

Управление Федеральной антимонопольной службы  
по республике Коми

РЕШЕНИЕ

город Сыктывкар

Резолютивная часть решения оглашена «18» ноября 2020 года

В полном объеме решение изготовлено «02» декабря 2020 года

№ 02-01/9690

**ЭМУП «Жилкомхоз»**

Космонавтов ул., д. 20,  
г. Сыктывкар, 167026

**ООО «Сыктывкархлеб»**

Громова ул., д. 83,  
г. Сыктывкар, 167983

**ООО «Лебедь»**

Космонавтов ул., д. 18,  
г. Сыктывкар, 167026

**Комитет Республики Коми  
по тарифам**

Ленина ул., д. 73,  
г. Сыктывкар, 167000

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Комиссия Коми УФАС России, Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии: <...> – заместителя руководителя Управления – начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

Членов Комиссии:

<...> – начальника отдела Управления,

<...> – главного специалиста-эксперта отдела Управления,

рассмотрев дело № 011/01/10-312/2020, возбужденное по признакам нарушения Эжвинским муниципальным унитарным предприятием «Жилкомхоз» (далее - ЭМУП «Жилкомхоз», Предприятие) (ИНН 1121001681, ОГРН 1021101124142, адрес места нахождения: 167026, г. Сыктывкар, улица Космонавтов, д. 20) пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

при участии:

<...> – представителя ЭМУП «Жилкомхоз» по доверенности от 29.05.2020 № 104,

<...> – представителя ЭМУП «Жилкомхоз» по доверенности от 31.12.2019 № 12,

<...> – представителя ЭМУП «Жилкомхоз» по доверенности от 29.05.2020 № 103,

<...> – представителя ООО «Сыктывкархлеб» по доверенности от 31.12.2019 № 12

<...>. – директора ООО «Лебедь»,

в отсутствие представителей Министерства энергетики, жилищно-коммунального хозяйства и тарифов Республики Коми, АО «Монди СЛПК», надлежащим образом уведомленных о дате и месте рассмотрения дела определением от 09.06.2020 № 02-01/5104 (соответствующие доказательства имеются в материалах дела)

#### **УСТАНОВИЛА:**

1. Антимонопольное дело № 011/01/10-312/2020 возбуждено в отношении ЭМУП «Жилкомхоз» приказом Коми УФАС России от 20.04.2020 № 105.

Основанием для возбуждения дела послужило заявление ООО «Сыктывкархлеб» от 30.12.2019, направленное для рассмотрения по подведомственности письмом Министерства энергетики, жилищно-коммунального хозяйства и тарифов Республики Коми (далее – Министерство) от 14.01.2020 № 14-15-09/15394 (л.д. 10-12 т. 1).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 10 Закона 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе установление монопольно высокой цены товара.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона о защите конкуренции необходимо, чтобы он занимал доминирующее положение на соответствующем товарном рынке, совершил действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением, и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 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 (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

1.1. Коми УФАС России в ходе рассмотрения настоящего антимонопольного дела провело исследование

товарного рынка тепловой энергии (мощности) на территории Эжвинского района МО ГО «Сыктывкар» (аналитический отчет приобщен к материалам дела), далее – товарный рынок (л.д. 1-3 т. 5).

Согласно пункту 1.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок), по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции субъектом естественной монополии на рынке, функционирующем в условиях естественной монополии, анализ состояния конкуренции на товарном рынке должен включать следующие этапы:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка;
- в) определение географических границ товарного рынка.

Руководствуясь частью 9 статьи 5 Закона о защите конкуренции, пунктом 2.2 Порядка, временной интервал изучения товарного рынка определен как ретроспективный - период с 01.01.2019 по 31.05.2020.

В силу подп. «б» пункта 1.3 Порядка определение продуктовых границ товарного рынка производится согласно сферам деятельности субъектов естественных монополий, указанным в пункте 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон № 147-ФЗ).

Согласно пункту 1 статьи 4 Закона № 147-ФЗ к сфере деятельности субъектов естественной монополии относятся услуги по передаче тепловой энергии.

В соответствии с определениями, данными в статье 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении), под теплоснабжением понимается деятельность по обеспечению потребителей тепловой энергии тепловой энергией, теплоносителем, в том числе поддержание мощности.

В соответствии с частью 1 статьи 539 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию.

Исходя из пункта 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок – сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее – определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно части 1 статьи 548 ГК РФ правила, предусмотренные статьями 539 - 547 указанного кодекса, применяются к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Таким образом, в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации услуга по теплоснабжению представляет собой поставку ресурсоснабжающей организацией абоненту произведенной или приобретенной тепловой энергии.

Статьей 2 Закона о теплоснабжении определено, что:

тепловая энергия - энергетический ресурс, при потреблении которого изменяются термодинамические параметры теплоносителей (температура, давление);

теплоноситель - пар, вода, которые используются для передачи тепловой энергии;

передача тепловой энергии, теплоносителя - совокупность организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих поддержание тепловых сетей в состоянии, соответствующем установленным техническими регламентами требованиям, прием, преобразование и доставку тепловой энергии, теплоносителя.

Деятельность в сфере теплоснабжения, согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности ОК 029-2014, относится к разделу D «Обеспечение электрической энергией, газом и паром; кондиционирование воздуха», классу 35 «Обеспечение электрической энергией, газом и паром; кондиционирование воздуха», подклассу 35.3 и группе 35.30 «Производство, передача и распределение пара и горячей воды; кондиционирование воздуха», подгруппам: 35.30.1 «Производство

пара и горячей воды (тепловой энергии)», 35.30.2 «Передача пара и горячей воды (тепловой энергии)», 35.30.3 «Распределение пара и горячей воды (тепловой энергии)», 35.30.6 «Торговля паром и горячей водой (тепловой энергией)» (коды ОКВЭД 35.30.1; 35.30.2; 35.30.3; 35.30.6).

Согласно Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014, тепловая энергия относится к разделу D «Электроэнергия, газ, пар и кондиционирование воздуха», классу 35 «Электроэнергия, газ, пар и кондиционирование воздуха», подклассу 35.3 и группе 35.30 «Услуги по снабжению паром и кондиционирование воздуха», подгруппе 35.30.1 «Пар и вода горячая; услуги по снабжению паром и горячей водой», виду 35.30.11 «Пар и горячая вода» и виду 35.30.12 «Услуги по снабжению паром и горячей водой по трубопроводам» (коды ОКПД - 35.30.11, 35.30.12).

Постановлением администрации МО ГО «Сыктывкар» от 20.08.2014 № 8/3042 ЭМУП «Жилкомхоз» присвоен статус единой теплоснабжающей организации на период 2017 – 2029 годы (л.д. 44 т. 1).

В соответствии с пунктом 1 статьи 15 Закона о теплоснабжении потребители тепловой энергии приобретают тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель у теплоснабжающей организации по договору теплоснабжения.

Из пункта 3 статьи 15 Закона о теплоснабжении следует, что единая теплоснабжающая организация и теплоснабжающие организации, владеющие на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, обязаны заключить договоры поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя в отношении объема тепловой нагрузки, распределенной в соответствии со схемой теплоснабжения. Договор поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя заключается в порядке и на условиях, которые предусмотрены настоящим Федеральным законом для договоров теплоснабжения, с учетом особенностей, установленных правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

В силу пункта 7 статьи 15 Закона о теплоснабжении договор теплоснабжения является публичным для единой теплоснабжающей организации, единая теплоснабжающая организация не вправе отказать потребителю тепловой энергии в заключении договора теплоснабжения при условии соблюдения таким потребителем выданных ему технических условий подключения (технологического присоединения) к тепловым сетям принадлежащих ему объектов капитального строительства.

Из материалов антимонопольного дела № 011/01/10-312/2020 следует, что ЭМУП «Жилкомхоз» приобретает тепловую энергию (в паре), произведенную АО «Монди Сыктывкарский ЛПК», в соответствии с договором теплоснабжения (снабжение тепловой энергией и теплоносителем) № 171063 от 01.03.2017 (л.д. 140-168 т. 4).

Согласно решению Комитета по управлению муниципальным имуществом Эжвинского района г. Сыктывкара от 25.12.1992 № 22 за ЭМУП «Жилкомхоз» на праве полного хозяйственного ведения закреплены тепловые сети Эжвинского района г. Сыктывкара (л.д. 52-55 т. 4).

Из письменных пояснений ЭМУП «Жилкомхоз» (л.д. 89 т. 4) следует, что на территории Эжвинского района города Сыктывкара теплосетевой организацией является только ЭМУП «Жилкомхоз», протяженность тепловых сетей ЭМУП «Жилкомхоз» составляет 56,785 км., сетей Северного промузла – 3,790 км.

Тепловая энергия (в паре) по тепловым сетям (паропроводу), принадлежащим ЭМУП «Жилкомхоз», поставляется в адрес ООО «Сыктывкархлеб», ООО «Лебедь» (далее – Потребители).

Согласно условиям договоров теплоснабжения (снабжение тепловой энергией в паре), заключенных между ЭМУП «Жилкомхоз» (далее – Теплоснабжающая организация) и Потребителями, Теплоснабжающая организация подает Потребителям через присоединенную сеть тепловую энергию (мощность) в паре. Подача тепловой энергии Потребителям производится до границ балансовой принадлежности (в точки поставки), указанных в акте разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон.

Согласно актам разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон (приложение № 5 к Договорам) теплоснабжение Потребителей осуществляется по трубопроводам, принадлежащим ЭМУП «Жилкомхоз».

Расходы, связанные с передачей тепловой энергии по паропроводу, включены в стоимость тепловой энергии (в паре), поставляемой ЭМУП «Жилкомхоз» в адрес Потребителей.

Таким образом, ЭМУП «Жилкомхоз» в рамках заключенных с Потребителями договоров теплоснабжения (в паре) осуществляет передачу тепловой энергии (в паре), которая отнесена к сфере деятельности

субъектов естественной монополии.

Тепловая энергия (пар и горячая вода) – вид товара, имеющий определенные особенности и физические свойства: процесс производства тепловой энергии жестко связан с потреблением.

Тепловая энергия - это энергия, характеризующаяся температурой и давлением веществ, участвующих в процессах преобразования и передачи энергии, а ее количественной мерой может служить теплосодержание веществ, используемых при преобразовании и передаче энергии. Количественной мерой тепловой энергии может служить также теплота, под которой понимается энергетическая характеристика процессов теплового взаимодействия термодинамических систем с окружающей средой при теплопередаче без совершения работы.

Тепловая энергия отнесена законодателем к виду энергетического ресурса, который определяется как носитель энергии, используемый для хозяйственной деятельности, жизнеобеспечения.

Не существует товаров-заменителей тепловой энергии с точки зрения цели потребления (теплоэнергия в потреблении не может быть заменена другим товаром), то есть является единственно возможным для потребления товаром (услугой).

В рассматриваемом случае, в силу технологических особенностей передачи и распределения тепловой энергии, тепловая энергия (в паре), закупаемая ЭМУП «Жилкомхоз» у производителя – АО «Монди Сыктывкарский ЛПК», не может обращаться на разных товарных рынках (наличие проложенных сетей подразумевает один состав покупателей и продавцов). При этом у Потребителей отсутствует техническая возможность отказаться от услуг ЭМУП «Жилкомхоз», к сетям которого подключены теплоснабжающие установки Потребителей.

Тепловая энергия по своим функциональным назначениям не может быть сравнима с другими товарами, таким образом, взаимозаменяемые товары на рассматриваемом рынке отсутствуют.

Вышеизложенные обстоятельства позволяют определить продуктовые границы товарного рынка как тепловая энергия (в паре), код ОКЭД 35.30.3, 35.30.6.

Согласно пункту 4.7 Порядка в сфере услуг субъектов естественных монополий географические границы товарных рынков определяются с учетом особенностей, предусмотренных законодательством Российской Федерации, предоставления этих услуг на соответствующих товарных рынках, в том числе на основании технологического критерия (наличие и расположение технологической инфраструктуры (сетей), включая доступ к инфраструктуре и ее использованию (подключение к сетям).

Товарный рынок тепловой энергии характеризуется отсутствием иной возможности приобретения потребителем тепловой энергии (мощности) за пределами границ тепловых сетей, посредством которых осуществляется поставка (передача) тепловой энергии (мощности), от источника тепловой энергии к теплоснабжающим установкам потребителя.

**Географические границы, на которых ЭМУП «Жилкомхоз» является поставщиком тепловой энергии, соответствуют границам балансовой принадлежности и границам расположения тепловых сетей (паропроводу), посредством которых осуществляется поставка тепловой энергии (в паре), то есть участками систем теплоснабжения от теплоисточника до Потребителей тепловой энергии (в паре) согласно границам балансовой принадлежности тепловых сетей.**

Таким образом, географические границы товарного рынка определены территорией Эжвинского района МО ГО «Сыктывкар», на которой расположены тепловые сети, посредством которых ЭМУП «Жилкомхоз» осуществляет поставку тепловой энергии (в паре) Потребителям.

В силу части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции ЭМУП «Жилкомхоз» занимает доминирующее положение на товарном рынке теплоснабжения (в паре) в границах расположения тепловых сетей на территории Эжвинского района МО ГО «Сыктывкар», в связи с чем, на действия ЭМУП «Жилкомхоз» распространяются требования части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

1.2. Деятельность в сфере теплоснабжения регулируется нормативными правовыми актами, в том числе Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

В силу пункта 1 части 3 статьи 4.2, части 9 статьи 15 Закона о теплоснабжении объектами антимонопольного контроля в сфере теплоснабжения являются, в том числе цены. Оплата тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя осуществляется в соответствии с тарифами, установленными органом регулирования, или ценами, определяемыми соглашением сторон, в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

В соответствии с частью 1 статьи 8 Закона о теплоснабжении регулированию подлежат, за исключением случаев, указанных в частях 2.1 - 2.3 настоящей статьи, с учетом статьи 23.4 настоящего Федерального закона следующие виды цен (тарифов) в сфере теплоснабжения:

- 2) предельные (минимальный и (или) максимальный) уровни тарифов на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям;
- 5) тарифы на теплоноситель, поставляемый теплоснабжающими организациями потребителям, другим теплоснабжающим организациям;
- б) тарифы на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя.

В соответствии с частью 2 статьи 8 Закона о теплоснабжении перечень подлежащих регулированию цен (тарифов) на товары, услуги в сфере теплоснабжения является исчерпывающим. Цены на иные виды товаров, услуг в сфере теплоснабжения определяются соглашением сторон и регулированию не подлежат.

В соответствии с частью 2.1 статьи 8 Закона о теплоснабжении соглашением сторон договора теплоснабжения и (или) договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, но не выше цен (тарифов) на соответствующие товары в сфере теплоснабжения, установленных органом регулирования в соответствии с Основами ценообразования в сфере теплоснабжения, Правилами регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.10.2012 № 1075 (далее - Основы ценообразования, Правила регулирования тарифов соответственно), определяются следующие виды цен на товары в сфере теплоснабжения, за исключением тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, реализация которых необходима для оказания коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению населению и приравненным к нему категориям потребителей, в том числе:

- 1) цены на тепловую энергию (мощность), производимую и (или) поставляемую с использованием теплоносителя в виде пара теплоснабжающими организациями потребителям, другим теплоснабжающим организациям;
- 2) цены на теплоноситель в виде пара, поставляемый теплоснабжающими организациями потребителям, другим теплоснабжающим организациям.

Согласно пункту 5(5) Основ ценообразования с 01.01.2019 указанные цены (тарифы) не подлежат государственному регулированию и определяются соглашением сторон договора теплоснабжения и (или) поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя.

Как следует из материалов настоящего антимонопольного дела, между АО «Монди СЛПК» (производитель тепловой энергии) и ЭМУП «Жилкомхоз» (потребитель) имеют место договорные отношения по поставке тепловой энергии в паре:

- договор теплоснабжения № 171063 от 01.03.2017, действующий с 01.01.2017 по 31.12.2018 (л.д. 227- 241 т. 1);
- договор теплоснабжения № 190191 от 22.05.2019, действующий с 01.01.2017 по 31.12.2019 (л.д. 1- 14 т. 2);
- договор теплоснабжения № 190953 от 01.01.2020, действующий с 01.01.2020 по 31.12.2020 (л.д. 15-19 т. 2).

В соответствии с вышеуказанными договорами теплоснабжения точки поставки потребителя должны быть оборудованы приборами учета энергетических ресурсов.

Как следует из имеющихся материалов, приборы учета энергетических ресурсов у ЭМУП «Жилкомхоз» отсутствовали до мая 2020 года, объем тепловой энергии устанавливался соглашением сторон на весь период теплоснабжения и распределялся ежемесячно (на 2019 год объем составил 7600 Гкал в год, аналогичный объем поставки тепловой энергии в паре со стороны АО «Монди СЛПК» в адрес ЭМУП Жилкомхоз» предусматривается и на 2020 год).

Согласно представленным материалам, ЭМУП «Жилкомхоз» не потребляет тепловую энергию в паре в своих хозяйственных целях, а приобретает тепловую энергию в паре для поставки в адрес ООО «Сыктывкархлеб» и ООО «Лебедь» по своим сетям протяженностью 1795 м.

ЭМУП «Жилкомхоз», приобретая тепловую энергию у АО «Монди СЛПК» в объеме 7600 Гкал, отпускает потребителям - ООО «Сыктывкархлеб» и ООО «Лебедь», у которых имеются приборы учета тепловой энергии, тепловую энергию в паре в размере 2900 -3000 Гкал. Тем самым, оставшаяся часть тепловой энергии, по данным ЭМУП «Жилкомхоз», списывается на потери.

Как следует из материалов, представленных в Коми УФАС России, письмом от 19.11.2019 № 945, ООО «Сыктывкархлеб» обратилось в ЭМУП «Жилкомхоз» с заявкой на заключение договора на теплоснабжение в паре.

Письмом от 29.11.2019 № 6384 ЭМУП «Жилкомхоз» указало ООО «Сыктывкархлеб», что действующий договор снабжения тепловой энергией в паре прекращает свое действие после 31.12.2019, и новый договор не будет заключаться, для поставки тепловой энергии необходимо обратиться в АО «Монди СЛПК».

ООО «Сыктывкархлеб» письмом от 03.12.2019 № 983 вновь обратилось в ЭМУП «Жилкомхоз» с заявкой на заключение договора на теплоснабжение в паре.

Письмом от 13.12.2019 № 6586 ЭМУП «Жилкомхоз» направило в адрес ООО «Сыктывкархлеб» договор № 118-ТЭ теплоснабжения на 2020 год.

Письмом от 30.12.2019 № 1068 ООО «Сыктывкархлеб» направило подписанный договор № 118-ТЭ теплоснабжения с протоколом разногласий от 31.12.2019.

Письмом от 21.01.2020 № 211 ЭМУП «Жилкомхоз» направило в адрес ООО «Сыктывкархлеб» 1 экземпляр протокола разногласий от 31.12.2019, подписанный с разногласиями, а также 2 протокола согласования разногласий от 31.12.2019 к протоколу разногласий от 31.12.2019 (поступило в адрес ООО «Сыктывкархлеб» 24.01.2020).

Между ЭМУП «Жилкомхоз» и ООО «Лебедь», привлеченным в качестве заинтересованного лица по рассматриваемому делу, заключен договор теплоснабжения № 1176-ТЭ от 14.07.2017. Согласно п. 7.1 указанного договора договор считается продленным ежегодно на каждый последующий календарный год и на тех же условиях, если не менее чем за 1 месяц до окончания срока действия договора ни одна из сторон не заявит письменно о расторжении.

Письмом от 29.11.2019 № 6383 ЭМУП «Жилкомхоз» указало ООО «Лебедь», что действующий договор снабжения тепловой энергии в паре прекращает свое действие после 31.12.2019, и новый договор не будет заключаться, для поставки тепловой энергии необходимо обратиться в АО «Монди СЛПК».

ООО «Лебедь» письмом от 04.12.2019 № 19 указало ЭМУП «Жилкомхоз», что оно не вправе отказать потребителю в заключении договора.

Письмом от 13.12.2019 № 6587 ЭМУП «Жилкомхоз» направило в адрес ООО «Лебедь» договор № 1776-ТЭ теплоснабжения на 2020 год.

Письмом от 30.12.2019 № 22 ООО «Лебедь» направило в адрес ЭМУП «Жилкомхоз» протокол разногласий № 1 от 27.12.2019 к договору № 1776-ТЭ на 2020 год.

Письмом от 21.01.2020 № 210 ЭМУП «Жилкомхоз» направило в адрес ООО «Лебедь» 1 экземпляр протокола разногласий №1 от 27.12.2019, подписанный с разногласиями, а также 2 протокола согласования разногласий к протоколу разногласий №1 от 27.12.2019 (факт получения протокола согласования разногласий подтверждается письменными пояснениями ООО «Лебедь»).

В соответствии с пояснениями ЭМУП «Жилкомхоз», представленными письмом от 05.03.2020 № 1103 (вх. № 1152э от 05.03.2020), договоры теплоснабжения с ООО «Лебедь» и ООО «Сыктывкархлеб» заключены с протоколами урегулирования разногласий, так как в указанный срок возражения на протоколы урегулирования разногласий, направленные в адрес указанных потребителей, в адрес ЭМУП «Жилкомхоз» не поступали.

Из представленных ООО «Лебедь» и ООО «Сыктывкархлеб» в адрес Коми УФАС России материалов не следует, что ООО «Лебедь» и ООО «Сыктывкархлеб» направляли возражения на протоколы урегулирования разногласий к договорам теплоснабжения, которые были получены ими от ЭМУП «Жилкомхоз».

В соответствии с пунктом 1 статьи 432 Гражданского кодекса РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В соответствии с ч. 1 ст. 445 Гражданского кодекса РФ в случаях, когда в соответствии с настоящим

Кодексом или иными законами для стороны, которой направлена оферта (проект договора), заключение договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты.

Сторона, направившая оферту и получившая от стороны, для которой заключение договора обязательно, извещение о ее акцепте на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора), вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда в течение тридцати дней со дня получения такого извещения либо истечения срока для акцепта.

Согласно ч. 2 ст. 445 Гражданского кодекса РФ, в случаях, когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту (проект договора), и ей в течение тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий.

При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда.

В соответствии с ч. 3 ст. 445 Гражданского кодекса РФ правила о сроках, предусмотренные пунктами 1 и 2 настоящей статьи, применяются, если другие сроки не установлены законом, иными правовыми актами или не согласованы сторонами.

Согласно ч. 4 ст. 445 Гражданского кодекса РФ если сторона, для которой в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. В этом случае договор считается заключенным на условиях, указанных в решении суда, с момента вступления в законную силу соответствующего решения суда.

Учитывая, что ЭМУП «Жилкомхоз» направило в адрес ООО «Сыктывкархлеб» и ООО «Лебедь» договоры теплоснабжения и протоколы урегулирования разногласий, на которые стороны не отреагировали и не направили свои возражения, договоры теплоснабжения ЭМУП «Жилкомхоз» с ООО «Сыктывкархлеб» и ООО «Лебедь» считаются заключенными.

В соответствии с документами, представленными в Коми УФАС России, тариф на тепловую энергию в паре для ООО «Сыктывкархлеб» и ООО «Лебедь» с 01.01.2020 составляет 1894,01руб. за 1 Гкал без НДС, что в сравнении с 2019 годом больше на 23 %.

По договору теплоснабжения между ЭМУП «Жилкомхоз» и АО «Монди СЛПК» стоимость тарифа тепловой энергии в паре, приобретаемой ЭМУП «Жилкомхоз», составляла в 2019 году 650,47 руб. /Гкал без НДС.

На 2020 год АО «Монди СЛПК» установлен тариф для ЭМУП «Жилкомхоз» на тепловую энергию в размере 750 руб./Гкал без НДС (договор на 2020 год в стадии согласования).

Рост тарифа на тепловую энергию, поставляемую АО «Монди СЛПК» в адрес ЭМУП «Жилкомхоз», составил 15%.

Таким образом, тариф ЭМУП «Жилкомхоз» на тепловую энергию в паре, которую оно реализует в адрес ООО «Лебедь» и ООО «Сыктывкархлеб», выше в 2,5 раза тарифа, по которой ЭМУП «Жилкомхоз» приобретает эту тепловую энергию у АО «Монди СЛПК».

Согласно представленным документам и пояснениям ЭМУП «Жилкомхоз», высокая стоимость тепловой энергии в паре, поставляемой в адрес ООО «Лебедь» и ООО «Сыктывкархлеб», связана с тем, что у ЭМУП «Жилкомхоз» высокие потери тепловой энергии, что закладывается в тариф.

Согласно письменным пояснениям ООО «Сыктывкархлеб» от 20.02.2020 № 169 (вх. № 1052 от 20.02.2020) (л.д. 19 т.1), у Общества не имеется возможности заменить поставщика тепловой энергии в паре, поскольку к цеху № 3 присоединен единственный паропровод. Единственным поставщиком тепловой энергии может являться АО «Монди СЛПК» - собственник источника тепловой энергии в паре. Строительство собственной газовой котельной для ООО «Сыктывкархлеб» экономически невыгодно и нецелесообразно по объективным причинам.

С 01.01.2019 в соответствии с ч. 2.1 ст. 8 Закона о теплоснабжении тариф на теплоэнергию, поставляемую в цех №3, не подлежит государственному регулированию и определяется соглашением сторон договора теплоснабжения.

В связи с этим действующий поставщик теплоэнергии - ЭМУП «Жилкомхоз» в одностороннем порядке увеличил за 2019 год тариф для ООО «Сыктывкархлеб» на 49,85% с 1026, 79 до 1538, 62 руб. за Гкал. без НДС. Также уведомил о повышении тарифа на 2020 год еще на 23% до 1894,01 руб. за Гкал. без НДС. Таким образом, за последний год совокупное увеличение тарифа на теплоэнергию составило 73%.

ЭМУП «Жилкомхоз» закупает тепловую энергию в паре у АО «Монди СЛПК».

Тариф на тепловую энергию для АО «Монди СЛПК», установленный приказом Министерства энергетики, ЖКХ и тарифов РК № 70/6-Т от 20.12.2018, с января 2020 года составлял 650,47 руб./Гкал без НДС.

Таким образом, с 2020 года разница между тарифом для производителя тепловой энергии – АО «Монди СЛПК» и тарифом для энергоснабжающей организации – ЭМУП «Жилкомхоз» составляет 1243,54 руб./Гкал или 191%.

С учетом того, что ООО «Сыктывкархлеб» производит социально-значимую хлебобулочную продукцию, завышение тарифа на теплоснабжение приводит к росту себестоимости и цен хлебобулочных изделий для конечного потребителя – населения.

Кроме этого, в приложении №1 приказа ЭМУП «Жилкомхоз» № 1441 от 09.12.2019 одной из статей затрат указаны потери тепловой энергии (мощности) в виде пара в паропроводе, которые составляют 4800 Гкал в год, при том, что общее количество тепловой энергии, полученной от АО «Монди СЛПК», составляет 7800 Гкал в год. Также в письме № 6586 от 13.12.2019 ЭМУП «Жилкомхоз» указало на сохранение тенденции по снижению объема полезного отпуска тепловой энергии.

По мнению заявителя, настолько высокие потери возникли в связи с ненадлежащим содержанием паропровода ЭМУП «Жилкомхоз», следовательно, возложение расходов, связанных с потерями в паропроводе, на ООО «Сыктывкархлеб» являются неправомерными. Таким образом, предложенный ЭМУП «Жилкомхоз» тариф на тепловую энергию в договоре теплоснабжения не имеет должного экономического подтверждения и необоснованно завышен.

Согласно письменным пояснениям ООО «Лебедь» от 25.02.2020 № 8 (вх. № 1129 от 26.02.2020) (л.д. 64 т. 1), между ЭМУП «Жилкомхоз» и ООО «Лебедь» заключен договор теплоснабжения № 1776-ТЭ от 14.07.2017. Расчет потребленной тепловой энергии в паре происходит согласно установленного узла учета на пар, на территории прачечной ООО «Лебедь». Узел учета пара находится на балансе ООО «Лебедь», который поддерживается в рабочем состоянии.

ЭМУП «Жилкомхоз» направило письмо № 211 от 21.01.2019, где была указана стоимость тепловой энергии на 2019 года согласно утвержденному приказу Министерства энергетики, ЖКХ и тарифов РК от 20.12.2018 № 70/7-Т.

ЭМУП «Жилкомхоз» направило письмо № 1635 от 28.03.2019, в котором просило подписать ООО «Лебедь» дополнительное соглашение № 1 от 01.04.2019, в котором увеличена стоимость тепловой энергии. На данное письмо ООО «Лебедь» не ответило, так как тариф на тепловую энергию на 2019 год был утвержден приказом Министерства энергетики, ЖКХ и тарифов РК от 20.12.2018 № 70/7-Т. ООО «Лебедь» направило в адрес Предприятия письмо № 20 от 06.12.2019, в котором просило внести изменения в расчетах стоимости за 1 Гкал, согласно утвержденному тарифу на 2019г. ЭМУП «Жилкомхоз» направило ответ и указало в письме № 6569 от 12.12.2019 г., что стоимость за 1 Гкал увеличилась в связи с огромными потерями на паропроводе, а также со ссылкой на положения ч.ч. 2.1, 2.2 ст. 8 Закона о теплоснабжении, в соответствии с которыми цены на теплоноситель в виде пара не подлежат регулированию и определяются соглашением сторон.

ЭМУП «Жилкомхоз» направило письмо № 6383 от 29.11.2019, в котором уведомило о расторжении договора теплоснабжения № 1776-ТЭ от 14.07.2017, с 01.01.2020 и на последующие периоды договор заключаться не будет. Также предложило обратиться в парогенерирующую организацию - АО «Монди СЛПК» на поставку тепловой энергии в паре для объектов ООО «Лебедь».

Договор теплоснабжения является публичным для единой теплоснабжающей организации, в силу чего последняя не вправе отказать потребителю тепловой энергии в заключении договора теплоснабжения при условии соблюдения указанным потребителем выданных ему в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности технических условий подключения к тепловым сетям принадлежащих ему объектов капитального строительства.

ЭМУП «Жилкомхоз» направило письмо ООО «Лебедь» № 6587 от 13.12.2019, в котором просило заключить договор теплоснабжения № 1776-ТЭ на 2020 год, но тариф на пар увеличится и составит 1894,01 руб. /Гкал без учета НДС, 2272,81 руб./Гкал (с учетом НДС). Увеличение стоимости ЭМУП «Жилкомхоз» связывает с огромными потерями на паропроводе, а также ссылалось на п. 2.1 ст. 8 Закона о теплоснабжении.

Данная ситуация приводит к тому, что паропровод, находящийся в хозяйственном ведении ЭМУП «Жилкомхоз», имеет протяженность 1,795 км, что приводит к теплотерям, которые Предприятие перевыставляет потребителям, и стоимость будет только увеличиваться, что в дальнейшем может привести к приостановке деятельности ООО «Лебедь» и его закрытию.

ООО «Лебедь» направило письмо № 22 от 30.12.2019 с протоколом разногласий № 1 от 27.12.2019 к договору № 1776-ТЭ, в котором просило внести изменения, но получило от ЭМУП «Жилкомхоз» протокол согласования разногласий, где было указано, что все остается без изменений. Возможности заменить поставщика тепловой энергии у ООО «Лебедь» нет.

**2.** Изучив материалы настоящего дела, заслушав представителей сторон по делу, Комиссия Коми УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование (далее - сопоставимый товарный рынок), при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами, в том числе установленная:

1) путем повышения ранее установленной цены товара, если при этом выполняются в совокупности следующие условия:

а) расходы, необходимые для производства и реализации товара, остались неизменными или их изменение не соответствует изменению цены товара;

б) состав продавцов или покупателей товара остался неизменным либо изменение состава продавцов или покупателей товара является незначительным;

в) условия обращения товара на товарном рынке, в том числе обусловленные мерами государственного регулирования, включая налогообложение, тарифное регулирование, остались неизменными или их изменение несоразмерно изменению цены товара;

2) путем поддержания или неснижения ранее установленной цены товара, если при этом выполняются в совокупности следующие условия:

а) расходы, необходимые для производства и реализации товара, существенно снизились;

б) состав продавцов или покупателей товара обуславливает возможность изменения цены товара в сторону уменьшения;

в) условия обращения товара на товарном рынке, в том числе обусловленные мерами государственного регулирования, включая налогообложение, тарифное регулирование, обеспечивают возможность изменения цены товара в сторону уменьшения.

В силу положений статьи 6 Закона о защите конкуренции при определении монопольно высокой цены товара применяются метод сопоставимых рынков (превышение цены, сформировавшейся в условиях конкуренции на структурном и иным образом сходном товарном рынке), затратный метод (превышение суммы необходимых расходов и прибыли).

Согласно разъяснениям № 1 Президиума ФАС России, утвержденным протоколом Президиума ФАС России от 10.02.2016 № 2, письму ФАС России от 31.12.2013 № АЦ/54346/13 метод сопоставимых рынков может быть применен только в том случае, когда объективно существует рынок, сопоставимый по количеству продаваемого за определенный период товара, составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование. При этом такой товарный рынок должен находиться в состоянии конкуренции.

Товарный рынок теплоснабжения ввиду технологических особенностей характеризуется отсутствием на нем конкуренции.

Из разъяснений ФАС России от 31.12.2013 № АЦ/54346/13 следует, что рыночная цена, как правило, формируется под влиянием ряда факторов: спроса и предложения, эластичности спроса, издержек производства, конкуренции (ценовой и неценовой), государственного регулирования условий обращения товаров на соответствующем товарном рынке и др. Спрос на товар определяет максимальную цену,

которую могут устанавливать хозяйствующие субъекты. Издержки производства (сумма постоянных и переменных издержек) определяют минимальную ее величину.

При установлении монопольно высокой цены товара с использованием затратного метода анализируются:

- расходы, необходимые для производства и реализации товара (себестоимость товара),
- прибыль хозяйствующего субъекта от реализации товара,
- цена товара,
- уровень рентабельности.

Согласно материалам рассматриваемого дела между АО «Монди СЛПК» был заключен договор с ООО «СеверЭнергоПром» от 25.01.2011 № 31-ТЭП, в соответствии с которым энергоснабжающая организация обязуется отпускать тепловую энергию абоненту по собственным паровым сетям, при условии наличия у абонента отвечающих установленным техническим требованиям паровых сетей и своевременной оплаты потребленной тепловой энергии.

В соответствии с актом разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон от 23.11.2015, являющимся приложением к вышеуказанному договору, граница балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон за состояние и обслуживание тепловых сетей устанавливается по второму по ходу пара ответному фланцу задвижки Ду 250 паропровода 8 ата на потребителей ООО «СеверЭнергоПром», расположенной в районе участка тепловых сетей ООО «СеверЭнергоПром». Паропровод до задвижки и задвижки, включая ответный фланец, находятся на балансе и обслуживании ООО «СеверЭнергоПром». Измерительная диафрагма расходомерного узла, коренная арматура, импульсные линии, гильза под терморпары, приборы коммерческого узла учета, расположенные в тепловом пункте, находятся на балансе и обслуживании ООО «СеверЭнергоПром».

Пунктом 2.1.2 установлено, что с 01.01.201 по 31.12.2011 отпускается абоненту тепловая энергия в паре до 53500 Гкал, с максимальной тепловой нагрузкой 17,5 Гкал/ч., из них:

в январе до 9000 Гкал, в феврале до 8200 Гкал, в марте до 6300 Гкал;

в апреле до 5500 Гкал, в мае до 4300 Гкал, в июне до 3200 Гкал;

в июле до 3200 Гкал, в августе до 3200 Гкал, в сентябре до 4000 Гкал;

в октябре до 4800 Гкал, в ноябре до 7000 Гкал, в декабре до 9000 Гкал.

Общий годовой объем отпуска тепловой энергии может быть изменен по соглашению сторон в течение срока действия договора.

Впоследствии между АО «Монди СЛПК» и ЭМУП «Жилкомхоз» заключены договоры по поставке тепловой энергии в паре:

- договор теплоснабжения № 171063 от 01.03.2017, действующий с 01.01.2017 по 31.12.2018;

- договор теплоснабжения № 190191 от 22.05.2019, действующий с 01.01.2017 по 31.12.2019;

- договор теплоснабжения № 190953 от 01.01.2020, действующий с 01.01.2020 по 31.12.2020.

Согласно письменным пояснениям АО «Монди СЛПК» от 04.03.2020 № 24/2313 (вх. № 1339 от 05.03.2020) (л.д. 103, т. 1) в соответствии с договором теплоснабжения № 171063 от 01.03.2017 объем тепловой энергии в паре подлежал поставке в размере 7800 Гкал в год.

В приложении № 1 к договору от 01.03.2017 № 171063 было определено количество отпуска тепловой энергии в паре в сети ЭМУП «Жилкомхоз» (7800 Гкал/год):

Январь – 900 Гкал,

Февраль – 800 Гкал,

Март – 800 Гкал,

Апрель – 700 Гкал,

Май – 600 Гкал,

Июнь – 500 Гкал,

Июль – 450 Гкал,

Август – 450 Гкал,

Сентябрь – 500 Гкал,

Октябрь – 600 Гкал,

Ноябрь – 700 Гкал,

Декабрь – 800 Гкал.

Впоследствии, согласно представленным материалам, произошло изменение договорного объема по тепловой энергии в паре на 2018, 2019, 2020 гг. – 7 600 Гкал в год (письмо ЭМУП «Жилкомхоз» от 22.04.2019 № 2465, письмо АО «Монди СЛПК» от 24.04.2019 № 17/4231).

Объем поставленной Предприятию тепловой энергии (в паре) по годам:

2017 год – 5894 Гкал;

2018 год – 7600 Гкал;

2019 год – 7600 Гкал.

В подтверждение представлены акты отпуска теплоэнергии за 2017, 2018, 2019 годы, письмо ЭМУП «Жилкомхоз» от 22.04.2019 № 2465, письмо АО «Монди СЛПК» от 24.04.2019 № 17/4231.

АО «Монди СЛПК» в письме от 31.07.2020 № 24/8754 (вх. № 3917 от 03.08.2020) (л.д. 124, т. 4) указало, что договорной объем пара в количестве 7600 Гкал/год был определен исходя из фактического отпуска пара по данным прибора учета ООО «СеверЭнергоПром» в 2016 году (7666 Гкал/год).

При этом АО «Монди СЛПК» указало, что прибор учета, который ранее был передан ООО «СеверЭнергоПром» и использовался при расчетах по договору энергоснабжения (тепловой энергией в паре) № 31-ТЭП от 25.01.2011, на момент заключения договора № 17063 от 01.03.2017 между АО «Монди СЛПК» и ЭМУП «Жилкомхоз» имелся и ООО «СеверЭнергоПром» предлагало его к выкупу ЭМУП «Жилкомхоз», однако последний от выкупа отказался.

Согласно письменным пояснениям ЭМУП «Жилкомхоз» от 05.03.2020 № 1103 (вх. № 1362 от 06.03.2020) (л.д. 217-219, т. 1), Предприятием с ООО «Сыктывкархлеб» и ООО «Лебедь» заключены договоры теплоснабжения на 2020 год с протоколами урегулирования разногласий, так как в указанный срок возражений на протокол в адрес предприятия не поступило.

29.11.2019, за месяц до окончания договора приобретения пара, в адрес АО «Монди СЛПК» было направлено письмо во избежание пролонгации договора на прежних условиях, и предложено заключить прямой договор на поставку пара с ООО «Сыктывкархлеб» и ООО «Лебедь».

Письмом от 23.12.2019 АО «Монди СЛПК» согласилось с расторжением действующего договора и прислало новый проект договора на 2020 год. От предложения заключения прямого договора АО «Монди СЛПК» с ООО «Сыктывкархлеб» и ООО «Лебедь» отказалось.

С 01.01.2019 в соответствии с ч.ч. 2.1, 2.2 ст. 8 Закона о теплоснабжении Министерством энергетики, ЖКХ и тарифов РК при утверждении тарифа на тепловую энергию (мощность), поставляемую ЭМУП «Жилкомхоз» потребителям Республики Коми, на период регулирования с 01.01.2019 по 31.12.2019 были исключены из необходимой валовой выручки расходы, связанные с содержанием, ремонтом и эксплуатацией паропровода протяженностью 1,795 км. Таким образом, цена на тепловую энергию, поставляемую с использованием теплоносителя в виде пара, с 01.01.2019 года стала нерегулируемой и определяется по соглашению сторон.

Согласно письменным пояснениям ЭМУП «Жилкомхоз» от 02.06.2020 № 2697 (вх. № 2885 от 03.06.2020) (л.д. 126, т. 3) с 01.01.2019 в соответствии с ч.ч. 2.1, 2.2 ст. 8 Закона о теплоснабжении Министерством энергетики, ЖКХ и тарифов РК на период регулирования с 01.01.2019 по 31.12.2019 были исключены из необходимой валовой выручки расходы, связанные с содержанием, ремонтом и эксплуатацией паропровода протяженностью 1,795 км. Таким образом, цена на тепловую энергию (мощность), поставляемую с использованием теплоносителя в виде пара, с 01.01.2019 стала нерегулируемой и

определяется по соглашению сторон.

Из материалов дела следует, что расчеты с потребителями пара - ООО «Лебедь» и ООО «Сыктывкархлеб» - осуществляются Предприятием по приборам учета. Ввиду проведения мер по оптимизации затрат и снижения объемов оказания услуг/производства продукции, ежегодно потребление пара со стороны данных потребителей снижается. Исходя из вышеизложенного, у ЭМУП «Жилкомхоз» образуется разница между объемом, купленным у АО «Монди СЛПК», и полезным отпуском ООО «Лебедь» и ООО «Сыктывкархлеб», относимым на потери теплоэнергии в паре.

До 01.01.2019, когда пар входил в регулируемый тариф на тепловую энергию, вышеуказанная разница покрывалась за счет необходимой валовой выручки по данному тарифу. С выделением вида деятельности «поставка тепловой энергии (мощности) с использованием теплоносителя в виде пара» в отдельный нерегулируемый вид деятельности у предприятия возникли выпадающие доходы. Для компенсации выпадающих доходов предприятие вынуждено было увеличить отпускной тариф.

Убыток по вышеуказанному виду деятельности по факту 5 месяцев 2020 года составил 0,5 млн. руб. даже при том, что тариф на реализацию был увеличен на 23%, а тариф на покупку пара у АО «Монди СЛПК» остался на прежнем уровне. Стоимость покупного пара без условно-постоянных затрат превышает выручку от реализации. За май 2020 полезный отпуск пара по показаниям приборов составил 130,97 Гкал, объем покупки пара по показанию прибора – 397,00 Гкал. Таким образом, потери сложились на уровне 266,03 Гкал или 67% от покупного объема.

За январь-апрель 2020 АО «Монди СЛПК» выставило в адрес ЭМУП «Жилкомхоз» объем пара, полученного расчетным путем, в размере 74 052 Гкал, в том числе:

- январь – 18972 Гкал,
- февраль – 17748 Гкал,
- март – 18972 Гкал,
- апрель – 18360 Гкал.

Данные объемы в 5 раз превышают фактические договорные объемы за 2 года. При этом ранее АО «Монди СЛПК» подписало протокол согласования урегулирования разногласий к договору теплоснабжения № 190953 от 01.01.2020, где согласовало с января по апрель 2020 года договорные объемы пара до момента установки прибора учета.

ЭМУП «Жилкомхоз», проанализировав свою деятельность по снабжению тепловой энергией в виде пара за 1 полугодие 2019 года, обратилось в АО «Монди СЛПК» по вопросу снижения договорных объемов в целях снижения убытка и впоследствии корректировки конечной цены тепловой энергии в виде пара для потребителей (ООО «Сыктывкархлеб», ООО «Лебедь»). Так как объемы приобретения тепловой энергии в виде пара с АО «Монди СЛПК» были договорными (коммерческий учет отсутствовал), то оценить соблюдение технических параметров подаваемого потребителям пара можно только по претензиям на качество подаваемого ресурса со стороны абонентов.

Данное снижение договорного объема тепловой энергии в виде пара до уровня 3,7 тыс. Гкал позволило бы предприятию снизить убыток от данной деятельности в 2019 году и в дальнейшем не повышать конечную цену для потребителей. В свою очередь, пар является побочным продуктом на ТЭЦ АО «Монди СЛПК» и снижение объемов тепловой энергии в виде пара не повлияло бы на экономику производства тепловой энергии предприятия в целом.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 ГК РФ граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Согласно ч. 3 ст. 307 ГК РФ при установлении, исполнении обязательства и после его прекращения стороны обязаны действовать добросовестно, учитывая права и законные интересы друг друга, взаимно оказывая необходимое содействие для достижения цели обязательства, а также предоставляя друг другу необходимую информацию.

В соответствии со ст. 19 Закона теплоснабжении количество тепловой энергии, теплоносителя, поставляемых по договору теплоснабжения или договору поставки тепловой энергии, а также передаваемых по договору оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, подлежит коммерческому учету. Коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя осуществляется путем их

измерения приборами учета, которые устанавливаются в точке учета, расположенной на границе балансовой принадлежности, если договором теплоснабжения или договором оказания услуг по передаче тепловой энергии не определена иная точка учета.

Осуществление коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя расчетным путем допускается в следующих случаях:

1) отсутствие в точках учета приборов учета;

2) неисправность приборов учета;

3) нарушение установленных договором теплоснабжения сроков представления показаний приборов учета, являющихся собственностью потребителя.

Письмом от 31.07.2020 № 24/8754 (вх. № 3917 от 03.08.2020) (л.д. 124, т. 4) АО «Монди СЛПК» сообщило, что предложение ЭМУП «Жилкомхоз» о снижении договорных объемов приобретаемого пара до уровня 3,7 Гкал/год не соответствует принципам гражданского законодательства.

Договором с учетом дополнительного соглашения № 1 для сетей ЭМУП «Жилкомхоз» предусмотрено, что учет количества тепловой энергии производится по показаниям прибора узлов коммерческого учета, находящегося на балансе Общества.

Впоследствии прибор узла коммерческого учета был передан ООО «СеверЭнергоПром», что подтверждается актом приема-передачи будки для учета тепловой энергии (жилкомхоз) от 26.12.2014 и отражено в акте разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности от 23.11.2015.

Прибор учета, который ранее был передан ООО «СеверЭнергоПром» и использовался при расчетах по договору энергоснабжения (тепловой энергией в паре) № 31-ТЭП от 25.01.2011, на момент заключения договора № 17063 от 01.03.2017 между АО «Монди СЛПК» и ЭМУП «Жилкомхоз» имелся и ООО «СеверЭнергоПром» предлагало его к выкупу ЭМУП «Жилкомхоз», однако последний от выкупа отказался.

АО «Монди СЛПК» указывает, что предложение ЭМУП «Жилкомхоз» о снижении объемов до 3717 Гкал/год не было обоснованным. Прогнозируемое увеличение объема потерь пара в сетях, находящихся в ведении ЭМУП «Жилкомхоз», не может быть признано обоснованием для уменьшения договорных объемов. Напротив, данное обоснование противоречит нормам ГК РФ.

ЭМУП «Жилкомхоз» имело возможность установить прибор учета тепловой энергии, однако на протяжении длительного периода времени соответствующих действий не совершало по собственному усмотрению.

Переписка между сторонами подтверждает, что:

- при формировании производственной программы ЭМУП «Жилкомхоз» на 2020 год был заявлен и АО «Монди СЛПК» согласован договорной объем тепловой энергии с использованием теплоносителя в виде пара в размере 7,6 тыс. Гкал/год;

- между сторонами существовал спор о количестве тепловой энергии по договору, который урегулирован установкой ЭМУП «Жилкомхоз» прибора учета, допущенного АО «Монди СЛПК» в эксплуатацию в качестве коммерческого узла учета тепловой энергии с 28.04.2020 года;

- АО «Монди СЛПК» препятствий к установке прибора не создавало.

АО «Монди СЛПК» при заключении договора с ЭМУП «Жилкомхоз» исходило из фактического объема отпуска пара в 2016 году по данным прибора учета ООО «СеверЭнергоПром», который в 2016 году составил 7666 Гкал/год, договорной объем с ЭМУП «Жилкомхоз» - 7600 Гкал/год.

В письменных пояснениях от 30.07.2020 № 3998 (вх. № 3888 от 31.07.2020) (л.д. 49, т. 4) ЭМУП «Жилкомхоз» указало, что статус единой теплоснабжающей организации (ЕТО) ЭМУП «Жилкомхоз» присвоен с 01.03.2017 года. Договор на поставку тепловой энергии, в том числе тепловой энергии в паре, с АО «Монди СЛПК» был заключен на аналогичных условиях, как и с предыдущей единой теплоснабжающей организацией - ООО «СеверЭнергоПром». Договорные объемы по тепловой энергии в паре также сохранились и составили 7,8 тыс. Гкал в год. Исходя из этого, можно предположить, что согласно условиям договора теплоснабжения минимальный объем пара, который необходим ЭМУП «Жилкомхоз» для наполнения паропровода и позволит обеспечить технические параметры подаваемого потребителям пара, составляет 44,7 тонн в сутки, тепловая энергия в паре – 29,0 Гкал в сутки. При этом у ЭМУП «Жилкомхоз» отсутствует техническая возможность по регулированию объемов отбора пара в

зависимости от изменения величины потребления пара потребителями.

Предприятие указало, что на сегодняшний день существующие проектные параметры трубопровода: диаметр 219 мм, протяженность 1795 м. Данная сеть проложена по тупиковой схеме (возврат конденсата на ТЭЦ отсутствует). Отбор пара потребителям производится не постоянно, циркуляция пара в трубопроводе отсутствует. Конденсат, образующийся от пара, сливается потребителями в канализацию.

При полной конденсации одного килограмма пара образуется один килограмм конденсата, имеющего то же давление и температуру, что и пар. В эффективной паровой системе этот конденсат должен использоваться повторно. Если конденсат не возвращать на ТЭЦ для повторного использования в качестве питательной воды котла, то это станет причиной финансовых потерь, неэффективной работы системы с технической точки зрения, что присутствует на сегодняшний день. Используемый для нагрева насыщенный пар отдает при конденсации большую часть своего тепла – энтальпию испарения. В образовавшемся конденсате содержится только энтальпия воды. Конденсат не только содержит тепло, но также представляет собой деаэрированную воду, которая идеально подходит для использования в качестве питательной воды котла. В эффективной пароконденсатной системе конденсат должен собираться и возвращаться в аэратор или бак питательной воды котла. Только в случае явной опасности загрязнения конденсат нельзя использовать в качестве питательной воды. Но даже в таком случае иногда бывает возможность собирать конденсат и использовать его как горячую воду, от которой тем или иным способом можно отобрать тепло.

Конденсат отводится от паропотребляющего оборудования при помощи конденсатоотводчиков; при этом он переходит из области высокого давления в область более низкого давления, существующего в конденсатной магистрали. В результате падения давления часть конденсата снова испаряется, превращаясь в пар вторичного вскипания (вторичный пар). Количество образующегося вторичного пара определяется избытком тепла между параметрами конденсата при высоком и низком давлении. Как правило, во вторичный пар превращается от 10% до 15% общей массы конденсата. Однако объем в процентном отношении может меняться гораздо сильнее. Конденсат при давлении 7 бар и при переходе в область атмосферного давления теряет примерно 13% своей массы, но образующийся при этом пар занимает пространство примерно в 200 раз большее, чем занимал конденсат, из которого образовался этот пар.

В связи с вышеизложенным, во избежание огромных тепловых потерь:

- потребителям пара необходимо установить на своем теплотехническом оборудовании баки-аккумуляторы для сбора конденсата и использования его в целях горячего водоснабжения или возврата на ТЭЦ;
- произвести реконструкцию существующего трубопровода на более меньший диаметр с устройством возврата конденсата на ТЭЦ. Так как паропровод является муниципальным имуществом, то данное мероприятие инвестиционного характера обязан проводить муниципалитет.

Согласно письменным пояснениям ООО «Лебедь» от 07.10.2020 № 29 (вх. № 4888 от 07.10.2020) (л.д. 49, т. 5), узел учета пара ООО «Лебедь» производит расчет всей потребленной тепловой энергии в паре на нужды Общества, схема сетей теплоснабжения ЭМУП «Жилкомхоз» не имеет возможности возврата конденсата или тепловой энергии в паре. При наличии трубопровода возврат конденсата или тепловой энергии в паре значительно уменьшит затраты у потребителей.

Как следует из пояснений Общества, ООО «Лебедь» предлагало Предприятию значительно уменьшить тепловые потери на паропроводе из-за отсутствия конденсирования в сети паропровода путем прокладывания трубопровода D 32 от потребителей до АО «Монди СЛПК» для возврата тепловой энергии в паре или конденсата.

На территории прачечной ООО «Лебедь» имеется техническая и финансовая возможность установить оборудование баки-аккумуляторы для сбора конденсата. Но если ООО «Лебедь» использует конденсат в своих целях (горячее водоснабжение), это не эффективный проект для ЭМУП «Жилкомхоз», снижение тепловых потерь на паропроводе ЭМУП «Жилкомхоз» не произойдет, а только увеличится.

Согласно письменным пояснениям ООО «Сыктывкархлеб» от 09.10.2020 № 777 (вх. № 4951 от 09.10.2020) (л.д. 72, т. 5), Обществом 14.09.2020 было получено письмо № 5049 от ЭМУП «Жилкомхоз» с предложением об установлении баков-аккумуляторов. Ответ на данное письмо не направлялся.

Установка баков-аккумуляторов для ООО «Сыктывкархлеб» технически и экономически нецелесообразна ввиду того, что взаимосвязь между сбором конденсата и огромными потерями через теплоизоляционные конструкции отсутствует. После заполнения указанных баков потери в сетях не исчезнут. Кроме этого,

пар в целях горячего водоснабжения обществом уже используется и в договоре указаны нагрузки на ГВС. Возврат конденсата на ТЭЦ невозможен, так как теплоснабжение происходит по однопроводной трубе.

Также письмом ООО «Сыктывкархлеб» от 18.08.2020 № 652 (вх. № 4114 от 18.08.2020) (л.д. 4, т. 5) указало, что неурегулированность договорных объемов между Предприятием и АО «Монди СЛПК» не должна сказываться на конечном потребителе в виде необоснованного роста тарифа из-за разницы отпущенного и потребленного объема тепловой энергии. По сути, это является перекалыванием негативных последствий неэффективной работы Предприятия на потребителя. Нормативы технологических потерь при передаче тепловой энергии определяются в соответствии с порядком, утвержденным приказом Минэнерго России от 30.12.2008 № 325, а не вычитанием из объема отпущенной тепловой энергии объема потребленной.

До 01.01.2019 в тариф на тепловую энергию были заложены расходы на содержание, ремонт и эксплуатацию паропровода, однако ЕТО, зная о росте потерь, о снижении потребления тепловой энергии в паре, не посчитало нужным произвести мероприятия по снижению потерь, в том числе разрешить вопрос по установке прибора учета для более точного учета приобретаемой у АО «Монди СЛПК» тепловой энергии. Доказательством ненадлежащего выполнения Предприятием своих обязательств также является обследование тепловых сетей, в результате которого установлено:

- частичное отсутствие тепловой изоляции;

- паропровод в подземном исполнении проложен в не проходных каналах без устройства попутного дренажа, что приводит к увлажнению и разрушению тепловой изоляции.

Все перечисленные недостатки способствуют огромным тепловым потерям через теплоизоляционные конструкции трубопровода. Ранее учет отпущенной тепловой энергии от АО «Монди СЛПК» производился приборным способом. До ноября 2014 года тепловая энергия в паре, приобретаемая ООО «Сыктывкархлеб» у ООО «СеверЭнергоПром», учитывалась по приборам учета, установленным в тепловом пункте ОАО «Монди Сыктывкарский ЛПК» и находящимся на балансе и обслуживании у последнего.

Письмом от 16.10.2020 № 5705 (вх. № 5105 от 19.10.2020) (л.д. 91, т. 5) ЭМУП «Жилкомхоз» указало, тариф, установленный в размере 1894,01 руб. за Гкал без НДС, не покрывает все понесенные предприятием расходы, связанные с эксплуатацией паропровода. Данные затраты не покрываются даже с учетом полной оплаты со стороны ООО «Лебедь» и ООО «Сыктывкархлеб».

По факту за 9 месяцев 2020 года у Предприятия сложились выпадающие доходы в размере 1,6 млн.руб. По прогнозу 2020 года расчетный тариф для покрытия всех расходов Предприятия, связанных с эксплуатацией паропровода, должен составлять не менее 2373,26 руб. за Гкал без НДС.

При установлении тарифа на тепловую энергию в паре в декабре 2019 года предприятие не учло следующие фактические расходы в 2020 году:

- тариф на покупку тепловой энергии в паре с 01.01.2020 по 31.12.2020 по заключенному договору с АО «Монди СЛПК» составил 750 руб за Гкал без НДС (договор в окончательном виде был заключен только 20.08.2020). В установленный тариф на тепловую энергию в паре для потребителей на 2020 год (1894,01 руб. за Гкал) ЭМУП «Жилкомхоз» учло расходы на приобретение пара по тарифам на 1 полугодие 2020 года – 650,47 руб за Гкал без НДС, за 2 полугодие – 676,50 руб за Гкал без НДС.

- непредвиденные расходы в апреле 2020 по установке прибора учета пара на границе балансовой принадлежности с АО «Монди СЛПК» в сумме 227,83 тыс.руб. В данном случае АО «Монди СЛПК» настояло на установке прибора учета в рамках переговоров по заключению нового договора.

- с 01.05.2020 расчеты за тепловую энергию в паре между предприятием и АО «Монди СЛПК» ведутся по прибору учета.

- увеличение административно-управленческих расходов как следствие увеличения переменных расходов (приобретение тепловой энергии в паре у АО «Монди СЛПК» в соответствии с утвержденной учетной политикой на предприятии).

В случае снижения фактического отпуска пара от АО «Монди СЛПК» до 3717 Гкал/год тариф на тепловую энергию в паре для ООО «Лебедь» и ООО «Сыктывкархлеб» применялся бы на уровне регулируемого тарифа на тепловую энергию, утвержденного Министерством энергетики, ЖКХ и тарифов, применявшегося в расчетах до 01.04.2019 в размере 1026,79 руб./Гкал без НДС.

Потери тепловой энергии на трубопроводе в размере большем, чем отпущено потребителям, у Предприятия наблюдались всегда. Капитальные затраты по демонтажу существующего паропровода и монтажу нового паропровода с меньшим диаметром с устройством конденсатора для возврата конденсата на ТЭЦ составят 19,4 млн. руб., несмотря на то, что с 2018 года на паропроводе проводились плановые и текущие ремонтные работы.

Потребители ООО «Лебедь» и ООО «Сыктывкархлеб» уменьшили фактическое потребление пара в несколько раз, соответственно в заявке на объем приобретаемого пара на 2020 год также этот объем уменьшили. Фактически потребляемый удельный расход тепловой энергии оказался меньшим, чем расход, указанный в договоре. Факт отсутствия собственного потребления ЭМУП «Жилкомхоз» пара не позволяет последнему приобретать тепловую энергию у ответчика в большем объеме, чем продавать конечным потребителям, поскольку объем услуг имеет значение для определения размера их стоимости. Следовательно, исполнение договора без внесения изменения в тепловые нагрузки нарушило бы соответствующее договору соглашение имущественных интересов сторон и привело бы к причинению ущерба ЭМУП «Жилкомхоз».

По факту 9 месяцев 2020 года, начиная с 01.05.2020, когда был установлен прибор учета, наблюдается превышение объемов поставки пара по сравнению с договорными объемами, соответственно увеличивается и размер платы.

В истекшем периоде 2020 года:

- ООО «Лебедь» оплачивает поставку пара по тарифу 1894,01 руб./Гкал без НДС;

- ООО «Сыктывкархлеб» оплачивает поставку пара по тарифу 1538,62 руб./Гкал без НДС, но по состоянию на 16.10.2020 имеется задолженность.

Сумма выручки Предприятия от оказанных потребителям услуг по поставке тепловой энергии в виде пара за 2019 год составила 4037,98 тыс.руб. без НДС. Сумма выручки за 9 месяцев 2020 года составила 3703,49 тыс.руб. без НДС.

Размер выпадающих расходов за 2019 год – 1,46 млн. руб. без НДС, по факту 9 месяцев 2020 года – 1,6 млн. руб. без НДС.

Также ЭМУП «Жилкомхоз» указало, что ранее потери в сетях ЭМУП «Жилкомхоз» закладывало в тариф, утверждаемый органом регулирования, поэтому потери, возникающие на паропроводе, составляли очень маленькую часть, поскольку в общем Предприятие закупает большой объем тепловой энергии у АО «Монди СЛПК». Кроме того, эти потери и не были особо заметны, поскольку в сравнении с общим объемом занимали небольшой процент. Кроме того, поскольку Предприятие является теплоснабжающей организацией, предоставляющей услуги населению, в тариф не могут быть заложены затраты, в том числе на ремонтные работы свыше 4 %.

Убытки Предприятия за 2019 год составили 5 млн. руб. Кроме того, поскольку Предприятие является муниципальным, то с 2018 года в тариф не может быть заложена расчетно-предпринимательская прибыль, которая составляет около 15 млн. руб.

Как следует из материалов настоящего антимонопольного дела, в связи с убыточностью поставки тепловой энергии (мощности) с использованием теплоносителя в виде пара ООО «Сыктывкархлеб» и ООО «Лебедь», Предприятием письмом № 6386 от 29.11.2019 в адрес Администрации Эжвинского района МО ГО «Сыктывкар» было направлено предложение об изъятии из хозяйственного ведения и передаче в казну паропровода Д 219.

Согласно п. 16 постановления Правительства от 08.08.2012 № 808 глава местной администрации городского поселения, городского округа, глава местной администрации муниципального района (в отношении сельских поселений, расположенных на территории соответствующего муниципального района, если иное не установлено законом субъекта Российской Федерации), федеральный орган исполнительной власти обязан принять решение о лишении организации статуса единой теплоснабжающей организации в течение 15 рабочих дней со дня получения от лиц, права и законные интересы которых нарушены по основаниям, предусмотренным абзацем вторым пункта 13 настоящих Правил, либо федерального антимонопольного органа и (или) его территориальных органов в случае принятия решения о неоднократном нарушении антимонопольного законодательства, в том числе при распределении тепловой нагрузки в системе теплоснабжения, вступивших в законную силу решений федерального антимонопольного органа, и (или) его территориальных органов, и (или) судов, а также получения уведомления (заявления) от организации, имеющей статус единой теплоснабжающей организации, в случаях, предусмотренных абзацами третьим-седьмым пункта 13 настоящих Правил.

В случае если единая теплоснабжающая организация определена на несколько систем теплоснабжения, глава местной администрации городского поселения, городского округа, глава местной администрации муниципального района (в отношении сельских поселений, расположенных на территории соответствующего муниципального района, если иное не установлено законом субъекта Российской Федерации), федеральный орган исполнительной власти принимает решение о лишении организации статуса единой теплоснабжающей организации только в тех зонах деятельности, определенных в соответствии со схемой теплоснабжения, в которых факт неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств единой теплоснабжающей организацией подтвержден вступившими в законную силу решениями федерального антимонопольного органа, и (или) его территориальных органов, и (или) судов в соответствии с абзацем вторым пункта 13 настоящих Правил, либо в отношении которых организацией подано заявление о прекращении осуществления функций единой теплоснабжающей организации в соответствии с абзацем седьмым пункта 13 настоящих Правил.

Однако Администрацией Эжвинского района МО ГО «Сыктывкар» ответ на письмо в адрес ЭМУП «Жилкомхоз» не направлен.

С учетом того, что с потребителями были заключены срочные договоры, во избежание их пролонгации на прежних условиях (п. 43 постановления Правительства от 08.08.2012 № 808) в ООО «Сыктывкархлеб» и ООО «Лебедь» Предприятием были направлены уведомления о расторжении указанных договоров в связи с окончанием срока их действия. Кроме того, в уведомлении было предложено заключить прямые договоры с АО «Монди СЛПК», что было бы экономически выгоднее.

С учетом того, что Администрация решения по указанному письму об изъятии сетей по пару не приняла, потребители не изъявили желания заключить прямые договоры с АО «Монди СЛПК», им были предложены договоры на новых условиях на 2020 год: с ООО «Сыктывкархлеб» № 118-ТЭ от 31.12.2020, с ООО «Лебедь» от 06.12.2019.

В материалах настоящего дела имеется письмо ЭМУП «Жилкомхоз» от 20.07.2020 № 3464 в адрес руководителя администрации МО ГО «Сыктывкар» (л.д. 86, т. 4), из содержания которого следует, что ЭМУП «Жилкомхоз» отказывается от переданного в хозяйственное ведение имущества (паропровод Д 219).

Основания для отказа:

- в связи с внесенными изменениями в законодательство цена на снабжение паром перестала быть регулируемой, потребители не согласны с договорной ценой, предложенной ЭМУП «Жилкомхоз», куда вошли расчетные убытки;
- осталось 2 потребителя: ООО «Сыктывкархлеб» и ООО «Лебедь», которые потребление пара снизили почти в 2 раза, в результате чего перегонка по трубе большого диаметра небольшого количества пара, с учетом того, что проектом не предусмотрен обратный возврат пара, технически образуются большие потери, несмотря на надлежащее содержание паропровода;
- АО «Монди СЛПК» существенно повысило на 2020 год отпускную цену на пар (с 650,47 руб./гкал до 750 руб./гкал).
- фактически содержание паропровода обходится: 2019 – 5,5 млн. руб., убытки – 1,46 млн. руб., 5 мес. 2020 года – 2,83 млн. руб., убытки – 0,5 млн. руб.;
- с учетом положений п. 2 ч. 1 ст. 7 Закона о теплоснабжении содержание находящегося в хозяйственном ведении указанного паропровода не соответствует уставным целям предприятия.

В связи с чем, ЭМУП «Жилкомхоз» просит изъять из хозяйственного ведения и принять в казну МО ГО «Сыктывкар» паропровод Д 219 мм с учетом спусков и подъемов, переходов через дороги, протяженностью 1795 м.

Согласно письменным пояснениям Администрации Эжвинского района МО ГО «Сыктывкар» от 09.10.2020 № 01-18/4657 (вх. № 5927-э от 18.11.2020) (л.д. 126 т. 5), представленным согласно запросу Коми УФАС России, ЭМУП «Жилкомхоз» обращалось в администрацию МО ГО «Сыктывкар» по вопросу изменения территориальной схемы теплоснабжения ЭМУП «Жилкомхоз», а также изъятия из хозяйственного ведения ЭМУП «Жилкомхоз» паропровода, расположенного от Павильона № 1 до Хлебозавода, протяженностью 1,795 км.

Правомочия унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения по владению, пользованию и распоряжению муниципальным имуществом, находящимся у него в хозяйственном ведении, прямо определены положениями ГК РФ, ст.ст. 11, 18 Закона о государственных и муниципальных

унитарных предприятиях. Ни Гражданский кодекс РФ, ни Закон о государственных и муниципальных унитарных предприятиях, ни иные нормативно-правовые акты не наделяют МУП правом отказаться от имущества, переданного ему в хозяйственное ведение. Ст. 295 ГК РФ не предоставляет право собственнику изымать или иным образом распоряжаться имуществом, закрепленным за предприятием на праве хозяйственного ведения.

В соответствии с п. 5.2 устава ЭМУП «Жилкомхоз» осуществляет деятельность, в том числе по передаче и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии), обеспечению работоспособности тепловых сетей. Таким образом, деятельность по передаче и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии) является уставной деятельностью предприятия.

Более того, в соответствии с пп. 1.1 п. 1 постановления администрации МО ГО «Сыктывкар» от 20.08.2014 № 8/3042 «О присвоении статуса единой теплоснабжающей организации» ЭМУП «Жилкомхоз» присвоен статус единой теплоснабжающей организации на территории Эжвинского района МО ГО «Сыктывкар».

В соответствии с ч. 7 ст. 15 Закона о теплоснабжении договор теплоснабжения является публичным для единой теплоснабжающей организации. Единая теплоснабжающая организация не вправе отказать потребителю тепловой энергии в заключении договора теплоснабжения при условии соблюдения указанным потребителем выданных ему в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности технических условий подключения (технологического присоединения) к тепловым сетям принадлежащих ему объектов капитального строительства.

Аналогичные нормы содержатся в постановлении Правительства РФ от 08.08.2012 № 808. Так, в соответствии с п. 12 Правил организации теплоснабжения в РФ, единая теплоснабжающая организация при осуществлении своей деятельности обязана: заключать и исполнять договоры теплоснабжения с любыми обратившимися к ней потребителями тепловой энергии, теплопотребляющие 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; заключать и исполнять договоры поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя; заключать и исполнять договоры оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя в объеме, необходимом для обеспечения теплоснабжения потребителей тепловой энергии с учетом потерь тепловой энергии, теплоносителя при их передаче.

Более того, п. 13 Правил организации теплоснабжения в РФ установлено, что Организация может лишиться статуса единой теплоснабжающей организации в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по оплате тепловой энергии (мощности), и (или) теплоносителя.

Таким образом, принимая во внимание, что МУП не вправе отказаться от имущества, переданного ему в хозяйственное ведение, а собственник не вправе изъять такое имущество, а также то, что деятельность по передаче и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии) является уставной деятельностью ЭМУП «Жилкомхоз» и отказ от исполнения услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя может повлечь за собой негативные последствия в виде лишения статуса единой теплоснабжающей организации, администрация МО ГО «Сыктывкар» считает, что отказ ЭМУП «Жилкомхоз» от переданного в хозяйственное ведение имущества, а именно паропровода Д 219, не может быть осуществлен.

В силу пп. 5 п. 1 ст. 216 ГК РФ право хозяйственного ведения относится к вещным правам лиц, не являющихся собственниками (титовая собственность).

Согласно ст. 210 ГК РФ собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором.

Таким образом, именно с возникновением ограниченного вещного права на объект – передача в хозяйственное ведение, наступают и обязанности его содержания.

Согласно ст. 295 ГК РФ собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении, в соответствии с законом решает вопросы создания предприятия, определения предмета и целей его деятельности, его реорганизации и ликвидации, назначает директора (руководителя) предприятия, осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества.

Таким образом, собственник имущества, переданного из казны, лишь продолжает выполнять свои регулирующие и контрольные функции, контролируя надлежащее использование муниципального имущества в рамках закона.

При таких обстоятельствах обязанность провести реконструкцию паропровода, по мнению Администрации, также лежит на ЭМУП «Жилкомхоз».

В материалах дела имеется акт обследования паропровода от 29.05.2020 от ЭМУП «Жилкомхоз» (л.д. 200, т. 3).

Из указанного акта следует, что 29.05.2020 было проведено обследование с оценкой состояния и степени физического износа (срок эксплуатации более 50 лет) трубопровода пара диаметром 219 мм, протяженностью 1795 м, находящегося на балансе и техническом обслуживании ЭМУП «Жилкомхоз». Данный участок трубопровода в настоящее время предназначен для снабжения 2 абонентов (ООО «Лебедь», ООО «Сыктывкархлеб») паром. У каждого из абонентов установлен узел учета пара.

В результате обследования установлено:

- частичное отсутствие тепловой изоляции;

- паропровод в подземном исполнении проложен в не проходных каналах без устройства попутного дренажа, что приводит к увлажнению и разрушению тепловой изоляции;

- в связи с тем, что трубопроводы пара эксплуатируются в сложных условиях, а именно находятся под постоянным воздействием высокой температуры (260 С) и давления 7 кгс/кв.см в трубопроводе возникают большие термические напряжения, которые влияют на разрушение трубопровода. За период эксплуатации (с 1968 года) металл трубопроводов претерпел структурные и фазовые изменения под давлением нагрузок и высокой температуры, которые привели к снижению прочности (ползучести и усталости металла) и как следствие к образованию трещин на наружной поверхности швов приварки и порывам (образованиям свищей).

Заключение по акту: все вышеперечисленные недостатки, выявленные при обследовании, способствуют огромным тепловым потерям через теплоизоляционные конструкции трубопровода, а именно:

- поверхность неизолированных трубопроводов теряет теплоту в несколько раз интенсивнее, чем поверхность изолированных трубопроводов;

- тепловые потери с поверхности трубопроводов увеличиваются при увлажнении теплоизоляции. Влага к поверхности трубопровода поступает при затоплении его грунтовыми и поверхностными водами;

- проектные мощности паропровода в соответствии с большим диаметром и протяженностью рассчитаны на большее количество абонентов (потребителей), чем в настоящее время. Разбор ресурса (пара), вырабатываемого на источнике тепловой энергии, отбирается абонентами в небольшом количестве.

Согласно п. 5 Порядка определения нормативов технологических потерь при передаче тепловой энергии, теплоносителя, утвержденного приказом Минэнерго России от 30.12.2008 № 325, при определении нормативов технологических потерь на предстоящий период регулирования допускается использование расчетов указанных нормативов на предыдущий регулируемый период с пересчетом их по упрощенным формулам, приведенным в главе III настоящего порядка, в случае если в предстоящий период регулирования не планируется отклонение от условий работы тепловых сетей, принятых при разработке указанных нормативов, более пределов, указанных ниже, а именно:

по нормативу "потери и затраты теплоносителей":

при изменении емкости (внутреннего объема) трубопроводов тепловых сетей, эксплуатируемых теплосетевой организацией, на 5%;

по нормативу "потери тепловой энергии теплопередачей через теплоизоляционные конструкции трубопроводов и с потерями и затратами теплоносителей":

при изменении материальной характеристики тепловых сетей, эксплуатируемых теплосетевой организацией, на 5%;

при сохранении эксплуатационного температурного графика отпуска тепловой энергии в системе теплоснабжения;

при изменении тепловых потерь по результатам очередных испытаний на 5% по сравнению с результатами предыдущих испытаний.

Таким образом, в тариф на тепловую энергию в паре, реализуемую ЭМУП «Жилкомхоз» в адрес ООО «Лебедь» и ООО «Сыктывкархлеб», включена стоимость объема потерь тепловой энергии в размере более 61% от всего объема приобретаемой ЭМУП «Жилкомхоз» у АО «Монди СЛПК» тепловой энергии.

В соответствии с письмом ФАС России от 09.01.2018 № ИА/209/18 «Об антимонопольном контроле в сфере теплоснабжения» в случае если организация, осуществляющая продажу/поставку тепловой энергии (мощности), теплоносителя при заключении договоров по свободным ценам в целях извлечения дополнительной прибыли устанавливает несоразмерно высокую цену (в разы превышающую цену за аналогичный товар, устанавливаемую органом регулирования), необходимо провести экономический анализ затрат данной организации и иных факторов, повлиявших на рост цен на данный товар.

ФАС России в письме от 31.12.2013 № АЦ/54346/13 «О применении пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» указывает, что исходя из судебной практики, судами сформулирована правовая позиция относительно содержания затратного метода для целей установления монополично высокой цены на товар, которая предполагает необходимость проверки:

- расчета размера расходов, необходимых для производства и реализации товара;
- расчета размера прибыли общества, оставшейся после погашения всех затрат и убытков;
- расчета предполагаемой цены товара с учетом необходимости покрытия затрат на производство, реализацию и обеспечение получения необходимой прибыли;
- данных о превышении рентабельности продукции над среднеотраслевыми показателями рентабельности; анализ затрат, произведенных в целях производства и реализации продукции;
- оценки обоснованности произведенных затрат;
- анализа наличия (отсутствия) роста объема реализации, что могло привести к увеличению расходов, роста расходов на амортизацию основных средств и страхование, роста тарифов сторонних организаций, оказывающих услуги, роста тарифов на приобретение сырья, воды, энергии всех видов.

При этом необходимо учитывать, что само по себе увеличение хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение, установленной ранее цены на товар в определенный период времени не может быть рассмотрено как нарушение антимонопольного законодательства, а цена за товар как монополично высокая.

В этой связи следует принимать во внимание то, что рыночная цена, как правило, формируется под влиянием ряда факторов: спроса и предложения, эластичности спроса, издержек производства, конкуренции (ценовой и неценовой), государственного регулирования условий обращения товаров на соответствующем товарном рынке и др. Спрос на товар определяет максимальную цену, которую могут устанавливать хозяйствующие субъекты. Издержки производства (сумма постоянных и переменных издержек) определяют минимальную ее величину.

Как следует из представленных документов, в том числе финансовых, Предприятие несет убытки, связанные с содержанием паропровода. За 2019 год размер выпадающих доходов составил 1,46 млн. руб. без НДС, за 9 месяцев 2020 года – 1,6 млн. руб. без НДС. При этом выпадающие доходы со стороны государства Предприятию не возмещаются (л.д. 92, т. 5).

Включение Предприятием в цену (тариф) на тепловую энергию расходов, не связанных с производством и реализацией тепловой энергии, не выявлено.

В силу абзаца 2 части 1 статьи 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства» исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, статей 3, 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, в том числе ущемления интересов других лиц. 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.

Нарушением антимонопольного законодательства являются не любые действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке, а только те, которые направлены на сохранение или укрепление своего положения на соответствующем товарном рынке с использованием запрещенных методов, наносящих ущерб конкурентам и (или) иным лицам.

Сам по себе факт доминирования на рынке не свидетельствует о нарушении антимонопольного законодательства. Сфера применения Закона о защите конкуренции ограничена определенным кругом общественных отношений. Квалификация действий лица как нарушающих запрет, предусмотренный Законом о защите конкуренции, в частности отдельными положениями части 1 статьи 10 данного Закона, предполагает доказанность того, что такое поведение обусловлено именно злоупотреблением 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 неограниченного круга потребителей.

Таким образом, важно доказать, что деяние лица содержит в себе антиконкурентный компонент, подпадающий под объект регулирования Закона о защите конкуренции и требующий принятия мер именно антимонопольного контроля.

В данном конкретном случае не установлено обстоятельств, свидетельствующих о нарушении ЭМУП «Жилкомхоз» норм антимонопольного законодательства, которое обусловлено именно злоупотреблением им своим доминирующим положением, привело или могло привести к ущемлению интересов хозяйствующих субъектов в сфере предпринимательской деятельности и, соответственно, требует принятия мер антимонопольного регулирования.

С учетом изложенного, исходя из конкретных обстоятельств, установленных по антимонопольному делу, Комиссия приходит к выводу, что достаточных оснований полагать, что в рассматриваемом случае со стороны ЭМУП «Жилкомхоз» имеет место быть виновное, противоправное, неправомерное действие, выразившееся в установлении монополично высокой цены на тепловую энергию, поставляемую в адрес ООО «Лебедь» и ООО «Сыктывкархлеб», противоречащее требованиям пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, не имеется.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

#### **РЕШИЛА:**

Прекратить рассмотрение дела № 011/01/10-312/2020 в связи с отсутствием нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в рассматриваемых Комиссией действиях ЭМУП «Жилкомхоз».

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_ <...>

Члены Комиссии \_\_\_\_\_ <...>

\_\_\_\_\_ <...>

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

В случае если решение и (или) предписание антимонопольного органа обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа, принятые по делу о нарушении антимонопольного законодательства акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.

