

## Решение № 40

### об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства

«09» сентября 2022 года г. Курган

Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее — Курганское УФАС России), рассмотрев материалы Администрации Катайского района Курганской области (вх. № ЭП-2503 от 23.06.2022) на действия Общества с ограниченной ответственностью «Апикс», связанные с прекращением теплоснабжения г. Катайска, сообщает следующее.

Между Администрацией города Катайска и Администрацией Катайского района заключено Соглашение от 04.03.2022, согласно которому Администрацией города Катайска переданы Администрации Катайского района полномочия по решению вопросов местного значения в полном объеме, в том числе организация теплоснабжения в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации.

19.05.2022 в Администрацию Катайского района поступило письмо от ООО «Апикс» (исх. № б/н от 17.05.2022), содержащее просьбу об исключении организации из схемы теплоснабжения г. Катайска, в связи с убыточностью деятельности организации, а также наличием признаков несостоятельности (банкротства).

Письмом от 24.05.2022 исх. б/н ООО «Апикс» повторно указывает на неплатежеспособность организации, просит Администрацию Катайского района создать муниципальное предприятие для обеспечения теплоснабжения г. Катайска.

01.06.2022 в социальной сети «ВКонтакте» в группе «Типичный Катайск» (<https://vk.com/kataisksiti>) было опубликовано письмо ООО «Апикс» в адрес Главы Администрации Катайского района, согласно которому ООО «Апикс» прекращает деятельность единой теплоснабжающей организации на территории г. Катайска, поскольку отопление в период отопительного сезона 2022-2023 осуществлять не будет.

Администрация Катайского района рассматривает указанное письмо как уведомление собственника или иного законного владельца источников тепловой энергии на территории г. Катайска о выводе объектов теплоснабжения из эксплуатации применительно к части 4 статьи 21 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее — Закон о теплоснабжении).

10.06.2022 Администрация Катайского района направила требования ООО «Апикс» исх. № 01-10-1516, согласно которым Администрация требует приостановить вывод из эксплуатации объектов ООО «Апикс», включенных в схему теплоснабжения г. Катайска, в срок до 12.05.2022, исх. № 01-10-1517, согласно которому Администрация требует выставить на торги объекты ООО «Апикс», включенные в схему теплоснабжения г. Катайска.

Согласно части 4 статьи 21 Закона о теплоснабжении собственники или иные законные владельцы источников тепловой энергии, тепловых сетей, планирующие вывод их из эксплуатации (консервацию или ликвидацию), не менее чем за восемь месяцев до планируемого вывода обязаны уведомить в целях согласования вывода их из эксплуатации орган местного самоуправления о сроках и причинах вывода указанных объектов из эксплуатации в случае, если такой вывод не обоснован в схеме теплоснабжения.

По мнению Администрации Катайского района такое уведомление должно было быть направлено в орган местного самоуправления не ранее 15 января 2022 года, чтобы вывести объекты к 15 сентября 2022 года.

В силу пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон 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 следующие действия (бездействие):, 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.

Постановлением Администрации города Катайска от 21.06.2019 № 104 «Об утверждении актуализированной на 2020 год схемы теплоснабжения города Катайска на период до 2024 года» утверждена Схема теплоснабжения города Катайска Катайского района Курганской области.

Согласно пункту 9.1 Схемы теплоснабжения города Катайска Катайского района Курганской области в г. Катайске осуществляет деятельность две единые теплоснабжающие организации: ООО «Апикс» (зона деятельности 1), ООО «Тепловик» (зона деятельности 2-6).

Постановлением Администрации города Катайска от 14.12.2021 № 158 Об утверждении актуализированной схемы теплоснабжения города Катайска Курганской области на 2022 год» в качестве единых теплоснабжающих организаций определены ООО «Апикс» (1 котельная по адресу: ул. Матросов, д. 1), ООО «Тепловик» (4 котельных).

Согласно ответу Департамента государственного регулирования цен и тарифов Курганской области от 14.07.2022 исх. № 05/2201 услуги теплоснабжения в г. Катайске с установленными для них тарифами с 01.01.2020 по 31.12.2024 осуществляют ООО «Апикс» и ООО «Тепловик».

Постановлением Администрации города Катайска от 25.04.2022 № 78 «Об окончании отопительного сезона 2021-2022 г.г. в городе Катайске Катайского

района Курганской области» отопительный сезон 2021/2022 в городе Катайске с 28.04.2022 считается завершенным.

Таким образом отопительный сезон 2021-2022 гг. в городе Катайске состоялся с участием ООО «Апикс».

Согласно ответу Администрации города Катайска от 13.07.2022 исх. № 01-70-2017 возможность замены ООО «Апикс» на иную организацию без ущемления прав потребителей услуг теплоснабжения имеется. В целях организации своевременной подготовки объектов ЖКХ и социальной сферы Катайского района к отопительному сезону 2022-2023 гг., между ООО «Апикс» и ООО «Тепловик» заключен договор аренды объектов теплоснабжения от 01.07.2022.

Определением от 10.06.2022 Арбитражного суда Тюменской области в отношении ООО «Апикс» введена процедура наблюдения.

06.07.2022 в Администрацию города Катайска от ООО «Тепловик» поступило письмо с просьбой внесения в схему теплоснабжения города Катайска Катайского района Курганской области в связи с заключением между ООО «Тепловик» и ООО «Апикс» Договора аренды объектов теплоснабжения от 01.07.2022 согласно перечню, приведенному в приложении № 1 к договору.

Договор заключен в целях обеспечения теплоснабжения потребителей тепловой энергией и горячей водой в административных границах города Катайска в осенне-зимний период с сентября 2022 года по апрель 2023 года.

Постановлением Администрации города Катайска от 04.07.2022 № 98 «Об утрате ООО «Апикс» статуса единой теплоснабжающей организации» ООО «Апикс» утратило статус единой теплоснабжающей организации с 08.07.2022.

Постановлением Администрации города Катайска от 04.07.2022 № 97 статусом единой теплоснабжающей организацией на территории города Катайска Курганской области в зоне действия систем теплоснабжения котельных, расположенных по адресу: Курганская область, г. Катайск, ул. Матросова, д. 1, д.80а, ул. Подпорина, д. 59, ул. Северная, д. 27, ул. Гагарина, д. 39 наделено ООО «Тепловик».

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии (часть 5 статья 5 Закона о защите конкуренции).

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» настоящим Федеральным законом регулируется деятельность субъектов естественных монополий в том числе в сфере услуг по передаче тепловой энергии.

В соответствии с частью 4 статьи 4.2 Закона о теплоснабжении доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, которому в схеме теплоснабжения присвоен статус единой теплоснабжающей организации.

Таким образом, на деятельность ООО «Апикс» по оказанию услуг теплоснабжения распространяются ограничения, установленные частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции исключительно в период до 08.07.2022, поскольку

постановлением Администрации города Катайска от 04.07.2022 № 98 с Общества снят статус единой теплоснабжающей организации».

Закон о теплоснабжении устанавливает правовые основы экономических отношений, возникающих в связи с производством, передачей, потреблением тепловой энергии, тепловой мощности, теплоносителя с использованием систем теплоснабжения, созданием, функционированием и развитием таких систем, а также определяет полномочия органов государственной власти, органов местного самоуправления по регулированию и контролю в сфере теплоснабжения, права и обязанности потребителей тепловой энергии, теплоснабжающих организаций, теплосетевых организаций. (часть 1 статьи 1).

Под теплоснабжающей организацией понимается 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 (данное положение применяется к регулированию сходных отношений с участием индивидуальных предпринимателей) (пункт 11 статьи 2 Закона о теплоснабжении).

В силу пункта 1 части 2 статьи 15 Закона о теплоснабжении определенная схемой теплоснабжения единая теплоснабжающая организация обязана заключить договор теплоснабжения с любым обратившимся потребителем тепловой энергии, теплотребляющие установки которого находятся в данной системе теплоснабжения.

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

Пунктом 12 Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 № 808 (далее – Правила № 808) предусмотрены обязанности единой теплоснабжающей организации при осуществлении своей деятельности, в частности, обязанность заключать и исполнять договоры теплоснабжения с любыми обратившимися к ней потребителями тепловой энергии, теплотребляющие установки которых находятся в данной системе теплоснабжения при условии соблюдения указанными потребителями выданных им в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности технических условий подключения к тепловым сетям.

Организация может лишиться статуса единой теплоснабжающей организации в случае подачи организацией заявления о прекращении осуществления функций единой теплоснабжающей организации, а также прекращения права собственности или владения имуществом, указанным в абзаце втором пункта 7 настоящих Правил, по основаниям, предусмотренным законодательством

Российской Федерации (пункт 13 Правил № 808).

В связи с поступлением заявления ООО «Апикс» о прекращении осуществления функций единой теплоснабжающей организации на территории г. Катайска, а также прекращения права владения объектами сетевого хозяйства с 01.07.2022 по Договору аренды объектов теплоснабжения, заключенному между ООО «Апикс» и ООО «Тепловик», и, соответственно, отсутствием возможности осуществления деятельности по оказанию услуг теплоснабжения, Администрация Катайского района сняла статус ЕТО с ООО «Апикс».

При таких обстоятельствах Курганское УФАС России приходит к выводу о недостаточности доказательств виновного поведения ООО «Апикс», связанного с прекращением деятельности ЕТО.

Кроме того, как следует из материалов, отопительный сезон 2021-2022 гг. состоялся при участии ООО «Апикс» в качестве ЕТО, а отопительный сезон 2022-2023 начнется при участии ЕТО ООО «Тепловик», действующего в зоне ответственности ООО «Апикс».

В соответствии с пунктом 16 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства», на основании пунктов 4 и 5 части 1 статьи 10 Закона запрещаются экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, в отношении которого имеется спрос, экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение доминирующего на рынке субъекта от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, в частности, при необходимости доступа к принадлежащим такому субъекту объектам инфраструктуры и ресурсам, например к инфраструктуре морских и речных портов, аэропортов, железнодорожных путей, системам газо- (водо-, тепло-, энерго-) снабжения, системам связи, платежным системам.

Для целей применения указанных положений Закона о защите конкуренции не имеет значения, являются ли производство товара, заключение договора обязательными в соответствии с требованиями гражданского или иного законодательства, в частности, относится ли заключаемый доминирующим на рынке субъектом договор к категории публичных договоров.

При оценке экономической обоснованности отказа доминирующего субъекта от производства (реализации) товара суды могут принимать во внимание существование у такого лица на момент отказа от заключения договора объективной возможности производства или реализации товара, в том числе с учетом внешних условий его функционирования на рынке; экономическую целесообразность производства им товара (заключения договора) на собственных условиях или условиях, предложенных контрагентом, с учетом ограниченности ресурсов, имеющих в распоряжении хозяйствующего субъекта. Оценивая наличие злоупотребления в поведении доминирующего на рынке субъекта относительно его контрагентов, суды также вправе учесть существование у контрагентов реальной возможности приобретения такого же или взаимозаменяемого товара у иных лиц.

Информацией о каких-либо договорах и потребителях ООО «Апикс» на поставку тепловой энергии Курганское УФАС России не обладает, иного заявителем не представлено. При таких обстоятельствах Курганское УФАС России не усматривает ущемление интересов потребителей в сфере теплоснабжения в связи с действиями ООО «Апикс», связанными с прекращением осуществления деятельности по оказанию услуг теплоснабжения г. Катайска.

На основании изложенного в действиях ООО «Апикс» признаков нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции не установлено.

Довод Администрации Катайского района о применении к рассматриваемым правоотношениям части 4 статьи 21 Закона о теплоснабжении Курганским УФАС России отклоняется, поскольку в материалах отсутствует какие-либо доказательства того, что ООО «Апикс» осуществило либо планировало осуществить вывод объектов теплоснабжения из эксплуатации.

Напротив, в материалах имеется переписка ООО «Апикс» с врио заместителем Губернатора Курганской области о возможности продажи/аренде объектов теплоснабжения.

Относительно довода Администрации Катайского района о наличии в действиях ООО «Апикс» признаков административного правонарушения по части 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Курганское УФАС России сообщает следующее.

В соответствии с частью 2.1 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Порядок рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства закреплен Главой 9 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, возбуждение дела об административном правонарушении без рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства по статье 14.31 не допускает. В связи с чем, Курганским УФАС России материалы Администрации Катайского района рассмотрены в порядке, предусмотренном статьей 44 Закона о защите конкуренции.

Антимонопольный орган принимает решение об отказе в возбуждении дела в том числе когда признаки нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют (пункт 2 часть 9 статья 44 Закона о защите конкуренции).

На основании изложенного и, руководствуясь пунктом 2 части 8 и пунктом 2 части 9, частью 10 статьи 44 Закона о защите конкуренции, Курганским УФАС России принято решение об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

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