

## Решение

по делу № 14-01-10-04/91

### о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 07 мая 2014 года

г. Волгоград

Решение в полном объеме изготовлено 22 мая 2014 года

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

- *А.В. Гаджиевой* – председателя Комиссии, Заместителя руководителя – начальника отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области (далее – Управление),
- *Р.С. Акарашева* – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления,
- *В.П. Фролова* – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления,

рассмотрев дело № 14-01-10-04/91 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Хлебозавод № 5» (400074, Волгоградская обл., г. Волгоград, ул. Козловская, 42) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем взимания платы за тепловую энергию в отношении ООО «Визави-2000» в период с 04 марта 2011 г. по 20 марта 2014 г. по тарифам, не установленным, уполномоченным федеральным органом исполнительной власти,

Комиссия Управления

### УСТАНОВИЛА:

Поводом для возбуждения настоящего дела послужило заявление

ООО «Визави-2000» (далее - Заявитель) (вх. № 7727 от 15.11.2013 г.) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ОАО «Хлебозавод № 5».

В заявлении указано, что между заявителем и ОАО «Хлебозавод № 5» был заключен договор № 08/01-2010 от 01.01.2010 г. на отпуск энергоресурсов, водоснабжения и водоотведения к сооружениям и нежилым помещениям, расположенным по адресу: г. Волгоград, ул. Козловская, 44А, в соответствии с которым ОАО «Хлебозавод № 5» обязуется передать через принадлежащие ему сети водо- и энергоресурсы, а заказчик обязуется их принять и оплатить в порядке и на условиях договора.

По результатам рассмотрения заявления ООО «Визави-2000» о нарушении антимонопольного законодательства приказом от 28 февраля 2014 года № 49 Руководителя Управления было возбуждено дело № 14-01-10-04/91 по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Хлебозавод № 5» (400074, Волгоградская обл., г. Волгоград, ул. Козловская, 42, ИНН: 3445050019, ОГРН: 1023403848357) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

При рассмотрении настоящего дела по факту его возбуждения ответчиком были представлены письменные пояснения (вх. № 2074 от 20.03.2014 г.).

В своем письме Ответчик не дал объяснения по факту нарушения п. 10 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, изучив обстоятельства дела, выслушав доводы сторон по делу, Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области установлено следующее.

Статья 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции») устанавливает запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением. Согласно части 1 статьи 10 указанного закона запрещаются действия (бездействие), занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона «О защите конкуренции» необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение, совершил действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению прав лиц.

В силу пункта 4 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» под товарным рынком следует понимать сферу обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, 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 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.

Статья 2 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ (ред. от 02.07.2013) «О теплоснабжении» (далее – Закон «О теплоснабжении») определяет следующие понятия:

тепловая энергия - энергетический ресурс, при потреблении которого изменяются термодинамические параметры теплоносителей (температура, давление);

источник тепловой энергии - устройство, предназначенное для производства тепловой энергии;

телопотребляющая установка - устройство, предназначенное для использования тепловой энергии, теплоносителя для нужд потребителя тепловой энергии;

теплоноситель - пар, вода, которые используются для передачи тепловой энергии. Теплоноситель в виде воды в открытых системах теплоснабжения (горячего водоснабжения) может использоваться для теплоснабжения и для горячего водоснабжения;

тепловая сеть - совокупность устройств (включая центральные тепловые пункты, насосные станции), предназначенных для передачи тепловой энергии, теплоносителя от источников тепловой энергии до теплопотребляющих установок;

теплоснабжение - обеспечение потребителей тепловой энергии тепловой энергией, теплоносителем, в том числе поддержание мощности;

потребитель тепловой энергии (далее также - потребитель) - лицо, приобретающее тепловую энергию (мощность), теплоноситель для использования на принадлежащих ему на праве собственности или ином законном основании теплопотребляющих установках либо для оказания коммунальных услуг в части горячего водоснабжения и отопления;

теплоснабжающая организация - организация, осуществляющая продажу потребителям и (или) теплоснабжающим организациям произведенных или приобретенных тепловой энергии (мощности), теплоносителя и владеющая на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии (данное положение применяется к регулированию сходных отношений с участием индивидуальных предпринимателей).

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

Субъектом естественной монополии в соответствии с абзацем 3 статьи 3 Федерального закона от 17.08.1995 (в ред. 06.12.2011 г.) года № 147-ФЗ

«О естественных монополиях» (далее – Закон «О естественных монополиях») признается хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

В статье 4 Закона «О естественных монополиях» перечислены сферы деятельности субъектов естественных монополий, к которым в частности относятся услуги по передаче тепловой энергии.

В распоряжении Управления имеется Свидетельство о государственной регистрации права на объект – здание хлебозавода с шестью пристройками и подвалом, расположенный по следующему адресу: Волгоградская область, г. Волгоград, ул. Козловская, 42, в соответствии с которым указанный объект принадлежит ОАО «Хлебозавод № 5».

Также в распоряжении Управления имеется технический паспорт на здание хлебозавода с шестью пристройками от 08.07.2009 г., согласно которому отопление здания происходит от собственной котельной.

Следовательно, ОАО «Хлебозавод № 5» является теплоснабжающей организацией, осуществляющей продажу потребителям, владеющей на праве собственности источниками тепловой энергии и тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии.

С учетом вышеизложенного, ОАО «Хлебозавод № 5» является субъектом естественной монополии на рынке передачи тепловой энергии в границах источников тепловой энергии, тепловых сетей, принадлежащих ОАО «Хлебозавод № 5» и занимает доминирующее положение на указанном рынке.

Между ОАО «Хлебозавод № 5» (Исполнитель) и ООО «Визави-2000» (Заказчик) был заключен договор № 08/01-2010 на отпуск энергоресурсов, водоснабжению и водоотведению от 01.01.2010. В соответствии с пунктом 1.1 указанного договора «исполнитель обязуется передать через принадлежащие ему сети водо- и энергоресурсы, а заказчик обязуется их принять и оплатить...».

Согласно пп. «а» п. 1.3 обозначенного договора «учет поставляемой тепловой энергии осуществляется согласно показаниям счетчика».

При этом ООО «Визави-2000» производило оплату ОАО «Хлебозавод № 5» потребленной тепловой энергии, что подтверждается платежными поручениями: платежное поручение № 2811 от 11.12.2013; платежное поручение № 2277 от 02.10.2013; платежное поручение № 1504 от 10.07.2013; платежное поручение № 1239 от 07.06.2013.

Также в адрес Управления ОАО «Хлебозавод № 5» представило сведения о том, что кроме ООО «Визави-2000», потребителем тепловой энергии, энергопринимающие устройства которых подключены к сетям ОАО «Хлебозавод № 5», является также ООО «Мальт 2001» (ИНН 3444094060).

01 января 2010 года был заключен договор № 09/01-2010 на поставку тепловой энергии между ОАО «Хлебозавод № 5» (Поставщик) и ООО «Мальт 2001» (Потребитель).

В соответствии с п. 1.1 данного договора, поставщик обязуется отпустить потребителю энергоресурсы, а потребитель обязуется их принять и оплатить в порядке и на условиях настоящего договора.

ОАО «Хлебозавод № 5» представил в адрес управления доказательства оплаты услуг по данному договору: платежное поручение № 115 от 04.03.2011; платежное поручение № 210 от 15.04.2011; платежное поручение № 260 от 06.05.2011; платежное поручение № 600 от 14.11.2011; платежное поручение № 660 от 14.12.2011; платежное поручение № 690 от 27.12.2011; платежное поручение № 51 от 09.02.2012; платежное поручение № 152 от 04.04.2012; платежное поручение № 216 от 03.05.2012; платежное поручение № 568 от 13.11.2012; платежное поручение № 626 от 17.12.2012; платежное поручение № 15 от 16.01.2013; платежное поручение № 62 от 12.02.2013; платежное поручение № 120 от 20.03.2013; платежное поручение № 176 от 17.04.2013; платежное поручение № 212 от 08.05.2013; платежное поручение № 540 от 22.11.2013; платежное поручение № 593 от 19.12.2013; платежное поручение № 33 от 30.01.2014; платежное поручение № 67 от 17.02.2014; платежное поручение № 124 от 20.03.2014.

На основании анализа представленных материалов и информации Комиссией были сделаны следующие выводы.

ОАО «Хлебозавод № 5» является теплоснабжающей организацией, осуществляющей продажу потребителям, владеющей на праве собственности источниками тепловой энергии и тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии.

В соответствии с частью 2 статьи 13 Закона «О теплоснабжении» потребители, подключенные (технологически присоединенные) к системе теплоснабжения, заключают с теплоснабжающими организациями договоры теплоснабжения и приобретают тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель по регулируемым ценам (тарифам) или по ценам, определяемым соглашением сторон договора теплоснабжения, в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, в порядке, установленном статьей 15 настоящего Федерального закона.

Согласно части 1 статьи 15 Закона «О теплоснабжении» потребители тепловой энергии приобретают тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель у теплоснабжающей организации по договору теплоснабжения.

В пунктах 2, 3 части 2 статьи 15 Закона «О теплоснабжении» указано, что в системе теплоснабжения:

- лицо, владеющее на праве собственности источниками тепловой энергии, имеет право заключать долгосрочные договоры теплоснабжения с потребителями;
- лицо, владеющее на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии, имеет право заключать договоры теплоснабжения с потребителями в случаях, установленных правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

Договор поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя заключается в порядке и на условиях, которые предусмотрены Федеральным

законом «О теплоснабжении» для договоров теплоснабжения, с учетом особенностей, установленных настоящими Правилами.

В соответствии с пунктом 46 Правил организации теплоснабжения... для заключения договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя любая из сторон договора направляет другой стороне предложение о заключении договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя и прилагает к нему следующие сведения и документы:

полное наименование организации поставщика (покупателя), его местонахождение;

местонахождение источников тепловой энергии и место их подключения к системе теплоснабжения;

документы, подтверждающие подключение источников тепловой энергии, перечисленные в пункте 37 настоящих Правил;

объемы тепловой нагрузки, распределенной в соответствии со схемой теплоснабжения, в течение срока действия договора или в течение 1-го года срока действия договора, если договор заключается на срок более 1 года;

срок действия договора.

Согласно пункту 45 Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 N 808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» (далее – Правила организации теплоснабжения...) единая теплоснабжающая организация (покупатель) и теплоснабжающие организации, владеющие на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии в системе теплоснабжения (поставщик), обязаны заключить договор поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя в отношении объема тепловой нагрузки, распределенной в соответствии со схемой теплоснабжения.

Инициатор заключения договора вправе приложить к заявке проект договора поставки тепловой энергии (мощности).

14 октября 2013 года в адрес заявителя поступило письмо (вх. № 01-12/1.18-06-742), в котором ОАО «Хлебозавод № 5» уведомляет заявителя о прекращении договора 31 декабря 2013 года и отключении объектов заявителя от сетей водоснабжения, водоотведения и прекращении подачи тепловой энергии. Причина не указана.

22 октября 2013 года заявитель обратился в ОАО «Хлебозавод № 5» с просьбой заключить договор на отпуск тепловой энергии, водоснабжения и водоотведения на 2014 год. ОАО «Хлебозавод № 5» на просьбу не ответило.

Согласно ч. 1 ст. 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 экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в

случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара.

ООО «Визави-2000» направило в адрес ОАО «Хлебозавод № 5» предложение о заключении договора теплоснабжения без приложения документов, установленных пунктом 46 Правил организации теплоснабжения...

Следовательно, ОАО «Хлебозавод № 5» имело право отказать ООО «Визави-2000» в заключении договора теплоснабжения (договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя)), так как ООО «Визави-2000» к предложению заключения договора не приложило документы, предусмотренные требованиями действующего законодательства.

Согласно пункту 1 Постановления Правительства РФ от 30.06.2004 N 332 (ред. от 11.10.2011) «Об утверждении Положения о Федеральной службе по тарифам» (далее – Положение «О ФСТ России») Федеральная служба по тарифам (ФСТ России) является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным осуществлять правовое регулирование в сфере государственного регулирования цен (тарифов) на товары (услуги) в соответствии с законодательством Российской Федерации и контроль за их применением, за исключением регулирования цен и тарифов, относящегося к полномочиям других федеральных органов исполнительной власти, а также федеральным органом исполнительной власти по регулированию естественных монополий, осуществляющим функции по определению (установлению) цен (тарифов) и осуществлению контроля по вопросам, связанным с определением (установлением) и применением цен (тарифов) в сферах деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии с пунктом 1.1 «Положения о Комитете тарифного регулирования Волгоградской области», утвержденного Постановлением Правительства Волгоградской обл. от 06.02.2014 N 32-п «Об утверждении Положения о Комитете тарифного регулирования Волгоградской области» (далее – «Положение о КТР»), Комитет тарифного регулирования Волгоградской области (далее именуется - Комитет) является органом исполнительной власти Волгоградской области, осуществляющим государственное регулирование цен (тарифов, расценок, ставок и тому подобного) на товары (услуги) в соответствии с законодательством Российской Федерации (за исключением регулирования цен, относящегося к полномочиям иных органов исполнительной власти Волгоградской области), а также контроль за государственной дисциплиной регулируемых цен (тарифов, расценок, ставок и тому подобного) и соблюдением порядка ценообразования на продукцию (товары, работы, услуги) на территории Волгоградской области.

Согласно пункту 2.2.2, 2.2.4 «Положения о КТР» Комитет тарифного регулирования устанавливает тарифы на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям тепловой энергии (мощности), в рамках установленных федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов предельных (минимального и (или) максимального) уровней указанных тарифов, а также тарифов на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями другим теплоснабжающим организациям; устанавливает тарифы на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя.

В период с 2011 по 2014 годы Комитетом тарифного регулирования тариф на услугу

теплоснабжения для ОАО «Хлебозавод № 5» не утверждался.

На рассмотрении дела, представители ОАО «Хлебозавод № 5» пояснили, что ОАО «Хлебозавод № 5» не обращалось в Комитет тарифного регулирования для утверждения тарифа на услугу теплоснабжения.

ОАО «Хлебозавод № 5» в период с 04 марта 2011 г. по 20 марта 2014 г. самостоятельно устанавливало тарифы на теплоснабжение, оказываемое в пользу ООО «Визави-2000» и ООО «Мальт 2001», взимало плату за потребленную тепловую энергию, что подтверждается платежными поручения, счет – фактурами.

В соответствии с пунктом 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 путем нарушения установленного нормативно-правовыми актами порядка ценообразования.

ОАО «Хлебозавод № 5», являясь субъектом естественной монополии, а следовательно хозяйствующим субъектом занимающим доминирующее положение на рынке теплоснабжения, в период с 04 марта 2011 г. по 20 марта 2014 г. и устанавливая самостоятельно тарифы на услугу теплоснабжения, оказываемую в пользу ООО «Визави-2000» и ООО «Мальт-2001», нарушает пункт 10 части 1 статьи Закона «О защите конкуренции», а именно нарушают установленный нормативно-правовыми актами порядок ценообразования.

Основания для переквалификации нарушения отсутствуют.

Комиссия усматривает основания для прекращения дела.

С учетом изложенного, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что Открытое акционерное общество «Хлебозавод № 5» (400074, Волгоградская обл., г. Волгоград, ул. Козловская, 42) нарушило пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем взимания платы за тепловую энергию в отношении ООО «Визави-2000» и ООО «Мальт-2001» в период с 04 марта 2011 г. по 20 марта 2014 г. по тарифам, не установленным, уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

В соответствии с частью 1 статьи 50 Закона «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу Комиссия выдает предписание ответчику по делу.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции» Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в

государственные органы или органы местного самоуправления.

Комиссия Управления приходит к выводу о необходимости выдачи ОАО «Хлебозавод № 5» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно части 5 статьи 39 Закона «О защите конкуренции», если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, является самостоятельным составом административного правонарушения. Таким образом, в действиях ответчика Комиссией также усматриваются признаки административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления

### **РЕШИЛА:**

1. Признать Открытое акционерное общество «Хлебозавод № 5» (адрес: 400074, Волгоградская обл., г. Волгоград, ул. Козловская, 42) нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования путем взимания платы за тепловую энергию в отношении ООО «Визави-2000» и ООО «Мальт-2001» в период с 04 марта 2011 г. по 20 марта 2014 г. по тарифам, не установленным, уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

2. Выдать Открытому акционерному обществу «Хлебозавод № 5» предписание об устранении нарушения 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Передать материалы дела № 14-01-10-04/91 о нарушении антимонопольного законодательства уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.