

РЕШЕНИЕ

г. Смоленск

Резолютивная часть решения оглашена 19 ноября 2013 года.

В полном объеме решение изготовлено 3 декабря 2013 года.

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>

в присутствии лиц, участвующих в деле:

от Ответчика (МУП «Смоленсктеплосеть») <...>;

в отсутствие заявителей – индивидуального предпринимателя Трясуновой Г.Н. и ООО «Антарестрансавто», которые на заседание Комиссии Смоленского УФАС России не прибыли (извещены надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела №04-01/06-2013, сведений о причине неявки на рассмотрение дела и ходатайств о рассмотрении дела без их участия в адрес Смоленского УФАС России не поступало),

и в отсутствие заинтересованного лица – ОАО «Смоленский промстройкомплект» (извещено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела №04-01/06-2013, сведений о причине неявки на рассмотрение дела и ходатайство о рассмотрении дела без его участия в адрес Смоленского УФАС России не поступало),

рассмотрев дело №04-01/06-2013 по признакам нарушения МУП «Смоленсктеплосеть» (214013, г. Смоленск, Тульский переулок, д. 7) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области (далее – Смоленское УФАС России) поступили заявления индивидуального предпринимателя Трясуновой Г.Н. (далее – Заявитель 1) и ООО «Антарестрансавто» (далее – Заявитель 2), касающиеся одностороннего отказа МУП «Смоленсктеплосеть» от исполнения договоров на поставку тепловой энергии с 01.01.2013.

Из заявлений и представленных материалов следует, что между Заявителем 1 и МУП «Смоленсктеплосеть» и между Заявителем 2 и МУП «Смоленсктеплосеть» заключены договоры на поставку тепловой энергии от 01.01.2005 №1581 и от 01.09.2004 №1029, соответственно.

Письмами от 11.12.2012 №8249/06 МУП «Смоленсктеплосеть» уведомило Заявителя 1 и Заявителя 2 о расторжении вышеуказанных договоров с 01.01.2013. Предприятие сообщило Заявителям, что постановлением Департамента Смоленской области по энергетике, энергоэффективности, тарифной политике (далее – Департамент) от 30.11.2012 №374 «Об установлении тарифов на тепловую энергию ООО «Смоленская теплосетевая компания» для общества утверждены тарифы на тепловую энергию на 2013 год для расчёта с конечными потребителями города Смоленска, наделяющие ООО «Смоленская теплосетевая компания» статусом ресурсоснабжающей организацией.

МУП «Смоленсктеплосеть» также сообщило Заявителю 1 и Заявителю 2, что по вопросу заключения договоров на поставку тепловой энергии и горячей воды на 2013 год им необходимо обращаться в ООО «Смоленская теплосетевая компания» по адресу: г. Смоленск, проспект Строителей, д. 6-а.

Заявитель 1 письмом от 22.01.2013 б/н и Заявитель 2 письмом от 29.01.2013 №2 сообщили МУП «Смоленсктеплосеть», что договоры на поставку тепловой энергии считаются действующими на 2013 год и просили предприятие надлежащим образом выполнять взятые на себя обязательства. Однако предприятие с 01.01.2013 не исполняет взятые на себя обязательства.

Заявители считают, что действия МУП «Смоленсктеплосеть» по одностороннему отказу от исполнения договоров на поставку тепловой энергии являются неправомерными.

09.04.2013 на заседании Комиссии Смоленского УФАС России по рассмотрению дела №04-01/06-2013 представитель Ответчика сообщил, что у МУП «Смоленсктеплосеть» нет обязательств перед Заявителями. Предприятие в декабре 2012 года направило всем абонентам, в том числе Заявителю 1 и Заявителю 2 уведомления о расторжении договоров на поставку тепловой энергии с 01.01.2013 со ссылкой на статью 451 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

Представитель Ответчика также сообщил, что согласно Договору аренды имущества от 05.10.2012 № 133, заключенному между МУП «Смоленсктеплосеть» и ООО «Смоленская теплосетевая компания», предприятие передало обществу во временное возмездное пользование участка (по 1 погонному метру) тепловых сетей, находящихся в хозяйственном ведении предприятия и подходящие непосредственно к теплоснабжающим установкам абонентов предприятия. Указанный договор заключён на срок с 01.01.2013 по 01.12.2013, в связи с чем с 01.01.2013 энергопринимающие устройства Заявителей стали технологически присоединены к тепловым сетям ООО «Смоленская теплосетевая компания», а не к тепловым сетям МУП «Смоленсктеплосеть».

Указал, что на основании этого на 2013 год предприятию не был утверждён в

установленном порядке тариф на тепловую энергию для расчётов с конечными потребителями г. Смоленска, такой тариф был установлен ООО «Смоленская теплосетевая компания». Учитывая данные обстоятельства, у предприятия нет правовых оснований предъявлять к оплате счета потребителям города Смоленска, в том числе Заявителю 1 и Заявителю 2, с которыми предприятие до 01.01.2013 состояло в договорных отношениях. МУП «Смоленсктеплосеть» позднее обратилось в Департамент за установлением с 01.04.2013 тарифа на тепловую энергию для расчётов с конечными потребителями города Смоленска. Однако такой тариф предприятию установлен не был.

Одновременно МУП «Смоленсктеплосеть» направило ООО «Смоленская теплосетевая компания» для подписания соглашения о расторжении договора аренды имущества (концевых участков тепловых сетей) и акт приёма-передачи имущества, однако до настоящего времени указанные документы, подписанные со стороны ООО «Смоленская теплосетевая компания», в адрес предприятия не поступали.

В Смоленское УФАС России поступило заявление ОАО «Смоленский промстройпроект» от 27.03.2013 №105 (с дополнением от 03.04.2013 №121), в адрес которого также поступило уведомление от МУП «Смоленсктеплосеть» (письмо от 11.12.2012 №8249/06) о расторжении с 01.01.2013 действующего договора на поставку тепловой энергии и горячей воды от 01.07.2010 №112.

Определением Смоленского УФАС России от 09.04.2013 ОАО «Смоленский промстройпроект» было привлечено к рассмотрению дела в качестве заинтересованного лица.

13.06.2013, 26.07.2013, 04.09.2013, 12.11.2013 на заседаниях Комиссии Смоленского УФАС России Заявитель 1 полностью поддержал доводы, изложенные в заявлении, и сообщил, что уведомление о расторжении договора на поставку тепловой энергии от 01.01.2005 №1581 от МУП «Смоленсктеплосеть» поступило с пропуском тридцатидневного срока, установленного договором для его расторжения. Более того, предприятие не имело права инициировать расторжение договора. Указанный договор был пролонгирован на 2013 год, и предприятие обязано исполнять обязанности теплоснабжающей организации.

Заявитель 1 указал, что вышеуказанный договор в установленном законом порядке не расторгнут, и является действующим.

Представитель заинтересованного лица, также сообщил, что считает договор на поставку тепловой энергии от 01.07.2010 №112, заключённый между МУП «Смоленсктеплосеть» и ОАО «Смоленский промстройпроект», действующим.

Заявитель 1 и представитель заинтересованного лица сообщили, что, договоры на поставку тепловой энергии с ООО «Смоленская теплосетевая компания» не заключали и не намерены заключать.

Представитель Ответчика дополнительно сообщил, что МУП «Смоленсктеплосеть» с апреля 2012 года не осуществляет поставку тепловой энергии по договору от

01.09.2004 №1029, заключенному с Заявителем 2, так как 23.04.2012 Заявитель 2 обратился в адрес МУП «Смоленсктеплосеть» с заявкой о прекращении подачи тепловой энергии на объекты общества, расположенные по адресу: г. Смоленск, ул. Воробьёва, 17. В соответствии с указанной заявкой 27.04.2012 был составлен Акт о прекращении подачи тепловой энергии на нужды отопления.

Учитывая вышеуказанные обстоятельства, МУП «Смоленсктеплосеть» считает, что у Заявителя 2 не было оснований для обращения с заявлением в адрес Смоленского УФАС России.

Относительно договорных отношений между Заявителем 1 и МУП «Смоленсктеплосеть», представитель Ответчика дополнительно указал, что нежилое встроенное помещение по адресу: г. Смоленск, ул. Кирова, д. 11/3, принадлежащее Заявителю 1, расположено в жилом многоквартирном доме, находящемся в управлении ОАО «Жилищник». Указанное помещение не имеет самостоятельного энергопринимающего устройства, присоединённого к сетям теплоснабжающей организации, поставка тепловой энергии Заявителю 1 осуществляется через внутридомовые системы теплоснабжения. Учитывая данные обстоятельства, поставка тепловой энергии Заявителю 1 должна осуществляться в рамках договора, заключенного между ресурсоснабжающей организацией (до 01.01.2013 – МУП «Смоленсктеплосеть», а после 01.01.2013 – ООО «Смоленская теплосетевая компания») и ОАО «Жилищник».

Представитель Ответчика также сообщил, что 30.09.2013 между МУП «Смоленсктеплосеть» и ООО «Смоленская теплосетевая компания» составлен Акт приёма-передачи муниципального имущества по договору аренды от 05.10.2012 №133, по которому МУП «Смоленсктеплосеть» были возвращены взятые ранее ООО «Смоленская теплосетевая компания» участки тепловых сетей.

При таких обстоятельствах энергопринимающие устройства Заявителя 1, Заявителя 2 и заинтересованного лица с этой даты непосредственно присоединены к тепловым сетям МУП «Смоленсктеплосеть», но в связи с отсутствием установленного Департаментом тарифа на тепловую энергию предприятие не может предъявить им счета для оплаты.

Рассмотрев имеющиеся в деле материалы, выслушав доводы представителей сторон, Комиссия установила следующее.

В соответствии с частью 2 статьи 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. Гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Частью 1 статьи 8 ГК РФ установлено, что гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а

также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

Согласно части 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации. Целями настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Статьей 2 Федерального закона «О защите конкуренции» предусмотрено, что антимонопольное законодательство Российской Федерации (далее - антимонопольное законодательство) основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в статье 3 настоящего Федерального закона. Отношения, указанные в статье 3 настоящего Федерального закона, могут регулироваться постановлениями Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами федерального антимонопольного органа в случаях, предусмотренных антимонопольным законодательством.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона «О защите конкуренции» закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Согласно пункту 10 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» под монополистической деятельностью понимается злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального 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, в том числе экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами (пункт 4).

Приказом Смоленского УФАС России от 12.05.2011 №69/67 МУП «Смоленсктеплосеть» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, по услугам по передаче и распределению пара и горячей воды (тепловая энергия) ОКПД 40.30.10, производство, передача и распределение пара и горячей воды (тепловой энергии) с долей более чем 65% в границах балансовой принадлежности тепловых сетей МУП «Смоленсктеплосеть» административных границ города Смоленск.

Между МУП «Смоленсктеплосеть» и Заявителем 1, Заявителем 2, ОАО «Смоленский промстройпроект» заключены договоры на поставку тепловой энергии от 01.01.2005 №1581, от 01.09.2004 №1029 и от 01.07.2010 №112, соответственно (л.д. 13-14, 34-35, 122-123).

В соответствии с пунктом 1.1 указанных договоров энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту через присоединенные сети тепловую энергию, а абонент обязуется принимать и оплачивать принятую тепловую энергию.

Подача тепловой энергии абоненту осуществляется через собственную сеть, присоединенную сеть других лиц, вопросы использования которой регулируются отдельными соглашениями между абонентом и другими лицами – владельцами тепловых сетей (пункт 1.2 договоров).

Пунктом 7.2 договоров установлено, что изменение условий договоров и их досрочное прекращение возможно по соглашению сторон и при полной оплате потребленной теплоэнергии. По требованию одной из сторон договоры могут быть изменены или расторгнуты по решению Арбитражного суда Смоленской области.

Пунктом 8.1 договоров определено, что договоры заключены на срок с 01.01.2005 по 31.12.2005, с 01.09.2004 по 31.12.2005 и с 01.06.2010 по 31.12.2010, соответственно, и считаются ежегодно продленными, если за месяц до окончания срока не последует заявление одной из сторон об отказе от исполнения договора или об их пересмотре.

Письмами от 11.12.2012 №8249/06 МУП «Смоленсктеплосеть» уведомило Заявителя

1, Заявителя 2 и заинтересованное лицо о расторжении вышеуказанных договоров с 01.01.2013. МУП «Смоленсктеплосеть» сообщило, что постановлением Департамента от 30.11.2012 №374 «Об установлении тарифов на тепловую энергию ООО «Смоленская теплосетевая компания» для общества установлены тарифы на тепловую энергию на 2013 год для расчёта с конечными потребителями города Смоленска, изменяющие статус ООО «Смоленская теплосетевая компания» (ресурсоснабжающая организация).

Заявитель 1 письмом от 22.01.2013 сообщил МУП «Смоленсктеплосеть», что предприятие обязано было уведомить о расторжении договора на поставку тепловой энергии от 01.01.2005 №1581 за 30 дней до окончания срока его действия, то есть до 01.12.2012. Уведомление о расторжении договора поступило в его адрес только 11.12.2012 исх. №8249/06, в связи чем Заявитель 1, не принимает предложение предприятия о расторжении договора, считает его действующим и пролонгированным до 31.12.2013.

Заявитель 2 письмом от 29.01.2013 сообщил МУП «Смоленсктеплосеть», что действия предприятия по одностороннему отказу от исполнения публичного договора противоречат нормам действующего законодательства. Сообщил, что Департамент не вправе наделять юридических лиц статусом ресурсоснабжающей организации, так как это противоречит статье 5 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении». Сообщил, что заключение аналогичного договора с иной компанией (ООО «Смоленская теплосетевая компания») возможно только, если она приобретёт в установленном Федеральным законом от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» порядке, статус единой теплоснабжающей организации в соответствующей системе теплоснабжения. ООО «Смоленская теплосетевая компания» таким статусом не обладает, соответствующий нормативный правовой акт Администрацией города Смоленска не принят.

Заявитель 2 также сообщил, что отказывает МУП «Смоленсктеплосеть» в расторжении договора на поставку тепловой энергии от 01.09.2004 №1029, просил предприятие надлежащим образом и в полном объёме исполнять принятые в соответствии с договором на себя обязательства.

Письмом от 03.04.2013 №120 ОАО «Смоленский промстройпроект» сообщило МУП «Смоленсктеплосеть», что уведомление о расторжении с 01.01.2013 договора на поставку тепловой энергии и горячей воды от 01.07.2010 №112 было получено ОАО «Смоленский промстройпроект» 27.12.2012 вх. №331, то есть условие пункта 8.2 договора не соблюдено. Таким образом, 01.12.2012 свершился факт пролонгации сторонами договорных обязательств на новый срок.

МУП «Смоленсктеплосеть» письмом от 06.02.2013 №728/06, направленным в адрес Заявителя 1, и письмами от 14.01.2013 №142/06 и от 04.02.2013 №633/19, направленными в адрес Заявителя 2, повторно сообщило Заявителям, что в связи с изменением схемы теплоснабжения (со ссылкой на протокол совещания в Администрации Смоленской области от 20.06.2012), МУП «Смоленсктеплосеть» с 01.01.2013 оказывает только услуги по передаче тепловой энергии, функции теплоснабжения исполняет ООО «Смоленская теплосетевая компания» и заключает договоры на горячее водоснабжение и отопление с конечными потребителями. На основании изложенного, действие договоров подлежит прекращению в соответствии со статьёй 451 ГК РФ. Для пролонгации договоров на

2013 год у предприятия отсутствуют правовые основания.

По вопросу заключения договоров на поставку тепловой энергии Заявителям необходимо обратиться в ООО «Смоленская теплосетевая компания».

Письмами от 27.02.2013 №1465/19, от 01.03.2013 №1561/19 и от 08.05.2013 №3416/19 МУП «Смоленсктеплосеть» сообщило Смоленскому УФАС России, что в соответствии с частью 2 статьи 539 ГК РФ договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования.

МУП «Смоленсктеплосеть» заключило с ООО «Смоленская теплосетевая компания» договор аренды концевых участков тепловой сети непосредственно присоединенных к внутренней системе отопления домов, который вступил в силу с 01.01.2013. В стадии подписания находится договор на оказание услуг по передаче тепловой энергии между МУП «Смоленсктеплосеть» и ООО «Смоленская теплосетевая компания». Учитывая данные обстоятельства, постановлением Департамента от 30.11.2012 №374 «Об установлении тарифов на тепловую энергию ООО «Смоленская теплосетевая компания» и от 30.11.2012 №408 «Об установлении тарифов на горячую воду ООО «Смоленская теплосетевая компания» (г. Смоленск)» для данного общества утверждены на 2013 год тарифы на тепловую энергию и горячую воду для расчёта с конечными потребителями г. Смоленска.

Вместе с тем, в соответствии со статьёй 2 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» под организацией, осуществляющей горячее водоснабжение, понимается юридическое лицо, осуществляющее эксплуатацию централизованной системы горячего водоснабжения, отдельных объектов такой системы (пункт 16); под централизованной системой горячего водоснабжения понимается комплекс технологически связанных между собой инженерных сооружений, предназначенных для горячего водоснабжения путем отбора горячей воды из тепловой сети (открытая система горячего водоснабжения) или из сетей горячего водоснабжения либо путем нагрева воды без отбора горячей воды из тепловой сети с использованием центрального теплового пункта (закрытая система горячего водоснабжения) (пункт 27); под объектом централизованной системы горячего водоснабжения понимается инженерное сооружение, входящее в состав централизованной системы горячего водоснабжения (в том числе центральные тепловые пункты), непосредственно используемое для горячего водоснабжения (пункт 14).

По имеющимся в Смоленском УФАС России сведениям в городе Смоленска горячее водоснабжение потребителей осуществляется только с использованием закрытых систем горячего водоснабжения, а ООО «Смоленская теплосетевая компания» не осуществляет в городе Смоленске эксплуатацию централизованных систем горячего водоснабжения или отдельных объектов такой системы.

Для МУП «Смоленсктеплосеть» на 2013 год установлены только тарифы на тепловую энергию, услуги по передаче покупной тепловой энергии и тарифы на горячую воду (постановление Департамента от 30.11.2012 №373 «Об установлении тарифов на тепловую энергию и услуги по передаче покупной тепловой энергии МУП «Смоленсктеплосеть» (г. Смоленск)» и постановление Департамента от 30.11.2012 №407 «Об установлении тарифов на горячую воду МУП «Смоленсктеплосеть» (г.

Смоленск)».

Таким образом, с 01.01.2013 МУП «Смоленсктеплосеть» не имеет точек присоединения к сетям абонентов и тарифов для расчёта с конечными потребителями г. Смоленска, то есть не является энергоснабжающей организацией.

Вышеперечисленные обстоятельства МУП «Смоленсктеплосеть» считает существенными, а расторжение публичных договоров на поставку тепловой энергии в порядке статьи 451 ГК РФ правомерным. МУП «Смоленсктеплосеть» не имеет возможности пролонгировать договор на поставку тепловой энергии от 01.01.2005 №1581, заключенный с Заявителем 1, и договор на поставку тепловой энергии от 01.09.2004 №1029, заключённый с Заявителем 2.

Постановлениями Департамента от 30.11.2011 №477 «Об установлении тарифов на услуги по горячему водоснабжению МУП «Смоленсктеплосеть» (г. Смоленск)» и от 25.11.2011 №300 «Об установлении тарифов на тепловую энергию МУП «Смоленсктеплосеть» (г. Смоленск)» для предприятия были установлены тарифы на горячую воду и тепловую энергию для расчёта с потребителями, в том числе, с населением г. Смоленска, с 01.01.2012.

Следует отметить, что по состоянию на 11.12.2012 (дата направления МУП «Смоленсктеплосеть» своим абонентам уведомлений о расторжении договоров на поставку тепловой энергии) вышеуказанные тарифы, установленные Департаментом для МУП «Смоленсктеплосеть» являлись действующими, и срок действия тарифов на тепловую энергию не ограничивался конечной датой.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 539 ГК РФ по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии.

В соответствии со статьёй 548 ГК РФ правила, предусмотренные статьями 539-547 настоящего Кодекса, применяются к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

К отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и другими товарами, правила о договоре энергоснабжения (статьи 539-547) применяются, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

В соответствии с пунктами 1 и 3 статьи 426 ГК РФ публичным договором признается

договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.). Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами.

Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается. При необоснованном уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора применяются положения, предусмотренные пунктом 4 [статьи 445](#) ГК РФ.

В соответствии с пунктами 1 и 3 статьи 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими [законами](#) или договором. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

Действующим законодательством не определен порядок одностороннего отказа стороны, для которой заключение договора обязательно в силу положений статьи 445 ГК РФ, от исполнения публичного договора.

Обязательность заключения публичного договора, каковыми являются Договоры на поставку тепловой энергии от 01.01.2005 №1581, от 01.09.2004 №1029 и от 01.07.2010 №112, при наличии возможности предоставить соответствующие услуги означает и недопустимость одностороннего отказа исполнителя от исполнения обязательств по договору, если у него имеется возможность исполнить свои обязательства (предоставить лицу соответствующие услуги), поскольку в противном случае требование закона об обязательном заключении договора лишалось бы какого бы то ни было смысла и правового значения.

Учитывая вышеизложенное, доводы Ответчика о правомерности одностороннего отказа от исполнения публичных договоров являются несостоятельными и отклоняются Комиссией.

В соответствии с частью 1 статьи 451 ГК РФ существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа.

Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

В соответствии со статьёй 452 ГК РФ соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из [закона](#), иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное.

Требование об изменении или о расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии - в тридцатидневный срок.

Уведомления о расторжении с 01.01.2013 года договоров на поставку тепловой энергии от 01.01.2005 №1581, от 01.09.2004 №1029 и от 01.07.2010 №112, заключённых МУП «Смоленсктеплосеть» соответственно с Заявителем 1, Заявителем 2 и заинтересованным лицом, направлены Ответчиком в их адрес только 11.12.2012, что исключает последствия применения сторонами договора положений пункта 8.2 договоров на поставку тепловой энергии.

Ответчиком не представлено Комиссии Смоленского УФАС России доказательств того, что договоры на поставку тепловой энергии, заключённые МУП «Смоленсктеплосеть» с Заявителем 1, Заявителем 2 и заинтересованным лицом, расторгнуты в порядке, установленном статьёй 452 ГК РФ.

Учитывая, что Заявитель 1, Заявитель 2 и заинтересованное лицо отказали МУП «Смоленсктеплосеть» в расторжении договоров на поставку тепловой энергии от 01.01.2005 №1581, от 01.09.2004 №1029 и от 01.07.2010 №112, а также тот факт, что договоры не расторгнуты в порядке, предусмотренном статьёй 452 ГК РФ, Комиссия приходит к мнению, что указанные договоры являются действующими, и МУП «Смоленсктеплосеть» обязано в отношении контрагентов выполнять взятые на себя обязательства.

Относительно доводов Ответчика об отсутствии у Заявителя 2 оснований для обращения с заявлением в Смоленское УФАС России, Комиссией было установлено, что 23.04.2012 Заявитель 2 обратился в адрес МУП «Смоленсктеплосеть» с заявкой о прекращении подачи тепловой энергии на его объекты, расположенные по адресу: г. Смоленск, ул. Воробьёва, 17. В соответствии с указанной заявкой 27.04.2012 с участием представителей сторон был составлен Акт о прекращении подачи тепловой энергии на нужды отопления.

Определением Смоленского УФАС России от 04.09.2013 у Заявителя 2 была запрошена информация о причинах обращения 23.04.2013 Заявителя 2 в адрес МУП «Смоленсктеплосеть» с заявкой о прекращении поставки тепловой энергии по договору от 01.09.2004 №1029, и нуждается ли ООО «Антарестрансавто» в настоящее время в поставке тепловой энергии по указанному договору.

Заявитель 2 письмом от 18.10.2013 №59 сообщил Смоленскому УФАС России, что у общества имеется альтернативный источник тепловой энергии, но, несмотря на это Заявитель 2 считает заключённый с МУП «Смоленсктеплосеть» договор на поставку тепловой энергии от 01.09.2004 №1029 действующим, так как в случае форс-мажорных обстоятельств или выхода из строя альтернативного источника тепла Заявитель 2 будет нуждаться в поставке тепловой энергии по указанному договору, в качестве дополнительного источника, количество тепла и график поставки будут уточнены в совместно оговоренные сроки.

Относительно поставки тепловой энергии Заявителю 1 Комиссией установлено следующее.

В материалах дела имеется перечень хозяйствующих субъектов, не заключивших с ООО «Смоленская теплосетевая компания» по состоянию на 01.10.2013 договоров на поставку тепловой энергии. В указанный перечень входят помимо Заявителей, заинтересованного лица и ОАО «Жилищник», которое является управляющей организацией для многоквартирного дома, в котором находится нежилое помещение Заявителя 1 (л.д. 131-135).

Таким образом, ОАО «Жилищник» не заключило с ООО «Смоленская теплосетевая компания» договор на поставку тепловой энергии в интересах потребителей, проживающих в многоквартирных домах управляемых обществом.

В силу подпункта 1 пункта 10 статьи 15 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» теплоснабжение потребителей осуществляется в соответствии с Правилами организации теплоснабжения, которые утверждаются Правительством Российской Федерации и должны содержать существенные условия договора теплоснабжения.

Пунктом 21 Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 08.08.2012 №808, установлено, что договор теплоснабжения должен содержать следующие существенные условия:

- договорный объем тепловой энергии и (или) теплоносителя, поставляемый теплоснабжающей организацией и приобретаемый потребителем;
- величину тепловой нагрузки теплопотребляющих установок потребителя тепловой энергии с указанием тепловой нагрузки по каждому объекту и видам теплопотребления (на отопление, вентиляцию, кондиционирование, осуществление технологических процессов, горячее водоснабжение), а также параметры качества теплоснабжения, режим потребления тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя;
- сведения об уполномоченных должностных лицах сторон, ответственных за выполнение условий договора;
- ответственность сторон за несоблюдение требований к параметрам качества теплоснабжения, нарушение режима потребления тепловой энергии и (или) теплоносителя, в том числе ответственность за нарушение условий о количестве, качестве и значениях термодинамических параметров возвращаемого теплоносителя, конденсата;
- ответственность потребителей за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по оплате тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, в том числе обязательств по их предварительной оплате, если такое условие предусмотрено договором;
- обязательства теплоснабжающей организации по обеспечению надежности теплоснабжения в соответствии с требованиями технических регламентов, иными обязательными требованиями по обеспечению надежности теплоснабжения и требованиями настоящих Правил, а также соответствующие обязательства потребителя тепловой энергии;
- порядок расчетов по договору;

- порядок осуществления учета потребляемой тепловой энергии и (или) теплоносителя;

- объем тепловых потерь тепловой энергии (теплоносителя) в тепловых сетях заявителя от границы балансовой принадлежности до точки учета;

- объем (величина) допустимого ограничения теплоснабжения по каждому виду нагрузок (на отопление, вентиляцию, кондиционирование, осуществление технологических процессов, горячее водоснабжение).

К договору теплоснабжения прилагаются акт разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон. Условия договора теплоснабжения не должны противоречить документам на подключение теплопотребляющих установок потребителя.

В соответствии со статьёй 8 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» регулированию подлежат следующие виды цен (тарифов) в сфере теплоснабжения:

- предельные (минимальный и (или) максимальный) уровни тарифов на тепловую энергию (мощность), производимую в режиме комбинированной выработки электрической и тепловой энергии источниками тепловой энергии с установленной генерирующей мощностью производства электрической энергии 25 мегаватт и более;

- предельные (минимальный и (или) максимальный) уровни тарифов на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям;

- тарифы на тепловую энергию (мощность), производимую в режиме комбинированной выработки электрической и тепловой энергии источниками тепловой энергии с установленной генерирующей мощностью производства электрической энергии 25 мегаватт и более, в соответствии с установленными федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов в сфере теплоснабжения предельными (минимальным и (или) максимальным) уровнями указанных тарифов;

- тарифы на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям, в соответствии с установленными федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов в сфере теплоснабжения предельными (минимальным и (или) максимальным) уровнями указанных тарифов, а также тарифы на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями другим теплоснабжающим организациям;

- тарифы на теплоноситель, поставляемый теплоснабжающими организациями потребителям, другим теплоснабжающим организациям;

- тарифы на горячую воду, поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям, другим теплоснабжающим организациям с использованием открытых систем теплоснабжения (горячего водоснабжения);

- тарифы на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя;
- плата за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности при отсутствии потребления тепловой энергии;
- плата за подключение (технологическое присоединение) к системе теплоснабжения.

Согласно нормам постановления Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации» установление тарифа хозяйствующему субъекту производится органом регулирования по заявлению хозяйствующего субъекта, в порядке, определённом Регламентом рассмотрения дел об установлении тарифов и (или) их предельных уровней на электрическую (тепловую) энергию (мощность) и на услуги, оказываемые на оптовом и розничных рынках электрической (тепловой) энергии (мощности), утверждённым приказом ФСТ России от 08.04.2005 №130-э.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к мнению, что тариф на тепловую энергию не является существенным условием договора теплоснабжения, установление такого тарифа осуществляется органом исполнительной власти в сфере государственного регулирования тарифов и носит заявительный характер и его неустановление не должно затрагивать интересы потребителей тепловой энергии, в связи с чем доводы Ответчика относительно правомерности расторжения публичного договора на поставку тепловой энергии, в связи с отсутствием у предприятия установленного на 2013 год тарифа на тепловую энергию для расчёта с конечными потребителями г. Смоленска, являются несостоятельными и отклоняются Комиссией.

Относительно доводов Ответчика о правомерности одностороннего отказа от исполнения публичных договоров в связи с отсутствием с 01.01.2013 у МУП «Смоленсктеплосеть» точек присоединения сетей предприятия к энергопринимающим устройствам потребителей г. Смоленска, в связи с передачей ООО «Смоленская теплосетевая компания» по договору аренды муниципального имущества от 05.10.2012 № 133 участков (по 1 погонному метру) тепловых сетей, находящихся в хозяйственном ведении предприятия, Комиссия отмечает, что указанные обстоятельства были предметом рассмотрения Комиссией Смоленского УФАС России в рамках дела №04-01/02-2013 (решение от 28.03.2013 №04-01/02-2013), которая пришла к выводу, что согласно пункту 1 статьи 128, пункту 1 статьи 130, статье 133, пункту 1 статьи 166, пункту 1 статьи 167, статье 168 и пункту 1 статьи 170 ГК РФ Договор аренды имущества от 05.10.2012 № 133 является недействительным, так как является ничтожной сделкой между МУП «Смоленсктеплосеть» и ООО «Смоленская теплосетевая компания».

Данное обстоятельство проверялось арбитражными судами и было подтверждено вступившим в законную силу решением Арбитражного суда Смоленской области от 12.07.2013 по делу №А62-1367/2013.

Учитывая изложенное, МУП «Смоленсктеплосеть» нарушило требования части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части необоснованного отказа с 01.01.2013 от исполнения договоров на поставку тепловой энергии от 01.01.2005 №1581, от 01.09.2004 №1029 и от 01.07.2010 №112, заключенных с

Заявителем 1, Заявителем 2 и заинтересованным лицом, соответственно.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения настоящего дела Комиссией установлено, что МУП «Смоленсктеплосеть» вернуло 30.09.2013 муниципальное имущество, переданное ООО «Смоленская теплосетевая компания» по договору аренды от 05.10.2012 №133.

Так, 30.09.2013 МУП «Смоленсктеплосеть» и ООО «Смоленская теплосетевая компания» подписали Акт приёма-передачи муниципального имущества по договору аренды от 05.10.2012 №133, согласно которому ООО «Смоленская теплосетевая компания» передало, а МУП «Смоленсктеплосеть» приняло из аренды участка тепловых сетей в соответствии с приложением №1 к указанному Акту.

Таким образом, с 30.09.2013 энергопринимающие устройства Заявителя 1, Заявителя 2 и заинтересованного лица, также как и остальных потребителей города Смоленска, непосредственно присоединены к тепловым сетям МУП «Смоленсктеплосеть», при этом именно предприятие осуществляет поставку тепловой энергии потребителям согласно предмету договора, то есть исполняет взятые по договорам обязательства по поставке тепловой энергии потребителям.

Относительно не предъявления МУП «Смоленсктеплосеть» своим абонентам счетов на оплату за тепловую энергию, Комиссия приходит к следующему мнению.

В соответствии с частью 2 статьи 544 ГК РФ порядок расчетов за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Пунктом 4.4 договоров на поставку тепловой энергии, заключённых МУП «Смоленсктеплосеть» с Заявителем 1, Заявителем 2 и заинтересованным лицом, определено, что оплата за тепловую энергию, потребляемую абонентом, взимается перепродавцом (энергоснабжающей организацией) платёжным требованием без акцепта один раз в месяц.

В соответствии с частью 1 статьи 6 ГК РФ в случаях, когда предусмотренные пунктами 1 и 2 статьи 2 настоящего Кодекса отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулиющее сходные отношения (аналогия закона).

Согласно подпункту «а» пункта 32 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 №354, исполнитель имеет право требовать внесения платы за потребленные коммунальные услуги, а также в случаях, установленных федеральными законами и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг, - уплаты неустоек (штрафов, пеней).

Таким образом, Комиссия приходит к мнению, что предъявление платёжных документов это право, а не обязанность продавца (поставщика), и не предъявление их не ущемляет интересы потребителей.

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

РЕШИЛА:

1. Признать действия МУП «Смоленсктеплосеть» по необоснованному отказу с 01.01.2013 от исполнения договоров на поставку тепловой энергии от 01.01.2005 №1581, от 01.09.2004 №1029 и от 01.07.2010 №112, заключенных с индивидуальным предпринимателем Трясуновой Г.Н., ООО «Антарестрансавто» и ОАО «Смоленский промстройпроект», соответственно, злоупотреблением доминирующим положением и недопустимыми в соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Производство по делу №04-01/06-2013 прекратить в связи с добровольным устранением МУП «Смоленсктеплосеть» нарушения антимонопольного законодательства, предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства МУП «Смоленсктеплосеть» не выдавать.