



72/2012-1924(1)



**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](mailto:info@komi.arbitr.ru)

**Именем Российской Федерации**

## **РЕШЕНИЕ**

г. Сыктывкар

12 января 2012 года

**Дело № А29-7877/2011**

Резолютивная часть решения объявлена 28 декабря 2011 года, полный текст решения изготовлен 12 января 2012 года.

Арбитражный суд Республики Коми в составе судьи Князевой А.А. при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Коняевой Н.Е., рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению ОАО «Комитекс» (ИНН: 1101300281, ОГРН: 1021100513928) к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (ИНН: 1101481197, ОГРН: 1021100514951) о признании недействительным Приказа при участии:  
от заявителя: Шкодник А.А. (по доверенности от 01.06.2011) \_\_\_\_\_  
от ответчика: Королев Н.М. (пол доверенности от 30.11.2011 № 02-03/7981) \_\_\_\_\_  
установил:

Открытое акционерное общество «Комитекс» (далее- ОАО «Комитекс», Общество) обратилось в Арбитражный суд Республики Коми с заявлением о признании недействительным Приказа №161 от 23.06.2011 Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми в части включения ОАО «Комитекс» 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 доминирующего положения хозяйствующих субъектов (далее - Приказ).

По мнению заявителя, УФАС по РК в Реестр включен вид деятельности, который Общество не осуществляет, поскольку согласно ОКВЭД деятельность Общества по ОКВЭД отнесена по коду 40.30.14. «Производство

пара и горячей воды котельными»; ответчиком неправильно определена интервальная доля ОАО «Комитекс» на товарном рынке; Коми УФАС России не определены географические границы товарного рынка.

Ответчик в отзыве с заявленными требованиями не согласился, указав, что оспариваемый приказ вынесен без нарушения закона, прав и законных интересов заявителя.

Исследовав материалы дела, заслушав представителей сторон, суд установил следующее.

Как следует из материалов дела, Приказом Коми УФАС России от 23.06.2011 № 161 ОАО «Комитекс» 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 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 «Сыктывкар».

Не согласившись с данным Приказом в части, Общество обратилось за защитой нарушенных прав в суд.

Суд считает, что заявленные требования не подлежат удовлетворению.

В соответствии с [частью 1 статьи 198](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ) организации вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Как разъяснено в [пункте 6](#) совместного постановления Пленумов Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.1996 N 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации", основанием для принятия решения суда о признании ненормативного акта государственного органа недействительным являются одновременно как его несоответствие закону или иному правовому акту, так и нарушение указанным актом гражданских прав и охраняемых законом интересов гражданина или юридического лица, обратившихся в суд с соответствующим требованием.

В силу [пунктов 8 и 10 части 1 статьи 23](#) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" антимонопольный орган вправе вести реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов, порядок формирования и ведения которого устанавливается Правительством Российской Федерации, а также устанавливать доминирующее положение хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией.

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).

Реестр является государственным информационным ресурсом и представляет собой базу данных о хозяйствующих субъектах, имеющих долю на рынке определенного товара в размере 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 ([абзац второй пункта 1 Правил](#)).

Перечень сведений, включаемых в реестр, приведен в [пункте 7 Правил](#).

Согласно [пункту 3 Правил](#) формирование и ведение реестра осуществляются путем включения в него сведений о хозяйствующем субъекте, а также исключения из него соответствующих сведений и внесения изменений в содержащиеся в реестре сведения.

Включение в реестр сведений о хозяйствующем субъекте, их исключение из него, а также внесение в реестр изменений, осуществляются на основании соответствующих решений антимонопольных органов, оформляемых приказами, в связи с установлением, либо изменением доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, определяемой антимонопольными органами по результатам анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта и выявления иных случаев недопущения, ограничения или устранения конкуренции, проводимого в соответствии с [пунктом 3 части 2 статьи 23 Закона \(пункты 4, 5, 8, 16 Правил\)](#).

Результаты анализа отражаются в аналитическом отчете, подготовленном по итогам анализа состояния конкуренции на товарном рынке, проведенного антимонопольным органом по собственной инициативе, который и является основанием для принятия соответствующего решения (о включении сведений о хозяйствующем субъекте в Реестр, об их изменении либо исключении) - [пункты 13, 14, 15 Правил](#).

[Порядок](#) проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке утвержден Приказом Федеральной антимонопольной службы России от 28.04.2010 N 220 "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке" (зарегистрирован в Минюсте 02.08.2010 N 18026; далее - [Порядок](#) проведения анализа).

[Пунктом 1.3](#) Порядка проведения анализа установлено, что проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы: определение временного интервала исследования товарного рынка; определение продуктовых границ товарного рынка; определение географических границ товарного рынка; определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке в качестве продавцов и покупателей; расчет объема товарного рынка и долей хозяйствующих субъектов на рынке; определение уровня концентрации товарного рынка; определение барьеров входа на товарный рынок; оценка

состояния конкурентной среды на товарном рынке; составление аналитического отчета.

В соответствии с [пунктом 4.1](#) Порядка проведения анализа процедура определения географических границ товарного рынка (границ территории, на которой приобретатель (приобретатели) приобретает или имеет экономическую, техническую или иную возможность приобрести товар и не имеет такой возможности за ее пределами) включает: предварительное определение географических границ товарного рынка; выявление условий обращения товара, ограничивающих экономические возможности приобретения товара приобретателем (приобретателями); определение территорий, входящих в географические границы рассматриваемого товарного рынка.

В соответствии с [пунктом 4.7](#) Порядка проведения анализа в сфере услуг субъектов естественных монополий географические границы товарных рынков определяются с учетом особенностей предоставления этих услуг, в частности, с учетом наличия и расположения технологической инфраструктуры (сетей), а также возможностей приобретателей по доступу к инфраструктуре и ее использованию (подключению к сетям).

Согласно [пункту 5.1](#) Порядка проведения анализа в состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, включаются хозяйствующие субъекты, реализующие в его границах рассматриваемый товар в пределах определенного временного интервала исследования товарного рынка.

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 «Сыктывкар».

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 отчёт от 29.04.2011 (далее – аналитический отчёт).

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».

Согласно данному отчету заявитель занимает долю в размере более 50% на рынке услуги: "производство и распределение пара и горячей воды (тепловой энергии)" - код ОКВЭД 40.3 - Общероссийский классификатор видов экономической деятельности (ОКВЭД) ОК 029-2001, утвержденный Госстандартом РФ от 06.11.2001 N 454-ст в географических границах "территории охваченной объектами технологической инфраструктуры, с использованием которых субъект производит и распределяет тепловую энергию в административных границах МОГО «Сыктывкар».

Продуктовые границы товарного рынка определены Коми УФАС России как услуги по производству, передаче, распределению пара и горячей воды (тепловой энергии).

Антимонопольным органом, в частности, установлено, что в силу технологических особенностей производства и распределения теплоэнергия, производимая Обществом, не может обращаться на разных товарных рынка (наличие проложенных сетей подразумевает один состав покупателей и продавцов), отсутствует техническая возможность потребителей товара отказаться от услуг того исполнителя, к сетям которого они подключены, в связи с чем, сделан вывод, что услуги, оказываемые в данном случае заявителем, не имеют на указанном товарном рынке в исследованных границах заменителей.

Географические границы товарного рынка определены антимонопольным органом с учетом положений Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке как территория города Сыктывкар, охваченная объектами технологической инфраструктуры, с использованием которых тепловая энергия производится, передается и распределяется заявителем.

При этом Коми УФАС России приняты во внимание: наличие и расположение технологической инфраструктуры (сетей), возможности покупателей по доступу к инфраструктуре и ее использованию (подключению к сетям).

Следует отметить, что антимонопольным законодательством не установлены ограничения при определении географических границ товарного рынка и при определенных условиях возможно выделение локального рынка в географических границах территории, на которой производится и оказывается услуга.

Помимо исследования товарного рынка, его продуктовых и географических границ, ответчиком проведено исследование состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке; дана характеристика рынка услуг по производству, передаче и распределению тепловой энергии на территории МОГО «Сыктывкар»; изучены объемные показатели рынка по производству, передаче и распределению тепловой энергии на территории МОГО «Сыктывкар», МОГО «Ухта», МОГО «Воркута»; дана оценка состоянию конкурентной среды на рынке услуг по

производству, передаче и распределению тепловой энергии на территории МОГО «Сыктывкар», МОГО «Ухта», МОГО «Воркута».

Так, 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 МОГО «Сыктывкар», МОГО «Ухта», МОГО «Воркута», 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.

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

То есть, вывод антимонопольного органа о том, что Общество занимает долю в размере более 50% на рынке услуги: "производство и распределение пара и горячей воды (тепловой энергии)" основан на данных структурного анализа положения хозяйствующего субъекта на рынках.

В соответствии с [пунктом 2 примечания 1](#) к форме Реестра наименование товарного рынка (графа 5) заполняется по результатам анализа конкурентной среды на соответствующем рынке, осуществляемого в соответствии с [Порядком](#) проведения анализа и оценки. Наименование товаров, по которым хозяйствующий субъект включен в реестр, как правило, должно совпадать с наименованиями продукции (работ, услуг) по соответствующему общероссийскому классификатору, идентифицирующему товар.

В тех случаях, когда товар не может быть определен по общероссийским классификаторам, допустимо идентифицировать товарную группу по ГОСТам, техническим условиям и иным стандартам.

В соответствии с [пунктом 3 примечания 1](#) к форме Реестра в сведениях о коде по группировкам общероссийских классификаторов (графа 6) в случае невозможности точной идентификации товара для целей статистического учета приводится код [ОКВЭД](#), максимально близко соответствующий товарной позиции. Если выявленные в ходе анализа продуктовые границы товарного рынка не полностью соответствуют позициям общероссийского [классификатора](#) видов экономической деятельности, то классификация продукции может быть завершена на третьей, четвертой или пятой ступенях классификационного деления.

Таким образом, указание в Реестре кода ОКВЭД 40.3 не противоречит действующему законодательству.

Из содержания [статьи 3](#), [пункта 1 статьи 4](#) Закона от 17.08.1995 "О естественных монополиях" № 147-ФЗ следует, что субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Услуги по передаче тепловой энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественной монополии.

В силу [статьи 8](#) названного Закона субъекты естественных монополий не вправе отказываться от заключения договора с отдельными потребителями на производство (реализацию) товаров, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с настоящим Федеральным [законом](#), при наличии у субъекта естественной монополии возможности произвести (реализовать) такие товары.

Субъекты естественных монополий обязаны предоставлять доступ на товарные рынки и (или) производить (реализовывать) товары и услуги, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с настоящим Федеральным [законом](#), на недискриминационных условиях согласно требованиям антимонопольного законодательства.

Выработка тепловой энергии, расходование ее для собственных нужд, а также реализация тепловой энергии коммерческим организациям Обществом не оспаривается.

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

- приказом Службы Республики Коми по тарифам от 04.12.2009 №108/26 на 2010 год утвержден тариф на тепловую энергию, поставляемую ОАО «Комитекс» на розничный (потребительский) рынок Республики Коми, в том числе в размере 598,85 руб./Гкал для потребителей, оплачивающих производство и передачу тепловой энергии и подключенных к сетям ООО «КВСМ» и 635,40 руб./Гкал для потребителей, оплачивающих производство и передачу тепловой энергии и подключенных к тепловым сетям ОАО «Коми дорожная компания».

- приказом Службы Республики Коми по тарифам от 28.10.2011 №89/9 утвержден тариф на тепловую энергию, поставляемую ОАО «Комитекс» в 2011 году.

Как установлено материалами дела, в 2009 и 2010 годах заявитель оказывал услуги по теплоснабжению потребителям, присоединенным опосредованно через сети хозяйствующих субъектов, а именно, ООО «КВСМ» и ОАО «Дорожно – Сервисная компания». Так, в материалы дела представлены договора на оказания услуг, заключенные между ОАО «Комитекс» теплосетевыми организациями (ООО «КВСМ» и ОАО «Дорожно – Сервисная компания»), в соответствии с которыми теплосетевые организации оказывают услуги по передаче тепловой энергии от границ приема до границ отпуска (поставки). Перечень границ поставки определена в приложениях к договорам и указанием конкретных потребителей заказчика, присоединенных к сетям исполнителя.



С учетом вышеизложенного, суд приходит к выводу об обоснованности включения Общества в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара и отсутствия оснований для признания оспариваемого приказа Управления недействительным.

Руководствуясь статьями 110, 167-170, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

### **Р Е Ш И Л :**

В удовлетворении заявленных требований отказать.

Разъяснить, что решение суда 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**

**А.А. Князева**