

РЕШЕНИЕ

дело № 05 -11/05-2019

14 апреля 2020 г.

г. Улан-Удэ

Резолютивная часть решения объявлена 14 апреля 2020 года

Полный текст решения изготовлен 15 апреля 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

<...> – врио руководителя управления;

Членов Комиссии:

<...>;

<...>,

рассмотрев в заседании 14.04.2020 дело № 05-11/04-2019 от 30.04.2019 по признакам нарушения ПАО «Территориальная генерирующая компания № 14» (672090, г. Чита, ул. Профсоюзная, д. 23, ИНН 7534018889, ОГРН 1047550031242) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

при участии:

от ответчика ПАО «Территориальная генерирующая компания № 14» - <...> представителя по доверенности от 01.01.2020 № 1,

от заявителя – <...> прокурора отдела по надзору за соблюдением прав и свобод граждан управления по надзору за исполнением федерального законодательства Прокуратуры Республики Бурятия;

в отсутствие лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, Управления муниципальной жилищной инспекции (далее – УМЖИ) – ходатайство от 13.04.2020,

УСТАНОВИЛА:

Бурятским УФАС России в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции на основании материалов Прокуратуры Республики Бурятия по результатам анализа правоприменительной практики контрольно-надзорных органов (вх. от 10.12.2018 № 7729, от 29.03.2019 № 2028) возбуждено дело от 30.04.2019 № 05-11/04-2019 в отношении ПАО «Территориальная генерирующая компания № 14» (далее – ПАО «ТГК-14», Общество) по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при начислении гражданам денежных средств за потребленную коммунальную услугу по отоплению, результатом которого является ущемление интересов неопределенного круга потребителей.

Как следует из материалов Прокуратуры Республики Бурятия порядок определения размера платы за коммунальные услуги регламентирован Жилищным кодексом РФ, Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в

многоквартирных домах и жилых домов, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 (далее – Правила № 354).

Согласно подпункту «ж(1)» пункта 31 Правил № 354 исполнитель коммунальной услуги обязан осуществлять определение размера платы за коммунальную услугу по отоплению исходя из показаний коллективных (общедомовых) приборов учета тепловой энергии.

В силу пункта 42(1) Правил № 354 в многоквартирном доме, который оборудован коллективным (общедомовым) прибором учета тепловой энергии и в котором не все жилые или нежилые помещения оборудованы индивидуальными и (или) общими (квартирными) приборами учета (распределителями) тепловой энергии, размер платы за коммунальную услугу по отоплению в помещении определяется по формулам 3, 3(1) и 3(2) приложения № 2 к Правилам исходя из показаний коллективного (общедомового) прибора учета тепловой энергии.

Согласно Правил № 354 размер платы за коммунальную услугу по отоплению, определенный по формуле 3(1), в первом квартале года, следующего за расчетным годом, корректируется исполнителем коммунальной услуги по формуле 3(2).

Вместе с тем данные положения законодательства ПАО «ТГК-14» не соблюдаются.

Например, согласно информации Общества объем тепловой энергии по общедомовому прибору учета в многоквартирном доме № 42 по улице Цивилева г. Улан-Удэ в денежном выражении за 2017 год составил 3 700 719 руб. 95 коп. Предъявлено жителям за корректируемый период 3 537 330 руб. 13 коп. Разница составила - 163 389 руб. 82 коп.

Расчет корректировки по квартире № 97 названного дома по формуле 3(2) произведен Обществом следующим образом: $3\,700\,719,95 \times 78,8$ (площадь квартиры) / $11\,096,20$ кв.м, (общая площадь жилых и нежилых помещений) - $26\,000,03$ (общий размер платы за прошедший год) = 279 руб. 74 коп.

Вместе с тем согласно посуточным ведомостям учета параметров теплотребления ПАО «ТГК-14» общий объем тепловой энергии с 01.10.2016 по 30.09.2017 составил 1613,088 Гкал, что составляет в денежном выражении 3 012 280 руб. 53 коп.

Разница составляет $3\,537\,330$ руб. 13 коп. - $3\,012\,280$ руб. 53 коп. = 525 049 руб. 60 коп. При этом корректировка должна выглядеть следующим образом: $3\,012\,280,53 \times 78,8$ / $11\,096,20$ - $26\,000,03$ = - 4 608,22 руб.

В связи с изложенным, Обществом неверно определен объем тепловой энергии, использованный при предоставлении коммунальной услуги по отоплению, не проведена корректировка размера платы в сторону уменьшения на общую сумму 525 049 руб. 60 коп., а также излишне предъявлено к оплате 163 389 руб. 82 коп.

Аналогичным образом неправильно рассчитан размер платы жителям 87 многоквартирных домов г. Улан-Удэ. Адреса указанных домов приведены в приложениях № 1. После вмешательства контролирующих органов собственникам указанных многоквартирных домов произведен перерасчет платы на общую сумму 27,9 млн. рублей.

Таким образом, ПАО «ТГК-14» на территории г. Улан-Удэ сформирована неправомерная практика обсчета значительного числа потребителей коммунальной услуги по отоплению. Общество с учетом специфики осуществляемой деятельности обязано производить правильный расчет с потребителями, которые производят оплату услуг по предъявленным ресурсоснабжающей организацией платежным документам.

Более того, в нарушение пункта 3(2) приложения № 2 к Правилам № 354 ПАО «ТГК-14» не проводится корректировка платы за услугу по отоплению в первом квартале года, следующего за расчетным. Данные обстоятельства подтверждаются проведенной

Обществом корректировкой собственникам 7 многоквартирных домов (адреса приведены в приложении № 2) только после вмешательства муниципальной жилищной инспекции и не проведением таких корректировок по заявлениям собственников жилых помещений указанных выше домов.

Действия ПАО «ТГК-14», выразившиеся в начислении гражданам денежных средств за потребленную коммунальную услугу по отоплению, не проведении корректировки платы за услугу по отоплению в нарушение порядка ценообразования, установленного Жилищным кодексом Российской Федерации, Правилами, свидетельствуют о нарушении Обществом части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в том числе пункта 10.

В соответствии с пунктом 10 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, нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

При рассмотрении дела представитель заявителя поддержал требования, изложенные в информации Прокуратуры Республики Бурятия по результатам анализа правоприменительной практики контрольно-надзорных органов (вх. от 10.12.2018 № 7729, от 29.03.2019 № 2028).

Представителем ответчика ПАО «ТГК-14» представлены письменные возражения от 05.06.2019, от 15.07.2019 из которых следует, что исходя из факта неверного расчета ПАО «ТГК-14» количества потребленной тепловой энергии, указанное нарушение является нарушением Правил №354. Следовательно, нарушение произошло на рынке предоставления коммунальных услуг. ПАО «ТГК-14» не является Исполнителем коммунальной услуги по смыслу Правил № 354, а имеет статус ресурсоснабжающей организации, и не занимает доминирующее положение на рынке предоставления коммунальных услуг.

Само по себе нарушение Правил № 354 не может образовывать состав злоупотребления доминирующим положением, в силу отсутствия очевидной антиконкурентной направленности такого нарушения. Нарушение Правил № 354 в виде неверного установления количества тепловой энергии, подлежащей оплате, не могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и, соответственно, не требует принятия мер антимонопольного регулирования. Устранение указанного нарушения произошло без вмешательства антимонопольного органа - в результате предписаний контролирующего органа - УМЖИ, что свидетельствует о том, что рассматриваемая сфера отношений является сферой компетенции УМЖИ, а не антимонопольного органа.

Нарушение не привело ни к ущемлению интересов других лиц в сфере предпринимательской деятельности, ни к ущемлению интересов неопределенного круга лиц. Нарушение интересов конкретных граждан (в предписаниях УМЖИ указаны конкретные адреса потребителей), не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, не может быть квалифицировано как злоупотребление доминирующим положением. Позиция, указанная в определении Верховного суда РФ №310-КГ17-12130 от 20.12.2017, неприменима, поскольку сформирована применительно к иным фактическим обстоятельствам дела, не сравнимым с нарушениями, выявленными в деятельности ПАО «ТГК-14». ВС РФ сделал специальное указание на необходимость учитывать характер допущенного лицом злоупотребления. ВС РФ рассматривал случай, когда потребители, не вступая в договорные отношения с компанией, уже приобретали статус потребителей и подвергались определенному давлению со стороны компании. В таком случае определить их поименно не представлялось возможным. Нарушения, допущенные ПАО «ТГК-14» могут считаться таковыми только с момента их фактического совершения и только применительно к конкретным жильцам конкретного дома.

Нарушения порядка ценообразования ПАО «ТГК-14» не допущено. Тарифы на тепловую

энергию, отпускаемую ПАО «ТГК-14» на территории Республики Бурятия, установлены соответствующими приказами РСТ Республики Бурятия и применены ко всем без исключения потребителям ПАО «ТГК-14». Пороков в применении ПАО «ТГК-14» тарифов антимонопольным органом не установлено. Неверное определение ПАО «ТГК-14» количества потребленного ресурса, подлежащего оплате, не свидетельствует о неверном применении ПАО «ТГК-14» цен (тарифов), установленных РСТ Республики Бурятия.

На основании изложенного, ПАО «ТГК-14» полагает, что основания для квалификации его действий как злоупотребление доминирующим положением отсутствуют.

Представителем Управления муниципальной жилищной инспекции Администрации г. Улан-Удэ представлены письменные пояснения от 05.06.2019, из которых следует, что в силу ч. 1 ст. 157 Жилищного кодекса РФ размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг (в том числе нормативов накопления твердых коммунальных отходов), утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Таким образом, федеральным законодательством предусмотрен приоритет применения при расчете размера платы за коммунальные услуги показаний приборов учета над нормативами потребления коммунальных услуг.

Во исполнение ст. 157 ЖК РФ постановлением Правительства РФ утверждены Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов от 06.05.2011 №354 (далее - Правила №354), содержащие правила предоставления, приостановки и ограничения предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домах.

Согласно п. 42(1) Правил № 354 в многоквартирном доме, который оборудован коллективным (общедомовым) прибором учета тепловой энергии и в котором не все жилые или нежилые помещения оборудованы индивидуальными и (или) общими (квартирными) приборами учета (распределителями) тепловой энергии, размер платы за коммунальную услугу по отоплению в помещении определяется по формулам 3, 3(1) и 3(2) приложения № 2 к Правилам № 354, исходя из показаний коллективного (общедомового) прибора учета тепловой энергии.

Размер платы за коммунальную услугу по отоплению в *i*-м жилом или нежилом помещении в многоквартирном доме, который оборудован коллективным (общедомовым) прибором учета тепловой энергии и в котором не все жилые и нежилые помещения оборудованы индивидуальными (или) общими (квартирными) приборами учета тепловой энергии, согласно п. 42(1) и 43 Правил определяется при осуществлении оплаты коммунальной услуги по отоплению равномерно в течение календарного года по формуле 3(1):

$$P_i = S_i \times V_T \times T^T,$$

где:

S_i - общая площадь *i*-го помещения (жилого или нежилого) в многоквартирном доме;

V_T - среднемесячный объем потребления тепловой энергии на отопление за предыдущий год, определенный как отношение объема тепловой энергии исходя из показаний коллективного (общедомового) прибора учета тепловой энергии, которым оборудован многоквартирный дом, за предыдущий год к количеству календарных месяцев в году и к общей площади всех жилых и нежилых помещений в многоквартирном доме. При отсутствии показаний общедомового прибора учета за предыдущий год среднемесячный объем потребления тепловой энергии определяется исходя из норматива потребления коммунальной услуги по

отоплению;

T^T - тариф на тепловую энергию, установленный в соответствии с законодательством Российской Федерации.

При этом в соответствии с Правилами № 354 корректировка размера платы за коммунальную услугу по отоплению в i -м жилом или нежилом помещении в многоквартирном доме, определенного по формуле 3(1), производится исполнителем в первом квартале года, следующего за расчетным годом, по формуле 3 (2):

$$P_i = P_{k.pr} \times -P_{fn,i}$$

где:

$P_{k.pr}$ - размер платы за коммунальную услугу по отоплению, определенный исходя из показаний коллективного (общедомового) прибора учета, установленного в многоквартирном доме, за прошедший год;

S_i - общая площадь i -го помещения (жилого или нежилого) в многоквартирном доме;

$S_{об}$ - общая площадь всех жилых и нежилых помещений в многоквартирном доме;

$P_{fn,i}$ - общий размер платы за коммунальную услугу по отоплению в i -м жилом или нежилом помещении в многоквартирном доме за прошедший год.

Таким образом, используемый при расчете размера платы за отопление по формуле 3(1) Приложения №2 к Правилам №354 среднемесячный объем потребленной тепловой энергии, определяется по показаниям ОДПУ, а при их отсутствии за весь предыдущий год исходя из норматива потребления коммунальной услуги по отоплению.

При этом, данной формулой порядок определения среднемесячного объема потребления тепловой энергии на отопление за предыдущий год в случае выхода из строя или истечения срока поверки ОДПУ в отдельные месяцы предыдущего года не предусмотрен.

В соответствии с п. 59(1) Правил № 354 плата за коммунальную услугу отопления определяется исходя из среднемесячного за отопительный период объема потребления, а если период работы прибора учета составил меньше 6 месяцев, - то за фактический период работы прибора учета, но не менее 3 месяцев отопительного периода - начиная с даты, когда вышел из строя или был утрачен ранее введенный в эксплуатацию коллективный (общедомовой) прибор учета либо истек срок его эксплуатации, а если дату установить невозможно, - то начиная с расчетного периода, в котором наступили указанные события, до даты, когда был возобновлен учет коммунального ресурса путем введения в эксплуатацию соответствующего установленным требованиям коллективного (общедомового) прибора учета, но не более 3 расчетных периодов подряд.

Среднемесячный объем тепловой энергии, используемый в формулах 3(1) и 3(3) из Приложения №2 к Правилам предоставления коммунальных услуг, определяется за календарный год, предшествующий году корректировки, вне зависимости от того, какое количество месяцев в году корректировки объем тепловой энергии измерялся общедомовым (индивидуальным в жилом доме) прибором учета.

На основании пункта 60(1) Правил №354 по истечении указанного в пункте 59(1) данных правил предельного количества расчетных периодов, за которые плата за коммунальную услугу по отоплению определяются по данным, предусмотренным указанным пунктом, в случае если собственники помещений в многоквартирном доме не обеспечили в установленном порядке восстановление работоспособности вышедшего из строя или замену утраченного ранее и введенного в эксплуатацию коллективного (общедомового) прибора

учета, а также замену такого прибора учета по истечении срока его эксплуатации, плата за коммунальную услугу по отоплению за расчетный период рассчитывается в порядке, указанном в пункте 42(1) Правил №354.

Учитывая изложенное, за период отсутствия в году корректировки измерений объема тепловой энергии общедомовым прибором учета тепловой энергии среднемесячный объем тепловой энергии определяется исходя из объемов тепловой энергии, определенных за соответствующие расчетные периоды в соответствии с п. 42(1), 59(1) и 60(1) Правил № 354, что также следует из разъяснений в письме Минстроя России от 02.09.2016 № 28483-АЧ/04.

Указанный порядок определения объема потребленной тепловой энергии соотносится с порядком определения объема тепловой энергии в целях осуществления расчетов между ресурсоснабжающей организацией и лицом, осуществляющим управление многоквартирным домом, предусмотренном Правилами, обязательными при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2012 № 124 (далее - Правила № 124).

В соответствии с подпунктом в(2) пункта 21 Правил № 124 объем тепловой энергии, поставляемой за расчетный период (расчетный месяц) в многоквартирный дом в случае выхода из строя, утраты ранее введенного в эксплуатацию ОДПУ или истечения срока его эксплуатации: если период работы прибора учета составил более 3 месяцев отопительного периода в течение месяцев после наступления такого события определяется исходя из среднемесячного объема тепловой энергии, определенного по показаниям ОДПУ за отопительный период;

если период работы прибора учета составил менее 3 месяцев отопительного периода, а также по истечении 3 месяцев после выхода из строя, утраты ранее введенного в эксплуатацию коллективного (общедомового) прибора учета или истечения срока его эксплуатации, определяется исходя из норматива потребления коммунальной услуги по отоплению.

Таким образом, отсутствие показаний ОДПУ за некоторые расчетные периоды календарного года не является основанием для неприменения расчета размера платы за отопление согласно формуле 3(1) Приложения № 2 к Правилам № 354 и проведения соответствующей корректировки согласно формуле 3(2) Приложения № 2 к Правилам № 354, а применение положений пунктов 59(1) и 60(1) Правил № 354 обеспечивает права собственников помещений в многоквартирном доме оборудованном ОДПУ на расчет платы за коммунальные услуги исходя из показаний ОДПУ.

Аналогичная правовая позиция отражена в постановлениях Арбитражного суда Уральского округа от 15.01.2018 по делу А71-4484/2017, от 08.02.2018 по делу А71-7157/2017, а также в решении Арбитражного суда Республики Бурятия от 18.12.2018 и Постановлении Четвертого арбитражного апелляционного суда от 28.03.2019 по делу А10-5253/2018.

Следовательно, не произведение корректировки ресурсоснабжающей организацией размера платы за коммунальную услугу по отоплению собственникам помещений в многоквартирных домах, свидетельствует о нарушении требований ч. 1 ст. 157 ЖК РФ, а также п. 42(1), 59(1) Правил №354.

Между тем, частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов неопределенного круга потребителей, в том числе действия выраженные в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Действия ресурсоснабжающей организации, выраженные в не произведении корректировки платы за коммунальную услугу по отоплению, а также произведение корректировки не соответствии с фактически потребленным объемом тепловой энергии нарушают порядок предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений многоквартирных домах, путем увеличения размера платы за коммунальную услугу по отоплению.

Таким образом, УМЖИ считает, что вышеуказанными действиями ресурсоснабжающей организацией ПАО «ТГК-14» нарушены положения антимонопольного законодательства, выразившиеся в ущемлении интересов неопределенного круга потребителей путем увеличения размера платы за коммунальную услугу по отоплению с использованием доминирующего положения на рынке услуг по передаче тепловой энергии, более того ПАО «ТГК-14» продолжает нарушать порядок начисления платы за отопление.

В рамках внеплановых документарных проверок в отношении ПАО «ТГК-14» в 2019 году УМЖИ также выявлены нарушения при начислении платы за услугу отопления по показаниям приборов учета. Нарушения заключаются в том, что в результате корректировок потребителям начисляется плата за услугу отопления за объемы тепловой энергии превышающие фактическое потребление, согласно приборам учета.

19.03.2020 Комиссия Бурятского УФАС России приняла заключение об обстоятельствах дела № 05-11/04-2019, в связи с чем рассмотрение дела отложено на 14.04.2020.

Заявитель поддержал требования и ранее заявленные доводы.

Ответчик по делу № 05-11/04-2019 не представил каких-либо доказательств, опровергающих установленные обстоятельства и выводы, изложенные в заключении об обстоятельствах дела.

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

С целью установления наличия либо отсутствия доминирующего положения ПАО «ТГК-14» на товарном рынке, на котором выявлены признаки нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции, Бурятским УФАС России в соответствии с требованиями приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» проведено исследование рынка, подготовлен аналитический отчет от 18.03.2020.

Исследование проведено за период с 01.01.2016 по 31.12.2019 (2016, 2017, 2018 и 2019 годы).

В качестве продуктовых границ товарного рынка определена коммунальная услуга отопления.

Основанием для возбуждения дела № 05-11/04-2019 являются действия ПАО «ТГК-14» по расчету размера платы за коммунальные услуги по отоплению жителям 87 многоквартирных домов г. Улан-Удэ с нарушением установленного законодательством порядка ценообразования, предусмотренного Правилами № 354.

В соответствии с Постановлением Администрации г. Улан-Удэ от 27.12.2016 № 384 «Об утверждении Схемы теплоснабжения г. Улан-Удэ на период до 2028 года в новой редакции», Постановлением Администрации г. Улан-Удэ от 03.11.2017 № 322 «Об утверждении Схемы теплоснабжения г. Улан-Удэ на период до 2028 года в новой редакции», а также Постановлением Администрации г. Улан-Удэ от 05.09.2018 № 227 «Об утверждении Схемы

теплоснабжения г. Улан-Удэ на период до 2033 года» ПАО «ТГК-14» утверждено в качестве единой теплоснабжающей организации г. Улан-Удэ.

В соответствии со статьей 2 Закона о теплоснабжении теплоснабжающая организация - 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 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» ПАО «ТГК-14», оказывающее услуги по теплоснабжению, которое включает стадии производства, передачи и сбыта тепловой энергии, является субъектом естественной монополий.

Согласно пункту 5 статьи 15 Закона о теплоснабжении местом исполнения обязательств теплоснабжающей организации является точка поставки, которая располагается на границе балансовой принадлежности теплотребляющей установки или тепловой сети потребителя и тепловой сети теплоснабжающей организации или теплосетевой организации либо в точке подключения (технологического присоединения) к бесхозной тепловой сети.

Согласно пункту 8 Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 13.08.2006 № 491, внешней границей сетей электро-, тепло-, водоснабжения и водоотведения, информационно-телекоммуникационных сетей (в том числе сетей проводного радиовещания, кабельного телевидения, оптоволоконной сети, линий телефонной связи и других подобных сетей), входящих в состав общего имущества, если иное не установлено законодательством РФ, является внешняя граница стены многоквартирного дома, а границей эксплуатационной ответственности при наличии коллективного (общедомового) прибора учета соответствующего коммунального ресурса, если иное не установлено соглашением собственников помещений с исполнителем коммунальных услуг или ресурсоснабжающей организацией, является место соединения коллективного (общедомового) прибора учета с соответствующей инженерной сетью, входящей в многоквартирный дом.

В соответствии с пунктом 2 Правил № 354 коммунальные услуги - осуществление деятельности исполнителя по подаче потребителям любого коммунального ресурса в отдельности или 2 и более из них в любом сочетании с целью обеспечения благоприятных и безопасных условий использования жилых, нежилых помещений, общего имущества в многоквартирном доме в случаях, установленных настоящими Правилами, а также земельных участков и расположенных на них жилых домов (домовладений).

Согласно пункту 13 Правил № 354 предоставление коммунальных услуг обеспечивается управляющей организацией, товариществом или кооперативом либо организацией, указанной в подпункте "б" пункта 10 настоящих Правил, посредством заключения с ресурсоснабжающими организациями договоров о приобретении коммунальных ресурсов в целях использования таких ресурсов при предоставлении коммунальных услуг потребителям, в том числе путем их использования при производстве отдельных видов коммунальных услуг (отопление, горячее водоснабжение) с применением оборудования, входящего в состав общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме, и надлежащего исполнения таких договоров.

В силу пункта 17 «г» Правил № 354, статьи 3 Федерального закона от 03.04.2018 № 59-ФЗ «О внесении изменений в Жилищный кодекс Российской Федерации» ресурсоснабжающая организация оказывает коммунальные услуги собственникам и пользователям помещений в многоквартирном доме в случае наличия заключенных с ними договоров.

Таким образом, оказание коммунальной услуги отопления не относится к сфере

деятельности субъекта естественной монополии.

В качестве географических границ рынка установлена территория расположения многоквартирных домов в г. Улан-Удэ, собственниками и пользователями жилых помещений в которых оплата за коммунальную услугу отопления производится непосредственно ресурсоснабжающей организации ПАО «ТГК-14».

По данным ПАО «ТГК-14» исх. от 03.03.2020 № 47-оПиИР, всего на территории г. Улан-Удэ насчитывается 2654 многоквартирных дома, по которым оплата поступает напрямую в ПАО «ТГК-14», в отсутствие договоров с управляющими организациями на поставку коммунального ресурса.

По итогам анализа установлено, что ПАО «ТГК-14» занимает долю в размере более 50 % на исследуемом рынке.

Таким образом, в силу части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции ПАО «ТГК-14» занимает доминирующее положение на рынке оказания коммунальной услуги отопления в границах территории расположения многоквартирных домов в г. Улан-Удэ, собственниками и пользователями помещений в которых оплата коммунальной услуги отопления производится напрямую ресурсоснабжающей организации.

В силу ч. 1 ст. 157 ЖК РФ, размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В целях защиты прав потребителей коммунальных услуг и в соответствии со статьей 157 ЖК РФ постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 N 354 утверждены Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов (далее Правила N 354), которые регулируют отношения по предоставлению коммунальных услуг собственникам помещений в многоквартирных домах, а также порядок определения размера платы за коммунальные услуги с использованием приборов учета и при их отсутствии.

ПАО «ТГК-14» в период с 2016 по 2019 годы в нарушение статьи 157 ЖК РФ, а также п. 42(1), 59(1) Правил №354 неправильно рассчитан размер платы за услугу отопление жителям более 100 многоквартирных домов г. Улан-Удэ.

Согласно сформировавшейся судебной практики для целей применения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, учитывая выводы Верховного суда РФ в определении от 20.12.2017 № 310-КГ17-12130, а именно: что для целей применения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (в редакции после 05.01.2016) понятие неопределенного круга потребителей используется не в значении невозможности установить число таких лиц на заданный момент времени, а в контексте множественности (не единичности) числа потребителей, как участников рынка, чьи права и законные интересы могут быть затронуты действиями лица, занимающего доминирующее положение, исходя из характера допущенного данным лицом злоупотребления имеющейся у него рыночной властью и последствий таких нарушений. Иной подход к толкованию данной нормы, занятый судом округа при рассмотрении настоящего дела, по существу приводит к установлению не оправданных объективными причинами различий в сфере действия запрета злоупотребления правом для доминирующих на рынке субъектов, что не отвечает принципу равенства всех перед законом.

УМЖИ в результате внеплановых документальных проверок в отношении ПАО «ТГК-14» в 2019 году также выявлены нарушения в начислении платы за услугу отопления, а именно, при корректировках потребителям начисляется плата за услугу отопления за объемы тепловой

энергии, превышающие фактическое потребление, согласно приборам учета.

Доводы ответчика ПАО «ТГК-14», заявленные в процессе рассмотрения настоящего дела, не принимаются Комиссией, поскольку не нашли своего подтверждения в материалах дела.

На основании изложенного, Комиссией Бурятского УФАС России в действиях ПАО «ТГК-14» установлено нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», путем злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением, выразившимся в нарушении установленных нормативными правовыми актами порядка ценообразования при начислении гражданам денежных средств за потребленную коммунальную услугу по отоплению, результатом которого является ущемление интересов неопределенного круга потребителей.

Исследуя вопрос о необходимости выдачи ПАО «ТГК-14» предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства в порядке пункта 5 части 1 статьи 49, статьи 50 Закона о защите конкуренции Комиссия приходит к выводу, что основания для выдачи предписания отсутствуют, поскольку государственный надзор за соблюдением обязательных требований, установленных жилищным законодательством возложен на органы жилищного надзора. В материалах дела, в том числе представленных Прокуратурой РБ, содержатся: акты Управления муниципальной жилищной инспекции по результатам проверок ПАО «ТГК-14»; выданные по результатам таких проверок предписания об устранении выявленных нарушений, путем корректировок платы за услуги отопления и произведения перерасчетов собственникам помещений многоквартирных домов г. Улан-Удэ; информация ПАО «ТГК-14» об исполнении предписаний.

Частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ установлена административная ответственность за совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом, за исключением субъекта естественной монополии, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий не является и не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 9.21](#) настоящего Кодекса.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ПАО «Территориальная генерирующая компания № 14» (672090, г. Чита, ул. Профсоюзная, д. 23, ИНН 7534018889, ОГРН 1047550031242) нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», путем злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением, выразившимся в нарушении установленных нормативными правовыми актами порядка ценообразования при начислении гражданам денежных средств за потребленную коммунальную услугу по отоплению, результатом которого является ущемление интересов неопределенного круга потребителей.

2. Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, указанные в статье 48 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», отсутствуют.

3. Основания для выдачи ПАО «ТГК-14» предписания отсутствуют.

4. Направить материалы по делу № 05-11/04-2019 в Прокуратуру Республики Бурятия для решения вопроса о возбуждении дел об административном правонарушении в соответствии

с частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...><...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.