

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии: <...>, заместителя руководителя управления;

Членов комиссии: <...>, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля монополистической деятельности,

<...>, специалиста-эксперта отдела контроля монополистической деятельности,

рассмотрев материалы дела № 059/01/10-1194/2019, возбужденного по признакам нарушения ПАО «Т Плюс» (ОГРН: 1056315070350, ИНН: 6315376946; юридический адрес: 143421, Московская область, Красногорский район, автодорога Балтия, территория Бизнес-Центр Рига-Ленд, д. 3) п. 8 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании дискриминационных условий для потребителей тепловой энергии, а именно – для ТСЖ «Норильская, 15», находящегося в зоне источника теплоснабжения ТЭЦ-9, путем отказа в заключении договора теплоснабжения по причине присвоения статуса единой теплоснабжающей организации ООО «Пермская сетевая компания», и одновременном заключении аналогичных договоров по собственному усмотрению с другими лицами после факта присвоения ООО «Пермская сетевая компания» указанного статуса, что приводит к ущемлению интересов неопределенного круга потребителей,

УСТАНОВИЛА:

В Пермское УФАС России (далее также – антимонопольный орган, Управление) поступило заявление ТСЖ «Норильская, 15» (далее также – заявитель) (вх. № 006986 от 20.05.2019г., с учетом дополнений от 20.08.2019 вх. № 012489) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ПАО «Т Плюс» путем уклонения от заключения договора теплоснабжения. Согласно заявлению, после принятия решения комиссией Пермского УФАС от 08.06.2015г. по делу № 258-15-А, которым в действиях ОАО «Волжская ТГК» (после 15.06.2015г. - ПАО «Т Плюс») признано нарушение п. 5 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившееся в экономически и технологически необоснованном отказе (уклонении) от заключения договора теплоснабжения с ТСЖ «Норильская,15», последнее повторно обратилось в ПАО «Т Плюс» с целью заключения соответствующего договора. Между тем, потребителю в очередной раз было отказано со ссылкой на необходимость заключения договора с единой теплоснабжающей организацией, которой является ООО «Пермская сетевая компания» (далее также – ЕТО), а также ввиду отсутствия непосредственного присоединения к сетям ПАО «Т Плюс». Указанное решение Комиссии Пермского УФАС России, а также выданное по итогам рассмотрения дела предписание признаны законными по итогам их оспаривания теплоснабжающей организацией в судебном порядке (дело № А50-20552/2015, решение суда вступило в силу с 29.03.2017г.). ПАО «Т Плюс» выборочно заключило договоры теплоснабжения с рядом многоквартирных домов, расположенных с заявителем в одном микрорайоне, также имеющих опосредованное подключение к сетям Ответчика. ТСЖ «Норильская, 15», считая,

что отказ ПАО «Т Плюс» в заключении договора теплоснабжения противоречит нормам антимонопольного законодательства, нарушает права и законные интересы товарищества, а также собственников помещений в жилых домах, обратилось с соответствующим заявлением в Пермское УФАС России.

Обнаружив в описанных действиях (бездействии) признаки нарушения антимонопольного законодательства, руководствуясь ст. 39.1 Закона о защите конкуренции, Управление направило в адрес ПАО «Т Плюс» предупреждение (исх. № 13320-19 от 04.10.2019 г.) о прекращении действий (бездействия), которые носят признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем устранения создания дискриминационных условий для ТСЖ «Норильская, 15» на территории г.Перми в зоне источника теплоснабжения ТЭЦ-9.

ПАО «Т Плюс» обжаловало в Арбитражный суд Пермского края указанное предупреждение. Решением Арбитражного суда Пермского края от 27.01.2020 по делу №А50-33632/2019 в удовлетворении заявленных ПАО «Т Плюс» требований было отказано. Постановлением Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 18.05.2020 принят отказ общества «Т Плюс» от ранее заявленных требований, производство по делу №А50-33632/2019 прекращено.

Указанное выше предупреждение ПАО «Т Плюс» в установленный срок не исполнено, в связи, с чем Пермским УФАС России принято решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства № 059/01/10-1194/2019.

При рассмотрении дела заявитель поддержал позицию, изложенную в заявлении.

ПАО «Т Плюс» с нарушением антимонопольного законодательства не согласно, просит рассмотрение дела прекратить. По мнению ПАО «Т Плюс», его действия (бездействие) не нарушают норм действующего законодательства и прав Заявителя. В обоснование отказа заключить договор теплоснабжения ПАО «Т Плюс» ссылается на то, что, не обладая статусом ЕТО, оно не является надлежащей теплоснабжающей организацией по отношению к ТСЖ «Норильская, 15»; тепловые сети ПАО «Т Плюс» не имеют непосредственного присоединения к теплопотребляющим установкам данного потребителя; ссылается на обязанность ООО «Пермская сетевая компания» (далее также – ООО «ПСК») по заключению данного договора ввиду наличия у последнего статуса ЕТО; указывает на то, что затраты на содержание сетей в зоне теплоснабжения дома учтены в тарифе ООО «ПСК», а не ПАО «Т Плюс»; отсутствует техническая возможность заключить договор теплоснабжения.

В ходе рассмотрения дела, с учетом представленных сторонами пояснений, документов и материалов, Комиссией установлено следующее.

Федеральный закон от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции (ст. 1 Закона о защите конкуренции).

Хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее

профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации (п. 5 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

В силу ч.ч. 1, 5 ст. 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В соответствии со ст. 3, п. 1 ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» субъектом естественной монополии признается хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Услуги по передаче тепловой энергии отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Публичное акционерное общество «Т Плюс» является коммерческим хозяйствующим субъектом, основным видом деятельности которого является: 35.11 «Производство электроэнергии»; дополнительными видами деятельности в том числе: 35.30.11 «Производство пара и горячей воды (тепловой энергии) тепловыми электростанциями»; 35.30.14 «Производство пара и горячей воды (тепловой энергии) котельными»; 35.30.2 «Передача пара и горячей воды (тепловой энергии)».

Согласно актуализированной схеме теплоснабжения города Перми на период до 2034 года, утвержденной Приказом Министерства энергетики РФ от 06.12.2018 № 1128, ПАО «Т Плюс» присвоен статус единой теплоснабжающей организации в границах зоны действия источника теплоснабжения Пермская ТЭЦ-14; ООО «ПСК» присвоен статус единой теплоснабжающей организации в границах зоны действия источников теплоснабжения ТЭЦ-6, ТЭЦ-9, ТЭЦ-13, ВК-2, ВК-3, ВК-5, ВК-20.

Согласно актуальной выписке из ЕГРЮЛ, ООО «ПСК» является дочерним обществом ПАО «Т Плюс» с долей участия 100%. ПАО «Т Плюс» осуществляет функции управляющей организации в обществе «ПСК». Так, ПАО «Т Плюс» и ООО «ПСК» входят в одну группу лиц по основаниям, предусмотренным ч. 1 ст. 9 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с аналитическим отчетом от 19.06.2020 по результатам анализа состояния конкуренции на рынке оказания услуг по теплоснабжению конечного потребителя в границах Пермского городского округа (Пермь) за 2019 год, подготовленным при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства, установлено, что в период с 01.01.2019г. по 31.12.2019г. ПАО «Т Плюс» и ООО «ПСК» занимали доминирующее положение на рынке теплоснабжения в границах Пермского городского округа (город Пермь). Положение ПАО «Т Плюс» на рынке теплоснабжения в границах Пермского

городского округа дает ему возможность оказывать решающее влияние на общие условия оказания услуг на указанном товарном рынке.

В соответствии с п. 11 ст. 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) теплоснабжающей организацией признается 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.

В силу п. 9 ст. 2 Закона о теплоснабжении потребителем тепловой энергии считается лицо, приобретающее тепловую энергию (мощность), теплоноситель для использования на принадлежащих ему на праве собственности или ином законном основании теплоснабжающих установках либо для оказания коммунальных услуг в части горячего водоснабжения и отопления.

Под теплосетевой организацией понимается организация, оказывающая услуги по передаче тепловой энергии (данное положение применяется к регулированию сходных отношений с участием индивидуальных предпринимателей) (п. 16 ст. 2 Закона о теплоснабжении).

Главой 4 Закона о теплоснабжении регламентируются отношения теплоснабжающих организаций, теплосетевых организаций и потребителей тепловой энергии.

В силу части 2 статьи 13 и части 1 статьи 15 Закона о теплоснабжении потребители тепловой энергии приобретают тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель у теплоснабжающей организации по договору теплоснабжения.

В соответствии с частью 6 статьи 13 Закона о теплоснабжении теплоснабжающие организации заключают с теплосетевыми организациями договоры оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя и оплачивают указанные услуги по регулируемым ценам (тарифам) в порядке, установленном статьей 17 данного Федерального закона.

Из системного анализа положений законодательства о теплоснабжении, система взаимоотношений в сфере теплоснабжения организуется следующими способами:

- теплоснабжающая организация заключает договор теплоснабжения с потребителями, как непосредственно, так и опосредованно присоединенными (т.е. имеющими присоединение к сетям теплосетевой организации);
- теплоснабжающая организация заключает договор оказания услуг по передаче тепловой энергии с теплосетевыми организациями в целях обеспечения своих потребителей услугами по теплоснабжению;
- теплоснабжающая организация, вырабатывающая тепловую энергию, заключает договор поставки тепловой энергии с иной теплоснабжающей организацией, чьи сети присоединены к собственным сетям, а договор теплоснабжения заключает с потребителем теплоснабжающая организация - покупатель тепловой энергии (ч. 4

ст. 13, ч. 3 ст. 15 Закона о теплоснабжении).

Статус теплоснабжающей организации подтверждает наличие у нее на законном праве источника тепловой энергии либо факт приобретения тепловой энергии в целях ее дальнейшей продажи потребителям, а также наличие у организации тепловых сетей, с помощью которых обеспечивается передача такой тепловой энергии до потребителей.

Передача тепловой энергии, теплоносителя осуществляется на основании договора оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, заключенного теплосетевой организацией с теплоснабжающей организацией. Договор оказания услуг по передаче тепловой энергии законом признан обязательным для заключения теплосетевыми организациями (части 1, 3 ст. 17 Закона о теплоснабжении), а, следовательно, публичным со всеми вытекающими последствиями (ст. 426 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Как следует из материалов дела, ПАО «Т Плюс» является владельцем источника тепловой энергии – Пермская ТЭЦ-9, расположенного на территории Индустриального района г. Перми, от которого потребитель тепловой энергии – ТСЖ «Норильская, 15» получает тепловой ресурс.

Постановлением Региональной службы по тарифам Пермского края от 20.12.2018 №350-т (в ред. от 17.01.2020) для ПАО «Т Плюс» филиал «Пермский» установлены долгосрочные параметры регулирования деятельности для формирования тарифов на тепловую энергию с использованием метода индексации, а также установлены соответствующие тарифы, действующие с 01.01.2019 по 31.12.2023, включая потребителей, находящихся в зоне ТЭЦ-9.

Тариф на тепловую энергию (мощность), поставляемую потребителям города Перми, за исключением зоны теплоснабжения ПТЭЦ-14 составляет:

с 01.01.2019 по 30.06.2019 - 1395,16 руб./Гкал.

с 01.07.2019 по 31.12.2019 - 1423,06 руб./Гкал.

с 01.01.2020 по 30.06.2020 - 1423,06 руб./Гкал.

с 01.07.2020 по 31.12.2020 - 1461,48 руб./Гкал.

Постановлением Региональной службы по тарифам Пермского края от 20.12.2018 №360-т (в ред. от 20.12.2019) для ООО «Пермская сетевая компания» установлены долгосрочные параметры регулирования деятельности для формирования тарифов на тепловую энергию с использованием метода индексации, а также установлены соответствующие тарифы, действующие с 01.01.2019 по 31.12.2023, включая потребителей, находящихся в зоне ТЭЦ-9.

Тариф на тепловую энергию (мощность), поставляемую потребителям города Перми категории «население», за исключением зоны теплоснабжения ПТЭЦ-14 составляет:

с 01.01.2019 по 30.06.2019 - 1952,8 руб./Гкал.

с 01.07.2019 по 31.12.2019 - 1952,82 руб./Гкал.

с 01.01.2020 по 30.06.2020 - 1952,82 руб./Гкал.

с 01.07.2020 по 31.12.2020 - 2025,85 руб./Гкал.

В результате сопоставления указанных тарифов ООО «ПСК» и ПАО «Т Плюс» филиал «Пермский» следует, что тариф ООО «ПСК» выше в среднем на 30% в том числе в границах одного источника тепловой энергии (ПТЭЦ-9).

Следовательно, потребители ПАО «Т Плюс» находятся в более благоприятном, с экономической точки зрения, положении по сравнению с потребителями ООО «ПСК».

В материалы дела представлены документы, устанавливающие право собственности ООО «Пермская сетевая компания» на инженерные сети, протяженностью 384,6 п.м. (лит. 1, 2, 3), расположенные по адресу: г. Пермь, Индустриальный район, начало – здание центрального теплового пункта (далее – ЦТП) по улице Чердынская, 16, конец – жилые дома по ул. Норильская, 9,13,13/1, а также на 1-этажное кирпичное здание ЦТП общей площадью 203,6 м² лит. Б., расположенное по адресу: г. Пермь, Индустриальный район, ул. Чердынская, 16.

Согласно схеме теплоснабжения дома, теплоснабжение осуществляется от ТЭЦ-9 через ЦТП № 16, работающий по независимой схеме, до наружной стены дома по ул. Норильская, 15. В ЦТП № 16 посредством установленного в нем теплообменного и насосного оборудования происходит преобразование параметров теплоносителя (снижение температуры, изменение гидравлических режимов), затем по наружным сетям теплоноситель второго контура подается во внутридомовую систему отопления дома. Циркуляция теплоносителя во втором контуре отопления осуществляется с помощью насосного оборудования, установленного на ЦТП № 16. Система горячего водоснабжения дома подключена через внешние сети от ЦТП № 16. В данном ЦТП горячая вода готовится с помощью теплообменного оборудования, путем нагрева холодной воды водопроводной воды в теплообменнике за счет теплоносителя. Циркуляция воды в системе ГВС осуществляется с помощью насосного оборудования.

ТСЖ «Норильская, 15» осуществляет деятельность по управлению многоквартирным жилым домом № 15 по ул. Норильская г. Перми.

В период с 18.04.2005г. по 01.04.2010 г. между ОАО «ТГК-9» (в наст. вр. – ПАО «Т Плюс») и ТСЖ «Норильская, 15» был заключен договор снабжения тепловой энергией в сетевой воде от 18.04.2005 № 4018 в отношении дома, расположенного по адресу: г. Пермь, ул. Норильская, 15.

15.02.2010г. ОАО «ТГК-9» направило в адрес ТСЖ «Норильская, 15» письмо, в котором сообщило об отказе от исполнения договора от 18.04.2005 г. № 4018 в связи с окончанием срока его действия. На последующие письма ТСЖ «Норильская, 15» о пролонгации данного или заключении нового договора теплоснабжения, направленные в адрес ОАО «ТГК-9», последнее отвечало отказом со ссылкой на отсутствие непосредственного присоединения тепловых сетей общества как энергоснабжающей организации к тепловым сетям заявителя.

В соответствии с решением Комиссии Пермского УФАС России по делу № 258-15-А от 08.06.2015г. в действиях (бездействиях) ОАО «Волжская ТГК» (после 15.06.2015г.

переименовано в ПАО «Т Плюс») признано нарушение п. 5 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, выразившееся в экономически и технологически необоснованном отказе (уклонении) от заключения договора теплоснабжения с ТСЖ «Норильская,15». На основании названного решения в адрес ОАО «Волжская ТГК» выдано предписание от 08.06.2015 об устранении нарушения антимонопольного законодательства, в соответствии с которым последнему надлежало прекратить злоупотребление доминирующим положением на рынке, а именно - в срок не более 30 календарных дней со дня получения настоящего предписания направить в адрес ТСЖ «Норильская,15» два экземпляра подписанного проекта договора теплоснабжения в отношении многоквартирного жилого дома по адресу: г.Пермь, ул.Норильская,15.

Указанные решения и предписания Комиссии Пермского УФАС России по делу № 258-15-А от 08.06.2015г. были признаны законными по итогам их обжалования теплоснабжающей организацией в судебном порядке (дело № А50-20552/2015, решение суда вступило в силу с 29.03.2017г.).

29.05.2017г. ТСЖ «Норильская,15» вновь обратилось в ПАО «Т Плюс» с заявкой о заключении договора теплоснабжения. В ответном письме ПАО «Т Плюс» (от 13.06.2017 №71002-05-06/1347) указало заявителю об отсутствии законных оснований для заключения такого договора.

Согласно представленному в Пермское УФАС России письму ПАО «Т Плюс» (от 03.06.2019 № 71000-041-06/1049), последнее, не обладая статусом ЕТО, не является теплоснабжающей организацией по отношению к ТСЖ «Норильская,15»; сети ПАО «Т Плюс» не имеют непосредственного присоединения к теплотребляющим установкам данного потребителя; затраты на содержание сетей в зоне теплоснабжения ТСЖ «Норильская,15» учтены в тарифе ООО «Пермская сетевая компания», а не ПАО «Т Плюс»; исходя из этого теплоснабжение многоквартирного жилого дома по адресу: г. Пермь, ул. Норильская,15 осуществляется именно ООО «Пермская сетевая компания».

В соответствии с п. 28 ст. 2 Закона о теплоснабжении единая теплоснабжающая организация в системе теплоснабжения - теплоснабжающая организация, которой в отношении системы (систем) теплоснабжения присвоен статус единой теплоснабжающей организации в схеме теплоснабжения федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на реализацию государственной политики в сфере теплоснабжения, или органом местного самоуправления на основании критериев и в порядке, которые установлены правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации (п. 28 ст. 2 Закона о теплоснабжении).

Согласно пункту 12 Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.08.2012 № 808 (далее – Правила №808), единая теплоснабжающая организация при осуществлении своей деятельности обязана заключать и исполнять договоры теплоснабжения с любыми обратившимися к ней потребителями тепловой энергии, теплотребляющие установки которых находятся в данной системе теплоснабжения при условии соблюдения указанными потребителями выданных им в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности технических условий подключения к тепловым сетям.

В силу ч. 4 ст. 11 Закона о теплоснабжении установление тарифов в сфере теплоснабжения осуществляется в целях необходимости обеспечения единых тарифов для потребителей тепловой энергии (мощности), теплоносителя, находящихся в одной зоне деятельности ЕТО и относящихся к одной категории потребителей, для которых законодательством Российской Федерации предусмотрена дифференциация тарифов на тепловую энергию (мощность), теплоноситель.

Пунктом 94 Основ ценообразования в сфере теплоснабжения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.10.2012 № 1075 (далее – Основы ценообразования) установлено, что ЕТО поставляет тепловую энергию (мощность) по единому тарифу всем потребителям, находящимся в зоне ее деятельности и относящимся к одной категории (группе) потребителей.

На основании пункта 134 Методических указаний по расчету регулируемых цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, утвержденных приказом ФСТ России от 13.06.2013 № 760-э (далее – Методические указания) тариф на тепловую энергию (мощность), поставляемую потребителям единой теплоснабжающей организацией, рассчитывается и устанавливается на едином уровне всем потребителям, находящимся в зоне деятельности ЕТО и относящимся к одной категории (группе) потребителей.

Таким образом, нормы действующего законодательства подразумевают установление единого тарифа на тепловую энергию для всех потребителей, находящихся в зоне деятельности ЕТО. Однако, на территории Пермского городского округа данное требование единой теплоснабжающей организацией не исполнено. В нарушение указанных норм, после наделения ООО «Пермская сетевая компания» статусом ЕТО в зоне источника теплоснабжения ТЭЦ-9, ПАО «Т Плюс» продолжало обращаться в орган регулирования за утверждением тарифа на теплоснабжение в целях осуществления соответствующей деятельности в отношении неопределенного круга потребителей. Из этого следует, что группа лиц в составе ПАО «Т Плюс» и ООО «ПСК» осуществляет деятельность по принципу «взаимозаменяемости», образуя при этом структуру договорных связей, при которой заключение договоров теплоснабжения зависит от перспективы получения каждой из этих компаний определенных преимуществ, направленных на большее извлечение прибыли в интересах группы лиц.

Стоит отметить, что после наделения общества «Пермская сетевая компания» статусом единой теплоснабжающей организации в зоне источника теплоснабжения ТЭЦ-9, ПАО «Т Плюс» в отдельно взятых случаях продолжало выступать в роли теплоснабжающей организации по отношению к ряду ТСЖ путем заключения соответствующих договоров теплоснабжения после 2015 года.

Указанное обстоятельство подтверждается, представленным реестром договоров теплоснабжения, где отражены все потребители тепловой энергии ПАО «Т плюс» в границах источника ПТЭЦ-9. При анализе вышеназванного перечня было установлено, что ПАО «Т Плюс» после наделения общества «ПСК» статусом ЕТО заключило более 400 договоров теплоснабжения с потребителями категории «население» и иными лицами, в том числе опосредовано через сети иных хозяйствующих субъектов. Реестр договоров приобщен к материалам дела.

Следовательно, наличие статуса ЕТО у общества «ПСК» не является в отдельных

случаях и для отдельных лиц непреодолимым препятствием для ПАО «Т Плюс» при оформлении новых договорных отношений с потребителями. При этом, объективные и открытые критерии которыми руководствуется ПАО «Т Плюс» при принятии решения с кем оформлять договорные отношения в сфере теплоснабжения, а кому отказывать - при рассмотрении дела представлены небыли. Учитывая, что потребители ПАО «Т Плюс» находятся в более благоприятном, с экономической точки зрения, положении по сравнению с потребителями ООО «ПСК» (из-за разности размера тарифа), наличие дискриминационного подхода к потребителям которым было отказано в заключении договоров теплоснабжения не допустимо, свидетельствует о злоупотреблении доминирующим положением и ущемлению интересов неопределенного круга лиц.

Помимо прочего, данные факты подтверждаются следующими обнаруженными договорами теплоснабжения, заключенными ПАО «Т Плюс»: № 8252 от 01.06.2016 г. с ТСЖ «Веры Засулич,48», № 8304 от 01.12.2016 г. с ТСЖ «Овчинникова,33а», № 8454 от 04.09.2017 г. с ТСЖ «Крисанова 73а», № 8337 от 09.12.2016 г. с ТСЖ «Стахановец – 10А», № ТЭ1809-00052 от 31.01.2018 г. с ТСЖ « Карпинского 108», № 1408 от 10.08.2016 г. с ТСЖ «Вега», № 1494 от 15.11.2016 г. с ТСН «ТСЖ «Золотой луч», а также договорами заключенными с другими потребителями в зоне источника теплоснабжения ТЭЦ-9.

Как следует из позиции ПАО «Т Плюс» и ООО «ПСК», тепловые сети и ЦТП № 16, посредством которых ТСЖ «Норильская, 15» обеспечено теплоснабжением, находятся на балансе ООО «ПСК», а МКД по ул.ул. Подлесная, 13а и Веры Засулич, 48 подключены к сетям и ЦТП сторонних смежных теплосетевых организаций. МКД ТСЖ «Вега», ТСН «ТСЖ «Золотой луч», ТСЖ «Овчинникова, 33а», ТСЖ «Стахановец, 10А», ТСЖ «Крисанова, 73а», ТСЖ « Карпинского, 108» и др. подключены к централизованной системе теплоснабжения от теплоисточника ТЭЦ-9 по первому контуру (непосредственно от наружных тепловых сетей с прямыми параметрами теплоносителя). Преобразование параметров теплоносителя и приготовление ГВС осуществляется теплоэнергетическим оборудованием, установленным непосредственно в ИТП дома. Также было отмечено, что между ООО «ПСК» и ТСЖ «Норильская, 15» сложились фактические взаимоотношения по теплоснабжению, что подтверждается судебными актами в рамках дел №№ А50-27517/2016, А50-3986/2017, А50-15718/2017, А50-28878/2017, А50-45225/2017, А50-13790/2018 о взыскании задолженности за поставленную тепловую энергию на нужды отопления и ГВС.

Проанализировав доводы, изложенные ПАО «Т Плюс» и ООО «ПСК» в ходе рассмотрения дела, Комиссия Пермского УФАС России признает их несостоятельными и противоречащими полученным в дело доказательствам.

По смыслу норм Закона о теплоснабжении система взаимоотношений в теплоснабжении может быть организована несколькими способами, в том числе путем заключения теплоснабжающей организацией договоров теплоснабжения с потребителями, как непосредственно, так и опосредованно присоединенными. Поскольку законодательство Российской Федерации в сфере теплоснабжения не содержит требования о наличии непосредственного присоединении потребителей к сетям теплоснабжающей организации, отсутствие непосредственного подключения теплопотребляющих установок потребителей к тепловым сетям

теплоснабжающей организации при наличии опосредованного присоединения не может рассматриваться в качестве технического или технологического обоснования невозможности поставки тепловой энергии таким потребителям и заключения с ними договоров теплоснабжения.

Принадлежность на праве собственности ООО «Пермская сетевая компания», единственным учредителем которого является ПАО «Т Плюс», теплосетевого имущества, предназначенного для передачи тепловой энергии и теплоносителя от ТЭЦ-9, принадлежащей ПАО «Т Плюс», до теплопотребляющих установок многоквартирного дома по адресу: г. Пермь, ул. Норильская, 15, не свидетельствует об отсутствии у ПАО «Т Плюс» технологической возможности поставлять тепловую энергию (мощность) и теплоноситель таким потребителям и заключать с ними договоры теплоснабжения.

Ввиду того, что на территории Пермского края модель системы теплоснабжения «ЕТО=единый тариф», предполагающая заключение договора теплоснабжения именно с ЕТО, ООО «Пермская сетевая компания» не соблюдена. В зоне действия ООО «ПСК» как ЕТО общество «Т Плюс» имеет самостоятельный тариф, применяемый для неопределенного круга потребителей. При такой схеме взаимоотношений потребитель, имеющий волеизъявление на заключение договора теплоснабжения, не может быть ограничен в праве обратиться в иную теплоснабжающую организацию, действующую в зоне деятельности ЕТО, к чьим сетям он может быть подключен опосредовано.

Необходимо отметить, что техническим специалистом ПАО «Т Плюс» на заседании Комиссии по рассмотрению данного дела 29.05.2020г. было подтверждено наличие технической возможности заключения договора теплоснабжения между ПАО «Т Плюс» и ТСЖ «Норильская, 15». Относимых и достаточных доказательств того, что ПАО «Т Плюс» с технической точки зрения не сможет фактически выполнять услуги теплоснабжения для потребителей по адресу г. Пермь, ул. Норильская, 15 не представлено. Возможность для представления доказательств предоставлялась.

В части довода о необходимости осуществления теплоснабжения потребителя именно ООО «ПСК» ввиду включения затрат на содержание сетей в зоне теплоснабжения дома по ул. Норильская, 15 в тарифе ООО «ПСК», следует обозначить, что затраты теплосетевой или теплоснабжающей организации включаются в состав тарифа, устанавливаемого органом тарифного регулирования, на основании полученной заявки от хозяйствующего субъекта. Материалы дела не содержат доказательств, свидетельствующих о том, что данные затраты не могут быть учтены в тарифе ПАО «Т Плюс». Помимо прочего, ООО «ПСК» вправе обратиться в ПАО «Т Плюс» с целью получения денежных средств за оказанные услуги по транспортировке тепловой энергии по принадлежащим ООО «ПСК» тепловым сетям. Дополнительно отмечается, что разрешение указанных вопросов относится к вопросам утверждения тарифов, что не является предметом рассмотрения настоящего дела.

Монополистическая деятельность – злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью (п. 10 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Дискриминационные условия – условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами (п. 8 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

ПАО «Т Плюс» и ООО «ПСК» входят в группу лиц, по основаниям, предусмотренным ч. 1 ст. 9 Закона о защите конкуренции (ПАО «Т Плюс» является единственным учредителем ООО «ПСК»; управляющей компанией ООО «ПСК» является ПАО «Т Плюс»).

Как было указано выше, нормы действующего законодательства подразумевают установление единого тарифа на тепловую энергию для всех потребителей, находящихся в зоне деятельности ЕТО. Вместе с тем, ПАО «Т Плюс» действующего в составе группы с дочерним обществом «ПСК» сформировали и сохраняют ситуацию, при которой, после наделения ООО «ПСК» статусом ЕТО в зоне источника теплоснабжения ТЭЦ-9, ПАО «Т Плюс» продолжает обращаться в орган регулирования за утверждением тарифа на теплоснабжение в целях осуществления соответствующей деятельности в отношении неопределенного круга потребителей. Тариф на теплоснабжение утвержден как для ООО «ПСК» так и для ПАО «Т Плюс». Размер тарифа для ООО «ПСК» выше чем у ПАО «Т Плюс» в том числе за счет учета в тарифе ООО «ПСК» затрат на обслуживание теплосетевого имущества владельцем которого является ООО «ПСК» (так называемая «сетевая составляющая»).

Используя специфику сложившейся ситуации ПАО «Т Плюс» в отдельных случаях продолжает выступать в роли теплоснабжающей организации по отношению к новым потребителям путем заключения соответствующих договоров теплоснабжения, а в отношении ТСЖ «Норильская, 15» и других потребителей отказывается заключать договоры, ссылаясь на то, что не имеет возможности заключать договоры в зоне действия ООО «ПСК» как ЕТО. При этом, в действительности не имеются правовых, экономических и технологических препятствий для оформления отношений по теплоснабжению.

Частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции установлен запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением, результатом которого 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 экономически или технологически не обоснованный отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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 (п. 5), а также создание дискриминационных условий (п. 8).

По смыслу вышеприведенных норм закона, для квалификации нарушения ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции в действиях (бездействии) конкретного лица,

необходимо установить наличие у него доминирующего положения на соответствующем товарном рынке, а также факт того, что совершенные им действия в виде злоупотребления таким положением не основаны на нормах действующего законодательства РФ и приводят либо могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

На основании ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Отказ лица, осуществляющего предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается (п. 3 ст. 426 ГК РФ).

В силу п. 1, 3 ст. 426 ГК РФ договор энергоснабжения является публичным. Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается.

Рассмотрев полученные материалы, принимая во внимание обозначенные факты заключения договоров теплоснабжения между ПАО «Т Плюс» с непосредственными потребителями категории «население» в которую входят товарищества собственников жилья, управляющие компании, физические лица тепловой энергии уже после присвоения обществу «Пермская сетевая компания» статуса единой теплоснабжающей организации в зоне ТЭЦ-9 и факт отказа в заключении аналогичного договора с ТСЖ «Норильская,15», чья теплотребляющая установка присоединена к сетям ПАО «Т Плюс» опосредованно, Комиссия антимонопольного органа, приходит к выводу, о создании ПАО «Т Плюс» дискриминационных условий по отношению к потребителям тепловой энергии, в частности, ТСЖ «Норильская,15», что выражается в не основанном на нормах законодательства (в т.ч. на экономических и технологических факторах) произвольном подходе к заключению договоров теплоснабжения потребителями по принципу собственного усмотрения.

Полученные в дело доказательства демонстрируют, что для ПАО «Т Плюс» действуя в группе лиц с ООО «ПСК» в действительности не имелось правовых, экономических и технологических препятствий для отказа в заключении договоров теплоснабжения, несмотря на наличие у его дочернего хозяйствующего общества ООО «Пермская сетевая компания» статуса единой теплоснабжающей организации. Отсутствие непосредственного присоединения потребителей к источникам теплоснабжения и сетям ПАО «Т Плюс», на что в своей правовой позиции указывает последнее, не означает, что у ПАО «Т Плюс» отсутствует возможность поставить тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель таким потребителям и заключить с ними договоры теплоснабжения.

Имеются все основания полагать, что ПАО «Т Плюс», заведомо предполагая, что возможная прибыль группы лиц от реализации услуги теплоснабжения потребителю, находящемуся в зоне действия ТЭЦ-9, будет ниже предполагаемой полученной прибыли от другого потребителя, также находящегося в зоне ТЭЦ-9, намеренно отказывало в заключении договоров теплоснабжения, ссылаясь на

наличие ЕТО и направляя потребителя в ООО «ПСК». При этом, с отдельными потребителями аналогичной категории ПАО «Т Плюс» оформляло договорные отношения. При рассмотрении дела, ПАО «Т Плюс» не смогли представить единые критерии, с использованием которых можно определить с каким потребителем категории население допустимо оформить договорные отношения, а каким отказать.

Описанные действия (бездействие) ПАО «Т Плюс» действующего в составе группы с ООО «ПСК», результатом которых является отказ в заключении договора теплоснабжения, свидетельствует о злоупотреблении рыночной силой по отношению к ТСЖ «Норильская,15» и иным потребителям в зоне ТЭЦ-9, имеющей своей целью принуждение к заключению договора теплоснабжения на условиях доминанта.

Учитывая совокупность полученных доказательств, Комиссия Пермского УФАС России считает необходимым квалифицировать рассматриваемые действия (бездействие) ПАО «Т Плюс» нарушающими пункт 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1) Основания для прекращения рассмотрения дела отсутствуют.

2) Признать в действиях (бездействии) ПАО «Т Плюс» нарушение пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании дискриминационных условий для потребителей тепловой энергии, а именно – для ТСЖ «Норильская, 15», находящегося в зоне источника теплоснабжения ТЭЦ-9, путем отказа в заключении договора теплоснабжения по причине присвоения статуса единой теплоснабжающей организации ООО «Пермская сетевая компания», и одновременном заключении аналогичных договоров по собственному усмотрению с другими лицами после факта присвоения ООО «Пермская сетевая компания» указанного статуса, что приводит к ущемлению интересов неопределенного круга потребителей.

3) Выдать ПАО «Т Плюс» предписание о прекращении допущенного нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>