

Дело № 68-15

**ООО «Ремонтно-
эксплуатационное предприятие
«Правобережье»**

*164578, Архангельская область,
Виноградовский район,
п.Сельменьга, ул.Набережная,
д.10*

Заинтересованные лица:

ИП Денисов Василий Петрович

<.....>

РЕШЕНИЕ

г. Архангельск

Резолютивная часть решения объявлена 28.12.2015.

Решение изготовлено в полном объёме 30.12.2015.

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

Председатель - Цакулов Ю.Г.	– заместитель руководителя управления - начальник отдела антимонопольного контроля Архангельского УФАС России;
Член комиссии- Спирина Т.А.	– заместитель начальника отдела антимонопольного контроля Архангельского УФАС России; – ведущий специалист-эксперт отдела

Член комиссии- Куницын А.С.

антимонопольного контроля
Архангельского УФАС России.

в присутствии представителя заявителя (ИП Денисова В.П.) - <.....> (по доверенности от 22.02.2013), в отсутствие представителя ООО «РЭП «Правобережье», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела, рассмотрев дело № 68-15, возбужденное в отношении:

ООО «Ремонтно-эксплуатационное предприятие «Правобережье»

(ИНН 2910005068)

164578, Архангельская область, Виноградовский район, п.Сельменьга,

ул.Набережная, д.10

по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Архангельское УФАС России поступило обращение ИП Денисова В.П. на неправомерные, по его мнению, действия ООО «Ремонтно-эксплуатационное предприятие «Правобережье», выразившиеся в неправомерном, по мнению заявителя, расчете объема тепловой энергии, поставляемой на объекты ИП Денисова В.П., исходя из Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителя в системах коммунального теплоснабжения МКД-4-05.2004, утвержденной Госстроем России 12.08.2003 (далее — Методика) при заключении договора теплоснабжения от 01.01.2015 № 11-Т. 54033453.

Архангельским УФАС России 10.09.2015 в отношении ООО «Ремонтно-эксплуатационное предприятие «Правобережье» (ИНН 2910005068; 164578, Архангельская область, Виноградовский район, п.Сельменьга, ул.Набережная, д.10) возбуждено дело № 68-15 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившимся в создании условий (применения при расчете объема отпуска тепловой энергии Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителя в системах коммунального теплоснабжения МКД-4-05.2004, утвержденной Госстроем России 12.08.2003, которая не должна применяться в отношениях с потребителями), препятствующих ИП Денисову В.П. согласовать существенные условия договора теплоснабжения № 11-Т от 01.01.2015, что повлекло или может повлечь ущемление его интересов.

Комиссия Управления рассмотрела дело с учетом следующего.

В силу части 1 статьи 15 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон «О теплоснабжении») потребители тепловой энергии приобретают тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель у теплоснабжающей организации по договору теплоснабжения.

Под теплоснабжающей организацией понимается 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 (пункт 11 статьи 2 Закона «О теплоснабжении»).

Установлено и подтверждается материалами дела, что ООО «РЭП «Правобережье» является теплоснабжающей организацией и в соответствии с Уставом, утвержденным 30.06.2014, осуществляет производство, передачу и распределение тепловой энергии в виде пара и горячей воды потребителям на территории муниципального образования «Борецкое» муниципального образования «Виноградовский муниципальный район».

В соответствии с соглашением об обслуживании и эксплуатации объектов жилищно-коммунального хозяйства от 11.02.2015, заключенным между ООО «РЭП «Правобережье» и муниципальным образованием «Борецкое», последнее поручает, а Общество принимает на себя оказание услуг по техническому обслуживанию, текущему ремонту и круглосуточному аварийно-диспетчерскому обслуживанию объектов жилищно-коммунального хозяйства, переданных на эксплуатацию Заказчиком (МО «Борецкое») на основании Постановлений Главы МО «Борецкое» №5 от 11.02.2015 «О порядке использования имущества «жилищно-коммунального хозяйства на территории МО «Борецкое» и № 4 от 11.02.2015 «Об утверждении перечня объектов имущества, передаваемых на эксплуатацию в режиме повышенной готовности». На основании данного Соглашения Обществу, помимо прочего, передано здание котельной, 3 котла, оборудование котельной, тепловые сети п. Сельменьга. Данное соглашение действует с 11.02.2015 по 31.12.2015.

Постановлением Агентства по тарифам и ценам Архангельской области от 29.12.2014 № 77-т/59 «Об установлении тарифов на тепловую энергию, поставляемую ООО «РЭП «Правобережье» потребителям, расположенным на территории муниципального образования «Борецкое» муниципального образования «Виноградовский муниципальный район», установлены тарифы на теплоснабжение на 2015 год.

ООО «РЭП «Правобережье» признано занимающим доминирующее положение на рынке теплоснабжения на территории муниципального образования «Борецкое» муниципального образования «Виноградовский муниципальный район» в границах присоединенной сети, переданной в пользование ООО «РЭП «Правобережье», в период действия соглашения с МО «Борецкое». Данный вывод сделан в аналитическом отчете от 17.09.2015.

Из материалов, представленных с заявлением, следует, что Обществом письмом

от 20.01.2015 № 28 ИП Денисову В.П. для целей отопления магазинов «Первый» и «Полярный» был направлен для подписания договор теплоснабжения № 11-Т от 01.01.2015.

Согласно п.2.1 проекта договора договорный годовой объем отпуска тепловой энергии потребителю в натуральном выражении определяется в Гкал в соответствии с графиком отпуска тепловой энергии (приложении № 2) по тарифам, установленным в порядке, определенном законодательством РФ о государственном регулировании цен (тарифов) и законодательством РФ о теплоснабжении для соответствующей категории потребителей, действующим на дату заключения настоящего договора и без НДС. Пунктом 2.2 проекта договора предусмотрено: количество тепловой энергии, подаваемой потребителю, устанавливается исходя из величины теплотребления в соответствии с температурным графиком (приложение № 3), из обеспеченности топливом, максимальной тепловой нагрузки и установленной мощности котельной.

При этом ссылки на указанную Методику в данном договоре не содержится.

Денисов В.П. не согласился с объемом поставляемой тепловой энергии, указанным в приложениях №№ 2, 3 к договору, который по расчетам ООО «РЭП «Правобережье» составил 128,12 Гкал (с учетом потерь в сетях).

Письмом от 30.01.2015 Денисов В.П. просил Общество представить методику расчета месячного объема тепловой энергии и потерь по теплоснабжению по каждому магазину. При этом, не согласившись с подобным методом расчета, подписал указанный договор с протоколом разногласий, где указано: «Приложение № 2 с изменениями» (изменения в материалы дела не представлены), «Приложение № 3 исключить».

ООО «Ремонтно-эксплуатационное предприятие «Правобережье» письмом от 09.02.2015 № 58 направило предпринимателю расшифровку месячного объема тепловой энергии и расчета потерь тепловой энергии и указало, что расчет произведен в соответствии с Методикой определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителя в системах коммунального теплоснабжения МКД-4-05.2004, утвержденной Госстроем России 12.08.2003 .

ИП Денисов В.П. сообщил (следует из переписки с ООО «РЭП «Правобережье») о том, что названная Методика не может применяться в отношении для определения фактических показателей, используемых при финансовых расчетах между теплоснабжающей организацией и потребителями тепловой энергии (теплоносителей) и поставил Общество в известность о том, что не имеет на своем балансе (в собственности) тепловых сетей, в связи с чем расчет потерь в тепловых сетях от границы раздела эксплуатационной ответственности подлежит пересмотру.

Письмом от 18.03.2015 № 141 Общество направило в адрес ИП Денисова В.П. протокол согласования разногласий к указанному выше договору, в котором настаивало на приложениях № 2 и № 3 в редакции теплоснабжающей организации, т. е. настаивало на расчетах с применением Методики.

ООО «РЭП «Правобережье» письмом от 19.06.2015 № 338 направило в адрес ИП

Денисова В.П. дополнительное соглашение к договору теплоснабжения № 11-Т от 01.01.2015 с новыми расчетами: «График поставки тепловой энергии и горячей воды» и «Сведения об объектах теплоснабжения ИП Денисова В.П.» (приложения №№2, 3). Согласно данному документу объем тепловой энергии рассчитан Обществом в размере 43,53 Гкал (в связи с перерасчетом норматива отопления на основании представленных 30.04.2015 потребителем технических паспортов зданий магазинов).

В ответ на запрос Управления Общество пояснило, что расчет объема отпуска тепловой энергии производится на основании Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителя в системах коммунального теплоснабжения МКД-4-05.2004, утвержденной Госстроем России 12.08.2003.

Согласно статье 426 ГК РФ договор о теплоснабжении относится к числу публичных договоров.

В соответствии с требованиями пункта 2 статьи 539 ГК РФ договор энергоснабжения заключается с абонентом только при наличии у него отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям снабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии.

В силу части 1 статьи 15 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» потребители тепловой энергии приобретают тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель у теплоснабжающей организации по договору теплоснабжения.

В пункте 9 статьи 2 Закона указано, что потребителем тепловой энергии является лицо, приобретающее тепловую энергию (мощность), теплоноситель для использования на принадлежащих ему на праве собственности или ином законном основании теплopotребляющих установках либо для оказания коммунальных услуг в части горячего водоснабжения и отопления.

Поэтому в отношении заявителя должны применяться нормы законодательства о теплоснабжении, регулирующие отношения потребителя и теплоснабжающей организации.

На основании п.10 статьи 15 Закона "О теплоснабжении" теплоснабжение потребителей осуществляется в соответствии с правилами организации теплоснабжения, которые утверждаются Правительством Российской Федерации.

Согласно части 3 статьи 15 Закона «О теплоснабжении» договор поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя заключается в порядке и на условиях, которые предусмотрены названным Законом для договоров теплоснабжения, с учетом особенностей, установленных правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

Правила организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 08.08.2012 № 808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в

некоторые акты Правительства Российской Федерации» (далее - Правила № 808) устанавливают порядок организации теплоснабжения потребителей, в том числе существенные условия договоров теплоснабжения и оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, особенности заключения и условия договоров поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, порядок заключения указанных договоров между теплоснабжающими и теплосетевыми организациями, а также порядок ограничения и прекращения подачи тепловой энергии потребителям в случае нарушения ими условий договоров.

Согласно пункту 21 Правил № 808 к существенным условиям договора теплоснабжения отнесен договорный объем тепловой энергии и (или) теплоносителя, поставляемый теплоснабжающей организацией и приобретаемый потребителем. Указанный объем не может быть равен фактическому, поскольку по смыслу цели согласования данного объема теплоснабжающая организация обязана обеспечить поставку тепловой энергии и теплоносителя в пределах этого объема, а потребитель (за исключением граждан-потребителей, а также управляющих организаций или товариществ собственников жилья либо жилищных кооперативов или иных специализированных потребительских кооперативов, осуществляющих деятельность по управлению многоквартирными домами и заключивших договоры с ресурсоснабжающими организациями) обязан отбирать тепловую энергию в пределах согласованного договорного объема с тем, чтобы не поставить под угрозу возможность исполнения обязательств перед иными потребителями.

Договорный объем потребления фиксируется в договоре теплоснабжения отдельно по тепловой энергии и теплоносителю с разбивкой по месяцам и по видам потребления.

Следовательно, договорным объемом потребления является плановый объем потребления, не сходный с фактическим объемом, который согласуется сторонами при заключении договора и который может быть изменен потребителем только заблаговременно с тем, чтобы теплоснабжающая организация могла рассчитать и предусмотреть возможность бесперебойного исполнения своих обязательств перед всеми потребителями.

Договорная нагрузка, согласуемая сторонами договора в целях расчета за поставляемую тепловую энергию и теплоноситель, должна быть максимально приближена к фактическому потреблению.

Расчетный способ определения количества поставки заключается в том, чтобы при отсутствии приборов учета у потребителя выявить максимально приближенное к фактическому количество потребленной тепловой энергии.

Согласно пункту 4.1 проекта договора учет отпускаемого тепла производится по приборам учета, установленным на границе балансовой принадлежности, а при отсутствии приборов - расчетным путем.

Таким образом, из проекта договора не ясно, каким образом будет определяться фактический объем потребленных энергоресурсов, предназначенный для оплаты: либо по приборам учета либо исходя из расчетного объема. Однако, в заседании Комиссии было установлено, что приборы учета в помещениях магазинов, принадлежащих ИП Денисову В.П., отсутствуют.

Как сказано ранее, расчет договорного объема производится Обществом на основании Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения, утвержденной заместителем председателя Госстроя России 12.08.2003, по данным характеристик теплопотребляющих объектов, представленных потребителем.

Ссылка на названную Методику в договоре отсутствует, поэтому Комиссия Управления в рамках данного дела рассматривает вопрос неправомерного расчета общего объема тепловой энергии на её основе.

При этом, Комиссия Управления отмечает, что дело № 68-15 не могло быть квалифицировано как навязывание невыгодных условий договора ИП Денисову В.П. (п.3.ч.1 ст.10 Федерального закона «О защите конкуренции»), о чем указывает заявитель в обращении (вх.№ 4255 от 01.06.2015), поскольку на дату возбуждения дела - 17.09.2015 имущество, предназначенное для теплоснабжения МО «Борецкое», посредством которого ООО «РЭП «Правобережье» оказывало услуги теплоснабжения в МО «Борецкое», было передано администрацией МО «Борецкое» в собственность МО «Виноградовский муниципальный район» (акт приема -передачи от 10.09.2015). Т.е. с 10.09.2015 Общество утратило статус теплоснабжающей организации, соответственно, лишилось права заключения договоров теплоснабжения. Возможность выдачи предупреждения по ст.39¹ Федерального закона «О защите конкуренции» у Архангельского УФАС России отсутствовала.

Согласно п.1.1 Методики, «Методика определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения» разработана для использования при прогнозировании и планировании потребности в топливе, электрической энергии и воде теплоснабжающими организациями жилищно-коммунального комплекса, органами управления жилищно-коммунальным хозяйством.

Методика используется также для обоснования потребности теплоснабжающих организаций в финансовых средствах при рассмотрении тарифов (цен) на тепловую энергию, ее передачу и распределение. Использование Методики позволяет оценивать технико-экономическую эффективность при планировании энергосберегающих мероприятий, внедрении энергоэффективных технологических процессов и оборудования.

Пунктом 1.2 этой методики определено, что она не может применяться для определения фактических показателей, используемых при финансовых расчетах между теплоснабжающими организациями и потребителями тепловой энергии (теплоносителей).

Судом ФАС Волго-Вятского округа (Постановление от 13.02.2009 по делу № А11-2150/2008-К1-3/81), установлено, что Методика не может применяться для определения фактических показателей, используемых при финансовых расчетах между теплоснабжающей организацией и потребителями тепловой энергии (теплоносителями).

Данный вывод также подтверждается письмом Министерства ТЭК и ЖКХ

Архангельской области от 26.06.2015 № 203/01-13/4477.

Заявитель полагает, что при расчете общего объема тепловой энергии необходимо исходить из Методики определения количества тепловой энергии и теплоносителя в водяных системах коммунального теплоснабжения, утвержденная Приказом Госстроя России от 06.05.2000 № 105 (вместе с «МДС 41-4.2000. Методика определения количества тепловой энергии и теплоносителя в водяных системах коммунального теплоснабжения»).

Однако данный документ утратил силу в связи с изданием Приказа Минстроя России от 31.07.2014 № 414/пр, вступившего в силу с даты вступления в силу Приказа Минстроя России от 17.03.2014 № 99/пр.

Приказом Минстроя России от 17.03.2014 № 99/пр утверждена Методика осуществления коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя (начало действия с 02.12.2014).

Методика осуществления коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя (далее — Методика-99/пр) разработана и утверждена во исполнение постановления Правительства Российской Федерации от 18 ноября 2013 г. № 1034 (Собрание законодательства Российской Федерации, 2013, № 47, ст. 6114) «О коммерческом учете тепловой энергии, теплоносителя».

Согласно п.2 Методики-99/пр, методика является методологическим документом, в соответствии с которым осуществляется определение количества поставленной (полученной) тепловой энергии, теплоносителя в целях коммерческого учета (в том числе расчетным путем), включая:

- а) организацию коммерческого учета на источнике тепловой энергии и в тепловых сетях;
- б) определение количества поставленных тепловой энергии, теплоносителя;
- в) определение количества тепловой энергии, теплоносителя расчетным путем, для подключений через центральный тепловой пункт (далее - ЦТП), индивидуальный тепловой пункт (далее - ИТП), от источников тепловой энергии, а также иных способов подключения;
- г) определение расчетным путем количества тепловой энергии, теплоносителя при бездоговорном потреблении тепловой энергии;
- д) определение распределения потерь тепловой энергии, теплоносителя тепловыми сетями;
- е) порядок корректировки показателей расхода тепловой энергии за время отсутствия показаний приборов учета в течение неполной продолжительности отчетного периода (в том числе расчетным путем).

В этой связи, Комиссия Управления делает вывод о том, что при заключении договора теплоснабжения (при расчете общего объема тепловой энергии) должна применяться Методика -99/пр, утвержденная приказом Минстроя России от 17.03.2014 № 99/пр.

Таким образом, Комиссия Управления считает, что расчет объема отпуска тепловой энергии не может производиться на основании методики, которая не применяется для определения фактических показателей, используемых при финансовых расчетах между теплоснабжающей организацией и потребителями, однако, настойчиво используется Обществом при заключении договора теплоснабжения с ИП Денисовым В.П.

Кроме того, из представленных в материалы дела документов следует, что в расчет договорного годового объема отпуска тепловой энергии по месяцам включены потери по сетям в размере 14,496 Гкал (в редакции доп. Соглашения). Это следует из проекта акта балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон, который представлен заявителю. Данный акт со стороны заявителя не подписан по мотиву отсутствия в его собственности тепловых сетей.

По информации ИП Денисова В.П. в его собственности находятся два здания магазинов, что подтверждается представленным в материалы дела свидетельствами о государственной регистрации права от 22.11.2010 и от 17.01.2012.

Согласно подпункту 11 пункта 21 Правил № 808 к договору теплоснабжения в обязательном порядке прилагаются акт разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и акт разграничения эксплуатационной ответственности.

Под актом разграничения эксплуатационной ответственности сторон понимается документ, определяющий границы ответственности сторон за эксплуатацию соответствующих тепловых сетей, источников тепловой энергии и теплопотребляющих установок (пункт 2 Правил N 808).

Граница эксплуатационной ответственности - линия раздела элементов источников тепловой энергии, тепловых сетей или теплопотребляющих установок по признаку ответственности за эксплуатацию тех или иных элементов, устанавливаемая соглашением сторон договора теплоснабжения, договора оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, а при отсутствии такого соглашения - определяемая по границе балансовой принадлежности.

При этом под границей балансовой принадлежности понимается линия раздела тепловых сетей, источников тепловой энергии и теплопотребляющих установок между владельцами по признаку собственности или владения на ином предусмотренном федеральными законами основании.

Таким образом, учитывая, что в собственности ИП Денисова В.П. не имеется тепловых сетей, то Комиссия Управления полагает, что потери в сетях, примыкающих к зданиям магазинов, не могут быть возложены на предпринимателя.

Учитывая изложенное, установленные Комиссией Управления факты ведут к недостоверному установлению объема теплоносителя теплоснабжающей

организацией, не позволяют потребителю законно и правильно производить оплату за потребленные услуги, что в итоге привело к ущемлению интересов ИП Денисова В.П., в том числе, к отключению теплоснабжения на объектах заявителя.

В силу части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

Ввиду изложенного, Комиссия считает, что ООО «РЭП «Правобережье», используя свое доминирующее положение на рынке теплоснабжения в МО «Борецкое» (в период владения имуществом, предназначенным для теплоснабжения, в границах присоединенной сети), настаивая на применении методики, которая не может применяться для определения фактических показателей, используемых при финансовых расчетах между теплоснабжающей организацией и потребителями, а также необоснованно включая потери в тепловых подводящих сетях, не принадлежащих заявителю, в объем тепловой энергии по объектам заявителя, ущемила интересы ИП Денисова В.П., тем самым нарушило часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, Комиссия принимает во внимание, что на момент рассмотрения дела №68-15 предприятие прекратило деятельность по теплоснабжению МО «Борецкое».

Руководствуясь статьей 23, частями 1-3 статьи 41, статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 68-15

РЕШИЛА:

1. Признать со стороны ООО «РЭП «Правобережье» нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в незаконном использовании при расчете объема тепловой энергии с потребителем (Денисовым В.П.) Методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения, утвержденной заместителем председателя Госстроя России 12.08.2003 и неправомерном учете потерь в тепловых сетях в объеме тепловой энергии по объектам ИП Денисова В.П. (магазин «Первый» и «Поляный»), что привело к ущемлению его интересов.

2. Предписание не выдавать т.к. ООО «РЭП «Правобережье» прекратило деятельность по теплоснабжению МО «Борецкое».

3. Передать материалы дела № 68-15 должностному лицу Архангельского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ООО «РЭП «Правобережье» дела об административном правонарушении

Председатель комиссии

Член комиссии

Член комиссии

Ю.Г. Цакулов

Т.А.Спирина

А.С.Куницын

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия или выдачи.