

РЕШЕНИЕ

по делу № 159-09/04 АЗ о нарушении антимонопольного законодательства

22 декабря 2009 г.

г. Орел

Резолютивная часть решения принята 22 декабря 2009 г.

Решение в полном объеме изготовлено 24 декабря 2009 г.

Комиссия Орловского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии - Кирьянов А.Н., заместитель руководителя управления,

члены Комиссии: - Дубинина Г.М., главный государственный инспектор управления,

- Гришунова Е.Н., специалист-эксперт управления,

рассматривая дело №159-09/04АЗ, возбужденное по признакам нарушения МУП «Тепловодсервис» (Орловская область, г.Новосиль, ул.Коммунаров, д.1) части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон «О защите конкуренции»), установила:

Управлением в период с 22 октября по 11 ноября 2009г. была проведена плановая выездная проверка по соблюдению МУП «Тепловодсервис» (303500, Орловская область, г.Новосиль, ул.Коммунаров,1) требований Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон «О защите конкуренции»), Федерального закона от 17.08.95г. №147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее Закон «О естественных монополиях») при оказании услуг по производству, передаче, распределению пара и горячей воды (тепловой энергии), водоснабжения и водоотведения.

В ходе проверки инспекцией выборочно был проведен анализ договоров, заключенных МУП «Тепловодсервис» с юридическими лицами при оказании услуг теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения; были проанализированы документы, устанавливающие порядок и тарифы на подключение к сетям теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения.

В результате проверки было установлено следующее.

МУП «Тепловодсервис» при заключении договоров на оказание услуг теплоснабжения (выборочно: Договор: №11, заключенный с ОАО «Орелавтотранс», №12, заключенный с ТСЖ «Сероглазка» - на 2006г. (с последующей пролонгацией) предусматривает пункты 5.9 следующего содержания «При превышении потребителем среднесуточной температуры обратной сетевой воды более, чем на плюс-минус 3 градуса С против графика Теплоснабжающая организация при условии среднесуточной температуры подающей сетевой воды с отклонением не более плюс-минус 3 градуса С вправе снизить отпуск или полностью прекратить подачу тепловой энергии потребителю».

Ограничение или прекращение подачи потребителям тепловой энергии регулируется нормами Гражданского кодекса Российской Федерации, а также требованиями Порядка прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям-потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов, утвержденного постановлением правительства РФ от 05.01.1998 г. № 1 (далее – Порядок). Указанные в пункте 5.9 договоров условия ограничения или прекращения подачи тепловой энергии не предусмотрены указанными нормативными правовыми актами.

МУП «Тепловодсервис» на основании заявления потребителей, акта выбора земельного участка для прокладки водопровода и/или канализации и постановления администрации города Новосиля о разрешении на проведение работ по строительству водопровода и/или канализации и проведении восстановительных работ дорожного покрытия выдает потребителям (физическим и юридическим лицам) технические условия на подключение водопровода и канализации к сетям инженерно-технического обеспечения (выборочно: Прокуратура Орловской области – ТУ от 10.08.2009г., физическим лицам: Фирсаковой Г.С. – ТУ от 30.09.2009г., Исмаилов В.Б. – ТУ от 16.06.2009г.).

При этом с потребителей взималась плата за выдачу технических условий на подключение строящихся (реконструируемых или построенных), но не подключенных объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения в размере 235руб.62коп. в 2009г. в соответствии с утвержденной руководителем предприятия «Калькуляцией стоимости регистрации одного счетчика для населения и на выдачу технических условий».

Пунктом 9 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 13.02.2006г. №83 установлено, что выдача технических условий или информации о плате за подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения осуществляется без взимания платы.

Действия МУП «Тепловодсервис» содержали признаки нарушения пунктов 3,4 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», части 1 статьи 8 Закона «О естественных монополиях», которыми предусмотрено следующее.

В соответствии с пунктами 3,4 части 1 статьи 10 Закона «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 следующие действия (бездействия):

- навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования) – пункт 3,

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

- нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования

Частью 1 статьи 8 Закона «О естественных монополиях» установлено, что субъекты естественных монополий не вправе отказываться от заключения договора с отдельными потребителями на производство (реализацию) товаров, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с законодательством о естественных монополиях, при наличии возможности произвести (реализовать) такие товары

30.11.2009г. в отношении МУП «Тепловодсервис» по признакам нарушения части 1 статьи 10 «О защите конкуренции» было возбуждено дело №159-09/04АЗ.

В ходе рассмотрения дела было установлено следующее.

1. МУП «Тепловодсервис» при заключении договоров на оказание услуг теплоснабжения в договоры: №11, заключенные с ОАО «Орелавтотранс», №12, заключенные с ТСЖ «Сероглазка» - на 2006г. (с последующей пролонгацией) было включено условие пункта 5.9 следующего содержания «При превышении потребителем среднесуточной температуры обратной сетевой воды более, чем на плюс-минус 3 градуса С против графика Теплоснабжающая организация при условии среднесуточной температуры подающей сетевой воды с отклонением не более плюс-минус 3 градуса С вправе снизить отпуск или полностью прекратить подачу тепловой энергии потребителю».

Ограничение или прекращение подачи потребителям тепловой энергии регулируется нормами Гражданского кодекса Российской Федерации, а также требованиями Порядка прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям-потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов, утвержденного постановлением правительства РФ от 05.01.1998 г. № 1 (далее – Порядок). Указанные в пункте 5.9 договоров №№11,12 условия ограничения или прекращения подачи тепловой энергии не предусмотрены указанными нормативными правовыми актами.

2. МУП «Тепловодсервис» на основании заявления потребителей, акта выбора земельного участка для прокладки водопровода и/или канализации и постановления администрации города Новосиля о разрешении на проведение работ по строительству водопровода и/или канализации и проведении восстановительных работ дорожного покрытия выдает потребителям (физическим и юридическим лицам) технические условия на подключение водопровода и канализации к сетям инженерно-технического обеспечения (выборочно: Прокуратура Орловской области – ТУ от 10.08.2009г., физическим лицам: Фирсаковой Г.С. – ТУ от 30.09.2009г., Исмаилов В.Б. – ТУ от 16.06.2009г.).

При этом плата с потребителей взималась плата за выдачу технических условий подключения строящихся (реконструируемых или построенных), но не подключенных объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения в размере 235руб.62коп. в 2009г. в соответствии с утвержденной руководителем предприятия «Калькуляцией стоимости регистрации одного счетчика для населения и на выдачу технических условий».

Пунктом 9 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 13.02.2006г. №83 установлено, что выдача технических условий или информации о плате за подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения осуществляется без взимания платы.

3. В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона «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 следующие действия (бездействия):

- навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования) (пункт 3),

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

- нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования

4. В соответствии с приказом Орловского УФАС России от 06.09.2006г. №240 МУП «Тепловодсервис» включено в региональный раздел Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов по оказанию услуг по производству пара и горячей воды, передаче и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии), водоснабжению и водоотведению с долей на рынке более 50%.

5. В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. В соответствии со статьей 4 Закона «О естественных монополиях» к естественной монополии относится услуга по передаче тепловой энергии.

Таким образом, МУП «Тепловодсервис» является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке, и на него распространяются требования статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно **наличия (или угрозы наступления)** любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. Кроме того, в этом пункте указано, что в отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

С учетом изложенного действия МУП «Тепловодсервис» квалифицируются следующим образом:

Угроза наступления последствий (снижение отпуска или полностью прекратить подачу тепловой энергии потребителю), предусмотренных в пункте 5.9 договоров («При превышении потребителем среднесуточной температуры обратной сетевой воды более, чем на плюс-минус 3 градуса С против графика Теплоснабжающая организация при условии среднесуточной температуры подающей сетевой воды с отклонением не более плюс-минус 3 градуса С вправе снизить отпуск или полностью прекратить подачу тепловой энергии потребителю»), заключенных МУП «Тепловодсервис» с юридическими лицами на отпуск тепловой энергии, квалифицируется как нарушение запрета, установленного пунктами 3 и 4 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Взимание МУП «Тепловодсервис» платы с потребителей за выдачу технических условий подключения строящихся (реконструируемых или построенных), но не подключенных объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения водоснабжения и водоотведения в нарушение пункта 9 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 13.02.2006г. №83, которым установлено, что выдача технических условий или информации о плате за подключение объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения осуществляется без взимания платы, квалифицируется как нарушение запрета, установленного пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

При этом на основании представленной МУП «Тепловодсервис» информации и документов в целях рассмотрения дела Комиссия установила.

Размер причиненного материального ущерба Прокуратуре Орловской области, физическим лицам: Исмаилову В.Б., Фирсаковой Г.С. в период за 2009г. составил 706руб.86коп. (235руб.62коп. 235руб.62коп. 235руб.62коп.). Указанные суммы возвращены потребителям в декабре 2009года на условиях зачета в счет оплаты за услуги водоснабжения, предоставленные предприятием указанным потребителям в декабре 2009г.

Приказом директора МУП «Тепловодсервис» от 04.12.2009г. №89 «Калькуляция стоимости регистрации счетчика для населения и выдачу технических условий» отменена.

С потребителями услуг тепловой энергии – юридическими лицами - предприятием перезаключены договоры на отпуск и потребление тепловой энергии, в которых пункт 5.9 исключен.

Руководствуясь частью 1 ст.23, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 статьями 41, 49, 50 Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия **РЕШИЛА:**

1. Признать факт нарушения МУП «Тепловодсервис» пунктов 3, 4, 10 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»
2. Выдать МУП «Тепловодсервис» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Вопрос об административной ответственности МУП «Тепловодсервис» за нарушение антимонопольного законодательства рассмотреть в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 159-09/04 АЗ

22 декабря

2009 г.

г. Орел

Комиссия Орловского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – Кирьянов А.Н., заместитель руководителя управления,

члены Комиссии - Гришунова Е.Н., специалист-эксперт управления,

- Дубинина Г.М., главный государственный инспектор управления,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 22.12.2009г. по делу № 159-09/04 АЗ о нарушении МУП «Тепловодсервис» (Орловская область, г.Новосиль, ул.Коммунаров, д.1) пунктов 3,4,10 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон «О защите конкуренции»),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. МУП «Тепловодсервис» не допускать нарушения пунктов 3, 4 , 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", которые выразились:

- в навязывании контрагентом условий договора, не предусмотренных действующим федеральным законодательством, а именно в условия договоров теплоснабжения, заключенных с юридическими лицами, был включен пункт 5.9 следующего содержания «При превышении потребителем среднесуточной температуры обратной сетевой воды более, чем на плюс-минус 3 градуса С против графика Теплоснабжающая организация при условии среднесуточной температуры подающей сетевой воды с отклонением не более плюс-минус 3 градуса С вправе снизить отпуск или полностью прекратить подачу тепловой энергии потребителю»,

- в нарушении установленного нормативно-правовым актом порядка ценообразования, а именно: Предприятием взималась плата за выдачу технических условий подключения строящихся (реконструируемых или построенных), но не подключенных объектов капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения.

2. О выполнении настоящего предписания сообщить в срок до 30.12.2009 года.

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

Председатель Комиссии

А.Н.Кирьянов

Члены Комиссии

Е.Н.Гришунова

Г.М. Дубинина