

09 января 2016 года

г. Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

<...> — <...>

Члены Комиссии:

<...> — <...>

<...> — <...>

рассмотрев дело № 02-06-029/2016, возбужденное в отношении ОАО «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» (628007, г. Ханты-Мансийск, ул. Чехова, д. 81, ИНН 8601052544) по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствие представителя ОАО «Управление теплоснабжения и инженерных сетей», уведомленного надлежащим образом, о чем свидетельствуют материалы дела;

в отсутствие представителя ООО «Тюменское Строительное Управление», уведомленного надлежащим образом, о чем свидетельствуют материалы дела,

руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции),

#### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре поступило обращение ООО «Тюменское строительное управление», на действия ОАО «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» (далее по тексту — ОАО «УТС»), в части нарушения процедуры технологического присоединения к сетям теплоснабжения.

Из содержания обращения следует, что Заявителем в адрес ОАО «УТС» направлена заявка (исх. от 29.03.2016 № 5) на подключение к тепловым сетям объекта: «Многоквартирный жилой дом по ул. Пионерская, 28-30 в г. Ханты-Мансийске», поступившая в ОАО «УТС» 13.04.2016 г. (вх. от 13.04.2016 № 896).

03.06.2016 г. ОАО «УТС» в адрес Заявителя направлен проект договора о подключении к системе теплоснабжения (исх. от 03.06.2016 № 1348) 02.12.2015 № 006.

Заявитель сообщает, что в ходе ознакомления с проектом договора от 02.12.2015 № 006, выявлены нарушения действующего законодательства, в части определения платы за присоединение к тепловым сетям.

В соответствии с пунктом 4.1. раздела 4 договора от 02.12.2015 № 006 размер платы за подключение к системе теплоснабжения определяется расчетным путем как сумма произведения платы за подключение, установленной Региональной службой по тарифам Ханты-Мансийского автономного округа — Югры, на единицу мощности, подключаемой тепловой нагрузки объекта капитального строительства Заявителя и составляет по настоящему договору 4 246 547 (четыре миллиона двести сорок шесть тысяч пятьсот сорок семь) рублей 61 копеек.

Согласно пункту 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Таким образом, для признания в действиях хозяйствующего субъекта нарушения антимонопольного законодательства, необходимо установить доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта на рассматриваемом товарном рынке, и установить недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, одним из видов экономической деятельности ОАО «УТС» является передача пара и горячей воды (тепловой энергии).

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно статье 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В соответствии с пунктом 12.5 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок), без проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно пункту 1.3 Порядка, по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции субъектом естественной монополии на рынке, функционирующем в условиях естественной монополии, обзор состояния конкурентной среды на товарном рынке должен включать следующие этапы:

а) определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) определение продуктовых границ товарного рынка, которое производится согласно сферам деятельности субъектов естественных монополий, указанных в пункте 1 статьи 4 Федерального закона от 17 августа 1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях»;

в) определение географических границ товарного рынка.

### **Определение временного интервала исследования товарного рынка**

Согласно пунктам 2.1, 2.2 Порядка, временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка и доступности информации.

В случае если для целей исследования необходимо изучение сложившихся характеристик рассматриваемого товарного рынка, то проводится ретроспективный анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке.

В случае если для целей исследования необходим учет условий, которые сложатся на рассматриваемом товарном рынке после совершения действий, за которыми осуществляется государственный антимонопольный контроль, то проводится перспективный анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке.

В данном случае проводится ретроспективный анализ, в связи с чем, временной интервал рассматриваемого товарного рынка определяется периодом времени с 01.01.2016 года до 31.12.2016 года.

### **Определение продуктовых границ товарного рынка**

Процедура выявления товара, не имеющего заменителя, или взаимозаменяемых товаров, обращающихся на одном и том же товарном рынке (далее - определение продуктовых границ товарного рынка), включает:

- предварительное определение товара;
- выявление свойств товара, определяющих выбор приобретателя, и товаров, потенциально являющихся взаимозаменяемыми для данного товара;
- определение взаимозаменяемых товаров.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

взаимозаменяемые товары - товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях);

товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного

производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), 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 ГОСТ Р 51303-2013. «Национальный стандарт Российской Федерации. Торговля. Термины и определения»,

- группа товаров - совокупность товаров определенного класса, обладающих сходными потребительскими свойствами и показателями, а также общим назначением.

Товары не относятся к взаимозаменяемым, если для замены товара другим товаром в процессе потребления требуется более года или в связи с заменой приобретатель товара несет значительные издержки (превышающие, как правило, 10 процентов от цены товара), и если при этом антимонопольный орган не располагает информацией о том, что такая замена имела или имеет место, а также, если такая информация не представлена хозяйствующим субъектом.

Учитывая, что товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях), следует вывод, что услуги по передаче пара и горячей воды (тепловой энергии), в границах г. Ханты-Мансийска, не являются взаимозаменяемым товаром.

Таким образом, в качестве товара следует рассматривать услуги по передаче пара и горячей воды (тепловой энергии), ОКВЭД 40.30.2.

Целесообразность такого формирования продуктовых границ рынка обоснована тем, что вид деятельности «Производство, передача и распределение пара и горячей воды (тепловой энергии)» (ОКВЭД 40.30) включает, в том числе экономическую деятельность:

- Передача пара и горячей воды (тепловой энергии), ОКВЭД 40.30.2.

### **Определение географических границ товарного рынка**

В соответствии с пунктом 4.1 Порядка Процедура определения географических границ товарного рынка (границ территории, на которой приобретатель (приобретатели) приобретает или имеет экономическую, техническую или иную возможность приобрести товар и не имеет такой возможности за ее пределами) включает:

- предварительное определение географических границ товарного рынка;

- выявление условий обращения товара, ограничивающих экономические возможности приобретения товара приобретателем (приобретателями);

- определение территорий, входящих в географические границы рассматриваемого товарного рынка.

В соответствии с пунктом 4.2 Порядка, определение географических границ товарного рынка проводилось на основе информации о регионе, в котором действует хозяйствующий субъект, являющийся объектом антимонопольного контроля, и (или) о регионе, в котором выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, а также ценообразовании на рынке рассматриваемого товара.

Таким образом, рынок услуг по передаче пара и горячей воды (тепловой энергии), рассматривается в географических границах г. Ханты-Мансийска, является локальным рынком (не выходит за границы муниципального образования).

Таким образом, в географических границах г. Ханты-Мансийска, ОАО «УТС» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче пара и горячей воды (тепловой энергии).

С учетом изложенного, ОАО «УТС» занимает доминирующее положение на рынке услуг по передаче пара и горячей воды (тепловой энергии), в границах г. Ханты-Мансийска.

В соответствии с договором, ОАО «УТС», являясь ресурсоснабжающей организацией, подает потребителям, в том числе, тепловую энергию для нужд отопления и горячего водоснабжения, а потребители приобретают и оплачивают указанные коммунальные ресурсы на условиях договора.

Приказом от 13.10.2016 № 111 Ханты-Мансийским УФАС России в отношении ОАО «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» возбуждено дело № 02-06-029/2016 по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 13.10.2016 г. (исх. от 14.10.2016 № 02/МО-5654/1) рассмотрение дела назначено на 14 ноября 2016 года.

Определением от 14.11.2016 (исх. от 17.11.2016 № 02/МО-6326) рассмотрение дела отложено, в связи с необходимостью получения дополнительной информации (доказательств).

Определением от 14.12.2016 (исх. от 15.12.2016 № 02/МО-6921), в связи с отсутствием кворума комиссии, рассмотрение дела отложено на 09.01.2017 г.

Рассмотрение дела состоялось в назначенное время.

В ходе рассмотрения дела, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России заслушаны устные и оглашены письменные пояснения по делу.

Пояснения Ответчика заключаются в следующем.

В связи с истечением срока действия, ранее установленной платы за подключение к системе теплоснабжения Региональной службой по тарифам Ханты-Мансийского автономного округа — Югры и утратой правовых оснований для заключения договора, ОАО «УТС» было вынуждено отозвать проект договора от 02.12.2015 № 006.

В силу пункта 3 Правил подключения, подключение к системам теплоснабжения

осуществляется на основании договора о подключении к системам теплоснабжения.

Договор между сторонами не подписан, соответственно не может быть нарушена и сама процедура технологического присоединения к сетям теплоснабжения.

Заявитель доводы заявления поддерживает в полном объеме.

В соответствии с подпунктом 8 пункта 1 статьи 8 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее по тексту — Закон о теплоснабжении), регулированию подлежат, за исключением случаев, указанных в частях 2.1 - 2.3 настоящей статьи, виды цен (тарифов) в сфере теплоснабжения за подключение (технологическое присоединение) к системе теплоснабжения.

В соответствии с пунктом 8 статьи 14 Закона о теплоснабжении, плата за подключение (технологическое присоединение) к системе теплоснабжения устанавливается органом регулирования в расчете на единицу мощности подключаемой тепловой нагрузки и может быть дифференцирована в зависимости от параметров данного подключения (технологического присоединения), определенных основами ценообразования в сфере теплоснабжения и правилами регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации. В соответствии с пунктом 15 Постановления Правительства РФ от 22.10.2012 № 1075 «О ценообразовании в сфере теплоснабжения» (вместе с «Основами ценообразования в сфере теплоснабжения», «Правилами регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения», «Правилами установления долгосрочных параметров регулирования деятельности организаций в отнесенной законодательством Российской Федерации к сферам деятельности субъектов естественных монополий сфере теплоснабжения и (или) цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, которые подлежат регулированию в соответствии с перечнем, определенным статьей 8 Федерального закона «О теплоснабжении», «Правилами определения стоимости активов и инвестированного капитала и ведения их отдельного учета, применяемые при осуществлении деятельности, регулируемой с использованием метода обеспечения доходности инвестированного капитала», «Правилами заключения долгосрочных договоров теплоснабжения по ценам, определенным соглашением сторон, в целях обеспечения потребления тепловой энергии (мощности) и теплоносителя объектами, потребляющими тепловую энергию (мощность) и теплоноситель и введенными в эксплуатацию после 1 января 2010 г.», «Правилами распределения удельного расхода топлива при производстве электрической и тепловой энергии в режиме комбинированной выработки электрической и тепловой энергии») (далее по тексту — Правила), срок действия регулируемых цен (тарифов) не может быть менее одного финансового года, если иное не установлено федеральными законами или решениями Правительства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 6 Правил, цены (тарифы) устанавливаются органами регулирования до начала очередного периода регулирования, но не позднее 20 декабря года, предшествующего очередному расчетному периоду регулирования.

В соответствии с пунктом 7 Правил, цены (тарифы) вводятся в действие с начала очередного года на срок не менее 1 финансового года.

Из представленных по запросу антимонопольного органа документов следует, что Приказом Региональной службы по тарифам Ханты-Мансийского автономного округа — Югры (далее по тексту — РСТ ХМАО-Югры) от 27.08.2015 № 97-нп установлена плата за подключение к системе теплоснабжения открытого акционерного «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» на территории города Ханты-Мансийска, действующего до 31 декабря 2015 года.

Кроме того, согласно выписке из протокола заседания правления Региональной службы по тарифам Ханты-Мансийского автономного округа — Югры № 8, ОАО «УТС» пропущены сроки подачи заявления на установление платы за подключение.

Согласно этой же выписке из протокола следует, что РСТ ХМАО-Югры в адрес ОАО «УТС» и администрации города Ханты-Мансийска, в установленные законодательством сроки было направлено для ознакомления экспертное заключение.

В адрес РСТ ХМАО-Югры поступило обращение ОАО «УТС» (исх. от 17.02.2016 № 423) о приобщении к делу ходатайства, в соответствии с которым ОАО «УТС» просит восстановить пропущенный срок подачи заявления на установление платы за подключение.

В соответствии с Законом о теплоснабжении и Правилами, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации процедура восстановления пропущенного срока подачи заявления об установлении цен (тарифов) не предусмотрена.

В соответствии с пунктом 37 Правил, решение об установлении цен (тарифов) не имеет обратной силы.

Таким образом, ходатайство о восстановлении пропущенного срока подачи заявления не соответствует нормам действующего законодательства в сфере теплоснабжения.

На основании вышеизложенного, РСТ ХМАО-Югры отказало в удовлетворении ходатайства и закрыло дело № 1-2016 «Об установлении платы за подключение к системе теплоснабжения ОАО «УТС» на территории города Ханты-Мансийска на 2016 год».

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту — Закон 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Кроме того, в ходе рассмотрения обращения антимонопольным органом установлено, что ОАО «УТС» в адрес Заявителя направлено письмо (исх. от 28.06.2016 № 1549) в соответствии с которым, ОАО «УТС» отозвало проект договора от 02.12.2015 № 006.

В соответствии с пунктом 14 Постановления Правительства Российской Федерации

от 16.04.2012 № 307 «О порядке подключения к системам теплоснабжения и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» (далее по тексту — Правила подключения), случае несогласия заявителя с представленным исполнителем проектом договора о подключении и (или) несоответствия его настоящим Правилам заявитель в течение 30 дней с даты получения проекта договора о подключении направляет исполнителю извещение о намерении заключить указанный договор на иных условиях и прилагает к проекту договора протокол разногласий.

Исполнитель обязан в течение 30 дней со дня получения протокола разногласий известить заявителя о принятии проекта договора о подключении в редакции заявителя либо об отклонении протокола разногласий. При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок заявитель, направивший протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении указанного договора, на рассмотрение суда.

Вместе с тем, действующим законодательством не предусмотрены условия, при которых теплоснабжающая организация, вправе отозвать направленный проект договора.

Таким образом, в действиях ОАО «УТС», выразившихся в установлении платы за подключение к сетям теплоснабжения на основании недействительного Приказа РСТ ХМАО-Югры от 27.08.2015 № 97-нп в 2016 году, выявлено нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

**Примечание:** Лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Председатель комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>



<...>