

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 048/01/10-1133/2019

«21» июля 2020
Липецк

город

Комиссия Липецкого УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>

в присутствии:

от ПАО «Квадра» - «Генерирующая компания» в лице филиала ПАО «Квадра» - «Липецкая генерация» - представитель <...>,

рассмотрев дело № 048/01/10-1133/2019 возбужденное по признакам нарушения, ПАО «Квадра» - «Генерирующая компания» в лице филиала ПАО «Квадра» - «Липецкая генерация» (ОГРН 1056882304489, ИНН/КПП 6829012680/710701001, адрес: ул. Тимирязева, д. 99В, г. Тула, 300012; ул. Московская, д. 8а, г. Липецк, 398600) части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в непринятии показаний общедомовых приборов учета тепловой энергии к расчетам, при отсутствии информации, свидетельствующей о факте неисправности приборов учета,

УСТАНОВИЛА:

20.11.2019 г. в адрес Липецкого УФАС России поступило заявление гражданина <...>, являющегося жильцом МКД по ул. <...>, указывающее на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства, в действиях ПАО «Квадра» - «Генерирующая компания» в лице филиала ПАО «Квадра» - «Липецкая генерация» (далее – ПАО «Квадра»), выразившихся в непринятии показаний ОДПУ тепловой энергии, переданных ООО «УК «Спутник», к расчетам за октябрь 2019 года.

Приказом от 16 декабря 2019 № 614 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ПАО «Квадра» - «Генерирующая компания» в лице филиала ПАО «Квадра» - «Липецкая генерация» пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» возбуждено дело № 048/01/10-1133/2019.

Определением об отложении рассмотрения дела № 048/01/10-1133/2019 Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства переклассифицировала признаки нарушения в действиях

ПАО «Квадра» - «Генерирующая компания» в лице филиала ПАО «Квадра» - «Липецкая генерация» (ОГРН 1056882304489, ИНН/КПП 6829012680/710701001, адрес: ул. Тимирязева, д. 99В, г. Тула, 300012; ул. Московская, д. 8а, г. Липецк, 398600) с пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением об отложении рассмотрения дела № 048/01/10-1133/2019 от 16.06.2020 Комиссия переквалифицировала признаки нарушения в действиях ПАО «Квадра» - «Генерирующая компания» в лице филиала ПАО «Квадра» - «Липецкая генерация» с пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», и приобщила к материалам дела № 048/01/10-1133 материалы внеплановой проверки ПАО «Квадра» - «Генерирующая компания» в лице филиала ПАО «Квадра» - «Липецкая генерация», проведенной на основании приказа Руководителя Липецкого УФАС России № 139 от 03.03.2020г., в части действий ПАО «Квадра» по непринятию показаний ОДПУ тепловой энергии в отношении МКД по адресу: <...>.

В рамках рассмотрения дела установлено следующее.

На основании части 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг (в том числе нормативов накопления твердых коммунальных отходов), утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 г. № 354 утверждены Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов (далее Правила №354).

В соответствии с пунктом 42 (1) Правил № 354 в многоквартирном доме, который оборудован коллективным (общедомовым) прибором учета тепловой энергии и в котором хотя бы одно, но не все жилые или нежилые помещения оборудованы индивидуальными и (или) общими (квартирными) приборами учета тепловой энергии, размер платы за коммунальную услугу по отоплению определяется по формулам 3(1) и 3(4) приложения N 2 к настоящим Правилам на основании показаний индивидуального и (или) общего (квартирного) и коллективного (общедомового) приборов учета тепловой энергии.

В соответствии с пунктом 59 (1) Правил № 354 Плата за коммунальную услугу отопления определяются исходя из рассчитанного среднемесячного объема потребления коммунального ресурса, определенного по показаниям

коллективного (общедомового) прибора учета за период не менее 6 месяцев (для отопления - исходя из среднемесячного за отопительный период объема потребления), а если период работы прибора учета составил меньше 6 месяцев, - то за фактический период работы прибора учета, но не менее 3 месяцев (для отопления - не менее 3 месяцев отопительного периода) - начиная с даты, когда вышел из строя или был утрачен ранее введенный в эксплуатацию коллективный (общедомовый) прибор учета либо истек срок его эксплуатации, а если дату установить невозможно, - то начиная с расчетного периода, в котором наступили указанные события, до даты, когда был возобновлен учет коммунального ресурса путем введения в эксплуатацию соответствующего установленным требованиям коллективного (общедомового) прибора учета, но не более 3 расчетных периодов подряд.

Все средства измерений, установленные в МКД по ул. <...> поставлены на коммерческий учет и допущены к эксплуатации, что подтверждается актом периодической проверки узла учета тепловой энергии у потребителя от 07.12.2018 г. Данный акт подтверждает готовность узла учета тепловой энергии к дальнейшей эксплуатации и осуществлению расчетов за потребляемые тепловую энергию, теплоноситель.

Поверка средств измерений ОДПУ тепловой энергии проведена в 2018 году, что подтверждается свидетельствами о поверке от 26.06.2018 № 5F9B322; от 28.06.2018 № 5F9B2F8; от 28.06.2018 № 5F9B2FB; от 27.06.2018 № 5F9B326; от 01.08.2018 № 5FE45CB. Срок действия свидетельств о поверке – 4 года с даты последней поверки. (л.д. 28-43, Том 1).

Комиссией департамента жилищно – коммунального хозяйства администрации г. Липецка ООО «УК «Спутник» выдан акт № 55 проверки готовности к отопительному периоду 2019/2020 гг. от 02.08.2019 г., а также паспорт готовности к отопительному периоду на 2019/2020 гг., в отношении МКД, в числе которых № <...>.

В соответствии с Постановлением Администрации г. Липецка от 25.09.2019 г., отопительный период на 2019-2020 гг. в г. Липецке начался с 26.09.2019 года.

Поскольку, данный многоквартирный дом оборудован приборами учета тепловой энергии теплоносителя, ООО «УК «Спутник», во исполнение своих обязанностей, письмом от 25.10.2019 № 956-03-06 направило в ПАО «Квадра» показания общедомовых приборов учета тепловой энергии и теплоносителя за октябрь 2019 г., в которых также отражены показания и за сентябрь 2019 г.

Однако, указанные показания общедомового прибора учета ПАО «Квадра» к расчетам за октябрь 2019 года за отопление **не были приняты**. Согласно пояснениям ПАО «Квадра» имелись сомнения в их достоверности, поскольку в копии ведомости учета параметров тепла и горячей воды за октябрь 2019 года, (л.д.186, Том 1) за рассматриваемый период **зафиксированы показатели низких температур теплоносителя в обратном трубопроводе по**

указанному МКД в период 27-28 сентября, 05.10.2019

В связи с этим, Общество сочло возможным произвести начисление оплаты исходя из среднемесячного объема потребления, определенного по показаниям ОДПУ за предыдущие периоды его работы (с ноября 2018 по апрель 2019), на основании п. 42 (1), 59 (1) Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 (далее – Правила № 354).

22.11.2019 руководствуясь пунктом 83 Правил коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 18.11.2013 № 1034 (далее- Правила № 1034), ПАО «Квадра» инициировало проверку функционирования узла учета в указанном МКД с участием ООО «УК «Спутник», по результатам которой подтверждена исправность прибора учета, а следовательно и правильность показаний ОДПУ, что подтверждается актом периодической проверки узла учета тепловой энергии у потребителя от 22.11.2019 г. (л.д. 13, Том 1)

Из пояснений ПАО «Квадра» (вх. № 9212 от 30.12.2019) следует, что сомнения в переданных показаниях возникли из следующего: в период с 29.09.2019 г. по 14.10.2019 г. температура в обратном трубопроводе системы отопления, зафиксированная ОДПУ, составила ниже 35°C, в то время как в соответствии с температурным графиком централизованного качественного регулирования отпуска тепла, это значение должно быть не ниже 50°C. Значительное отклонение температуры возвращаемого из системы теплоснабжения теплоносителя могло быть вызвано неисправностью термометров сопротивления, вмешательством в работу прибора учета и как следствие некорректной его работы в отчетном периоде либо нерасчетным режимом функционирования самой системы теплоснабжения объекта.

Также согласно пояснениям ПАО «Квадра» (вх. № 347 от 21.01.2020), при обработке показаний ОДПУ многоквартирного дома <...> возникли сомнения в целостности пломб и исправности термопреобразователя сопротивления, установленного на обратном трубопроводе с заводским номером 512085. Указанная неисправность могла возникнуть в результате извлечения термопреобразователя из защитной гильзы и фиксации ОДПУ заниженной температуры теплоносителя относительно температурного графика централизованного качественного регулирования отпуска тепла от источника. (л.д. 92, Том 1).

Кроме того, в письменных пояснениях от 26.02.2020 г. (л.д. 42, Том 2), ПАО «Квадра» указывает, что не совершало действий, направленных на нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, а лишь **отказалось** использовать показания ОДПУ при проведении расчета платы за отопление до проведения проверки функционирования узла учета тепловой энергии в МКД по адресу: <...>. В

последствии, после того, как проверка была проведена и исправность прибора учета тепловой энергии подтверждена, Обществом был произведен перерасчет платы за отопление за соответствующий расчетный период с учетом ранее представленных показаний ОДПУ жильцам МКД по адресу: <...>.

ПАО «Квадра» указывает, что в результате действий Общества, интересы неопределенного круга потребителей не были ущемлены, как и не возникала угроза такого ущемления, поскольку был произведен перерасчет в сторону уменьшения. Также ПАО «Квадра» указывает, что действия по исполнению публичного договора поставки коммунальных ресурсов, с учетом требований Жилищного кодекса Российской Федерации и Правил 354 носят гражданско – правовой характер, совершены в допустимых пределах осуществления гражданских прав и, следовательно не содержат признаков нарушения антимонопольного законодательства ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, а также, что антимонопольный орган не вправе вмешиваться в отношения сторон.

Однако, Комиссия не может принять во внимание вышеуказанные доводы ПАО «Квадра», на основании следующего.

Так в соответствии с [пунктом 1 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.

На основании [статей 541](#) и [544](#) ГК РФ 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 ч. 1 ст. 157 ЖК РФ, размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг (в том числе нормативов накопления твердых коммунальных отходов), утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно [статье 19](#) Закона о теплоснабжении количество тепловой энергии, теплоносителя, поставляемых по договору теплоснабжения или договору поставки тепловой энергии, а также передаваемых по договору оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, подлежит коммерческому учету ([часть 1](#)). Коммерческий учет тепловой энергии,

теплоносителя осуществляется путем их измерения приборами учета, которые устанавливаются в точке учета, расположенной на границе балансовой принадлежности, если договором теплоснабжения или договором оказания услуг по передаче тепловой энергии не определена иная точка учета ([часть 2](#)).

[Пунктом 5](#) Правил № 1034 установлено, что коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя осуществляется с помощью приборов учета, которые устанавливаются в точке учета, расположенной на границе балансовой принадлежности, если договором теплоснабжения, договором поставки тепловой энергии (мощности), теплоносителя или договором оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя (далее - договор) не определена иная точка учета.

Организация коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, если иное не предусмотрено положениями настоящих [Правил](#), включает: [а\)](#) получение технических условий на проектирование узла учета; [б\)](#) проектирование и установку приборов учета; [в\)](#) ввод в эксплуатацию узла учета; [г\)](#) эксплуатацию приборов учета, в том числе процедуру регулярного снятия показаний приборов учета и использование их для коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя; [д\)](#) поверку, ремонт и замену приборов учета ([пункт 17](#)).

Как указано в [пункте 3](#) Правил № 1034, "ввод в эксплуатацию узла учета" - процедура проверки соответствия узла учета тепловой энергии требованиям нормативных правовых актов и проектной документации, включая составление акта ввода в эксплуатацию узла учета тепловой энергии.

Согласно [пункту 58](#) Правил № 1034 узел учета считается пригодным для коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя с даты подписания акта ввода в эксплуатацию.

Согласно [части 3 статьи 19](#) Закона о теплоснабжении осуществление коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя расчетным путем допускается в следующих случаях: [1\)](#) отсутствие в точках учета приборов учета; [2\)](#) неисправность приборов учета; [3\)](#) нарушение установленных договором теплоснабжения сроков представления показаний приборов учета, являющихся собственностью потребителя.

Также, согласно [пункту 65](#) Методики осуществления коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденной Приказом Минстроя России от 17.03.2014 № 99/пр, [пункту 31](#) Правил № 1034, коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя расчетным путем допускается в следующих случаях:

- [а\)](#) отсутствие в точках учета средств измерений;
- [б\)](#) неисправность средств измерений узла учета, в том числе истечение

сроков поверки средств измерений, входящих в состав узла учета, нарушение установленных пломб, работа в нестандартных ситуациях;

в) нарушение установленных договором сроков представления показаний приборов учета.

Иных случаев для произведения расчета платы за тепловую энергию, теплоноситель расчетным способом, законодательство не содержит.

Пунктом 3 Правил № 1034 установлено, что неисправностью средств измерений узла учета является состояние средств измерений, при котором узел учета не соответствует требованиям нормативных правовых актов, нормативно-технической и (или) конструкторской (проектной) документации (в том числе в связи с истечением сроков поверки средств измерений, входящих в состав узла учета, нарушением установленных пломб, а также с работой в нестандартных ситуациях).

Согласно пункту 75 Правил N 1034 узел учета тепловой энергии считается вышедшим из строя в следующих случаях: а) отсутствие результатов измерений; б) несанкционированное вмешательство в работу узла учета; в) нарушение установленных пломб на средствах измерений и устройствах, входящих в состав узла учета, а также повреждение линий электрических связей; г) механическое повреждение средств измерений и устройств, входящих в состав узла учета; д) наличие врезок в трубопроводы, не предусмотренных проектом узла учета; е) истечение срока поверки любого из приборов (датчиков); ж) работа с превышением нормированных пределов в течение большей части расчетного периода.

Согласно пункту 56 Методики 99 п/р к нестандартным ситуациям относятся следующие ситуации:

а) работа теплосчетчика при расходах теплоносителя ниже минимального или выше максимального нормированных пределов расходомера;

б) работа теплосчетчика при разности температур теплоносителя ниже минимального нормированного значения;

в) функциональный отказ любого из приборов системы теплоснабжения;

г) изменение направления потока теплоносителя, если в теплосчетчик специально не заложена такая функция;

д) отсутствие электропитания теплосчетчика;

е) отсутствие теплоносителя, если функция определения нестандартной ситуации заложена в теплосчетчик.

В материалах дела, в качестве доказательства исправности приборов учета на узлах учета потребителей по ул. <...>, имеются документы,

удостоверяющие этот факт: акт допуска в эксплуатацию (периодической проверки) данных узлов учета от 07.12.2018 (л.д. 14, Том 1), а также свидетельства о поверке от 26.06.2018 № 5F9B322; от 28.06.2018 № 5F9B2F8; от 28.06.2018 № 5F9B2FB; от 27.06.2018 № 5F9B326; от 01.08.2018 № 5FE45CB. Срок действия свидетельств о поверке – 4 года с даты последней поверки. (л.д. 28-43, Том 1)

Доказательства, свидетельствующие об установлении факта выхода из строя, и неисправности приборов учета, выявлении недостатков, препятствующих нормальному функционированию узлов учета, наличия обстоятельств, при которых допускается учет тепловой энергии, теплоносителя расчетным путем в соответствии с пунктами 31, 75 Правил 1034, пунктом 3 статьи 19 Федерального закона 190-ФЗ, на момент начисления платы за октябрь 2019 г. по адресу: ул. <...>, ПАО «Квадра» в материалы дела не представлены.

При этом наличие надлежащим образом оформленных актов периодической проверки узлов учета тепловой энергии у потребителей, при отсутствии доказательств их неисправности, является основанием ведения коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя по приборам учета с даты подписания актов и свидетельствует о неправомерности определения количества потребленной тепловой энергии расчетным способом.

Кроме того, Комиссией установлено, что согласно ведомости учета параметров потребления тепла и горячей воды, в МКД по ул. <...> за период с 23.09.2019 по 22.10.2019 (л.д. 15, Том 1), погрешность (не соответствующая п. 115 Методики № 99-пр) зафиксирована лишь 27-28 сентября, 05.10.2019, то есть менее 15 суток.

Вместе с тем, согласно пункту 115 Правил № 1034 при отсутствии в точках учета приборов учета или работы приборов учета более 15 суток расчетного периода определение количества тепловой энергии, расходуемого на отопление и вентиляцию, осуществляется расчетным путем и основывается на пересчете базового показателя по изменению температуры наружного воздуха за весь расчетный период.

Таким образом, Комиссией Липецкого УФАС России не установлено оснований для коммерческого учета тепловой энергии, поступающей в МКД по ул. <...> за октябрь 2019 года расчетным способом. Наличие сомнений у ПАО «Квадра» в достоверности переданных показаний ОДПУ могло явиться основанием только для проведения проверки приборов учета, но не являются основанием для применения к расчетам платы за тепловую энергию пункта 59 (1) Правил 354.

Документы, подтверждающие наличие обстоятельств несанкционированного вмешательства в работу приборов учета, нарушения пломб на оборудовании узла учета, либо механического повреждения приборов и элементов узла учета, врезок в трубы и иных фактов, на основании которых

узел учета тепловой энергии считается вышедшим из строя в силу [пункта 75](#) Правил № 1034, а также доказательства отсутствия результатов измерений и работы с превышением нормированных пределов в течение большей части расчетного периода, истечения срока эксплуатации приборов учета, эксплуатации приборов и элементов узла учета, у которых истек срок действия поверки и (или) сертификации, эксплуатации приборов, исключенных из Реестра средств измерений, не представлены.

Таким образом, наличие допущенных к эксплуатации в установленном законодательством порядке приборов учета, при отсутствии установленного факта неисправности или истечения срока поверки приборов является основанием для применения **учетного** способа определения объема потребленной энергии.

При изложенных обстоятельствах, в отсутствие документов, устанавливающих факт неисправности средств измерений, свидетельствующих о нарушении работы узла учета потребителя в спорный период, ранее допущенного в эксплуатацию в предусмотренном законодательством порядке, а также доказательств, подтверждающих случаи, при которых узел учета считается вышедшим из строя, у ПАО «Квадра» не имелось оснований для применения расчетного метода учета энергоресурсов.

Указанные выводы соответствуют позиции, изложенной в постановлении Арбитражного суда Центрального округа по делу № А64-480/2019 от 19.02.2020, в решении арбитражного суда Забайкальского края по делу № А78-807/2020 от 14.05.2020, в соответствии с которой доказательством, свидетельствующим о нарушении работы узла учета потребителя в спорный период, ранее допущенного в эксплуатацию при его установке в предусмотренном законодательством порядке, а также доказательством, подтверждающим случаи, при которых узел учета считается вышедшим из строя, является соответствующий акт, фиксирующий неисправность прибора учета.

Таким образом, руководствуясь [статьями 539, 541, 544, 548](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), ч. 1 ст. 157 Жилищного кодекса Российской Федерации, положениями Федерального [закона](#) от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон о теплоснабжении), [Правилами](#) коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 18.11.2013 № 1034 (далее - Правила № 1034), Комиссия по рассмотрению дела приходит к выводу о том, что в отсутствие документов, свидетельствующих о факте нарушении работы узла учета потребителя в спорный период, ранее допущенного в эксплуатацию в предусмотренном законодательством порядке, а также доказательств, подтверждающих случаи, при которых узел учета считается вышедшим из строя, у ПАО «Квадра» не имелось оснований для **непринятия показаний общедомового прибора учета для начисления**

платы за потребленный энергоресурс, исходя из расчетного способа определения объема оказанной услуги.

Данные действия Общества, являющегося профессиональным игроком рынка, занимающего доминирующее положение на этом рынке, ущемляют интересы потребителей т.к. доминант, безосновательно не принял показания ОДПУ, и применил к расчетам неверный способ определения стоимости ресурса, вопреки установленным требованиям, что повлекло за собой обязанность потребителей произвести оплату за поставленные ресурсы в значительно большем размере.

Кроме того, указанными действиями доминант искусственно создал для себя ситуацию, при которой у него появилась возможность необоснованно использовать денежные средства добросовестных потребителей при осуществлении своей предпринимательской деятельности.

Так, согласно предоставленным данным (л.д. 57, Том1), **разница** между начислением в соответствии с п. 42 (1), п. 59 (1) Правил № 354 исходя из среднемесячного объема потребления, определенного по показаниям ОДПУ за предыдущие периоды работы и с использованием показаний общедомового прибора учета, переданных ООО «УК «Спутник» за октябрь 2019 по адресу: ул. <...>, **составляет 204 857 рублей 58 копеек**, что наглядно отражено в таблице:

Площадь МКД, кв.м	Тариф, руб./Гкал	Размер платы за тепловую энергию, определенный в соответствии с п. 42 (1), п. 59 (1) Правил № 354 исходя из среднемесячного объема потребления, определенного по показаниям ОДПУ за предыдущие периоды работы		Размер платы за тепловую энергию, определенный в соответствии п. 42 (1) Правил № 354 с использованием показаний общедомового прибора учета	
		Количество, Гкал	Сумма, руб.	Количество, Гкал	Сумма, руб.
4579,90	1914,36	154,0800	294 964,59	47,069	90 107,01

Таким образом, жильцам домов была выставлена значительно большая сумма, что ущемляет интересы неопределенного круга потребителей, возлагая на них необоснованные требования по оплате ресурса в

искусственно завышенном размере.

Более того, учитывая разность в количестве поставленной теплоэнергии, которая составляет **107,011 Гкал** по адресу: ул. <...>, можно сделать вывод о том, что данный многоквартирный дом, на эту разницу, мог отапливаться еще 2 месяца, что также свидетельствует возможности ущемления неопределенного круга лиц.

Ко всему прочему, как установлено материалами дела, потребителями, по выставленным счетам за октябрь 2019 года произведена оплата за тепловую энергию на отопление.

Так, например, <...> произведена оплата за тепловую энергию на отопление в сумме 3 297,49 руб., за горячую воду в сумме 379,70 руб.

Аналогичная ситуация с другими собственниками помещений МКД. (л.д. 5, Том 1, л.д. 87-88, Том2). В целом по дому <...> из выставленных к оплате за октябрь 2019 327 880,95 руб., потребителями было оплачено 316 352,43 руб.

В этой связи, отступление Общества от установленного порядка принятия показаний к расчетам, при этом в значительной мере ухудшающее положение более слабой и зависимой стороны в правоотношении, - потребителя, - очевидно не соответствует ни стабильности и определенности его статуса, ни основным принципам гражданского и публичного права. Подобная позиция Общества направлена на злоупотребление правом, запрещенное законом (статья 10 Гражданского кодекса Российской Федерации).

На потребителя, в силу статьи 155 Жилищного кодекса Российской Федерации возложена обязанность оплаты за коммунальные услуги, на основании платежных документов, которая вносится ежемесячно до десятого числа месяца, следующего за истекшим месяцем. Лица, несвоевременно и (или) не полностью внесшие плату за коммунальные услуги, обязаны уплатить кредитору пени в размере одной трехсотой ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации.

В абзаце 2 пункта 4 Постановления Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации N 30 указано, что, исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 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 неопределенного круга потребителей**.

В отсутствие обоснования ограничения, недопущения или устранения конкуренции, или возможности наступления таких последствий, квалификация комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного

законодательства определяется исходя из последствий в виде ущемления интересов неопределенного круга потребителей.

Согласно пункта 23 статьи 4 Закона о защите конкуренции, потребитель - юридическое лицо или физическое лицо, приобретающие товар.

Антимонопольное законодательство рассматривает в качестве потребителя любое лицо, вступающее (потенциально могущее вступить) в правоотношения, опосредующие переход к данному лицу прав на такие объекты гражданских прав, как товары, результаты работ, оказание услуг независимо от целей приобретения. Так, например, потребителем является физическое лицо, приобретающее коммунальный ресурс в качестве тепловой энергии, теплоносителя в виде горячей воды.

Таким образом, злоупотребление доминирующим положением выражается в ущемлении интересов неопределенного круга потребителей в случае нарушения прав и интересов круга физических лиц, которых невозможно индивидуализировать или ограничить, в том числе по причине вероятности изменения во времени и пространстве состава круга лиц, затронутых действиями доминирующего субъекта. (Разъяснение Президиума ФАС России от 7 июня 2017 г. N 8 о применении положений статьи 10 Закона о защите конкуренции)

На основании изложенного, довод ПАО «Квадра» о том, что Общество своими действиями не ущемляет интересы неопределенного круга лиц, не может быть принят, так как действия Общества по неприятию показаний ОДПУ были направлены на получение возможности использования в своей предпринимательской деятельности денежных средств, необоснованно полученных от потребителей путем искусственного завышения объема и стоимости коммунальной услуги, что привело к ущемлению неопределенного круга потребителей, на которых неправомерно была возложена обязанность произвести оплату в заведомо завышенном размере.

Не смотря на то, что в последствии, в платежных документах за ноябрь 2019 года со стороны ПАО «Квадра» был произведен перерасчет размера платы за отопление собственникам (пользователям) помещений указанного МКД исходя из фактических объемов потребления, определенных по показаниям ОДПУ за октябрь 2019 года, что подтверждается актом проверки Государственной жилищной инспекции от 06.12.2019, данный факт свидетельствует о том, что на период 1 месяц и более были удержаны и использованы в целях предпринимательской деятельности денежные средства потребителей.

Таким образом, действия ПАО «Квадра», выразившиеся в неприятии показаний общедомовых приборов учета тепловой энергии к расчетам, при отсутствии документов, свидетельствующих о факте неисправности приборов учета, привели к значительному ухудшению имущественного положения неопределенного круга потребителей, поскольку неправильное

начисление, как следствие, создает угрозу необоснованной передачи денежных средств потребителей на определенный период Обществу.

Согласно анализу состояния конкуренции, на рынке оказания услуг теплоснабжения конечного потребителя города Липецка, проведенного за 2018 год, ПАО «Квадра» - «Генерирующая компания» в лице филиала ПАО «Квадра» - «Липецкая генерация» занимает доминирующее положение с долей 87,284% в исследуемом периоде.

ПАО «Квадра» является единой теплоснабжающей организацией на территории г. Липецка, в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», п. 3 Правил организации теплоснабжения в РФ, утвержденных постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 № 808 «Об организации теплоснабжения в РФ» и утвержденной Приказом Минэнерго России № 907 от 27.08.2019 схемой теплоснабжения города Липецка на период до 2035 года.

В соответствии с частью 4 статьи 4.2 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении" доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, которому в схеме теплоснабжения присвоен статус единой теплоснабжающей организации.

Таким образом, ПАО «Квадра» является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке оказания услуг теплоснабжения конечного потребителя города Липецка.

В соответствии с частью 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.

Таким образом, действия ПАО «Квадра», занимающего доминирующее положение на рынке оказания услуг теплоснабжения конечного потребителя города Липецка, выразившиеся в неприятии показаний общедомовых приборов учета тепловой энергии к расчетам, при отсутствии информации, свидетельствующей о факте неисправности приборов учета, нарушают [ч. 1 ст. 10](#) Федерального закона от 26.07.2007 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Предпринимательская деятельность хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке, регулируется гражданским законодательством Российской Федерации с учетом особенностей, установленных антимонопольным законодательством.

В отношении предпринимательской деятельности такого хозяйствующего субъекта сохраняют свое действие принципы, установленные статьей 1

Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), такие как равенство участников гражданских отношений, неприкосновенность собственности, свобода договора, недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, беспрепятственное осуществление гражданских прав. В частности, такой хозяйствующий субъект сохраняет свободу в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении условий договора с учетом положений иных федеральных законов.

Вместе с тем на действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, также распространяются и предусмотренные гражданским законодательством обязанности, а именно действовать добросовестно при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей, не извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

В постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" (далее - Постановление Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации N 30) отмечается, что статья 10 ГК РФ, запрещающая использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке, относится к нормам ГК РФ, на которых основано антимонопольное законодательство.

Нормы антимонопольного законодательства в части регулирования предпринимательской деятельности хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке, корреспондируют принципам гражданского законодательства, не допускающим недобросовестное осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей, и основаны на положениях статьи 55 Конституции Российской Федерации.

Злоупотребление доминирующим положением характеризуется следующей совокупностью взаимосвязанных признаков:

- 1) доминирующее положение хозяйствующего субъекта;
- 2) совершение хозяйствующим субъектом действия (бездействия);
- 3) наступление или возможность наступления негативных последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности, **либо** неопределенного круга потребителей;
- 4) наличие объективной взаимосвязи между доминирующим положением, совершением деяния и его негативными последствиями либо возможностью

наступления таких последствий.

Таким образом, Липецким УФАС России учтены все вышеперечисленные признаки:

- 1) доминирующее положение ПАО «Квадра»;
- 2) совершение действий по непринятию к расчету показаний ОДПУ тепловой энергии за октябрь 2019 г., поставляемую потребителям МКД <...>, при отсутствии информации, свидетельствующей о факте неисправности приборов учета;
- 3) ущемление или угроза ущемления интересов неопределенного круга потребителей выражается в выставлении большей суммы к оплате, чем должно быть оплачено, что ущемляет интересы неопределенного круга потребителей, возлагая на них необоснованные требования по оплате ресурса.

В материалах дела (л.д. 57, Том 1) имеется сводный анализ размера платы за тепловую энергию, поставленную в МКД <...> за октябрь 2019 г., в которых отражается существенная разница в объеме тепловой энергии, учтенной при расчете платы за тепловую энергию и сумме в рублях, предъявленной жильцам МКД для оплаты данной коммунальной услуги, с учетом показаний приборов учета и без. Из данного анализа видно, что ПАО «Квадра», имело выгоду, при производстве расчетов в соответствии с п. 42 (1), 59 (1) Правил № 354 исходя из среднемесячного объема потребления, определенного по показаниям ОДПУ за предыдущие периоды его работы.

Таким образом, размер обязательств потребителей (неопределенного круга лиц) был большим по сравнению с тем, который следовало произвести в порядке, предусмотренном законодательством с учетом **исправного** прибора учета.

- 4) наличие объективной взаимосвязи между доминирующим положением, совершением деяния и ущемлением или угрозой ущемления интересов неопределенного круга потребителей.

Наличие такой объективной взаимосвязи позволяет установить факт злоупотребления доминирующим положением, **отграничив его, в частности, от гражданского правонарушения** субъекта предпринимательской деятельности.

Как установлено комиссией Липецкого УФАС России действия ПАО «Квадра», являющегося доминантом, по непринятию показаний ОДПУ были направлены на получение возможности использования в своей предпринимательской деятельности денежных средств, необоснованно полученных от потребителей путем искусственного завышения объема и стоимости коммунальной услуги, что привело к ущемлению неопределенного

круга потребителей, на которых неправомерно была возложена обязанность произвести оплату в заведомо завышенном размере.

В соответствии с ч. 3 ст. 1 ГК РФ, при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Согласно ч. 5 ст. 10 ГК РФ, добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Кроме того, как следует из Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным не только при наличии обоснованного заявления другой стороны, но и по инициативе суда, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Применительно к данному случаю, действия ПАО «Квадра» по неприятию показаний приборов учета тепловой энергии невозможно было предугадать, поскольку у ПАО «Квадра» имеются сведения об их исправности. Кроме того, усматривается отклонение действий Общества от добросовестного поведения.

Помимо прочего, учитывая тот факт, что абзац 2 ч. 1 ст. 10 ГК РФ не допускает использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребления доминирующим положением на рынке, действия Общества нельзя назвать добросовестными.

В связи с вышеизложенным, Комиссия по рассмотрению дела, приходит к выводу о том, что все перечисленные доводы ПАО «Квадра» являются несостоятельными и не могут быть приняты во внимание.

В соответствии с абзацем 2 ч.1 ст.10 ГК РФ, не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребления доминирующим положением на рынке.

Закон о защите конкуренции исходит из открытого перечня действий, которые могут быть сочтены в качестве злоупотребления доминирующим положением, называя в [ч. 1 ст. 10](#) Закона о защите конкуренции примеры

наиболее распространенных видов данного антимонопольного нарушения.

С учетом положений [ч. 1 ст. 2](#) Закона о защите конкуренции, [пп. 3 - 4 ст. 1](#), [абзаца второго п. 1 ст. 10](#) ГК РФ это означает, что на хозяйствующих субъектах, занимающих доминирующее положение, возлагается общая обязанность воздерживаться от такого использования своей рыночной силы, которое бы приводило к негативным последствиям для конкуренции и (или) непосредственному причинению ущерба иным участникам рынка, включая потребителей, извлечению выгоды из использования доминирующего положения в отношениях с ними.

Следовательно, для целей применения [ч. 1 ст. 10](#) Закона о защите конкуренции понятие неопределенного круга потребителей используется не в значении невозможности установить число таких лиц на заданный момент времени, а в контексте множественности (не единичности) числа потребителей как участников рынка, чьи права и законные интересы могут быть затронуты действиями лица, занимающего доминирующее положение, исходя из характера допущенного данным лицом злоупотребления имеющейся у него рыночной властью и последствий таких нарушений.

Оснований для прекращения производства по делу, Комиссией Липецкого УФАС России - не усматривается.

Таким образом, действия ПАО «Квадра» - «Генерирующая компания» в лице филиала ПАО «Квадра» - «Липецкая генерация» выразившиеся в неприятии показаний общедомовых приборов учета тепловой энергии к расчетам, при отсутствии информации, свидетельствующей о факте неисправности приборов учета, нарушают часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с п. 5 ст. 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

<...>