ООО «Астрон» возможность через свои инженерные коммуникации и сети пользоваться электрической энергией, а также предоставляет коммунальные услуги, а ООО «Астрон» возмещает стоимость предоставленных услуг. В указанном договоре стоимость услуг определена сторонами самостоятельно, по обоюдному согласию при заключении договора.

Статьей 1 ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» от 14.04.1995 года № 41-ФЗ установлено, что энергоснабжающая организация – хозяйствующий субъект, осуществляющий продажу потребителям произведенной или купленной

электрической и (или) тепловой энергии.

В соответствии с пунктом 1.1. договора № 182-юр от 02.03.2006 года, заключенного между ОАО «ВИНАП» (Продавец) и ООО «Энергосервис» (Покупатель), Продавец передает в собственность Покупателю, а Покупатель принимает недвижимое имущество, а именно: здание котельной 1-2-этажное нежилое здание, находящееся по адресу: г. Новосибирск, Кировский район, ул. Петухова, 79.

Таким образом, ООО «Энергосервис» является энергоснабжающей организацией, поскольку производит и продает потребителям тепловую энергию в горячей воде и паре, а также перепродает электрическую энергию, купленную у ОАО «СибирьЭнерго».

В соответствии со статьей 2 названного закона органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов устанавливают тарифы на электрическую и тепловую энергию, поставляемую энергоснабжающими организациями потребителям, в том числе населению, в рамках указанных предельных уровней тарифов.

Во исполнение указанного требования ООО «Энергосервис» обязано было обратиться в Департамент по тарифам Новосибирской области с просьбой об установлении ему тарифов на электрическую и тепловую энергию, поставляемую потребителям. Однако, как следует из ответа ООО «Энергосервис», оно не обращалось в Департамент по тарифам НСО.

По результатам анализа рынка услуг электроснабжения, отопления, горячего водоснабжения потребителей по адресу: ул. Петухова, 79, г. Новосибирск, проведенного в соответствии с административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта, установлено, что на основании пункта 1 части 1 статьи 5 ФЗ № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» ООО «Энергосервис» на указанном рынке занимает доминирующее положение с долей 100%. Географические границы рынка определены территорией, на которой покупатель (покупатели) приобретает или имеет экономическую возможность приобрести товар и не имеет такой возможности за ее пределами, а именно по адресу: ул. Петухова, 79, г. Новосибирск.

В ходе рассмотрения указанного заявления было установлено, что оказание услуг ООО «Астрон» по договору № 16 от 01.09.2007 года прекращено с 06.10.2008 года, а сроки действия договоров аренды нежилых помещений № 28-юр от 01.04.2008 года и № 29-юр от 01.04.2008 года истекли 01.03.2009 года и не продлялись, ООО «Астрон» в настоящее время не имеет потребности в товаре (услуги по снабжению электрической энергией, отоплением, горячему водоснабжению, водоотведению и водопотреблению), который ему ранее предоставляло ООО «Энергосервис». ООО «Астрон» не является приобретателем вышеуказанного товара на соответствующем товарном рынке.

В связи с указанными обстоятельствами заявление ООО «Астрон» на действия ООО «Энергосервис» не могло быть рассмотрено в рамках ФЗ «О защите конкуренции», дело в отношении ООО «Энергосервис» по заявлению ООО «Астрон» не было возбуждено, заявителю направлены соответствующие

разъяснения.

В рамках рассмотрения заявления ООО «Астрон», в целях определения признаков наличия (отсутствия) доминирующего положения ООО «Энергосервис» на рынке предоставления услуг по снабжению электрической энергией, отоплением, горячему водоснабжению, водоотведению и водопотреблению в границах сетей ООО «Энергосервис» Новосибирское УФАС России направило ООО «Энергосервис» запрос о предоставлении списка получателей вышеперечисленных услуг.

По информации ООО «Энергосервис», представленной в соответствии с указанным запросом, получателями вышеперечисленных услуг по состоянию на начало апреля 2009 года являлись следующие хозяйствующие субъекты: ООО «Техногазсибирь», ЗАО «Пуратос», ООО «ТД «Мотор», ООО «Столица», ООО «Агрокомплекс «Левобережный», ООО «Объединенная пивоварня «Хейнекен», ООО «Лерой», ООО «Ховатрансавто», ООО «Объединенная табачная компания», ООО «ТракторСервис». Ответчик также предоставил копии договоров с вышеперечисленными хозяйствующими субъектами и копии платежных документов за март 2009 года. Таким образом, ООО «Энергосервис» осуществляет предпринимательскую деятельность по предоставлению услуг по снабжению электрической энергией, отоплению, горячему водоснабжению, водоотведению и водопотреблению.

Пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

ООО «Энергосервис» предоставило следующее объяснение по существу дела.

1. Антимонопольным органом положение ООО «Энергосервис» ошибочно определено как монопольное (с долей на рынке 100%), при этом географическими границами товарного рынка признана территория расположения сетевой инфраструктуры ООО «Энергосервис», то есть бывшая промплощадка ОАО «ВИНАП» (далее – промплощадка «ВИНАП») расположенная по адресу: г. Новосибирск, ул. Петухова, 79.

1.1. В качестве основного метода, использованного при анализе географических границ рынка, в аналитическом отчете, приложенном к делу, указан метод, основанный на сведениях, представляемых покупателем (покупателями) данного товара, или на результатах выборочного опроса покупателей (подп. А п. 5 Порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке (Приказ ФАС России от 25.04.2006 года № 108). В соответствии с предоставленным ответом на запрос от 22.04.2009 года ООО «Энергосервис» был предоставлен список контрагентов, которым Новосибирским УФАС России были направлены запросы информации. Предоставленные потребителями письменные ответы содержат противоречивые сведения. В частности ООО «СТОЛИЦА» и ООО «Трактор-Сервис-Новосибирск» указали, что услуги, оказываемые ООО «Энергосервис» не являются взаимозаменяемыми, и их получение невозможно от иных поставщиков помимо ООО «Энергосервис». Однако, ООО ТД «Мотор» в своем

ответе указало, что поставщиками услуг, помимо ООО «Энергосервис», являются также ОАО «СибирьЭнерго», ЗАО «РЭС», ОАО «Новосибирсктеплоэнерго», энергетические сети которых расположены в непосредственной близости от бывшей промплощадки «ВИНАП», по адресу: г. Новосибирск, ул. Петухова, 79.

1.2. Сведения, предоставленные поставщиками энергоресурсов и сетевыми организациями не являются полными. Так, в ответе ЗАО «РЭС» от 25.08.2009 года указано, что ООО «Энергосервис», действующее в границах бывшей промплощадки «ВИНАП», находится в зоне действия ПС «Тулинская», подключение к которой невозможно из-за отсутствия технической возможности (перегруженность ПС). Однако ООО «Энергосервис» в настоящее время запитано помимо ТПС-Тулинская 1 фидер (ф 10-56) еще и от ТПС-Чемская 2 фидера (ф-105, ф-102), сведения о технической возможности подключения к которой ЗАО «РЭС» не предоставлены. Кроме того, ТПС «Чемская» (удаленность около 1200 метров) расположена ближе к промплощадке «ВИНАП», чем ТПС «Тулинская» (удаленность около 3300 метров), что технически облегчает подключение.

Помимо сказанного ОАО «СибирьЭнерго», ЗАО «РЭС», ОАО «Новосибирсктеплоэнерго» в своих ответах указали, что стоимость подключения оценивается индивидуально, при этом из ответов не следует, что имеются очевидные препятствия в доступе к инфраструктуре, подключению к сетям, либо подключение экономически или технически нецелесообразно.

1.3. Следует также подчеркнуть, что Новосибирское УФАС России запросило сведения лишь у тех контрагентов ООО «Энергосервис», которые являются арендаторами объектов недвижимости на территории промплощадки «ВИНАП», в то время как собственники объектов недвижимости опрошены не были. Новосибирским УФАС России не учтено, что арендаторы помещений, заключившие краткосрочные (на срок менее 1 года) договоры аренды недвижимого имущества не заинтересованы в том, чтобы самостоятельно подключаться к объектам сетевой инфраструктуры, тем самым осуществляя капитальные вложения в чужое имущество, срок окупаемости которых превышает 1 год, а потому считают получение энергоресурсов из других источников экономически нецелесообразным.

С другой стороны, собственники объектов недвижимости, в отличие от арендаторов, заинтересованы в капитальных вложениях в основные средства, уменьшая тем самым себестоимость производимых товаров (оказываемых услуг) в долгосрочной перспективе, исключении посредников, исключении факторов влияния третьих лиц на бизнес-процессы, повышении безопасности бизнеса.

Таким образом, представители ООО «Энергосервис» считают, что проведенный анализ состояния рынка энергоресурсов не позволяет сделать вывод о монопольном положении ООО «Энергосервис», кроме того, собственники и арендаторы помещений на территории промплощадки «ВИНАП» имеют возможность получать энергоресурсы у иных поставщиков.

2. Решением Арбитражного суда Новосибирской области по делу № А45-8597/2009 47/2009-87865 (1) от 29.07.2009 года по иску ООО «Астрон» к ООО «Энергосервис» отказано в признании недействительными условий договора № 16 от 01.09.2007 года, заключенного между ООО «Энергосервис» и ООО «Астрон». В качестве основания иска ООО «Астрон» указало, что поскольку ООО «Энергосервис»

нарушены правила формирования и утверждения тарифов, соответственно условия договора о тарифах являются ничтожными.

3. С целью утверждения тарифа по тепловой энергии ООО «Энергосервис» обратилось в Департамент по тарифам Новосибирской области. Заседание правления Департамента по рассмотрению дела об установлении тарифа ООО «Энергосервис» на тепловую энергию на 2009 год состоялось, тариф ООО «Энергосервис» утвержден.

На заседании Комиссии Новосибирского УФАС России ответчик поддержал доводы, приведенные выше.

Представители ООО «Энергосервис» добавили, что ООО «Энергосервис» признает нарушение антимонопольного законодательства, выразившееся в использовании тарифа при оказании услуг по электро- и теплоснабжению, не установленного Департаментом по тарифам НСО и просят Комиссию Новосибирского УФАС России по рассмотрению данного дела учесть это при принятии решения.

Изучив материалы дела и заслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующему.

ООО «Энергосервис», исходя из текста договоров на подачу и потребление тепловой и электрической энергии, осуществляет предпринимательскую деятельность по предоставлению услуг по передаче электрической энергии, по продаже и передаче тепловой энергии в горячей воде и паре, по тарифам, не установленным уполномоченным органом, чем нарушается установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования.

Доводы Ответчика, касающиеся отсутствия доминирующего положения ООО «Энергосервис» не находят подтверждения, согласно следующему.

Основным методом определения географических границ товарного рынка, так же как и продуктовых границ, в соответствии с п.5 Порядка является метод, предусмотренный подпунктом «а», а именно «метод, основанный на сведениях, представляемых покупателем (покупателями) данного товара.....».

Опрошенные потребители, имеющие соответствующие договоры с ООО «Энергосервис», представили ответы о том, что для них отсутствует возможность получения услуг по передаче электроэнергии, услуг отопления и горячего водоснабжения от других хозяйствующих субъектов, кроме ООО «Энергосервис», также ответы о том, что для них получение вышеназванных услуг по адресу: г. Новосибирск, ул. Петухова, 79 невоспроизводимо с получением этих услуг на иных территориях города Новосибирска.

Согласно п.23 Порядка географические границы рынка определены территорией, на которой покупатель (покупатели) приобретает или имеет экономическую возможность приобрести товар и не имеет такой возможности за ее пределами, а именно по адресу: г. Новосибирск, ул. Петухова, 79.

В соответствии с ответом ОАО «СибирьЭнерго», любое изменение действующей схемы технологического присоединения объектов по адресу: г. Новосибирск, ул. Петухова, 79, будет технически сложным и затратным, поскольку данные объекты

создавались ранее как единый крупный объект энергопотребления – промплощадка «ВИНАП», соответственно, построение схем энергопотребления осуществлялось между объектами завода взаимосвязано по отношению друг к другу.

ЗАО «РЭС», как сетевая организация, оказывающая ОАО «СибирьЭнерго» услуги по передаче электрической энергии, представило ответ о том, что техническая возможность подключения объектов ООО «Энергосервис» отсутствует, подключение нагрузки указанных объектов будет возможно после реконструкции ПС «Тулинская», однако в настоящее время инвестиционной программой ЗАО «РЭС» выполнение работ по реконструкции не предусмотрено.

ОАО «Новосибирскгортеплоэнерго», как сетевая организация, оказывающая ОАО «СибирьЭнерго» услуги по передаче тепловой энергии, сообщило, что подключение потребителей ООО «Энергосервис» по адресу: г. Новосибирск, ул. Петухова, 79 в настоящее время невозможно в связи с отсутствием присоединительной линии.

Кроме того, в объяснениях по делу представители ООО «Энергосервис» сами ссылаются на то, что арендаторы помещений, заключившие краткосрочные (на срок менее 1 года) договоры аренды недвижимого имущества (которые и являются потребителями услуг, в отличие от собственников) не заинтересованы в том, чтобы самостоятельно подключаться к объектам сетевой инфраструктуры, тем самым осуществляя капитальные вложения в чужое имущество, срок окупаемости которых превышает 1 год.

Таким образом, единственным продавцом услуг по передаче электрической энергии, услуг по подаче тепловой энергии в горячей воде и паре в обозначенных выше географических границах является ООО «Энергосервис».

Пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Таким образом, в связи с тем, что ООО «Энергосервис» добровольно прекратило нарушение антимонопольного законодательства в части оказания услуги теплоснабжения, путем обращения в Департамент по тарифам Новосибирской области с просьбой установить тариф на тепловую энергию, в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 48 ФЗ «О защите конкуренции», рассматриваемое дело о нарушении антимонопольного законодательства, в части использования тарифа на тепловую энергию, не установленного Департаментом по тарифам Новосибирской области, подлежит прекращению. В действиях ООО «Энергосервис» по предоставлению услуг по передаче электрической энергии по тарифам, не установленным уполномоченным органом, содержатся признаки нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которыми ущемляются интересы потребителей указанной услуги путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

В связи с изложенным, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4

статьи 41, п.1 ч.1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Энергосервис» нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции». Данное нарушение выразилось в предоставлении услуг по передаче электрической энергии, отоплению и горячему водоснабжению по тарифам, не установленным Департаментом по тарифам Новосибирской области.

2. Дело № 02-01-45-10-09 от 20.08.2009 года в отношении ООО «Энергосервис», в части использования тарифа на тепловую энергию, не установленного Департаментом по тарифам Новосибирской области, прекратить в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.

2. Признать имеющиеся материалы достаточными для выдачи ООО «Энергосервис» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, в части использования тарифа на передачу электрической энергии, не установленного Департаментом по тарифам Новосибирской области.

С целью устранения выявленных нарушений пункта 10 части 1 статьи 10 ФЗ № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и недопущения действий, которые приводят к нарушению антимонопольного законодательства ООО «Энергосервис» необходимо применять тариф на передачу электрической энергии, установленный Департаментом по тарифам Новосибирской области.

3. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_ А.А. Ельчанинов

Члены Комиссии: \_\_\_\_\_ Г.Н. Даниленко

\_\_\_\_\_ А.В. Кольчугин

\_\_\_\_\_ И.А. Кириленко

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 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.

18 сентября 2009 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Ельчанинов А.А. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Даниленко Г.Н. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Кольчугин А.В. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Кириленко И.А. – ведущий специалист-эксперт отдела товарных и финансовых рынков, член Комиссии,

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 15.09.2009 г. по делу № 02-01-45-10-09 о нарушении ООО «Энергосервис» (630087, г. Новосибирск, пр. Карла Маркса, 30/1 оф.701) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «Энергосервис» в срок до 30 декабря 2009 г. прекратить нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», допущенное при оказании услуг по передаче электрической энергии и выразившееся в предоставлении указанной услуги по тарифу, не установленному Департаментом по тарифам Новосибирской области.

ООО «Энергосервис» с 1 января 2010 г. необходимо применять тарифы на предоставление услуг по передаче электрической энергии, установленные Департаментом по тарифам Новосибирской области.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в срок до 31 декабря 2009 г. с приложением заверенных копий подтверждающих документов.

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_ А.А. Ельчанинов

Члены Комиссии: \_\_\_\_\_ Г.Н. Даниленко

\_\_\_\_\_ А.В. Кольчугин

\_\_\_\_\_ И.А. Кириленко

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.6. статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.