

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул.д.8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

Исх. от 07.10.2014 № 8217-04

РЕШЕНИЕ

ДЕЛО № 11287/04-2014

г. Ульяновск

Резолютивная часть решения оглашена: 02 октября 2014 г.

В полном объеме решение изготовлено: 07 октября 2014 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>

рассмотрев дело № 11287/04-2014 по признакам нарушения ООО «Источник» (432063, г. Ульяновск, ул. Железнодорожная, д.2) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

06.08.2014 в Ульяновское УФАС России поступило обращение Министерства экономического развития Ульяновской области (вх. №6807) на неправомерные действия ООО «Источник» по применению в 2013 – 2014 гг. неутвержденных уполномоченным органом тарифов на тепловую энергию для собственников жилых квартир дома по адресу: г. Ульяновск, ул. Панорамная, 75.

По результатам рассмотрения заявления приказом врио руководителя Ульяновского УФАС России от 27.08.2014 № 182 возбуждено дело по признакам нарушения ООО «Источник» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем применения неутвержденных уполномоченным органом тарифов на тепловую энергию в период 2013 –2014 гг.

На рассмотрении дела представитель Министерства экономического развития

Ульяновской области поддержала доводы, изложенные в заявлении. Указала, что в адрес Министерства экономического развития Ульяновской области поступило коллективное обращение от 21.04.2014 о фактах нарушения порядка ценообразования ООО «Источник» в части применения тарифов (цен) на тепловую энергию и горячую воду в период с октября 2013 года по апрель 2014 г. от жильцов дома, расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул. Панорамная, 75. В рамках представленных полномочий Министерством экономического развития Ульяновской области в отношении ООО «Источник» были проведены контрольные мероприятия в виде внеплановой документарной проверки по итогам которой были выявлены нарушения порядка ценообразования при применении неутвержденного тарифа на тепловую энергию в октябре 2013 года – апреле 2014 года при расчете размера платы за коммунальную услугу отопления с граждан, проживающих по адресу: г. Ульяновск, ул. Панорамная, 75. ООО «Источник» было привлечено к административной ответственности по ч. 2 ст. 14.6 КоАП РФ с наложением штрафа в размере 100 тыс. руб., а также выдано предписание об устранении выявленных нарушений - прекращение взимания платы без утверждения тарифа на тепловую энергию. Для многоквартирного дома по адресу ул. Панорамная, 75 котельная, используемая ООО «Источник» является единственным источником тепловой энергии. Указала, что в соответствии с п. 4 ст. 8 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» подлежащие регулированию цены (тарифы) на товары, услуги в сфере теплоснабжения устанавливаются в отношении каждой организации, осуществляющей регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения, и в отношении каждого регулируемого вида деятельности. Пояснила, что только при соблюдении определенных требований, теплоснабжающая организация вправе осуществлять свою деятельность по нерегулируемым тарифам. Объекты, введенные в эксплуатацию после 01.01.2010, являются только условием для возможности заключения долгосрочного договора с потребителями для применения в деятельности неутвержденного тарифа. Указала, что ООО «Источник» с заявлением об установлении тарифа, в адрес регулирующего органа не обращался. В настоящее время с заявлением об установлении тарифа на тепловую энергию по указанной котельной обратился ООО «КОНСАЛТИНГПРОФИ».

На рассмотрении дела представитель ООО «Источник» факт нарушения антимонопольного законодательства не признал, поддержал представленные письменные пояснения. Указал, что ООО «Источник» оказывало услуги теплоснабжения многоквартирного дома по адресу: г. Ульяновск, ул. Панорамная, 75. Ценообразование на услуги теплоснабжения, включая продажу тепловой энергии и ГВС регулируются ФЗ от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» и постановлением Правительства РФ от 22.10.2012 №1075 «О ценообразовании в сфере теплоснабжения». С своей деятельности при продаже произведенной тепловой энергии и ГВС без применения утвержденных тарифов ООО «Источник» исходило из п. 5 Основ ценообразования в сфере теплоснабжения, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 22.10.2012 №1075. Цены (тарифы) на товары и услуги в сфере теплоснабжения, не предусмотренные пунктом 4 настоящего документа, определяются соглашением сторон и регулированию не подлежат. К нерегулируемым ценам в сфере теплоснабжения в том числе относятся цены на тепловую энергию (мощность) и теплоноситель, продажа которых осуществляется по долгосрочным (на срок более 1 года) договорам теплоснабжения, заключенным потребителями тепловой энергии и теплоснабжающими организациями в целях обеспечения потребления тепловой энергии объектами, введенными в

эксплуатацию после 1 января 2010 г. При этом форма договора не разработана и утверждена. Фактически сложились правоотношения долгосрочного порядка, цена на услуги является фиксированной и не пересматривается. Граждане от заключения договора теплоснабжения уклоняются, форму управления не выбирают. Таким образом, начисление производилось исходя из сложившихся правоотношений на основании фактических затрат, согласованных с управляющей компанией.

Рассмотрев материалы дела и заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ООО «Источник», выразившиеся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем применения неустановленных (несогласованных) уполномоченным органом тарифов на тепловую энергию в период ноябрь 2013 г. – май 2014 г., нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

При этом Комиссия исходит из следующего.

Согласно пункту 10 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 нарушение установленного нормативными актами порядка ценообразования.

Согласно части 5 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно пункту 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - ФЗ «О естественных монополиях»), услуги по передаче тепловой энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.0.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.

Согласно Административному регламенту Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденному Приказом ФАС России от 25.05.2012 №345, с целью установления доминирующего положения ООО «Источник» проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке услуг теплоснабжения, в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 (далее - Порядок).

Целью данного анализа является определение положения ООО «Источник» на рынке услуг теплоснабжения в границах присоединенной сети ООО «Источник».

Временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка, доступности информации и срока существования товарного рынка. В качестве временного интервала исследования определен период октябрь 2013 г. – август 2014 г.

Согласно ст. 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;

- 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 определением, данным в статье 2 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении», под теплоснабжением понимается деятельность по обеспечению потребителей тепловой энергии тепловой энергией, теплоносителем, в том числе поддержание мощности.

Согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (далее - ОКВЭД), 029-2007 рынок теплоснабжения принадлежит к разделу Е «Производство и распределение электроэнергии, газа и воды», подразделу ЕА «Производство и распределение электроэнергии, газа 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 или иными правовыми актами.

Таким образом, в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации услуга по теплоснабжению представляет собой поставку ресурсоснабжающей организацией абоненту произведенной или приобретенной тепловой энергии. При этом процесс теплоснабжения включает следующие стадии: производство, передачу, сбыт тепловой энергии.

Предметом договорных отношений могут быть как отдельное действие, так и несколько последовательных действий, составляющих процесс теплоснабжения.

Учитывая изложенное, продуктовые границы рынка определены как услуги теплоснабжения.

В состав хозяйствующих субъектов, действующих на рынке услуг теплоснабжения, включаются организации, осуществляющие производство и (или) продажу конечным потребителям произведенных или приобретенных тепловой энергии (мощности), теплоносителя, передачу тепловой энергии.

Услуги теплоснабжения многоквартирного жилого дома по адресу: г. Ульяновск, ул. Панорамная, 75 в рассматриваемый период оказывало ООО «Источник» (432063, г. Ульяновск, ул. Железнодорожная, д.2). Таким образом, ООО «Источник» является единственным продавцом данной услуги.

Потребителями услуг теплоснабжения являются собственники жилых помещений многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул. Панорамная, д.75

Определение географических границ товарных рынков осуществлено в соответствии с пунктом 4 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», а также в соответствии с «Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке», утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 №220, в соответствии с которыми географические границы рынка определяются границами территории, на которой покупатель (покупатели) приобретает или имеет возможность приобрести товар (исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности) и такая возможность либо целесообразность отсутствуют за ее пределами.

В качестве территории рынка рассматривается территория в границах присоединённой сети ООО «Источник», на которой потребители получают услугу теплоснабжения. Для каждого покупателя данного товара существуют технологические барьеры, ограничивающие как возможность приобретения товара за границами рынка, так и участие покупателей с других товарных рынков.

Законодательно установлено, что экономически нецелесообразно строить котельную и прокладывать коммуникации, если уже есть организация, оказывающая услуги теплоснабжения.

Получение тепловой энергии может осуществляться только при наличии присоединенной сети.

Покупателю экономически нецелесообразно покупать товар за пределами рынка, так как он приобретет товар такого же качества, по той же цене, что и на территории рынка, но при этом он дополнительно будет оплачивать строительство новых сетей. Кроме этого, процесс нового строительства будет включать и проектные расходы, а также согласование с различными органами власти нового строительства.

В случае, если новый продавец захочет непосредственно вступить на рынок, то ему необходимо произвести строительство новых сетей и коммуникаций, что ограничивают барьеры, названные выше.

Доля ООО «Источник» на рынке услуг теплоснабжения в границах присоединенной сети составляет 100 %.

На данном рынке существуют экономические ограничения входа на рынок -

необходимость осуществления значительных первоначальных капитальных вложений при длительных сроках окупаемости этих вложений, оказание услуг по теплоснабжению конечного потребителя возможно только хозяйствующими субъектами, имеющими генерирующее оборудование и тепловые сети, значительные затраты на поддержание сетей в исправном состоянии. Таким образом, строительство новой котельной в данном случае будет нецелесообразно – есть возможность для получения услуг по теплоснабжению от близко расположенного и единственного поставщика.

Также установлено наличие административного барьера, связанного с необходимостью согласования проекта строительства с соответствующими надзорными органами. Данные барьеры снижают вероятность появления на рынке новых хозяйствующих субъектов.

Данный товарный рынок является высококонцентрированным. Рынок относится к рынку с неразвитой конкуренцией.

Таким образом, один хозяйствующий субъект – ООО «Источник» оказывает решающее воздействие на сферу обращения товара на исследуемом рынке и занимает доминирующее положение с долей, равной 100 %.

Следовательно, ООО «Источник» занимает доминирующее положение на рынке услуг теплоснабжения в границах присоединенной сети.

14.10.2013 между ООО «Средневолжская Строительная компания» («Застройщик») и ООО «Источник» («Исполнитель») заключен договор управления многоквартирным домом (на право управления общей долевой собственностью), расположенном по адресу: г.Ульяновск, Ленинский район, ул. Панорамная, 75,77,79. Согласно п. 1.1 договора предметом договора является передача «Застройщиком» своего права на управление, содержание и текущий ремонт общей долевой собственности в Многоэтажном жилом доме со встроенно-пристроенным магазином №1 (первый и второй этапы строительства) по адресу: г. Ульяновск, Ленинский район, ул. Панорамная, 75,77,79 «Исполнителю». Согласно п. 2.1 Договором регулируются отношения сторон по поводу предоставления «Застройщику» коммунальных услуг (ГВС, ХВС, отопление, электрическая энергия, прием сточных вод) на основании показаний приборов учета до момента подписания «Застройщиком» актов приема-передачи квартир и доли в общем имуществе с участниками долевого строительства.

17.01.2014 между ООО «Средневолжская Строительная компания» («Застройщик») и ООО «Источник» («Исполнитель») заключен договор управления многоквартирным домом (на право управления общей долевой собственностью), расположенном по адресу: г.Ульяновск, Ленинский район, ул. Панорамная, 75,77,79. Согласно п. 1.1 договора предметом договора является передача «Застройщиком» своего права на управление, содержание и текущий ремонт общей долевой собственности в Многоэтажном жилом доме со встроенно-пристроенным магазином №1 (третий этап строительства) по адресу: г. Ульяновск, Ленинский район, ул. Панорамная, 75,77,79 «Исполнителю». Согласно п. 2.1 Договором регулируются отношения сторон по поводу предоставления «Застройщику» коммунальных услуг (ГВС, ХВС, отопление, электрическая энергия, прием сточных вод) на основании показаний приборов учета до момента подписания «Застройщиком» актов приема-передачи квартир и доли в общем имуществе с участниками долевого строительства.

ООО «Источник» владеет на праве аренды зданием котельной с газопроводом по ул.Панорамной, 75, 77, 79 в Ленинском районе г. Ульяновска, а также оборудованием котельной (договор аренды от 14.10.2013 №37). По договору аренды от 14.10.2013 №37 ООО «Источник» использует переданное оборудование по договору для выработки тепловой энергии с последующей её реализацией.

Приложением №1 к договору согласован перечень оборудования котельной по ул. Панорамной, 75,77,79 в Ленинском районе г. Ульяновска.

Таким образом, ООО «Источник» согласно Правилам предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 №354 (далее – Правила №354), является исполнителем коммунальных услуг.

Согласно части 1 статьи 424 Гражданского кодекса РФ в предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления.

Согласно части 2 статьи 157 Жилищного кодекса РФ размер платы за коммунальные услуги, предусмотренные частью 4 статьи 154 Жилищного кодекса, рассчитывается по тарифам, установленным органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном федеральным законом (часть 2 статьи 157 Жилищного кодекса РФ). Плата за коммунальные услуги включает в себя плату за горячее водоснабжение, холодное водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение (в том числе поставки бытового газа в баллонах), отопление (теплоснабжение, в том числе поставки твердого топлива при наличии печного отопления) (часть 4 статьи 154 Жилищного кодекса РФ)

Согласно п. 38 Правил №354 размер платы за коммунальные услуги рассчитывается по тарифам (ценам) для потребителей, установленным ресурсоснабжающей организацией в порядке, определенном законодательством Российской Федерации о государственном регулировании цен (тарифов).

В соответствии со статьей 8 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» регулированию подлежат следующие виды цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, в том числе:

1) тарифы на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям, в соответствии с установленными федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов в сфере теплоснабжения предельными (минимальным и (или) максимальным) уровнями указанных тарифов, а также тарифы на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями другим теплоснабжающим организациям;

2) тарифы на теплоноситель, поставляемый теплоснабжающими организациями потребителям, другим теплоснабжающим организациям;

3) тарифы на горячую воду, поставляемую теплоснабжающими организациями

потребителям, другим теплоснабжающим организациям с использованием открытых систем теплоснабжения (горячего водоснабжения);

4) тарифы на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя.

Подлежащие регулированию цены (тарифы) на товары, услуги в сфере теплоснабжения устанавливаются в отношении каждой организации, осуществляющей регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения, и в отношении каждого регулируемого вида деятельности.

Из анализа представленных платежных документов, ведомостей следует, что ООО «Источник» оказывало собственникам жилых помещений многоквартирного жилого дома по ул. Панорамная, 75 г. Ульяновска услуги теплоснабжения, а также выставяло к оплате счета за оказание услуг в период ноябрь 2013 г. – май 2014 г.

При этом, ООО «Источник» в Министерство экономического развития Ульяновской области за установлением тарифа на тепловую энергию на 2013 – 2014 гг. не обращался. Министерством экономического развития Ульяновской области для ООО «Источник» тариф на тепловую энергию на 2013 – 2014 годы не устанавливался, с соответствующим заявлением общество в орган регулирования не обращалось.

Довод ООО «Источник» о возможности реализации тепловой энергии без применения утвержденных тарифов в связи с тем, что сложились правоотношения долгосрочного порядка, не обоснованы. Пункт 5 Основ ценообразования в сфере теплоснабжения, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 22.10.2012 №1075, в рассматриваемом случае не применим в связи с тем, что долгосрочный договор теплоснабжения между потребителями тепловой энергии и ООО «Источник» не заключен.

В связи с тем, что договор аренды от 14.10.2013 №37 расторгнут с 31.08.2014 соглашением о расторжении договора аренды от 31.08.2014, услуги теплоснабжения ООО «Источник» не оказываются с 31.08.2014, комиссия считает необходимым предписать ООО «Источник» устранить последствия нарушения антимонопольного законодательства.

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" комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Источник», выразившиеся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем применения неустановленных (несогласованных) уполномоченным органом тарифов на тепловую энергию в период ноябрь 2013 г. – май 2014 г., нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Выдать ООО «Источник» предписание.

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях.

<...>

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

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 79

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>

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 07.10.2014 по делу №11287/04-2014 о нарушении ООО «Источник» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006г. № 135-ФЗ "О защите конкуренции", что выразилось в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем применения неустановленных (несогласованных) уполномоченным органом тарифов на тепловую энергию в период ноябрь 2013 г. – май 2014 г.

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Кому: ООО «Источник»

в течение 30 календарных дней со дня получения предписания устранить последствия нарушения антимонопольного законодательства, а именно:

отозвать счета, счета-фактуры, платежные документы, выставленные ООО «Источник» собственникам жилых помещений многоквартирного жилого дома по адресу: г. Ульяновск, ул. Панoramная, 75, за поставленную тепловую энергию в период ноябрь 2013 г. – май 2014 г., с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в Ульяновское УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения.

<...>

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 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.