

РЕШЕНИЕ

по жалобе № АМЗ-1/2017-18.1

г. Курган

Резолютивная часть решения оглашена 12 сентября 2017 г.

В полном объеме решение изготовлено 14 сентября 2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства:

председатель — Гагарина И.В. – руководитель Курганского УФАС России;

члены комиссии:

Белова А.В. – заместитель руководителя – начальник отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России;

Климович К.В. – заместитель начальника отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России;

в присутствии представителей:

заявителя: ООО «Позитив» - Цидилина Ю.В. (доверенность от 01.09.2017г),

лица, в отношении которого подана жалоба: ПАО «Курганская генерирующая компания» - Федотова Л.Ю. (доверенность №200 от 18.04.2017г),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту - Курганское УФАС России) поступила жалоба ООО «Позитив» (вх. №5719 от 04.09.2017г.) на действия ПАО «Курганская генерирующая компания», выразившиеся в отказе от внесения изменений в договор теплоснабжения №5651 от 11.05.2016г, что, по мнению заявителя, создает препятствия к переводу арендуемого ООО «Позитив» нежилого помещения, расположенного по адресу: г. Курган, ул. Садовая, 8-А, на отопление природным газом.

- ходе рассмотрения, жалобы представитель ООО «Позитив» пояснил, что Общество является субъектом предпринимательской деятельности и осуществляет торговую деятельность по адресу: г. Курган, ул. Садовая, 8А. Данный объект недвижимости Общество арендует у гражданки Чупиной Е.В. Чупива Е.В. является одним из учредителей ООО «Позитив». Собственником помещения заключен договор теплоснабжения №5661 от 11.05.2016 с ПАО «Курганская генерирующая компания» в соответствии с которым осуществляется поставка тепловой энергии в указанное нежилое помещение. В конце 2016 года было произведено переоборудование системы отопления указанного объекта на отопление газом. Чупиной Е.В. заключен договор поставки газа с ООО «Газпром межрегионгаз Курган». Учитывая изложенное, Чупина Е.В. обратилась в ПАО «Курганская генерирующая компания» с целью внесения изменений в договор теплоснабжения №5661 путем снижения тепловой нагрузки согласованной сторонами ранее. На что получила отказ. Цель переоборудования помещения на газ -

уменьшение материальной нагрузки на субъект малого предпринимательства. По мнению, заявителя действия ПАО «Курганская генерирующая компания» приводят к ограничению конкуренции на рынке энергоресурсов, а также нарушают права субъекта малого предпринимательства. Кроме того, представитель ООО «Позитив» пояснил, что в нежилом помещении по адресу: ул. Садовая, 8А расположены транзитные стояки отопления, являющиеся частью системы централизованного отопления многоквартирного жилого дома, которые не возможно демонтировать без нарушения целостности системы теплоснабжения жилого дома. этой связи Общество не отрицает необходимость оплаты за тепловую энергию поступающую в нежилое помещение от транзитных стояков системы отопления многоквартирного жилого дома, но оплата должна производиться пропорционально объему поставленной тепловой энергии, который должен определяться расчетным способом. В обоснование своих доводов ООО «Позитив» представило копию рабочего проекта перепланировки и переустройства магазина по адресу: г. Курган, ул. Садовая, 8А, составленного ООО «Арм – Комплект». Такой способ оплаты не противоречит нормам действующего законодательства. Кроме того, заявитель затруднился пояснить нарушение какой процедуры (процедур) из исчерпывающего перечня процедур в сферах строительства допущено действиями ПАО «Курганская генерирующая компания».

- ПАО «Курганская генерирующая компания» Федотова Л.Ю. поддержала доводы письменных пояснений от 08.09.2017 исх. №2551. Указав на то, что Обществу не ясно какая норма права нарушена рассматриваемыми действиями ПАО «Курганская генерирующая компания». У ПАО «Курганская генерирующая компания» отсутствуют договорные отношения с ООО «Позитив». Вместе с тем, у ПАО «Курганская генерирующая компания» заключен договор теплоснабжения №5651 от 11.05.2016г с гражданкой Чупиной Еленой Владимировной на теплоснабжение нежилого помещения, расположенного по адресу: г. Курган, ул. Садовая, 8А, являющегося частью многоквартирного жилого дома. Никаких отношений по поставке тепловой энергии с ООО «Позитив» у ПАО «Курганская генерирующая компания» нет. Таким образом, действиями ПАО «Курганская генерирующая компания» не могут быть нарушены права и законные интересы ООО «Позитив». Предлагаемый Чупиной Е.В. порядок расчетов за поставленную в нежилое помещение по адресу: г. Курган, ул. Садовая, 8А тепловую энергию действующим законодательством не предусмотрен. Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 N 354 (далее по тексту – Правила №354) закреплён порядок расчетов за отопление, несоблюдение данного порядка влечет нарушение установленного порядка ценообразования, что является административным правонарушением.

Комиссия Курганского УФАС России рассмотрела представленные доказательства, заслушала доводы, пояснения и возражения лиц, участвующих в деле, и пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 3 части 1 Федерального закона от 26.07.2006г №135-ФЗ «О защите конкуренции» в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) территориальной сетевой организации, оказывающей услуги по передаче электрической энергии, организации, осуществляющей холодное водоснабжение и (или) водоотведение (организации водопроводно-канализационного хозяйства), организации, осуществляющей горячее водоснабжение, газораспределительной организации, теплоснабжающей организации (далее - организация, осуществляющая эксплуатацию сетей) при осуществлении в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, выраженные в:

а) незаконном отказе в приеме документов, заявлений;

б) предъявлении к лицу, подавшему жалобу, документам и информации требований, не установленных федеральными законами, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, в случае, если предусмотренная указанными актами процедура включена в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства;

в) нарушении установленных сроков осуществления процедуры, включенной в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства;

г) предъявлении требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

- образом, перечень недопустимых с точки зрения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действий организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, строго ограничен.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

Согласно части 6 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции жалоба на акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей (далее - жалоба), подается в письменной форме в антимонопольный орган и должна содержать:

1) наименование, указание на место нахождения, почтовый адрес, номер контактного телефона организатора торгов, оператора электронной площадки, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, акты и (или) действия (бездействие) которых обжалуются;

2) наименование, сведения о месте нахождения (для юридического лица), фамилию, имя, отчество, сведения о месте жительства (для физического лица) заявителя, почтовый адрес, адрес электронной почты, номер контактного телефона, номер факса;

3) указание на обжалуемые торги, если размещение информации об обжалуемых торгах на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, адрес сайта, на котором она размещена (указанная информация не представляется при обжаловании актов и (или) действий (бездействия) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей);

4) указание на обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, на нормативный правовой акт, устанавливающий порядок осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, а также соответствующие доводы;

5) перечень прилагаемых к жалобе документов.

Таким образом, Комиссия антимонопольного органа, правомочная рассматривать жалобы по признакам нарушения статьи 18.1., оценивает действия (бездействие) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей на предмет нарушения процедур включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства.

Комиссия Курганского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее по тексту – Комиссия), выяснив все обстоятельства дела в совокупности и взаимосвязи, пришла к выводу о том, что действия ПАО «Курганская генерирующая компания» по уклонению от внесения изменений в договор теплоснабжения №5651 от 11.05.2016г, заключенный между Чупиной Е.В. и ПАО «Курганская генерирующая компания» не входят в исчерпывающие перечни процедур в соответствующей сфере строительства, следовательно, рассматриваемые действия ПАО «Курганская генерирующая компания» не могут образовывать событие нарушения пункта 3 части 1 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

Таким образом, в рассматриваемых действиях ПАО «Курганская генерирующая компания» отсутствуют признаки нарушения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Таким образом, Комиссия при рассмотрении жалобы ООО «Позитив» вправе оценить действия ПАО «Курганская генерирующая компания» на предмет соответствия нормам антимонопольного законодательства в целом.

Так пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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 требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Комиссией установлено, что между ПАО «Курганская генерирующая компания» и гражданкой Чупиной Е.В. сложились договорные отношения по поставке тепловой энергии на объект: нежилое помещение по ул.Садовая, 8А в объемах и на условиях согласованных договором теплоснабжения №5651 от 11.05.2016г.

Чупина Е.В. является собственником нежилого помещения бытового обслуживания, общей площадью 257,4 кв. м., расположенного по адресу: г. Курган, ул. Садовая, 8А, являющегося частью многоквартирного жилого дома с единой системой централизованного отопления.

Между ООО «Позитив» и Чупиной Е.В. заключен договор аренды нежилого помещения от 01.01.2017г., согласно которому ООО «Позитив» приняло в аренду нежилое помещение, по адресу: г. Курган, ул. Садовая, 8А, общей площадью 257,4 кв.м. под розничную торговлю

продовольственными и промышленными товарами.

Согласно условий названного договора ООО «Позитив» оплачивает в том числе и коммунальные услуги.

20 октября 2016 года система теплоснабжения нежилого помещения по адресу: г. Курган, ул. Садовая, 8А частично переоборудована с централизованной системы теплоснабжения на газовую систему теплоснабжения о чем составлен акт приемки газового оборудования и средств автоматики для проведения пуска – наладочных работ от 20.10.2016г.

При этом в помещении не были демонтированы шесть транзитных стояков централизованной системы отопления многоквартирного жилого дома, о чем свидетельствует копия рабочей документации на перепланировку и переустройство системы отопления магазина по адресу: г. Курган, ул. Садовая, 8А (составитель ООО «Арм – Комплект»), и не оспаривается сторонами по рассмотрению настоящей жалобы.

Письмом от 10 июня 2017 года Чупина Е.В. обратилась в ПАО «Курганская генерирующая компания» с просьбой подготовить дополнительное соглашение к договору теплоснабжения №5651 изменяющего количество тепловой энергии и других необходимых пунктов данного договора согласно расчетов ООО «Арм-Комплект».

Письмом от 02.08.2017г исх. №И-ЭК-2017-24172 ПАО «Курганская генерирующая компания» отказало Чупиной Е.В. внести изменения в договор теплоснабжения №5651 от 11.05.2016г в части снижения договорного объема потребления тепловой энергии и расчета за фактический объем потребленного ресурса, в связи с тем, что такой порядок определения размера платы за отопление противоречит действующему законодательству.

Проанализировав действия ПАО «Курганская генерирующая компания» Комиссия приходит к выводу о правомерности отказа ПАО «Курганская генерирующая компания» исходя из следующего.

В соответствии с пунктом 7 Правил №354 поставка холодной воды, горячей воды, электрической энергии, тепловой энергии и газа в нежилое помещение в многоквартирном доме, а также отведение сточных вод осуществляются на основании договора ресурсоснабжения, заключенного в письменной форме с ресурсоснабжающей организацией, который должен соответствовать положениям законодательства Российской Федерации о водоснабжении, водоотведении, электроснабжении, теплоснабжении, газоснабжении. Определение объема потребленной в нежилом помещении тепловой энергии и способа осуществления потребителями оплаты коммунальной услуги по отоплению осуществляется в соответствии с настоящими Правилами.

Таким образом, к правоотношениям по расчету поставленной тепловой энергии в нежилые помещения многоквартирного дома применяются Правила №354.

Согласно пункту 40 Правил №354 потребитель коммунальной услуги по отоплению вне зависимости от выбранного способа управления многоквартирным домом вносит плату за эту услугу совокупно без разделения на плату за потребление указанной услуги в жилом или нежилом помещении и плату за ее потребление в целях содержания общего имущества в многоквартирном доме.

Таким образом, принятый законодательно способ расчета размера платы за отопление, не предусматривает разделение платы на оплату фактического объема потребления тепловой энергии в помещении многоквартирного дома, плату за содержание общего имущества в многоквартирном доме, потери и иную плату.

Пунктом 43 Правил №354 закреплено, что объем потребленной в нежилом помещении многоквартирного дома тепловой энергии определяется в соответствии с [пунктом 42\(1\)](#) настоящих Правил.

При отсутствии коллективного (общедомового) прибора учета тепловой энергии в многоквартирном доме, а также индивидуального прибора учета тепловой энергии указанный объем определяется исходя из применяемого в таком многоквартирном доме норматива потребления коммунальной услуги по отоплению.

Пунктом 42(1) Правил №354 установлено, что оплата коммунальной услуги по отоплению осуществляется одним из двух способов - в течение отопительного периода либо равномерно в течение календарного года.

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.

Формула 2:

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

где:

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

N^T - норматив потребления коммунальной услуги по отоплению;

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

Формула 2(1).

$$P_i = S_i \times (N^T \times K) \times T^T,$$

где:

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

N^T - норматив потребления коммунальной услуги по отоплению;

K - коэффициент периодичности внесения потребителями платы за коммунальную услугу по отоплению, равный отношению количества месяцев отопительного периода, в том числе неполных, определенных органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации для установления соответствующих нормативов потребления коммунальной услуги по отоплению, утвержденных на отопительный период в соответствии с [Правилами](#) установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг и нормативов потребления коммунальных ресурсов в целях содержания общего имущества в многоквартирном доме, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 23 мая 2006 г. N 306 "Об утверждении Правил установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг и нормативов потребления коммунальных ресурсов в целях содержания общего имущества в многоквартирном доме", к количеству месяцев в календарном году;

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

Таким образом, действующий и обязательный для сторон порядок расчетов за поставленную в нежилое помещение многоквартирного жилого дома строго регламентирован, и не

предусматривает возможности определения размера платы за фактически потребленную стояками отопления тепловую энергию.

В этой связи Комиссия не находит обоснованными требования подателя жалобы.

Дополнительно следует отметить, что между ООО «Позитив» и ПАО «Курганская генерирующая компания» отсутствуют какие-либо отношения по поставке тепловой энергии в нежилое помещение по адресу: ул. Садовая, 8А.

Собственником помещения по адресу: г. Курган, ул. Садовая, 8А является физическое лицо – Чупина Е. В.. Правоотношения по поставке тепловой энергии в указанное помещение возникли между Чупиной Е.В. и ПАО «Курганская генерирующая компания». Учитывая изложенное, только Чупина Е.В. вправе требовать изменения условий данного договора. Таким образом, действия по отказу от внесения изменений в договор теплоснабжения №5651 от 11.05.2016г могут влиять только на права и законные интересы Чупиной Е.В.

С 5 января 2016 года вступил в силу Федеральный закон от 05.10.2015 №275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон №275-ФЗ).

Часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в редакции 275-ФЗ устанавливает запрет на 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.

Таким образом, заявления физических лиц о нарушении антимонопольного законодательства доминирующим хозяйствующим субъектом путем ущемления их интересов, не связанных с предпринимательской деятельностью, а также не связанных с недопущением, ограничением, устранением конкуренции или не связанных с ущемлением интересов неограниченного круга потребителей не образуют событие нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Частью 20 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) настоящего Федерального закона.

Руководствуясь статьей 18.1, Федерального закона от 26.07.2006г. №135 - ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Жалобу ООО «Позитив» признать необоснованной.

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