РЕШЕНИЕ[[1]](#footnote-1)

г.Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена 24.04.2013г.

В полном объеме решение изготовлено 13.05.2013г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – УФАС по РО) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Батурин С.В. – заместитель руководителя управления – начальник отдела информационно-аналитического и взаимодействия с полномочным представителем президента РФ;

Члены Комиссии: Бубельцова О.С. – начальник отдела контроля за соблюдением АМЗ;

Коробейников Н.А. – заместитель начальника отдела контроля за соблюдением АМЗ,

(далее – Комиссия) рассмотрев дело №1876/02 от 27.11.2012г. по признакам нарушения МУП «Таганрогэнерго» и ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону»[[2]](#footnote-2) ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

29.10.2012г. в УФАС по РО поступило обращение вх.№15603 Прокуратуры г.Таганрога с просьбой рассмотреть на соответствие антимонопольному законодательству действия МУП «Таганрогэнерго» и ООО «Газпром межрегионгаз г.Ростов-на-Дону», выразившиеся в прекращении поставки тепловой энергии жителям г.Таганрога с 09.10.2012г.

Между МУП «Таганрогэнерго», управляющими компаниями и ТСЖ г.Таганрога заключены договоры теплоснабжения, согласно которым МУП обязуется подавать через присоединенную сеть тепловую энергию на нужды населения.

При этом в целях снабжения населения города тепловой энергией и горячей водой МУП приобретает у ООО «Газпром Межрегионгаз Ростов-на-Дону» природный газ.

Поставка газа на котельные МУП осуществляется в рамках договора поставки газа, заключенного с ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону»

ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» в связи с наличием задолженности у МУП за потребленный газ прекратило его поставку.

Согласно п.6 Порядка прекращения или ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа организациям - потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно - энергетических ресурсов, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 05.01.1998г. №1 (далее – Порядок №1) в случаях, когда к сетям, принадлежащим организации - потребителю, подключены абоненты, которые своевременно оплачивают использованные топливно - энергетические ресурсы, организация - потребитель обязана по соглашению с энергоснабжающей организацией обеспечить подачу этим абонентам топливно - энергетических ресурсов в необходимых для них объемах.

Указанная норма права устанавливает для МУП обязанность по осуществлению действий, направленных на заключение с ООО «Газпром Межрегионгаз Ростов-на-Дону» соглашений по поставке природного газа.

Изложенные обстоятельства послужили основанием для возбуждения в отношении МУП «Таганрогэнерго» и ООО «Газпром Межрегионгаз Ростов-на-Дону» настоящего дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Изучив материалы дела, выслушав объяснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам:

1.На деятельность МУП «Таганрогэнерго» распространяются ограничения, установленные ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно ст.3 Федерального закона от 17.08.1995г. №147-ФЗ «О естественных монополиях» под естественной монополией понимается состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи, с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

Статьей 4 ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии включены в сферу деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно ч.5 ст.5 ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Из смысла п. 2 ст. 539 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) следует, что необходимым условием оказания услуги теплоснабжения является наличие у абонента энергопринимающего устройства, присоединенного к тепловым сетям.

Поскольку тепловые сети абонентов МУП «Таганрогэнерго» подключены только к тепловым сетям МУП, услуги по поставке тепловой энергии, оказываемые МУП не могут быть заменены услугами иных организаций.

Таким образом, МУП «Таганрогэнерго», оказывая услуги по передаче тепловой энергии, осуществляет деятельность в условиях естественной монополии и, как следствие, занимает доминирующее положение на соответствующем товарном рынке, а, следовательно, на него распространяются ограничения установленные ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции».

2.Прекращение поставки тепловой энергии со стороны МУП «Таганрогэнерго» своим абонентам неправомерно.

Для целей оказания коммунальной услуги «горячее водоснабжение» и «отопление» гражданам МУП «Таганрогэнерго» заключило публичные договоры энергоснабжения.

В соответствии с Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденными Постановлением Правительства от 06.05.2011г. №354 (далее – Правила №354) потребителем услуги является гражданин, использующий коммунальные услуги для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, которому, в соответствии с пп. «в» п.3 Правил №354, предоставление коммунальных услуг потребителю осуществляется круглосуточно, то есть бесперебойно.

Подпунктом «г» п.4 и пп. «а» п.31 Правил №354 определено, что предоставление коммунальных услуг осуществляется в необходимых потребителю объемах в переделах технической возможности внутридомовых инженерных систем, с использованием которых осуществляется предоставление коммунальных услуг.

Более того, п.3 ст.541 ГК РФ определено, что в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, он вправе использовать энергию в необходимом ему количестве.

На основании вышеизложенного, жители многоквартирных жилых домов в г.Таганроге РО имеют право потреблять горячую воду бесперебойно в любом необходимом им количестве.

Более того, в силу п.117 Правил №354 МУП «Таганрогэнерго» вправе приостановить или ограничить предоставление коммунальных услуг через 30 дней после письменного предупреждения (уведомления) потребителя в случае неполной оплаты потребителем коммунальных услуг.

Под неполной оплатой потребителем коммунальной услуги понимается наличие у потребителя задолженности по оплате 1 коммунальной услуги в размере, превышающем сумму 3 месячных размеров платы за коммунальную услугу, исчисленных исходя из норматива потребления коммунальной услуги независимо от наличия или отсутствия индивидуального или общего (квартирного) прибора учета и тарифа на соответствующий вид коммунального ресурса, действующих на день ограничения предоставления коммунальной услуги, при условии отсутствия заключенного потребителем-должником с исполнителем соглашения о погашении задолженности и (или) при невыполнении потребителем-должником условий такого соглашения.

Пунктами 121 и 122 Правил №354 установлен прямой запрет на приостановление или ограничение предоставления коммунальных услуг (либо подачи коммунальных ресурсов) потребителям, полностью выполняющим обязательства, установленные законодательством Российской Федерации и договором.

В рассматриваемом же случае отключение многоквартирных жилых домов от горячего водоснабжения произведено при том, что задолженность потребителей по оплате за потребленные ресурсы перед МУП «Таганрогэнерго» не превышала 6 ежемесячных размеров платы.

Более того, по информации, полученной от МУП «Таганрогэнерго» в письме от 05.10.2012г. №3078 *«…в случае прекращения поставки газа на котельные МУП «Таганрогэнерго» будет прекращена подача тепловой энергии добросовестным плательщикам…».*

К тому же, в силу п.6 Порядка №1 в случаях, когда к сетям, принадлежащим организации - потребителю, подключены абоненты, которые своевременно оплачивают использованные топливно - энергетические ресурсы, организация - потребитель обязана по соглашению с энергоснабжающей или газоснабжающей организацией обеспечить подачу этим абонентам топливно - энергетических ресурсов в необходимых для них объемах.

Указанная норма права устанавливает для МУП «Таганрогэнерго» обязанность по осуществлению действий, направленных на заключение с ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» соглашений по подаче тепловой энергии лицам, своевременно оплачивающим потребленную тепловую энергию, чего сделано со стороны МУП «Таганрогэнерго» не было.

Тем более что МУП «Таганрогэнерго» было извещено о предстоящем прекращении поставки газа письмами от 26.09.2012г. №10-01-32/4168, от 05.10.2012г. №04-01-04/4339-3, в которых указывался перечень объектов подлежащих отключению.

Кроме того, ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» неоднократно письмами извещало МУП «Таганрогэнерго» о наличии задолженности по оплате за потребленный газ.

Однако, несмотря на предупреждения, МУП «Таганрогэнерго» не приняло никаких мер для обеспечения добросовестных абонентов тепловой энергией.

Таким образом, МУП «Таганрогэнерго», допустив наличие задолженности по оплате газа более чем за два периода платежа, а также уклонившись от осуществления действий, направленных на обеспечение потребителей, не имеющих задолженности по оплате, тепловой энергией в виде горячего водоснабжения, что привело к отсутствию горячего водоснабжения жителей многоквартирных жилых домов в г.Таганроге РО, злоупотребило своим доминирующим положением на рынке услуг по передаче тепловой энергии, что является нарушением ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции».

Данный вывод подтверждается сложившейся судебной практикой с участием УФАС по РО и МУП «Таганрогэнерго»[[3]](#footnote-3).

3.На деятельность ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» распространяются ограничения, установленные ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции».

ООО «Ростоврегионгаз» приказом антимонопольного органа от 02.04.2002г. №18-Р включено в Реестр хозяйствующих субъектов занимающих на рынке определенного товара долю более 35% с долей более 65% на рынке реализации природного газа.

ООО «Ростоврегионгаз» было переименовано ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» с внесением соответствующих изменений в учредительные документы.

Согласно п.3.6.5. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного приказом ФАС России от 17.01.2007г. №5, зарегистрированного Министерством юстиции Российской Федерации 23.05.2007г. под №9541, доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого он был включен в Реестр хозяйствующих субъектов, занимающих долю на рынке определенного товара более 35%.

Таким образом, ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» занимает доминирующее положение на рынке услуг по реализации природного газа в границах Ростовской области, а, следовательно, на него распространяются ограничения установленные ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции».

4.Поставка газа на котельные МУП «Таганрогэнерго» осуществляется в рамках договора поставки газа от 20.07.2009г. №43-3-09118/10, заключенного с ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону».

Согласно актам сверки взаимных расчетов с МУП «Таганрогэнерго» за период с 01.05.2012г. по 01.10.2012г. предприятие неоднократно уклонялось от обязательств по оплате за потребленный газ.

Сумма задолженности МУП «Таганрогэнерго» перед ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» за потребленный газ по состоянию на 09.10.2012г. составила 3 988 986,94 рублей.

Таким образом, у МУП «Таганрогэнерго» существовала задолженность по оплате потребленного газа перед ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» более чем за два периода платежа.

В этой связи ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» 09.10.2012г. прекратило поставку газа на 7 котельных предприятия.

Поскольку газоснабжение котельных МУП «Таганрогэнерго» является необходимым элементом технологического процесса выработки тепловой энергии, то отсутствие газоснабжения делает невозможным производство и передачу тепловой энергии потребителям.

Однако как указывалось выше, МУП «Таганрогэнерго» не передало в ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» перечень своих добросовестных абонентов, а, следовательно, газоснабжающая организация не располагала сведениями о том, что поставляемый МУП «Таганрогэнерго» газ расходуется на нужды населения и социальной сферы.

Учитывая указанный факт, Комиссия пришла к выводу об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» и о наличии оснований для прекращения рассмотрения дела в данной части.

Руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, ч.ч.1 - 4 ст.41, ст.48, ч.1 ст.49, ч.1 ст.50 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА

1.Признать МУП «Таганрогэнерго» нарушившим ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции».

2.Выдать предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3.Передать материалы дела Коробейникову Н.А. для возбуждения дела об административном правонарушении.

4.Прекратить рассмотрение дела в отношении ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону» в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Председатель Комиссии С.В.Батурин

Члены Комиссии: О.С.Бубельцова

Н.А.Коробейников

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа [ст.19.5](consultantplus://offline/main?base=LAW;n=110141;fld=134;dst=103015) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Приложение №1

к Решению по делу №1876/02

Перечень адресов лиц, участвующих в деле №1876/02

Прокуратура г.Таганрога РО

347900, г.Таганрог РО, пер.Тургеневский, 5

МУП «Таганрогэнерго»

347923, г.Таганрог РО, ул.Инструментальная, 23/2

ООО «Газпром межрегионгаз Ростов-на-Дону»

344006, г.Ростов-на-Дону, пр.Ворошиловский, 20/17

1. Данное решение изготовлено в соответствии с формой утвержденной приложением №6 к приказу Федеральной антимонопольной службы от 22.12.2006г. №337. [↑](#footnote-ref-1)
2. Почтовые адреса всех лиц участвующих в деле перечислены в Приложении №1 к настоящему решению. [↑](#footnote-ref-2)
3. Постановление 15 ААС от 29.04.2013г. по делу №А53-33563/2012. [↑](#footnote-ref-3)