

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее по тексту - Комиссия) по признакам нарушения ООО «Стройсервис» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Приказом руководителя Курганского Управления Федеральной антимонопольной службы от 16 января 2012 г. №8 возбуждено дело №64 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении муниципального унитарного предприятия «Гелиос» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о выделении дела №211 в отдельное производство от 25 декабря 2012 года, Комиссия Курганского УФАС России (далее – Комиссия) определила выделить дело №211 в отношении ООО «Стройсервис» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Определением о привлечении лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, к рассмотрению дела №211 от 11 февраля 2013г. в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, привлечено ООО «Расчетно-кассовый центр-1»

Как следует из материалов дела № 64 о нарушении антимонопольного законодательства, на территории р.п. Юргамыш Курганской области в период с 1 марта 2009 г. по 1 февраля 2011 г. поставку тепловой энергии потребителям осуществляло МУП «Гелиос». В период осуществления МУП «Гелиос» деятельности в сфере теплоснабжения в р.п.Юргамыш Курганской области, Департаментом государственного регулирования цен и тарифов по Курганской области приняты нормативные акты об установлении тарифа данному хозяйствующему субъекту:

- Постановление №1-4 от 29.01.2009г. «Об установлении тарифов на тепловую энергию для потребителей МУП «Гелиос» (р.п.Юргамыш) с 01 марта 2009 года», которым для населения с 1 марта 2009 года по 30 июня 2009 года установлен тариф – 1587,81руб./Гкал(с НДС), с 01 июля 2009 г. – 2923,07 руб./Гкал (с НДС);

- Постановление № 32-19 от 12 ноября 2009г «Об установлении тарифов на тепловую энергию для потребителей МУП «Гелиос» (р.п.Юргамыш) с 01 января 2010 года», которым для населения установлен одноставочный тариф в размере 2371, 41(без НДС).

Письмом, исх. №243 от 20 февраля 2012г, Администрация Куртамышского района сообщила о том, что в 2011г. услуги теплоснабжения потребителям р.п.Юргамыш оказывали ООО «Стройсервис» и ООО «Теплогазсервис».

В соответствии с письменными и устными пояснениями МУП «Гелиос», полученными в ходе рассмотрения дела №64 о нарушении антимонопольного законодательства: «... В соответствии с условиями договора на оказание услуг по производственной эксплуатации котельного оборудования и тепловых сетей №1 от 01.02.2011 г., и агентского договора №1 от 01.01.2011 г., заключенного между ООО «РКЦ-1», ООО «Стройсервис» и МУП «Гелиос», услуги теплоснабжения в р.п. Юргамыш

Курганской области оказывало ООО «Стройсервис» в период с 1 февраля 2011г. по 31 июля 2011г.».

Представители Администрации Юргамышского поссовета и Администрации Юргамышского района, в рамках рассмотрения дела №64 о нарушении антимонопольного законодательства, подтвердили факт оказания услуг теплоснабжения населению в р.п.Юргамыш Курганской области ООО «Стройсервис» в период с 01.02.2011г. по 31.07.2011г. Также было установлено, что ООО «Стройсервис» не обращалось в орган государственного регулирования цен и тарифов по Курганской области для установления тарифа, а осуществляло свою деятельность по тарифу, установленному для МУП «Гелиос»

Письмами, ООО «Стройсервис» сообщило, что общество не оказывает услуг теплоснабжения в р.п. Юргамыш Курганской области. В период с 1 января 2011г. по 9 марта 2012г. поставку тепловой энергии осуществляло МУП «Гелиос» по тарифам, установленным Департаментом государственного регулирования цен и тарифов Курганской области. ООО «Стройсервис» осуществляло производственную эксплуатацию котельного оборудования и тепловых сетей в р.п.Юргамыш Курганской области на основании договора № 1 от 1 февраля 2011 г.

Комиссия, проанализировав документы и информацию, представленные ответчиком по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 211, установила следующее.

1.Частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Услуги по теплоснабжению относятся к регулируемым видам деятельности в соответствии с положениями нормативных правовых актов в сфере теплоснабжения. Следовательно, расчет платы за услуги по передаче тепловой энергии должен производиться в соответствии с установленным законодательством порядком ценообразования.

Согласно абзацу 5 статьи 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 N 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации» ценообразование - это процесс расчета и установления регулируемых тарифов (цен), применяемых при расчетах за электрическую энергию и мощность, и тепловую энергию (мощность), а также за соответствующие услуги, оказываемые организациями, осуществляющими регулируемую деятельность.

В соответствии с пунктом 8 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ «О теплоснабжении», теплоснабжение представляет собой обеспечение потребителей тепловой энергии тепловой энергией, теплоносителем, в том числе поддержание мощности.

Тарифы на тепловую энергию на розничном (потребительском) рынке, в период осуществления деятельности ООО «Стройсервис», формировались в порядке, установленном Федеральным законом от 26.03.2003 N 35-ФЗ «Об

электроэнергетике», [Основами](#) ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации и [Правилами](#) государственного регулирования и применения тарифов (цен) на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 N 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии».

Согласно [подпункту 5.2.1](#) Положения о Федеральной службе по тарифам, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 N 332 (далее - Положение о ФСТ России), к полномочиям ФСТ России отнесено принятие методических указаний (методик) по расчету регулируемых тарифов (цен) и (или) их предельных уровней на электрическую (тепловую) энергию (мощность) и размера платы за услуги, оказываемые на оптовом и розничных рынках электрической (тепловой) энергии (мощности), с использованием установленных методов регулирования.

[Приказом](#) ФСТ России от 06.08.2004 N 20-э/2 утверждены Методические указания по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке (далее - Методические указания).

Пунктом 8 Положения о Департаменте государственного регулирования цен и тарифов Курганской области, утвержденного постановлением Администрации (Правительства) Курганской области от 20.05.2003 N 149 «О создании органа исполнительной власти Курганской области в области государственного регулирования цен и тарифов», к полномочиям Департамента отнесены мероприятия по государственному регулированию тарифов.

На основании данных нормативных актов, Правление Департамента государственного регулирования цен и тарифов Курганской области постановлением от 12 ноября 2009 г. N 32-19 «Об установлении тарифов на тепловую энергию для потребителей Муниципального унитарного предприятия «Гелиос» (р.п. Юргамыш) с 1 января 2010 года» утвердило тарифы на тепловую энергию для потребителей МУП «Гелиос», который действовал до 10 марта 2012г. (Постановление Департамента государственного регулирования цен и тарифов Курганской области от 16.02.2012 N 5-2 «Об установлении тарифов на тепловую энергию для потребителей Общества с ограниченной ответственностью «Теплогазсервис» (Юргамышский район: р.п. Юргамыш) с 10 марта 2012 года»).

Следовательно, в период с 1 февраля 2011г. по 31 июля 2011г. тариф на тепловую энергию для потребителей ООО «Стройсервис» не устанавливался.

В материалы дела №211 о нарушении антимонопольного законодательства приобщен договор на оказание услуг по производственной эксплуатации котельного оборудования и тепловых сетей №1 от 01 февраля 2011г, заключенный между МУП «Гелиос» и ООО «Стройсервис» (далее -договор на оказание услуг по производственной эксплуатации котельного оборудования и тепловых сетей №1, указанный договор).

Предмет указанного договора определен пунктом 1.1: «..Заказчик поручает, а Исполнитель обязуется осуществлять деятельность по производственной эксплуатации оборудования котельных и тепловых сетей, указанных в приложении к настоящему договору и находящихся на территории р.п.Юргамыш Курганской

области...»

Срок действия договора определен пунктом 2.1 указанного договора – с 01 февраля 2011г. по 31 июля 2011г.

Согласно условиям договора на оказание услуг по производственной эксплуатации котельного оборудования и тепловых сетей №1 в обязанности ООО «Стройсервис» входило:

- оказание услуг по производственной эксплуатации тепловых сетей при производстве и передаче тепловой энергии;
- поддержка на границе балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности между ООО «Стройсервис» и потребителями показателя качества тепловой энергии в соответствии с действующим законодательством;
- согласование с потребителями сроков и продолжительности отключений для проведения плановых и аварийных работ на оборудовании;
- осуществление обслуживания и контроля за состоянием приборов коммерческого учета, находящихся на балансе (эксплуатации) ООО «Стройсервис», перечисленных в актах разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности;
- осуществление проверки приборов учета органами Госстандарта в установленные сроки.

Пунктом 6.1 договора на оказание услуг по производственной эксплуатации котельного оборудования и тепловых сетей №1 закреплено, что ООО «Стройсервис» отпускает тепловую энергию, выработанную на оборудовании, переданном ему МУП «Гелиос» по указанному договору, непосредственно потребителям. При этом ООО «Стройсервис» обязано обеспечить надлежащее качество тепловой энергии, передаваемой потребителям.

Стороны указанного договора определили понятие «производственная эксплуатация» - как стадию жизненного цикла, заключающуюся в использовании объекта по назначению. Применительно к энергооборудованию производственная эксплуатация включает в себя этапы производства, преобразования, распределения, отпуска и использования тепловой энергии. Данное определение «производственной эксплуатации» соответствует определению, указанному в преамбуле Правил технической эксплуатации тепловых энергоустановок, утвержденных Приказом Минэнерго РФ от 24.03.2003 N 115.

Согласно условиям агентского договора №1 от 01 января 2011 года, заключенному между ООО «Расчетно-кассовый центр» (далее - ООО «РКЦ-1»), ООО «Стройсервис» и МУП «Гелиос», ООО «Стройсервис» поручает, а ООО «РКЦ-1» обязуется осуществлять прием наличных и безналичных перечислений в оплату за тепловую энергию от физических и юридических лиц. Раздел 4 указанного агентского договора определяет порядок осуществления расчетов между ООО «Стройсервис» и ООО «РКЦ-1», в соответствии с которым сводный платеж (сумма перечислений в оплату за тепловую энергию физических и юридических лиц) за вычетом агентского вознаграждения перечисляется на расчетные счета ООО «Стройсервис» путем оформления соответствующих платежных поручений.

Счет-фактура №135 от 30 апреля 2011г., выставленная Администрации Юргамышского поселкового совета, и счет№135 (по счету-фактуре №135) от 30 апреля 2011г.подтверждают оплату услуг теплоснабжения по тарифу, установленному для МУП «Гелиос».

Совокупный анализ положений договора на оказание услуг по производственной эксплуатации котельного оборудования и тепловых сетей №1 и агентского договора №1 от 01 января 2011 г.показал, что ООО «Стройсервис» в период с 01 февраля 2011г. по 31июля 2011г. являлся поставщиком тепловой энергии, за что получало соответствующие денежные выплаты от потребителей.

Факт перечисления денежных средств за тепловую энергию для юридических и физических лиц ООО «РКЦ-1» в пользу ООО «Стройсервис» подтверждается представленными в материалы дела платежными поручениями: №44 от 25.04.2011г. на сумму 404000 руб.; № 059 от 13.05.2011г. – 126000 руб.; № 63 от 25.05.2011г. – 270000руб.; №073 от 02.06.2011г. – 587740руб. (Письмо ООО «РКЦ-1», исх.№10 от 06 марта 2013г.).

В соответствии с произведенным антимонопольным органом расчетом, по имеющимся платежно-расчетным документам, сумма дохода, полученная ООО «Стройсервис» за услуги теплоснабжения в период с 01.02.2011г. по 31.07.2011г. составляет1387740 руб.(доход, полученный в результате нарушения антимонопольного законодательства).

В соответствии с п. 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008г. № 30 приоценке таких действий (бездействия) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения ст. 10 ГК РФ, ч.2 ст. 10, ч.1 ст. 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в ч.1 ст.10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

В соответствии с ч.2 ст. 10 и ч.1 ст. 13 Закона о защите конкуренции действия, поименованные в п.10 ч.1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, не могут быть признаны допустимыми.

Таким образом, Комиссия располагает достаточными доказательствами того, что ООО «Стройсервис» в период с 01.02.2011г. по 31.07.2011г. оказывало услуги теплоснабжения потребителям р.п.Юргамыш Курганской области без установленного тарифа на теплоснабжение, что является нарушением установленного законом порядка ценообразования. При этом вина общества установлена, поскольку доказано, что ООО «Стройсервис» несмотря на императивные положения [статьи 10](#) Федерального закона N 135-ФЗ злоупотребило своим доминирующим положением. Факт злоупотребления и вина общества усматриваются из обстоятельств, при которых ООО «Стройсервис» нарушило установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования.

Согласно части 3 статьи 51 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», лицо, чьи действия (бездействие) в установленном данным Федеральным законом порядке признаны монополистической деятельностью или недобросовестной конкуренцией и являются недопустимыми в соответствии с антимонопольным законодательством, по предписанию антимонопольного органа обязано перечислить в федеральный бюджет доход, полученный от таких действий (бездействия).

Согласно статьи 41.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», срок давности привлечения к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства составляет три года со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства — со дня окончания нарушения или его обнаружения.

В [постановлении](#) Конституционного Суда Российской Федерации от 24.06.2009 N 11-П указано, что, поскольку принудительное взыскание суммы, подлежащей перечислению в бюджет в соответствии с рассматриваемыми законоположениями, осуществляется в исковом порядке, ограничение возможности такого взыскания пределами общего срока исковой давности, установленного гражданским законодательством, при отсутствии иного специально установленного применительно к данным правоотношениям срока согласуется с существующей системой правового регулирования и обеспечивает по крайней мере минимальные конституционные гарантии прав и законных интересов лиц, с которых взыскивается в бюджет полученный в результате нарушения антимонопольного законодательства доход.

Комиссией установлено, что нарушение ООО «Стройсервис» пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции» носит длящийся характер. Период осуществления ООО «Стройсервис» действий, нарушающих установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования, определен с 01 февраля 2011г. по 31 июля 2011г. инаходится в пределах общего срока исковой давности.

2.В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции, положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, является доминирующим.

В соответствии с определением, данным в статье 2 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ «О теплоснабжении», теплоснабжение представляет собой обеспечение потребителей тепловой энергии тепловой энергией, теплоносителем, в том числе поддержание мощности.

Согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности 029-2007, рынок теплоснабжения относится к разделу Е «Производство, передача и распределение электроэнергии, газа, пара и воды», подразделу ЕА «Производство, передача и распределение электроэнергии, газа, пара и воды», классу 40 «Производство, передача и распределение электроэнергии, газа, пара и горячей воды», подклассу 40.3 «Производство, передача и распределение пара и горячей воды (тепловой энергии)».

В соответствии с частью 1 статьи 539 Гражданского Кодекса Российской Федерации, по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию.

Согласно части 1 статьи 548 Гражданского Кодекса Российской Федерации правила, предусмотренные статьями 539-547 указанного кодекса, применяются к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, если иное не установлено законом и иными правовыми актами.

Системное толкование вышеуказанных норм позволяет определить процесс теплоснабжения как технологический процесс, который включает следующие стадии: производство, передачу и сбыт тепловой энергии.

Таким образом, в период с 01 февраля 2011г. по 31 июля 2011г. все стадии процесса теплоснабжения осуществляло ООО «Стройсервис».

ООО «Стройсервис» осуществляло теплоснабжение потребителей р.п. Юргамыш Курганской области, при этом согласно пункта 6.1 договора на оказание услуг по производственной эксплуатации котельного оборудования и тепловых сетей №1 следует, что ООО «Стройсервис» отпускает тепловую энергию, выработанную на оборудовании, переданном ему МУП «Гелиос» по указанному договору.

Таким образом, в р.п. Юргамыш существует имущественный комплекс котельной и технологически связанные с ней наружные тепловые сети, посредством которых и осуществляется теплоснабжение потребителей.

Потребители р.п. Юргамыш Курганской области имеют технологическую возможность получить услугу теплоснабжения только через тепловые сети, расположенные в непосредственной близости, то есть в границах р.п.Юргамыш Курганской области – на территории, где расположены тепловые сети, которые технологически присоединены к котельной, переданной ООО «Стройсервис» на основании договора на оказание услуг по производственной эксплуатации котельного оборудования и тепловых сетей №1.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее по тексту – Закон о естественных монополиях) услуги по передаче тепловой энергии являются сферой деятельности субъекта естественных монополий. Согласно статье 3 Закона о естественных монополиях субъект естественной монополии - хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Следовательно, ООО «Стройсервис» являлся субъектом естественных монополий на рынке услуг теплоснабжения в р.п.Юргамыш Курганской области в период с 01.02.2011г. по 31.07.2011г.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать положение ООО «Стройсервис» доминирующим на рынке услуг теплоснабжения в границах присоединенных сетей в р.п. Юргамыш Курганской области в период с 01.02.2011 г. по 31.07.2011 г.

2. Признать в действиях ООО «Стройсервис» нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившееся в необоснованном применении тарифа на оказание услуг теплоснабжения, установленного для иного хозяйствующего субъекта в период с 01 февраля 2011 г. по 31 июля 2011 г.

3. Предписание о прекращении нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции путем не допущения действий, нарушающих запрет, установленный пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, ООО «Стройсервис» не выдавать, по причине прекращения осуществления деятельности на рынке оказания услуг теплоснабжения потребителям р.п. Юргамыш Курганской области.

4. Выдать предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.06 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».