

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ),
КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

В связи с наличием в действиях АО «ПТС» признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившихся необоснованном требовании передачи финансовых средств, а именно:

В соответствии с заявлением ООО «Специализированная теплосетевая организация» (далее также – ООО «СТО») исх.№ 248/14 от 14.02.2019г. (вх. № 1040 от 15.02.2018г.), между ООО «СТО» и АО «ПТС» заключены договоры поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя в целях компенсации потерь тепловой энергии № 50950кп от 30.12.2016г. (далее также – договор № 50950кп от 30.12.2016г.) и договор оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя № 395 от 16.04.2015г. (далее также – договор № 395), в соответствии с которыми величина потерь тепловой энергии определяется в соответствии с Порядком определения нормативов технологических потерь при передаче тепловой энергии, теплоносителя, утвержденным приказом Минэнерго России № 325 от 30.12.2008г. (далее – также Порядок № 325). По мнению ООО «СТО», действия АО «ПТС» могут привести к отключению объекта теплоснабжения, в связи с неоплатой тепловой энергии в целях компенсации потерь. ООО «СТО» считает, что АО «ПТС» навязывает невыгодные условия договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя в целях компенсации потерь тепловой энергии и нарушает пункт 3 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Пункт 3 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» запрещает хозяйствующим субъектам злоупотребление доминирующим положением, выразившимся в навязывании контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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 требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования);

В соответствии с частью 4 статьи 4.2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, которому в схеме теплоснабжения присвоен статус единой теплоснабжающей организации.

Согласно приказу Минэнерго России от 20.10.2014 № 755 «Об утверждении схемы теплоснабжения г.о.Самара на период 2014-2029 г.г. ОАО «Предприятие тепловых сетей» является единой теплоснабжающей организацией (ЕТО) на всей территории Самары (за исключением Куйбышевского и Красноглинского районов).

Таким образом, на АО «ПТС» распространяются запреты, установленные частью 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно части 5 статьи 13 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении), теплосетевые организации или теплоснабжающие организации компенсируют потери в тепловых сетях путем производства тепловой энергии, теплоносителя источниками тепловой энергии, принадлежащими им на праве собственности или ином законном основании, либо заключают договоры поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя с другими теплоснабжающими организациями.

В соответствии с пунктом 54 Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 08.08.2012 № 808, по договору поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя для компенсации потерь единая теплоснабжающая организация (поставщик) определяет объем потерь тепловой энергии и теплоносителя в соответствии с правилами коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утверждаемыми федеральным органом исполнительной власти. Объем потерь тепловой энергии и теплоносителя в тепловых сетях определяется единой теплоснабжающей организацией за расчетный период на основании данных коммерческого учета тепловой энергии, собранных самостоятельно, а также предоставленных теплоснабжающими и теплосетевыми организациями, тепловые сети которых технологически присоединены к ее тепловым сетям, и зафиксированных в первичных учетных документах, составленных в соответствии с договорами оказания услуг по передаче тепловой энергии, *или расчетным способом*. На основании указанных данных единая теплоснабжающая организация представляет теплосетевой организации данные о величине потерь тепловой энергии и теплоносителя.

Согласно пункту 114 Правил коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации № 1034 от 18.11.2013г., определение количества поставленной (полученной) тепловой энергии, теплоносителя в целях коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя (в том числе расчетным путем) производится в соответствии с методикой.

Пунктом 65 Методики осуществления коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя (далее - Методика), утвержденной приказом Минстроя России от 17.03.2014г. № 99/пр, разработанной в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации № 1034 от 18.11.2013г., коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя осуществляется расчетным путем в случае отсутствия в точках учета средств измерений. Согласно пункту 10 Методики, величина потерь рассчитывается по методике, приведенной в Порядке определения нормативов технологических потерь при передаче тепловой энергии, теплоносителя, утвержденном приказом Минэнерго России от 30 декабря 2008 г. № 325.

Между ООО «СТО» и АО «ПТС» заключен договор поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя в целях компенсации потерь тепловой энергии № 50950кп от 30.12.2016г. (далее также - договор № 50950кп).

В соответствии с п.п. 3.3 – 3.4 договора № 50950кп определяется на основании данных приборов учета тепловой энергии, указанных в Приложении № 5 (Перечень коммерческих расчетных приборов учета тепловой энергии и место их установки). При отсутствии приборов учета, количество отпущенной Покупателю тепловой энергии определяется Поставщиком расчетным (приборно-расчётным методом в порядке, предусмотренном Приложением № 8 к настоящему договору. В приложении № 8 указано, что расчетный способ определения величины потерь тепловой энергии и теплоносителя осуществляется в соответствии с существующими нормативными требованиями Правил коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя и Методики осуществления коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя.

В соответствии с приложением № 5 к договору № 50950кп, приборы учета в точках приема тепловой энергии не установлены, соответственно расчет потерь тепловой энергии, обусловленных потерями теплоносителя, производится АО «ПТС» в соответствии с приказом Минэнерго № 325.

Расчет нормативных технологических потерь тепловой энергии, обусловленных потерями тепла через изоляцию, производится в зависимости от года проектирования теплопроводов по формуле 14 пункта 11.3.3. Порядка № 325.

В представленных материалах имеется информация об участке тепловой сети, по которому расчет тепловых потерь через изоляцию производился по иному году проектирования - участок тепловой сети от УТ1 до жилого дома по ул.Самарской, 200а.

Данная точка поставки включена дополнительным соглашением № 395/7 от 04.08.2017г. в договор оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя № 395 от 16.04.2015г. (далее также – договор № 395), заключенный заявителем с АО «ПТС» (теплоснабжающая организация).

В соответствии с пунктом 2.3.19 договора № 395, теплосетевая организация (ООО «СТО») обязана приобретать у теплоснабжающей организации (АО «ПТС») тепловую энергию (мощность), теплоноситель для целей компенсации потерь тепловой энергии (теплоносителя) в тепловых сетях Теплосетевой организации в объеме фактических потерь, определяемых в соответствии с Приложением № 3 к договору. В соответствии с Приложением № 3 (Порядок определения количества переданной тепловой энергии, теплоносителя), порядок определяется с учетом требований Правил коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, то есть, исходя из вышеизложенного в соответствии с Порядком № 325.

Согласно объяснению АО «ПТС» (исх.№ 51100-05-01098 от 01.04.2019г.), на момент начала расчетов отсутствовала информация о технических характеристиках тепловой сети, взятой ООО «СТО» в аренду и «не были представлены данные по году проектирования сети, расчет в январе 2018г. проводился по нормативным значениям часовых тепловых потерь, соответствующих году проектирования 1998-2003г.г., после уточнения года проектирования (2004г.) в расчеты были внесены изменения с июля 2018г.».

В письменных пояснениях (исх.№ 51100-05-01422 от 23.04.2019г.), АО «ПТС» указало, что «учитывая отсутствие у ООО «СТО» технических характеристик данного участка теплосети, расчет потерь производился по периоду проектирования 1998-2003г.г. После получения от застройщика проект на наружные тепловые сети (июль 2018г.) были внесены изменения. И в настоящее время расчет потерь ведется по 2016г.» При этом в данном же письме АО «ПТС» указывает, что на момент обращения к нему ООО «СТО» (исх.№ 118 от 20.03.2017г.) о включении в договора оказания услуг по передаче тепловой энергии по потребителю по адресу: г.Самара, ул.Самарская, 200а, «это был строящийся объект, не имеющий постоянного разрешения на допуск в эксплуатацию энергоустановок, выданного Ростехнадзором».

В соответствии с произведенным АО «ПТС» по письму Самарского УФАС России (исх.№ 2200/5 от 07.03.2019г.) расчетом потерь тепловой энергии, по участку тепловой сети от УТ1 до жилого дома по ул.Самарской, 200а за январь 2018г., общий объем потерь тепловой энергии (в том числе потерь тепловой энергии, обусловленных потерями тепла через изоляцию), после

уточнения года проектирования составил 12, 71853 Гкал/мес.

Однако, в соответствии с расчетной ведомостью АО «ПТС» за январь 2018 года объем потерь тепловой энергии по участку тепловой сети от УТ1 до жилого дома по ул.Самарской, 200а, составляет 22, 434 Гкал/мес.

При этом доказательства, подтверждающие внесение изменений АО «ПТС» в расчеты по участку тепловой сети от УТ1 до жилого дома по ул.Самарской, 200а, в связи с уточнением года проектирования (перерасчет и отзыв указанной расчетной ведомости), отсутствуют.

Обоснование правомерности применения при расчете потерь нормативных значений часовых тепловых потерь, соответствующих году проектирования 1998-2003г.г., АО «ПТС» не предоставлено. Более того, АО «ПТС» было известно, что объект еще строился в 2017 году, соответственно применение периода года проектирования 1998-2003 необоснованно.

Кроме того, согласно актам разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон (приложения к договору № 395), тепловые сети ООО «СТО», по которым тепловая энергия передаётся Потребителям теплоснабжающей организации подключены к сетям АО «ПТС».

В соответствии с пунктом 27 Правил подключения к системам теплоснабжения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012г. № 307 (действовавших до 18.07.2018г., далее – Правила подключения № 307), мероприятия (в том числе технические) по подключению объекта к системе теплоснабжения, выполняемые заявителем в пределах границ земельного участка заявителя, а в случае подключения многоквартирного дома - в пределах инженерно-технических сетей дома, содержат разработку заявителем проектной документации согласно обязательствам, предусмотренным условиями на подключение, за исключением случаев, когда в соответствии с законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности разработка проектной документации не является обязательной.

Согласно пункту 38 Правил подключения № 307, в соответствии с выданными исполнителем условиями подключения заявитель разрабатывает проектную документацию в порядке, установленном законодательством. Отступления от условий подключения, необходимость которых выявлена в ходе проектирования, подлежат обязательному согласованию с исполнителем.

При исполнении договора о подключении заявитель обязан представить исполнителю утвержденную в установленном порядке проектную документацию (1 экземпляр) в части сведений об инженерном оборудовании и о *сетях* инженерно-технического обеспечения, а также перечень инженерно-технических мероприятий и содержание технологических решений одновременно с уведомлением о готовности для проведения

исполнителем проверки выполнения технических условий (пункт 37 Правил подключения № 307).

Таким образом, АО «ПТС» должно располагать сведениями о годах проектирования тепловых сетей, подключенных к его тепловым сетям.

Согласно пункту 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», «для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции *или ущемления интересов других лиц*. Также надлежит иметь в виду, что суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав».

Таким образом, для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 ФЗ «О защите конкуренции» необходимо доказать, что на соответствующем товарном рынке он занимает доминирующее положение и совершил действие (бездействие), характеризующееся, как злоупотребление этим положением, что привело (могло привести) к ограничению конкуренции или ущемлению интересов других лиц.

Как уже было сказано выше, АО «ПТС» является единой теплоснабжающей организацией и в силу закона занимает доминирующее положение на рынке теплоснабжения.

Действия АО «ПТС» по начислению ООО «СТО» объема потерь тепловой энергии по участку тепловой сети от УТ1 до жилого дома по ул.Самарской, 200а по периоду года проектирования 1998-2003 и предъявлению к нему требований об оплате начисленных денежных средств являются злоупотреблением доминирующим положением на рынке, поскольку совершены за допустимыми пределами осуществления гражданских прав и ущемляют экономические интересы ООО «СТО».

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающих доминирующее положение хозяйствующих субъектов, результатом которых являются или могут являться

недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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 требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

При этом согласно абзацу 4 пункта 4 Постановления Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 в отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Действия АО «ПТС» содержат признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и не требуют доказывания антимонопольным органом.

Часть 1 статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» предусматривает, что в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

Согласно части 2 статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции», предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2,

14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

Самарское УФАС России, на основании статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции», предупреждает АО «ПТС» о необходимости прекращения действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», путём прекращения необоснованного требования передачи финансовых средств по оплате тепловой энергии и (или) теплоносителя, поставленных в целях компенсации потерь тепловой энергии по участку тепловой сети от УТ1 до жилого дома по ул.Самарской, 200а, расчет потерь по которому производится с применением года проектирования 1998-2003, **в срок до «17» июня 2019 г.**

О выполнении предупреждения сообщить в Самарское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.