

РЕШЕНИЕ

по делу №04-39/2017

«11» августа 2017 года
Махачкала

г.

Резолютивная часть решения оглашена «9» августа 2017 года.

Решение в полном объеме изготовлено «11» августа 2017 года.

Комиссия Дагестанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

Мамеднебиева А.М.,

Членов Комиссии:

Халилова Р.А.;

Джамалудинова А.М.;

Суллуева М.Э.,

рассмотрев дело №04-39/2017 о нарушении антимонопольного законодательства, по признакам нарушения ООО «Дагестанэнерго» (ОГРН 1116164001150 от 01.04.2011, ИНН 0570006131, адрес: Республика Дагестан, г. Махачкала, пр. Петра-1, 25 «а») пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в навязывании ООО «Эссор», условий договора невыгодных для него, а именно в расчете объемов потребляемой тепловой энергии по устаревшим формулам,

в присутствии представителя:

- ООО «Дагестанэнерго» - ХХХ (доверенность от 15.06.2017г. № ХХХ),

в отсутствии представителей:

- ООО «Эссор» (имеются доказательства надлежащего уведомления

о времени и месте рассмотрения дела),

УСТАНОВИЛА:

В Дагестанское УФАС России поступило обращение ООО «Эссор» С.М., на противоправные действия ООО «Дагестанэнерго» выразившиеся в навязывании ООО «Эссор», условий договора невыгодных для него, а именно в расчете объемов потребляемой тепловой энергии по устаревшим формулам.

Согласно материалам, приложенным к обращению, между ООО «Эссор» и ООО «Дагестанэнерго» заключен договор теплоснабжения №609 от 01.05.2011г. по которому ООО «Эссор» регулярно вносит плату за теплоэнергию, которая составляет 17,7 Гкал в год.

Проведя расчет, по формуле расчета объемов теплоэнергии, представленной ООО «Дагестанэнерго», ХХХ (владелица ООО «Эссор») пришла к выводу о необоснованном, шестикратном превышении в расчетах объемов тепловой энергии.

В связи с чем, ООО «Эссор» письмом от 10.08.2016г. обратилось в ООО «Дагестанэнерго» с просьбой дать полный расчет суммы, которую ему начисляют за теплоэнергию и перезаключить договор по правильным объемам.

ООО «Дагестанэнерго» составили АКТ инвентаризации расчетной базы ПК «Энергобилинг» потребителя услуг теплоснабжения и ГВС размещенной в МКД от 09.04.2016г. и письмом от 11.08.2016 №59 представили методику расчета тепловой нагрузки, по которой показатель нагрузки составил 0.003411 Гкал/час.

30 сентября 2016г. ХХХ (представитель ООО «Эссор») обратился в Республиканскую службу по тарифам РД с просьбой провести проверку правильности заключения договора с ООО «Дагестанэнерго», в части объема потребляемой тепловой энергии.

На вышеуказанное обращение Республиканская служба по тарифам РД сообщила, что согласно приложенному к обращению письму ООО «Дагестанэнерго» от 11.08.2016 №59 расчет тепловой нагрузки определен согласно методике осуществления коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденной приказом Минстроя

России от 17.03.2014г. №99/пр.

Вместе с тем, далее по тексту указанного письма приведены расчеты по формулам, которые прописаны в Методике определения количеств тепловой энергии и теплоносителей в водяных системах коммунального теплоснабжения утвержденной приказом Госстроя РФ от 06.05.2000г. №105.

При этом, не учитывается тот факт, что приказ Госстроя РФ от 06.05.2000г. №105 утратил силу согласно п.1 Приказа Минстроя России от 31.07.2014г. №414/пр «Об отмене приказа Государственного комитета Российской Федерации по строительству и жилищно-коммунальному комплексу 11 октября 1999г. №73 и приказа Государственного комитета Российской Федерации по строительству и жилищно-коммунальному комплексу 6 мая 2000г. №105».

Таким образом, с даты вступления в силу приказа Минстроя России от 17.03.2014г. №99/пр. (02.12.2014г.) определение объема тепловой энергии должно осуществляться в соответствии с указанным приказом.

В связи с наличием признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных п. 3 ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в навязывании ООО «Эссор», в нарушение тарифного, энергетического и антимонопольного законодательства, условий договора невыгодных для него, а именно в расчете объемов потребляемой тепловой энергии по устаревшим формулам (Договор теплоснабжения №609 от 12.01.2015г.), 04.04.2017г. Дагестанское УФАС России выдало предупреждение о прекращении действий (бездействия) которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства ООО «Дагестанэнерго» за номером 04-04/2010.

17.04.2017г. в Дагестанское УФАС России поступило письмо ООО «Дагестанэнерго», которым сообщается что по предупреждению №04-04/2010 от 04.04.2017г. проводится перерасчет объемов потребляемой тепловой энергии по заключенному Договору теплоснабжения №609 от 12.01.2015г. в соответствии с Постановлением Правительства РФ №354 от 06.05.2011г. «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов», а также согласно Приказа Минстроя РФ от 09.08.2012г. №149 «Об

утверждении нормативов потребления коммунальных услуг на территории муниципальных образований РД» и ООО «Дагестанэнерго» просит продлить срок исполнения до 28.04.2017г. в связи с отсутствием исполнителя по причине болезни.

Дагестанское УФАС России удовлетворило ходатайство ООО «Дагестанэнерго» в продлении срока исполнения, о чем был оповещен заявитель (ООО «Эссор») письмом от 27.04.2017г. за №04-04/2845.

12.05.2017г. в Дагестанское УФАС России поступило обращение от владелицы (директора) ООО «Эссор» ХХХ.

Согласно вышеуказанному обращению, на 12.05.2017г., ООО «Дагестанэнерго» не исполнило предупреждение Дагестанского УФАС России, не произвело перерасчет по Договору теплоснабжения №609.

В связи с вышеизложенным, приказом Дагестанского УФАС России от 24.05.2017г. №104 в отношении ООО «Дагестанэнерго» возбуждено дело №04-39/2017 по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением об отложении рассмотрения дела №04-39/2017 от 15.06.2017г. у ООО «Дагестанэнерго» в срок до 28.06.2017г. была запрошена следующая информация и документы:

- старый договор теплоснабжения заключенный с ООО «Эссор» (салон красоты);
- новый договор теплоснабжения заключенный с ООО «Эссор» (салон красоты);
- письменно расписать старую методику по расчету потребления тепловой энергии;
- письменно расписать новую методику по расчету потребления тепловой энергии;
- письменные пояснения по вопросу применения старой (недействующей) методики расчета тепловой энергии к договору теплоснабжения ООО «Эссор»;
- иные документы, имеющие отношение к рассматриваемому делу.

27.06.2017 в Дагестанское УФАС России поступила запрашиваемая информация с письменными пояснениями по поводу применения старой (утратившей силу Методики утвержденной приказом Госстроя РФ от 06.05.2000г. №105 – далее МДС 41-4.2000).

Согласно письменным пояснениям ООО «Дагестанэнерго», причиной применения старой методики послужила невозможность своевременно внести изменения в программный комплекс ПК «Энергобиллинг»: «Сбыт.Юридические лица», разработчиками которой является компания Виста г. Иркутск, в соответствии с которым осуществляется ведение расчетов, в части начисления и оплаты за потребленную тепловую энергию, а также определение расчетно-договорных нагрузок объектов в отношении потребителей – юридических лиц при заключении договора теплоснабжения.

28.06.2017 в Дагестанское УФАС России поступило письмо ООО «Эссор» от 27.06.2017г за №3-17, в котором Ген. Директор ХХХ уведомляет, что проведенный перерасчет и новый договор теплоснабжения №609 от 01.05.2017г. удовлетворяет претензии ООО «Эссор», по делу №04-39/2017 к ООО «Дагестанэнерго» претензий не имеет.

На рассмотрении дела №04-39/2017 4 июля 2017г. представитель ООО «Эссор» подтвердил отсутствие претензий к ООО «Дагестанэнерго».

Комиссия изучив представленные документы, в том числе и новый договор теплоснабжения №609 от 01.05.2017г. установила факт произведения перерасчета объемов потребления тепловой энергии. По старому договору теплоснабжения №609 от 12.01.2015г. ориентировочные объемы фактического теплоснабжения составляли 20,1456 Гкал/год на сумму 23 540, 46 руб. (с учетом НДС), с максимумом тепловой нагрузки 0,00759 Гкал/час.

По новому договору теплоснабжения №609 от 01.05.2017г. ориентировочные объемы фактического теплоснабжения составили 15,6116 Гкал/год на сумму 20 143, 45 руб. (с учетом НДС), с максимумом тепловой нагрузки 0,00562 Гкал/час, что на 3397,01 руб. уменьшило потери ООО «Эссор».

Салон красоты ООО «Эссор» находится на первом этаже многоквартирного дома.

В соответствии с пунктом 1 Правил предоставления коммунальных

услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов утвержденные Постановление Правительства РФ от 06.05.2011 N 354 (ред. от 27.02.2017) "О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов" (Далее – Правила №354) настоящие правила регулируют отношения по предоставлению коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах, собственникам и пользователям жилых домов, в том числе отношения между исполнителями и потребителями коммунальных услуг, устанавливают их права и обязанности, порядок заключения договора, содержащего положения о предоставлении коммунальных услуг, а также порядок контроля качества предоставления коммунальных услуг, порядок определения размера платы за коммунальные услуги с использованием приборов учета и при их отсутствии, порядок перерасчета размера платы за отдельные виды коммунальных услуг в период временного отсутствия граждан в занимаемом жилом помещении, порядок изменения размера платы за коммунальные услуги при предоставлении коммунальных услуг ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность, определяют основания и порядок приостановления или ограничения предоставления коммунальных услуг, а также регламентируют вопросы, связанные с наступлением ответственности исполнителей и потребителей коммунальных услуг.

В соответствии с аб.2 пункта 42(1) Правил №354 при отсутствии коллективного (общедомового) прибора учета тепловой энергии в многоквартирном доме, а также индивидуального прибора учета тепловой энергии в жилом доме размер платы за коммунальную услугу по отоплению определяется по [формулам 2](#) и [2\(1\)](#) приложения N 2 к настоящим Правилам исходя из норматива потребления коммунальной услуги по отоплению.

В соответствии с Приложением N 2 к Правилам №354 Размер платы за коммунальную услугу по отоплению в i-м не оборудованном индивидуальным прибором учета тепловой энергии жилым домом и размер платы за коммунальную услугу по отоплению в i-м жилом или нежилом помещении в многоквартирном доме, который не оборудован коллективным (общедомовым) прибором учета тепловой энергии, согласно [пунктам 42\(1\)](#) и [43](#) Правил при осуществлении оплаты в течение отопительного периода определяются по формуле 2:

$$P_i = S_i \times NT \times TT,$$

где:

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

NT - норматив потребления коммунальной услуги по отоплению;

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

ООО «Дагестанэнерго» до обращения ООО «Эссор» в антимонопольную службу в расчетах потребления тепловой энергии по договору теплоснабжения №609 применял методику утвержденную Приказом Госстроя РФ от 06.05.2000 N 105 "Об утверждении Методики определения количеств тепловой энергии и теплоносителей в водяных системах коммунального теплоснабжения" (вместе с "МДС 41-4.2000. Методика определения количеств тепловой энергии и теплоносителя в водяных системах коммунального теплоснабжения").

После вступления в силу 02.12.2014г. Приказа Минстроя России от 31.07.2014 N 414/пр "Об отмене приказа Государственного комитета Российской Федерации по строительству и жилищно-коммунальному комплексу от 11 октября 1999 г. N 73 и приказа Государственного комитета Российской Федерации по строительству и жилищно-коммунальному комплексу от 6 мая 2000 г. N 105" вышеуказанная методика МДС 41-4.2000 утратила силу.

Применение утратившей силу Методики МДС 41-4.2000 ущемили интересы ООО «Эссор» в осуществлении предпринимательской деятельности.

Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 4 Постановления от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» разъяснил, что исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и статей 3 и 10 Федерального закона «О защите конкуренции» для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а

именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Также надлежит иметь в виду, что суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 Гражданского кодекса РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

В соответствии с частью 4 Федерального закона от 17.08.1995г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» деятельность ООО «Дагестанэнерго» в сфере услуг по передаче тепловой энергии, относится к сферам деятельности субъектов естественных монополий.

На основании части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим.

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «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.

Таким образом, ООО «Дагестанэнерго» допустило нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в незаконном и необоснованном применении методики МДС 41-4.2000, при расчете объемов потребления тепловой энергии, тем самым нарушив установленный

нормативно правовыми актами порядок ценообразования, что привело к ущемлению интересов ООО «Эссор».

4 июля 2017 года Комиссией Дагестанского УФАС России, в соответствии со ст.48.1 принято Заключение об обстоятельствах дела №04-39/2017.

От лиц участвующих в деле, каких-либо возражений на заключение об обстоятельствах дела №04-39/2017 в Дагестанское УФАС России не поступало.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Дагестанского УФАС России руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Дагестанэнерго» (ОГРН 1116164001150 от 01.04.2011, ИНН 0570006131, адрес: Республика Дагестан, г. Махачкала, пр. Петра-1, 25 «а») нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. В связи с тем, что ООО «Дагестанэнерго» произведен перерасчет объемов потребления тепловой энергии по договору теплоснабжения №609, предписание не выдавать.
3. Передать материалы дела №04-39/2017 о нарушении антимонопольного законодательства уполномоченному должностному лицу Управления ФАС России по РД для решения вопроса о возбуждении в отношении виновных лиц административного производства.

Председатель Комиссии

Мамеднебиев А.М.

Члены Комиссии:

Халилов Р.А.

Суллуев М.Э.

Джамалудинов А.М.

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