|  |  |
| --- | --- |
|  | ОАО «Карельский окатыш»  Ул.Звёздная, д. 52, г. Костомукша, 186930  ООО «Костомукшская теплоснабжающая организация»  ул. Радужная, д. 3, г. Костомукша, 186930  МУП «Теплосети Костомукшского городского округа»  (МУП «Теплосети»)  ул. Строителей, д. 5, г. Костомукша, 186930 |

РЕШЕНИЕ

« 28 » июня 2013 года г. Петрозаводск

Резолютивная часть решения оглашена 17 июня 2013 года

В полном объеме решение изготовлено 28 июня 2013 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (сокращенное наименование – Карельское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

|  |  |
| --- | --- |
| Кочиев А.А. | - заместитель руководителя Карельского УФАС России, председатель комиссии; |
| Швец Н.А. | - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы Карельского УФАС России, член комиссии; |
| Грущакова Г.А.  Шептий С.П. | - главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы Карельского УФАС России, член комиссии;  - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член комиссии, |
|  |  |

рассмотрев дело №03-16/09-2013, возбужденное по признакам нарушения:

открытым акционерным обществом «Карельский окатыш» (186930, Республика Карелия, г.Костомукша, ул. Звездная, д. 52, далее – ОАО «Карельский окатыш», ответчик) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ (далее – Закон о защите конкуренции),

ОАО «Карельский окатыш», обществом с ограниченной ответственностью «Костомукшская теплоснабжающая компания» (186930, Республика Карелия, г.Костомукша, ул. Радужная, д. 3, далее – ООО «КТК», ответчик) пункта 5 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, при участии:

представителей МУП «Теплосети» - и.о. директора Козорезова Георгия Станиславовича (распоряжение Администрации Костомукшского городского округа от 21 мая 2012 года №250), Алексеева Сергея Вячеславовича (доверенность от 12 марта 2013 года);

представителя ОАО «Карельский окатыш» - Дмитриева Александра Николаевича (доверенность от 26 декабря 2011 года);

представителя ООО «КТК» - Анастасюка Владимира Юрьевича (доверенность от 26 декабря 2012 года №160),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Карельского УФАС России поступило заявление муниципального унитарного предприятия «Теплосети Костомукшского городского округа» (далее – МУП «Теплосети», заявитель, предприятие) от 12 декабря 2012 года №1206 (вх. от 13 декабря 2012 года) с жалобой на действия ОАО «Карельский окатыш».

Обращение в Карельское УФАС России вызвано тем, что ОАО «Карельский окатыш» необоснованно уклоняется от заключения договора энергоснабжения от 20 ноября 2012 года №00250/Р/13 на 2013 год.

В результате рассмотрения заявления было установлено, что в действиях ОАО «Карельский окатыш» содержатся признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в связи с чем на основании статьи 391 Закона о защите конкуренции было принято в решение о выдаче ОАО «Карельский окатыш» предупреждения от 13 марта 2013 года №03-15/204/10/697 о необходимости прекращения действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем принятия в соответствии с действующим законодательством мер, направленных на заключение с МУП «Теплосети Костомукшского городского округа» договора на поставку тепловой энергии в срок до 10 апреля 2013 года.

Письмом от 12 апреля 2013 года №2704 (вх. от 15 апреля 2013 года №1622) ОАО «Карельский окатыш» уведомило Карельское УФАС России о невозможности принятия мер по заключению договора теплоснабжения с МУП «Теплосети».

На основании вышеуказанных фактов, в соответствии с частью 12 статьи 44 Закона о защите конкуренции приказом Карельского УФАС России от 27 мая 2013 года №107 было возбуждено дело №03-16/09-2013 по признакам нарушения ОАО «Карельский окатыш» пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, а также по признакам нарушения ОАО «Карельский окатыш», ООО «КТК» пункта 5 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Определением председателя комиссии Карельского УФАС России от 28 мая 2013 года «О назначении дела о нарушении антимонопольного законодательства №03-16/09-2013 к рассмотрению» настоящее дело было назначено к рассмотрению на 10 июня 2013 года в 11 часов 00 минут. В соответствии с пунктом 3 указанного определения ОАО «Карельский окатыш», ООО «КТК» надлежало представить письменную правовую позицию по возбужденному делу со ссылкой на нормативные правовые акты и приложением подтверждающих позицию документов.

ОАО «Карельский окатыш» в письме от 07 июня 2013 года №4066 (вх. от 10 июня 2013 года №2630) указало, что в силу положений статей 421, 445, 426, 548 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), Федерального закона от 27 июля 2010 года №190-ФЗ «О теплоснабжении» обязанность по заключению договора теплоснабжения с МУП «Теплосети» отсутствует, так как последнее не является потребителем тепловой энергии, а покупает ее для дальнейшей перепродажи, и не имеет непосредственного присоединения к сетям ОАО «Карельский окатыш».

Также ОАО «Карельский окатыш» указало, что техническая возможность дополнительного производства и поставки тепловой энергии для МУП «Теплосети» отсутствует, так как весь объем произведенной тепловой энергии (за вычетом объема тепловой энергии, необходимого для собственных нужд) отпускается ООО «КТК».

По мнению ОАО «Карельский окатыш» в его действиях также отсутствует нарушение пункта 5 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

ООО «КТК» в письме от 07 июля 2013 года №722 (вх. от 07 июня 2013 года №2619) сообщило, что у ОАО «Карельский окатыш» отсутствует обязанность по заключению договора теплоснабжения с МУП «Теплосети». Также ООО «КТК» указало, что Госкомитет РК по ценам и тарифам утвердил тариф на тепловую энергию для ОАО «Карельский окатыш» с учетом продажи всего объема ООО «КТК», что свидетельствует о правомерности заключения договоров на поставку тепловой энергии и на аренду тепловых сетей.

При рассмотрении дела 10 июня 2013 года представитель МУП «Теплосети» заявил письменное ходатайство о прекращении рассмотрения дела №03-16/09-2013 в связи с тем, что между ОАО «Карельский окатыш» и МУП «Теплосети» достигнуто соглашение об устранении разногласий по заключению договора.

Представители ОАО «Карельский окатыш» озвучили позицию, аналогичную изложенной в письменных пояснениях от 07 июня 2013 года №4066 (вх. от 10 июня 2013 года №2630), которая сводится к тому, что обязанность по заключению договора у общества отсутствует в силу положений ГК РФ, Закона о теплоснабжении ввиду того, что МУП «Теплосети» не является потребителем тепловой энергии и не имеет присоединения к сетям общества.

Представитель ООО «КТК» поддержал доводы, изложенные в письме от 07 июня 2013 года №722 (вх. от 07 июня 2013 года №2619), дополнительных пояснений не представил.

Определением от 10 июня 2013 года «Об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №03-16/09-2013» рассмотрение настоящего дела было отложено на 17 июня 2013 года в 15 час. 30 мин.

При рассмотрении дела 17 июня 2013 года стороны дополнительных пояснений не представили.

Исследовав и оценив все имеющиеся в деле документы, заслушав пояснения представителей сторон, комиссия Карельского УФАС России приходит к следующему.

Согласно статье 1 Закона о защите конкуренции целями закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В соответствии с [пунктом 5 части 1 статьи 10](consultantplus://offline/ref=F7B5A549C0AC9D70911E0BE67CF73D2560F4ED725A2F61CDC549FD8A9C37293D20EED8DB1806174BX0M4N) 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, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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.

Для установления факта наличия в действиях определенного лица признаков злоупотребления доминирующим положением, прежде всего, необходимо определить, занимает ли лицо доминирующее положение на определенном товарном рынке, а также определить совершило ли лицо действия (бездействие), характеризующиеся как злоупотребление этим положением и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению интересов других лиц.

В силу [пункта 1 части 1 статьи 5](consultantplus://offline/ref=65F3E6EB28CE7F97A7ACFE46392FDA71F5205FCC2D3DAD151E1BD5E7201CFBBBF53087A3ED204A75S1n8K) 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. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.

Согласно данным Аналитического отчета по анализу состояния конкурентной среды на рынке тепловой энергии в границах Костомукшского городского округа за 2012 год – 1 полугодие 2013 года №05-11/21-2013 ОАО «Карельский окатыш» занимает доминирующее положение на рынке производства тепловой энергии в географических границах Костомукшского городского округа с долей 100%.

Согласно пункту 1 статьи 548 ГК РФ к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, применяются правила о договоре энергоснабжения (статьи 539 - 547 Кодекса), если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

В силу части 1 статьи 539 ГК РФ по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Пунктом 1 статьи 426 ГК РФ предусмотрено, что публичным договором признается договор заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится.

Применительно к положениям статьи 426 ГК РФ договор поставки тепловой энергии является публичным договором.

В соответствии с пунктом 3 статьи 426 ГК РФ отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается.

Из приведенных норм следует, что правовой режим публичного договора основан на обязательности его заключения для коммерческой организации, а отказ такой коммерческой организации от заключения публичного договора может быть признан правомерным только при существовании обстоятельств, исключающих юридическую и фактическую возможность заключения договора.

Как следует из имеющихся в материалах настоящего дела документов ОАО «Карельский окатыш» на праве собственности принадлежат следующие объекты, предназначенные для производства и передачи тепловой энергии: здание главного корпуса котельной, здание вспомогательного корпуса котельной, подземный канал на котельной, магистральная тепловая сеть центральной котельной протяженностью 10128 м. (свидетельства от 13 ноября 2003 года серия 10 АО №965819, от 20 ноября 2003 года серия 10 АО №965894, от 17 июня 2004 года серия 10 АО №989026).

Согласно справке о целевом назначении магистральной тепловой сети от 01 марта 2013 года, представленной ОАО «Карельский окатыш», указанный объект предназначен для снабжения тепловой энергией в горячей воде на нужды отопления, горячего водоснабжения и вентиляции объектов, непосредственно присоединенных к данной сети. К магистральной сети присоединены теплопотребляющие объекты – ОАО «РЖД», БУ РК «Аэропорт «Петрозаводск», ООО «Костомукшская строительная компания» и тепловые сети, переданные Администрацией Костомукшского городского округа в хозяйственное ведение МУП «Теплосети».

ОАО «Карельский окатыш» осуществляло поставку тепловой энергии в горячей воде МУП «Теплосети» на основании договора от 01 мая 2004 года №930 до 31 декабря 2012 года.

Письмом от 02 октября 2012 года №КО-12-0000430 ОАО «Карельский окатыш» отказало МУП «Теплосети» в пролонгации указанного договора в связи с неоднократными фактами нарушения сроков оплаты за потребленную тепловую энергию.

В письме от 31 октября 2012 года №1132 (входящий ОАО «Карельский окатыш» от 31 октября 2012 года №7868) МУП «Теплосети» выразило несогласие с наличием задолженности за потребленную тепловую энергию, заявило о необходимости приведения положений договора от 01 мая 2004 года №930 в соответствие с положениями действующего законодательства и попросило направить оферту (новую редакцию договора энергоснабжения).

С письмом от 29 ноября 2012 года №1180 предприятие направило в адрес общества в соответствии с IV главой Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 08 августа 2012 года №808 (далее – Правила №808), два экземпляра договора на энергоснабжение от 20 ноября 2012 года №00250/Р/13.

С письмом от 19 декабря 2012 года №КО-12-0003025 ОАО «Карельский окатыш» вернуло в адрес МУП «Теплосети» договор от 20 ноября 2012 года №00250/Р/13, а также сообщило о заключении договора теплоснабжения с 01 января 2013 года с ООО «КТК» и о передаче последней магистральной тепловой сети в пользование и обслуживание по договору аренды со сроком действия с 01 января 2013 года до 30 декабря 2013 года.

На основании договора аренды недвижимого имущества от 24 августа 2012 года №34887, заключенного между ОАО «Карельский окатыш» и ООО «КТК», последнему переданы во временное владение и пользование магистральная тепловая сеть центральной котельной, протяженностью 10128 м., и земельный участок площадью 52 857 кв.м.

Согласно акту приема-передачи имущества к указанному договору аренды ОАО «Карельский окатыш» передало вышеуказанные объекты ООО «КТК» 01 января 2013 года.

Между ОАО «Карельский окатыш» и ООО «КТК» заключен договор на отпуск тепловой энергии в горячей воде от 01 января 2013 года №34947-дог, предметом которого является поставка тепловой энергии в горячей воде в количестве 264 935,8 Гкал/год. Указанная тепловая энергия приобретена ООО «КТК» с целью реализации юридическим и физическим лицам (письмо от 01 марта 2013 года №176, пункт 2.2.3. Устава).

Таким образом, на момент рассмотрения оферты МУП «Теплосети» о заключении договора теплоснабжения на 2013 год (02 октября, 29 ноября 2012 года) магистральные тепловые сети находились в пользовании ОАО «Карельский окатыш», что являлось прямым основанием для ее принятия. Кроме того, не был заключен договор на отпуск тепловой энергии в горячей воде с ООО «КТК».

По мнению ОАО «Карельский окатыш», изложенному в письме от 11 января 2013 №184, с учетом заключения им договоров аренды магистральной сети и на отпуск тепловой энергии в горячей воде с ООО «КТК», МУП «Теплосети» в системе теплоснабжения города Костомукша будет являться теплосетевой организацией, осуществляющей организационно и технологически связанные действия, обеспечивающие передачу тепловой энергии, и обязанное в свою очередь заключить договор оказания услуг по передаче тепловой энергии с ООО «КТК».

Из заключения экспертной группы Госмитета РК по ценам и тарифам по делу об установлении тарифов на тепловую энергию ООО «КТК» следует, что общество представило на установление тарифа на 2013 год документы с учетом покупки тепловой энергии у ОАО «Карельский окатыш» и реализации всем потребителям Костомукшского городского округа. В заключении также указано, что по полученной информации ООО «КТК» планирует заключить договор на передачу тепловой энергии с МУП «Теплосети».

Однако, такой договор в Госкомитет РК по ценам и тарифам представлен не был. В отсутствие договорных отношений ОАО «Карельский окатыш» и ООО «КТК» не вправе были считать МУП «Теплосети» теплосетевой организацией.

Согласно [статье 2](consultantplus://offline/ref=5BB94A255F77EBD2FB53132FB7EBA954309CB4D3B08E21F133446A40D08B171F1D8FDA23719860FByEA9J) Закона о теплоснабжении от 27 июля 2010 года N 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) теплоснабжающая организация - это 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) [(пункт 11)](consultantplus://offline/ref=5BB94A255F77EBD2FB53132FB7EBA954309CB4D3B08E21F133446A40D08B171F1D8FDA23719860F8yEABJ); под источником тепловой энергии понимается устройство, предназначенное для производства тепловой энергии [(пункт 3)](consultantplus://offline/ref=5BB94A255F77EBD2FB53132FB7EBA954309CB4D3B08E21F133446A40D08B171F1D8FDA23719860FByEADJ); потребитель тепловой энергии - 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 [(пункт 9)](consultantplus://offline/ref=5BB94A255F77EBD2FB53132FB7EBA954309CB4D3B08E21F133446A40D08B171F1D8FDA23719860F8yEA9J).

С учетом положений Закона о теплоснабжении теплоснабжающая организация осуществляет продажу тепловой энергии потребителям, включая организации коммунального комплекса, а также иным теплоснабжающим организациям. Другим признаком является владение на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которых осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии.

Согласно [части 6 статьи 17](consultantplus://offline/ref=2456C14A23B906D47083E2D625590C6D35C8331FA7FC16BDF7B4A7B5CCBE387E125645B0A9B7B262k359I) Закона о теплоснабжении собственники или иные законные владельцы тепловых сетей не вправе препятствовать передаче по их тепловым сетям тепловой энергии потребителям, теплопотребляющие установки которых присоединены к таким тепловым сетям, а также требовать от потребителей или теплоснабжающих организацией возмещения затрат на эксплуатацию таких тепловых сетей до установления тарифа на услуги по передаче тепловой энергии по таким тепловым сетям.

Таким образом, [Закон](consultantplus://offline/ref=2456C14A23B906D47083E2D625590C6D35C8331FA7FC16BDF7B4A7B5CCkB5EI) о теплоснабжении прямо предполагает возможность возникновения структуры договорных связей, когда теплопринимающие установки (сети) потребителя не имеют непосредственного присоединения к теплоснабжающей организации, владеющей источником тепловой энергии.

Как указано выше, непосредственное присоединение к магистральным сетям центральной котельной ОАО «Карельский окатыш» имеют только сети теплоснабжения четырех хозяйствующих субъектов, в том числе сети теплоснабжения МУП «Теплосети», с которым до 01 января 2013 года заключались договоры поставки тепловой энергии потребителями, расположенными в границах Костомукшского городского округа.

У ОАО «Карельского окатыша» отсутствовали основания для заключения договора на отпуск тепловой энергии в горячей воде от 01 января 2013 года №34947-дог с ООО «КТК» на весь объем произведенной тепловой энергии, ввиду отсутствия у последнего непосредственного технологического присоединения теплопотребляющих установок потребителей Костомукшского городского округа, за исключением вышеперечисленных, и заключенных договоров с потребителями.

При таких обстоятельствах комиссия Карельского УФАС России приходит к выводу, что ОАО «Карельский окатыш» не имело права отказывать МУП «Теплосети» в заключении договора в целях поставки тепловой энергии потребителям Костомукшского городского округа на 2013 год, что свидетельствует о наличии в его действиях нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, которое не прекращено в результате выданного предупреждения.

Основания для прекращения рассмотрения настоящего дела, возбужденного в отношении ОАО «Карельский окатыш» по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, отсутствуют.

Рассмотрев материалы дела, на основании пункта 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции комиссия пришла к выводу о прекращении рассмотрения дела, возбужденного в отношении ОАО «Карельский окатыш» и ООО «КТК», в связи с отсутствием в действиях ответчиков нарушения пункта 5 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции комиссия Карельского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства №03-16/09-2013, возбужденное в отношении ОАО «Карельский окатыш», ООО «Костомукшская теплоснабжающая компания» по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, в связи с отсутствием нарушения в рассмотренных комиссией действиях.
2. Признать в действиях ОАО «Карельский окатыш», занимающего доминирующее положение на рынке производства тепловой энергии в географических границах Костомукшского городского округа, нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в необоснованном отказе в заключении договора теплоснабжения на 2013 год с МУП «Теплосети».
3. Выдать ОАО «Карельский окатыш» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Карельского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ А.А. Кочиев

Члены комиссии \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ Н.А. Швец

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ Г.А. Грущакова

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ С.П. Шептий

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия в Арбитражном суде Республике Карелия.