РЕШЕНИЕ

о нарушении антимонопольного законодательства по делу № 03-24/14-2018

Резолютивная часть решения оглашена 25 декабря 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 28 декабря 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

заместитель руководителя-начальник отдела, председатель Комиссии;

Члены Комиссии:

начальник отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов;

ведущий специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов,

рассмотрев дело № 03-24/14-2018, возбужденное по признакам нарушения ФГБУ «Центральное Жилищно-Коммунальное Управление» Минобороны России пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении установленного порядка ценообразования при расчете платы за тепловую энергию, поставляемую на объекты ООО «Дастан»: магазин № 6 по адресу: РМЭ, Медведевский район, п. Речной и солдатская чайная № 19 по адресу: РМЭ, Советский район, п. Заря, в присутствии:

- представителя ООО «Дастан»;

- представителя ФГБУ «Центральное Жилищно-Коммунальное Управление» Минобороны России,

УСТАНОВИЛА:

Марийским УФАС России в отношении ФГБУ «Центральное Жилищно-Коммунальное Управление» Минобороны России возбуждено дело по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении установленного порядка ценообразования при расчете платы за тепловую энергию, поставляемую на объекты ООО «Дастан»: магазин № 6 по адресу: РМЭ, Медведевский район, п. Речной и солдатская чайная № 19 по адресу: РМЭ, Советский район, п. Заря.

ООО «Дастан» в рамках рассмотрения дела указывало, что ФГБУ «Центральное Жилищно-Коммунальное Управление» неправомерно использовало при расчете платы за отопление тарифы, установленные для прежнего собственника объектов теплосетевого хозяйства АО «Главное управление жилищно-коммунального хозяйства».

Установленный в дальнейшем тариф для ФГБУ «Центральное Жилищно-

Коммунальное Управление» по котельной №16Б/225 в два раза ниже применяемого длительное время тарифа, установленного для АО «Главное управление жилищно-коммунального хозяйства». Кроме того, ФГБУ «Центральное Жилищно-Коммунальное Управление» долгое время не обращалось за установлением нового тарифа по котельной №16Б/225, что также привело к выставлению необоснованных сумм к оплате за тепловую энергию.

ФГБУ «Центральное Жилищно-Коммунальное Управление» в ходе рассмотрения дела пояснило, что за декабрь 2017 года расчет израсходованной тепловой энергии был произведен только по одному из объектов ООО «Дастан» (солдатской чайной №19). В связи с чем в дальнейшем были выставлены корректировочные акты и счета–фактуры.

При этом за декабрь 2017 года при расчете объема тепловой энергии также была использована средняя температура воздуха за декабрь 2017 года, которая не соответствовала фактическим показателями, так как платежные документы выставлялись до окончания 2017 года, затем данные были скорректированы исходя из фактических средних значений температуры воздуха.

Кроме того, ФГБУ «Центральное Жилищно-Коммунальное Управление» пояснило, что в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что при выставлении платежных документов ООО «Дастан» неверно рассчитана часовая нагрузка в соответствии с формулой расчета, а также в расчетах использован неверный показатель температуры снип. Мах (-34, вместо -33).

Комиссия Марийского УФАС России, рассмотрев материалы дела и выслушав пояснения лиц, участвующих в деле, установила следующее.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно пункту 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» деятельность субъектов естественной монополии осуществляется в сфере услуг по передаче тепловой энергии.

ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России является теплоснабжающей организацией, владеющей объектами теплосетевого хозяйства: котельной №6Т/62, расположенной по адресу РМЭ, Медведевский район, п. Речной, и котельной №16Б/225, расположенной по адресу РМЭ, Советский район, п.Заря.

Учреждением заключен договор теплоснабжения с ООО «Дастан» от 01.04.2017 №07-12-01/23, в рамках которого осуществляется передача тепловой энергии по сетям учреждения.

ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России осуществляет теплоснабжение объектов ООО «Дастан»: магазина №6, расположенного по адресу: РМЭ, Медведевский район, п. Речной (от котельной №6Т/62) и солдатской чайной №19, расположенной по адресу: РМЭ, Советский район, п. Заря (от котельной №16Б/225).

Следовательно, ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России занимает доминирующее положение на товарном рынке по передаче тепловой энергии и на него возложена

обязанность по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещается нарушение занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности.

Частью 1 статьи 15 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее- Закон о теплоснабжении) предусмотрено, что потребители тепловой энергии приобретают тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель у теплоснабжающей организации по договору теплоснабжения.

В соответствии с частью 9 статьи 15 Закона о теплоснабжении 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 силу пункта 33 постановления Правительства РФ от 08.08.2012 №808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» потребители оплачивают тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель теплоснабжающей организации по тарифу, установленному органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов для данной категории потребителей, и (или) по ценам, определяемым по соглашению сторон в случаях, установленных Федеральным законом «О теплоснабжении».

Приказом Министерства промышленности, экономического развития и торговли РМЭ от 01.06.2017 №23т для котельной п. Широкий МО «Медведевкий муниципальный район» установлены тарифы на тепловую энергию, поставляемую ФГБУ «Центральное Жилищно-Коммунальное Управление» в размере 1809,06 руб./Гкал. без НДС в период с 15.06.2017 по 31.12.2017.

Приказом от 07.12.2017 №54-т Министерством промышленности, экономического развития и торговли РМЭ установлен тариф на тепловую энергию, поставляемую потребителям ФГБУ «Центральное Жилищно-Коммунальное Управление» по котельной п. Заря в размере 4763,22 руб. для потребителей, в случае отсутствия дифференциации тарифов по схеме подключения на период с 20.12.2017 по 31.12.2017.

Кроме того, Министерством промышленности, экономического развития и торговли РМЭ приказом от 14.12.2017 №124-т установлены тарифы на тепловую энергию, поставляемую потребителям ФГБУ «Центральное Жилищно-Коммунальное Управление» на период с 2018-2020гг. по котельной п. Заря в размере 4763,22 руб. (в период с 01.01.2018 по 30.06.2018), в размере 4934,48 руб. (в период с 01.07.2018 по 31.12.2018), по котельной №6Т/62 п. Широкий в размере 1809,06 руб. (в период с 01.01.2018 по 30.06.2018), в размере 1879,98 руб. (в период с 01.07.2018 по 31.12.2018).

Комиссией Марийского УФАС России установлено, что в период с апреля 2017 года по май 2017 года при расчете стоимости потребленной тепловой энергии на объекте ООО «Дастан» магазин №6, расположенный по адресу РМЭ, Медведевский район, п. Речной (теплоснабжение которого осуществляется от котельной №6Т/62), учреждение применяло тариф 1645,29 руб., без НДС. Также в период с апреля 2017 года по июнь 2017 года при расчете стоимости потребленной тепловой энергии на объекте ООО «Дастан» солдатской чайной №19, расположенной по адресу РМЭ, Советский район, п. Заря (теплоснабжение которого осуществляется от котельной №16Б/225), учреждение применяло тариф 9415,15,15 руб., без НДС, с июля 2017 года по декабрь 2017 на том же объекте – 9716,43 руб. без НДС.

Статьей 544 ГК РФ предусмотрено, что оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом иными правовыми актами или соглашением сторон.

В соответствии с действующим законодательством, и условиями заключенного между ООО «Дастан» и ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России договора теплоснабжения (п. 4.2 Договора), при отсутствии узла (прибора) учета, установленного в точке поставки, учет тепловой энергии и/или теплоносителя производится расчетным способом в соответствии с Приказом Минстроя России от 17 марта 2014 г. №99/пр «Об утверждении методики осуществления коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя».

Доводы ООО «Дастан» о том, что ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России неправомерно применяло при расчете тарифы, ранее установленные для предыдущей теплоснабжающей организации, в период, когда тарифы для ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России не были установлены, являются несостоятельными по следующим обстоятельствам.

Так, вопрос о цене регулируемой услуги, потребленной до установления органами регулирования соответствующего тарифа для теплоснабжающей организации может быть разрешен в гражданско-правовом порядке, то есть по соглашению сторон, исходя из принципа соразмерности и экономической обоснованности понесенных на оказание услуг расходов. При этом стоимость коммунального ресурса может соответствовать как величине тарифов, установленных для организаций, ранее эксплуатировавших объекты коммунальной инфраструктуры, с использованием которых осуществлялось ресурсоснабжение данных потребителей, так и величине тарифов, утвержденных для ресурсоснабжающей организации в последующем (письмо ФАС России от 27.09.2017 №ВК/66694/17).

Из представленных в материалы дела сведений и документов следует, что поставку тепловой энергии на объекты ООО «Дастан» до апреля 2017 года осуществляло АО «Главное управление жилищно-коммунального хозяйства», для которого приказом Министерства экономического развития и торговли Республики Марий Эл от 14.12.2016 №182т были установлены тарифы для котельной №6Т/62 п. Широкий, котельных п.Заря-1, п. Молодежный, п. Речной, п. Юбилейный.

С 01.04.2017 АО «ГУ «ЖКХ» прекратило обслуживание коммунальных объектов Минобороны России, в связи с этим приказом Минобороны России от 02.03.2017 №155 теплоснабжающей организацией для объектов определено ФГБУ «ЦЖКУ»

Минобороны России.

При расчете платы за потребленную тепловую энергию объекта солдатская чайная №19 за периоды: апрель, май, октябрь, ноябрь, декабрь 2017 года ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России использовало тарифы, установленные для АО «Главное управление жилищно-коммунального хозяйства», которое ранее осуществляло теплоснабжение данного объекта.

Кроме того, Комиссией Марийского УФАС России установлено, что ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России и ООО «Дастан» определили в договоре, а в дальнейшем учреждение фактически применяло при осуществлении расчетов тариф на тепловую энергию на обоих объектах, соответствовавший установленному государственным органом в сфере тарифного регулирования тарифу для АО «Главное управление жилищно-коммунального хозяйства.

На основании вышеизложенного, доводы ООО «Дастан» о применении неправомерного тарифа при расчетах платы за тепловую энергию является необоснованным.

Вместе с тем, Комиссией Марийского УФАС России установлено, что расчет показателей суммарной тепловой нагрузки ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России осуществлен неправомерно в связи с применением неверных показателей температуры наружного воздуха и объема зданий, в которые осуществлялась поставка тепловой энергии.

В соответствии с пунктом 66 приказа Минстроя России от 17 марта 2014 года №99/пр «Об утверждении методики осуществления коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя» для целей отопления в случае, если в точках учета отсутствуют приборы учета или приборы учета не работают более 30 суток отчетного периода, определение количества тепловой энергии на отопление () расчетным путем осуществляется по формуле:

, Гкал, (8.2)

где:

- базовый показатель тепловой нагрузки, указанный в договоре, Гкал/ч;

- расчетная температура воздуха внутри отапливаемых помещений, °С;

- фактическая среднесуточная температура наружного воздуха за отчетный период, °С;

- расчетная температура наружного воздуха для проектирования отопления (вентиляции), °С;

Т - время отчетного периода, час.

QO = 24*N*Qo.р.*(tвн-tн.ср.)*(tвн+tн.р.)

При этом при расчете расхода тепловой энергии ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России использовало аналогичную формулу расчета расхода тепловой энергии в Гкал на отопление зданий:

QO = 24*N*Qo.p.*(tвн-tн.ср.)/(tвн+tн.р.)

где

24 – количество часов работы отопления в сутки,

N-число суток в расчетном периоде или продолжительность отопительного сезона No или число дней в конкретном месяце;

Q о.р. – расчетная тепловая нагрузка (максимальный часовой расход) кал/ч на отопление;

Tвн – температура воздуха в здании, °С;

tн.ср. - средняя температура наружного воздуха за рассматриваемый период (отопительный сезон или конкретный месяц);

tн.р. – расчетная температура наружного воздуха для проектирования отопления (температура наиболее холодной пятидневки обеспеченностью 0,92).

В ходе рассмотрения дела установлено, что в соответствии с приложениями № 2, № 2.1 к договору теплоснабжения от 01.04.2017 №07/12-01/23 определены договорные величины теплопотребления по обоим объектам ООО «Дастан», а также в соответствии с Приложением № 3 определен показатель суммарной договорной нагрузки 0,011007 Гкал/час. для объекта ООО «Дастан», теплоснабжение которого осуществляется от котельной 6Т/62, показатель суммарной договорной нагрузки по второму объекту сторонами не определен.

Однако действующим законодательством не установлен фиксированный показатель величины теплопотребления и стороны вправе определять его самостоятельно.

Расчетная температура наружного воздуха для отопления местности, где расположено здание (tн.р. согласно формуле расчета) применяется в соответствии с показателем, установленным СП 131.13330.2012 «Свод правил. Строительная климатология. Актуализированная редакция СНиП 23-01-99», утверждённых приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30 июня 2012 года №275. Для Республики Марий Эл абсолютно минимальная расчетная температура воздуха учитывается в соответствии с температурой воздуха наиболее холодной пятидневки, °С, обеспеченностью 0,92 и принимается равной – 330С.

Однако учреждением расчетная температура наружного воздуха для отопления местности, где расположено здание (tн.р.), принималась равной – 340С, вместо - 330С.

Расчет объема зданий по наружному обмеру производился ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России согласно заявке ООО «Дастан» и техническому паспорту зданий (исходя из площади здания объекта магазин №6 - 166,5 м2 и высоты здания 3м, исходя из площади здания солдатская чайная №19, лит. А 117,1 м2, высоты здания 3,25 м, исходя из площади здания солдатская чайная №19, лит. А* 139,2 м2, высоты здания 3,15 м). Таким образом, объем отапливаемых зданий магазина №6 равен 499,50 м3, солдатской чайной №19, лит. А 380,58 м3, солдатской чайной №19,

лит. А* 438,48 м3.

Также учреждением неверно проведен расчет часовой тепловой нагрузки для здания солдатской чайной №19, поскольку к расчету был принят неверный показатель высоты здания в размере 3,5 м к обоим помещениям, что подтверждается в том числе письменными пояснениями ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России от 17.09.2018 №370-У/10/1-4151, устными пояснениями учреждения, данными на заседании комиссии.

Использование неверных данных при расчете привело к увеличению показателя расчетной часовой нагрузки и общего количества тепловой энергии, расходуемой на отопление, выставленной к оплате ООО «Дастан».

Комиссия Марийского УФАС России с учетом представленных сведений и пояснений ответчика приходит к выводу, что указанные недостатки в расчетах были допущены со стороны ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России.

Кроме того, в ходе рассмотрения дела Комиссий Марийского УФАС России установлено, что ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России произвело неверное начисление объемов теплопотребления на объектах ООО «Дастан» за декабрь 2017 года.

Так, счет на оплату услуг теплоснабжения за декабрь 2017 года был направлен в адрес ООО «Дастан» и содержал 2 строки «тепловая энергия для нужд отопления» количеством 3,606568 ГкКал по цене 11465,39 рублей, и 2,277832 ГкКал по цене 5620,60 рублей.

При этом ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России выставило ООО «Дастан» корректировочный акт №ООГУ – 013360 от 01.02.2018, корректировочную счет-фактуру 01.02.2018, в которых показания объемов теплопотребления, и применяемые при расчете стоимости тарифы были изменены. Так, учреждение приняло к учету тепловую энергию в объеме 5,8844 ГкКал по цене 7799,06 рублей без НДС, и тепловую энергию в объеме 4,1447 ГкКал по цене 1809,06 без НДС.

Однако ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России в декабре 2017 года обязано было применять тарифы, установленные для котельной п. Заря с 20.12.2017 - 4763,22 руб. без НДС, для котельной п. Широкий МО «Медведевкий муниципальный район» - 1809,06 руб. без НДС. Тариф, примененный ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России в корректировочной счет-фактуре, в размере 7799,06 рублей для расчетов за теплоснабжение по объектам ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России не установлен.

При этом согласно пояснениям ООО «Дастан» от 06.07.2018 №27, корректировочные акт и счет- фактура от 01.02.2018 были направлены в адрес ООО «Дастан» по электронной почте 22.03.2018, почтой 29.03.2018.

Как следует из расчетов, представленных ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России в антимонопольный орган от 13.06.2018 №370/У/10/1-2656, в скорректированных расчетных документах от 01.02.2018, направленных в адрес ООО «Дастан», не была проведена также корректировка средней фактической температуры за декабрь 2017 года (при расчете применена температура -9,8 0С, однако фактически в декабре 2017 года средняя температура воздуха составила – 4,0 0С).

Применение неверных тарифов, а также отсутствие корректировки (уменьшения

объема теплопотребления) за декабрь 2017 года привело к выставлению ООО «Дастан» платы по договору теплоснабжения, превышающей фактическое теплопотребление.

Из переписки ООО «Дастан» и ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России, а также пояснений, представленных на заседаниях комиссии, следует, что ООО «Дастан» не может проверить правильность проведенных начислений объёмов теплопотребления, поскольку расчет производится ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России самостоятельно, расшифровка начислений с указанием формул, используемых при расчете, были представлены только в материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 03-24/14-2018.

Кроме того, применение ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России на протяжении апреля 2017 года – мая 2018 года неверных показателей объёмов объектов теплоснабжения ООО «Дастан», неверной расчетной температуры наружного воздуха для отопления, привело к неверному расчету объемов теплопотребления, выставленных к оплате ООО «Дастан».

При этом, Комиссией Марийского УФАС России также установлено, что в рассматриваемом случае разногласия по вопросам начисления ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России платы за теплоснабжение ООО «Дастан» привели к неоплате части задолженности обществом и невозобновлении теплоснабжения на одном из объектов общества с начала отопительного сезона 2018-2019гг.

Таким образом, в рассматриваемом случае действия ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России по нарушению установленного порядка ценообразования при расчете платы за тепловую энергию, поставляемую на объекты ООО «Дастан»: магазин №6 по адресу РМЭ, Медведевский район, п. Речной и солдатская чайная №19 по адресу РМЭ, Советский район, п.Заря, свидетельствуют об ущемлении интересов общества и о злоупотреблении учреждением своим доминирующим положением, что является нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии со статьями 23 и 50 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган по результатам рассмотрения материалов дела, если нарушение антимонопольного законодательства со стороны ответчиков продолжается вправе выдать предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

В рамках рассмотрения дела ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России произвело расчет количества тепловой энергии на объекты ООО «Дастан» по вновь рассчитанной часовой нагрузке с учетом недостатков в расчетах, выявленных в ходе рассмотрения дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства, а также с учетом фактической средней температуры воздуха за декабрь 2017 года, и в соответствии с утвержденными тарифами в 2017 году.

Перерасчет начислений объёмов произведен за период с апреля 2017 года по май 2018 года. В соответствии с представленными сведениями за указанный период ООО «Дастан» было выставлено на 8847,65 рублей больше, чем при расчете по вновь скорректированной часовой нагрузке и с учетом всех иных допущенных недостатков в расчетах.

При этом между ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России и ООО «Дастан» подписано дополнительное соглашение к договору теплоснабжения от 27.08.2018, в соответствии с которым определена суммарная тепловая нагрузка по двум объектам ООО «Дастан».

ФГБУ «ЦЖКУ» Минобороны России в материалы дела представлены доказательства осуществления фактического перерасчета ООО «Дастан» платы за теплоснабжение в размере 8847,65 рублей, а именно корректировочные счета-фактуры, полученные ООО «Дастан» 30.11.2018, что подтверждается сведениями из официального сайта ФГУП «Почта России и не опровергается обществом.

Таким образом, Комиссия Марийского УФАС России в соответствии с представленными документами и пояснениями лиц, участвующих в деле считает, что в настоящее время отсутствуют основания для выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 10, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

Р Е Ш И Л А:

Признать в действиях федерального государственного бюджетного учреждения «Центральное Жилищно-Коммунальное Управление» Минобороны России (ул. Спартаковская, д. 2Б, г. Москва, 105005, ИНН 7729314745, ОГРН: 1027700430889) факт нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в нарушении установленного порядка ценообразования при расчете платы за тепловую энергию, поставляемую на объекты ООО «Дастан»: магазин № 6 по адресу РМЭ, Медведевский район, п. Речной и солдатская чайная № 19 по адресу РМЭ, Советский район, п. Заря.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии