



133/2011-75116(2)



АРБИТРАЖНЫЙ СУД РЕСПУБЛИКИ КОМИ
ул. Орджоникидзе, д. 49а, г. Сыктывкар, 167982
8(8212) 300-800, 300-810, <http://komi.arbitr.ru>, e-mail: info@komi.arbitr.ru

Именем Российской Федерации

Р Е Ш Е Н И Е

г. Сыктывкар

22 ноября 2011 года

Дело № А29-5701/2011

Резолютивная часть решения объявлена 15 ноября 2011 года, полный текст решения изготовлен 22 ноября 2011 года.

Арбитражный суд Республики Коми в составе судьи Махмутова Н.Ш., при ведении протокола судебного заседания секретарем Брыляковой Н.Н., рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению ОАО «Севергеофизика» (ИНН: 1102020230, ОГРН: 1021100735809)

к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (ИНН: 1101481197, ОГРН: 1021100514951)

о признании недействительным ненормативного правового акта – приказа №161 от 23.06.2011 и обязанности исключить заявителя из Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более чем 35%,

при участии представителей:

от заявителя – не явились,

от ответчика – Королев Н.М. (по доверенности),

установил:

В Арбитражный суд Республики Коми обратилось ОАО «Севергеофизика» с заявлением о признании недействительным приказа №161 от 23.06.2011 Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми и обязанности ответчика исключить ОАО «Севергеофизика» из Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке

определенного товара более чем 35% процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующими субъектами.

Общество поддержало заявленное требование.

По мнению заявителя, УФАС по РК был проведен анализ рынка поставок тепловой энергии в ненадлежащем объеме, что повлекло необоснованное включение ОАО «Севергеофизика» в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более чем 35% процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, с указанием, что ОАО «Севергеофизика» занимает более 50% рынка поставок тепловой энергии.

В частности заявитель указал, что не соответствует действительности указание в Приложении к оспариваемому Приказу на то, что ОАО «Севергеофизика» на территориях, охваченных объектами технологической инфраструктуры в административных границах МОГО «Ухта», занимает долю на рынке поставок тепловой энергии более 50%.

Так, на территориях, охваченных объектами технологической инфраструктуры в административных границах МОГО «Ухта» действуют ряд компаний, производящих и осуществляющих поставку тепловой энергии. В частности, вблизи котельной ОАО «Севергеофизика» расположены котельные, принадлежащие восьми организациям (перечислены в заявлении).

Также заявитель указал, что в настоящее время ОАО «Севергеофизика» в соответствии со статьей 21 Федерального закона «О теплоснабжении» осуществляет процедуру вывода части своей котельной из эксплуатации, поскольку данный вид деятельности является для Общества убыточным, причем 28% убытков приходится на абонентов ОАО «Севергеофизика» - коммерческие предприятия.

Кроме того, 22.06.2011 один из абонентов – ЗАО «Аллайс-центр» - направил в адрес ОАО «Севергеофизика» письмо о расторжении договора на снабжение тепловой энергией.

Ответчик с заявленными требованиями не согласился, указав, что оспариваемый приказ вынесен без нарушения закона, прав и законных интересов заявителя. Подробно доводы изложены в отзыве и дополнениях к нему (л.д.95 Т1, л.д.126 Т.5).

Изучив материалы дела, заслушав доводы лиц, участвующих в деле, оценив в совокупности все представленные в дело доказательства, суд пришел к следующему.

Как следует из материалов дела и установлено судом, Приказом Коми УФАС России от 23.06.2011 № 161 ОАО «Севергеофизика» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов (далее – Реестр), по услуге - производство, передача и распределение пара и горячей воды (тепловой энергии) в географических границах товарного рынка - территории, охваченные объектами технологической инфраструктуры, с использованием которых хозяйствующий субъект производит, передает и распределяет тепловую энергию в административных границах МО ГО «Ухта».

Формирование и ведение реестра согласно пункту 2 Правил формирования и ведения реестра, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 19.12.2007 № 896 (далее – Правила), осуществляют Федеральная антимонопольная служба и ее территориальные органы, путем включения в него сведений о хозяйствующем субъекте (п. 3 Правил).

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) при формировании и ведении Реестра руководствуется указанными правилами, а также Положением о территориальном органе ФАС России (приказ ФАС России от 15.12.2006 №324), и Административным регламентом ФАС России по исполнению государственной функции по ведению Реестра (приказ ФАС России от 17.01.2007 № 6) (далее – Регламент).

Согласно п. 5.9 Положения о территориальном органе ФАС России территориальный орган в пределах своей компетенции вправе принимать решения о включении хозяйствующих субъектов, осуществляющих свою деятельность на территории региона, в Реестр.

Включение в Реестр сведений о хозяйствующем субъекте независимо от места его государственной регистрации осуществляется:

- по решению ФАС России – если хозяйствующий субъект имеет долю

в размере более чем 35 процентов на соответствующем товарном рынке Российской Федерации в целом (при этом под товарным рынком Российской Федерации в целом понимается товарный рынок, географические границы которого выходят за пределы территории, где осуществляет свою деятельность соответствующий территориальный орган Федеральной антимонопольной службы) или занимает доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов (абз. 2 п. 4 Правил);

- по решению территориального органа ФАС России – если хозяйствующий субъект имеет долю в размере более чем 35 процентов на соответствующем товарном рынке одного или нескольких субъектов Российской Федерации (территория, на которой осуществляет свою деятельность территориальный орган ФАС России) или занимает доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов (абз. 3 п. 4 Правил).

Доля хозяйствующего субъекта на товарном рынке определяется антимонопольным органом по результатам анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта и выявления иных случаев недопущения, ограничения или устранения конкуренции, который проводится в соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». Результаты анализа отражаются в аналитическом отчете (п. 8 Правил).

Коми УФАС России в соответствии с приказом ФАС России №66 от 07.02.2011 «О плане работы ФАС России по анализу состояния конкуренции на товарных рынках на 2011-2012 годы» провело исследование состояния конкурентной среды на рынке услуг по теплоснабжению за 2009-2010 годы в Республике Коми, в том числе в МО ГО «Ухта».

Исследование состояния конкурентной среды на рынке услуг по теплоснабжению за 2009-2010 годы в Республики Коми проведено Коми УФАС России с учетом положений Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утверждённым приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 (далее – Порядок), и в соответствии с Методическими

рекомендациями по проведению анализа и состояния конкурентной среды на товарных рынках услуг по теплоснабжению, направленными письмом ФАС России от 07.12.2010 № АЦ/43443.

По результатам исследования конкурентной среды на рынке услуг по теплоснабжению за 2009-2010 годы на территориях муниципальных образований Республики Коми (далее – товарный рынок) был подготовлен аналитический отчет от 29.04.2011 (далее – аналитический отчет (л.д.112 Т.1)).

Согласно результатам анализа товарного рынка территориальные границы (географические границы) товарного рынка услуг по теплоснабжению установлены как территории, охваченные объектами технологической инфраструктуры, с использованием которых хозяйствующий субъект производит, передает и распределяет тепловую энергию в административных границах МО ГО «Сыктывкар», МО ГО «Ухта», МО ГО «Воркута».

В силу специфики производства, распределения и передачи тепловой энергии доля каждого хозяйствующего субъекта на данном товарном рынке составляет 100%, что также отражено в аналитическом отчете (стр. 5 отчета).

В соответствии с ч. 5 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В соответствии со ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии с п. 1.5 Порядка при анализе состояния конкуренции на товарном рынке в качестве исходной информации о товарных рынках используются данные официальной статистической информации, сведения, полученные от государственных органов, от физических и юридических лиц, в том числе сведения, представляемые покупателем (покупателями) данного товара, в том числе в результате их выборочного опроса, а также сведения, представляемые продавцами данного товара, данные собственных исследований антимонопольного органа и данные антимонопольных органов

других государств, данные ранее проведенных антимонопольными органами исследований состояния конкуренции на соответствующем товарном рынке.

В ходе проведения исследования товарного рынка услуг по теплоснабжению антимонопольным управлением был проведен опрос хозяйствующих субъектов, осуществлявших в 2009-2010 годах деятельность по производству, передаче и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии), в том числе на территории МО ГО «Ухта», информация о которых была представлена по запросу Коми УФАС России Службой Республики Коми по тарифам, Территориальным органом Федеральной службы государственной статистики по Республике Коми, Министерством архитектуры, строительства и коммунального хозяйства Республики Коми. Кроме того, в ходе исследования товарного рынка услуг по теплоснабжению изучались и анализировались сведения, представленные хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на данном товарном рынке, а также покупателями данных услуг.

Материалы исследования товарного рынка услуг по теплоснабжению представлены Коми УФАС России в дело (л.д.99 Т.1, Т2, Т3, Т4, л.д.125 Т5).

Из представленных материалов видно, что исследование товарного рынка услуг по теплоснабжению проведено ответчиком в полном объеме.

Согласно аналитическому отчету доля ОАО «Севергеофизика» на товарном рынке услуг по производству, передаче и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии) в географических границах товарного рынка - территории, охваченные объектами технологической инфраструктуры, с использованием которых хозяйствующий субъект производит, передает и распределяет тепловую энергию в административных границах МО ГО «Ухта» составляет более 50%.

Следовательно, на основании результатов анализа рынка услуг по производству, передаче и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии) в соответствии с п. 5.9 Положения, п. 3 Правил, п. 3.6.1 Регламента Коми УФАС России правомерно принят Приказ от 23.06.2011 №161 о включении ОАО «Севергеофизика», доля которого на территории, охваченной объектами технологической инфраструктуры, с использованием которых хозяйствующий субъект производит, передает и распределяет тепловую энергию в административных границах МО ГО «Ухта», составляет более 50 %, в Реестр.

В связи с этим, суд отклоняет как необоснованный довод ОАО «Севергеофизика» о том, что Коми УФ АС России провел анализ рынка поставок тепловой энергии в ненадлежащем объеме.

Довод ОАО «Севергеофизика» о том, что оно не осуществляет передачу тепловой энергии, в связи с отсутствием в его распоряжении тепловых сетей, судом также отклоняется.

Обоснованность включения ОАО «Севергеофизика» в Реестр, в том числе по передаче тепловой энергии, подтверждается тарифом, установленным Службой Республики Коми по тарифам:

- приказом Службы Республики Коми по тарифам от 01.12.2009 №107/8 на 2010 год утвержден тариф на тепловую энергию, поставляемую ОАО «Севергеофизика» на розничный (потребительский) рынок Республики Коми, в размере 774,14 руб./Гкал (без НДС). Согласно утвержденному тарифу потребители оплачивали производство и передачу тепловой энергии.

- приказом Службы Республики Коми по тарифам от 12.11.2010 №82/7 в 2011 году. Согласно утвержденному тарифу потребители ОАО «Севергеофизика» оплачивают производство и передачу тепловой энергии.

Кроме того, в соответствии с приложением № 1 к выписке из Протокола заседания правления Службы РК по тарифам от 09.11.2010 №74 следует, что при расчете затрат на тепловую энергию ОАО «Севергеофизика» на 2011 год учтены потери тепловой энергии в сетях.

В соответствии с фактическим балансом теплоснабжения и отчетной калькуляции по ОАО «Севергеофизика» за 2010 год, направленным письмом ОАО «Севергеофизика» от 18.04.2011 №715, в графе «Производственные показатели» указано, что протяженность тепловых сетей в двухтрубном исчислении составляет 0,611 км, а в графе «Натуральные показатели» потери теплоэнергии в сетях составляют 0,200 тыс. Гкал.

Кроме того, использование ОАО «Севергеофизика» объектов технологической инфраструктуры подтверждается заключенным договором на снабжение тепловой энергией и химической водой от 01.10.2001 между ОАО «Севергеофизика» и ООО «Комигазинвестстрой».

Так, в соответствии с предметом договора №62 на снабжение тепловой энергией и химической водой от 01.10.2001, заключенного между ОАО «Севергеофизика» и ООО «Комигазинвестстрой» (далее – договор) энергоснабжающая организация обязана отпустить Абоненту тепловую

энергию и химочищенную воду, а абонент – принять и оплатить полученную тепловую энергию и химочищенную воду в объеме, в сроки и на условиях, предусмотренных настоящим Договором.

В соответствии с п. 6.1 Договора, при установке коммерческих приборов учета не на границе балансовой принадлежности тепловой сети или при отсутствии приборов учета, количество тепловой энергии увеличивается на величину потерь, имеющих в тепловой сети Абонента. К данному договору приложен акт о границах ответственности за техническое состояние и обслуживание тепловых сетей между энергоснабжающей организацией, согласно которому ответственность за техническое состояние и обслуживание фланцевого соединения на границе раздела несет поставщик.

Также, Коми УФАС России в дополнении к отзыву (л.д.126 Т.5) указало, что ОАО «Севергеофизика» включено в Реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе по разделу I «Услуги по передаче электрической и тепловой энергии» (Постановление Федеральной энергетической комиссии РФ от 10.04.1998 №16/4), что подтверждает факт осуществления ОАО «Севергеофизика» передачи тепловой энергии.

Таким образом, ОАО «Севергеофизика» осуществляет, помимо производства тепловой энергии, передачу тепловой энергии, в том числе до границы балансовой ответственности с потребителем.

При этом, наличие (отсутствие) в собственности ОАО «Севергеофизика» тепловых сетей не влияет на правомерность принятия оспариваемого приказа.

ОАО «Севергеофизика», оспаривая приказ от 23.06.2011 №161 о включении ОАО «Севергеофизика» в Реестр в полном объеме, не указало, какие права и законные интересы общества нарушаются положениями приказа, связанными с включением в Реестр других юридических лиц.

При указанных обстоятельствах, суд не находит оснований для признания недействующим приказа от 23.06.2011 №161 о включении ОАО «Севергеофизика» в Реестр.

В соответствии со статьей 110 АПК РФ расходы по госпошлине относятся на заявителя. Кроме того, с заявителя надлежит взыскать 2000 рублей госпошлины за требование «об обязанности ответчика исключить ОАО

«Севергеофизика» из Реестра хозяйствующих субъектов», не оплаченного заявителем при подаче заявления.

Руководствуясь статьями 167-171, 176, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

решил:

В удовлетворении требований о признании недействительным приказа №161 от 23.06.2011 Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми и обязанности ответчика исключить ОАО «Севергеофизика» из Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более чем 35% процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующими субъектами, ОАО «Севергеофизика» отказать.

Взыскать с открытого акционерного общества «Севергеофизика» (ИНН: 1102020230, ОГРН: 1021100735809) в доход федерального бюджета 2000 рублей госпошлины.

Исполнительный лист выдать после вступления решения в законную силу.

Настоящее решение может быть обжаловано в апелляционном порядке во Второй арбитражный апелляционный суд (г.Киров) с подачей жалобы через Арбитражный суд Республики Коми в месячный срок со дня изготовления в полном объеме.

Судья

Н.Ш. Махмутов