

РЕШЕНИЕ

«26» марта 2009

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Ельчанинов А.А. - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Даниленко Г.Н. - начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Княжева Е.Н. - главный специалист-эксперт правового отдела, член Комиссии;

Климина О.Ю. - ведущий специалист – эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев дело № 02-01-5-10-09 от 02.02.2008 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ООО «Теплосети»

УСТАНОВИЛА

В Новосибирское УФАС России поступили обращения от ООО «Альянс», индивидуальных предпринимателей <1>, <2> на действия ООО «Теплосети». Заявители сообщают следующее.

У заявителей в собственности и в пользовании по договорам аренды имеются нежилые помещения. В апреле 2006 между ними и ООО «Теплосети» заключены договоры на пользование тепловой энергией в горячей воде. Согласно пункту 2.1 договоров учет отпущенной тепловой энергии и расчет за нее производился по показателям приборов учета. В начале отопительного сезона 2007-2008 года ООО «Теплосети» направило индивидуальным предпринимателям дополнительное соглашение к договорам на пользование тепловой энергией, в которых изменило пункт 2.1 договоров, исключив из него условие учета и оплаты отпускаемой тепловой энергии по приборам учета. При этом оно предупредило заявителей о том, что в случае неподписания дополнительного соглашения к договорам подача тепла будет прекращена.

Поскольку ООО «Теплосети» является единственным предприятием, осуществляющим услуги по теплоснабжению, индивидуальные предприниматели вынуждены были согласиться с его условиями.

В июле 2008 заявители вновь направили в ООО «Теплосети» письма с предложениями внести следующие изменения в договоры по теплоснабжению в соответствии с пунктом 1 статьи 544 ГК РФ:

Согласно пункту 2.1 договора поставщик обязуется отпускать Потребителю тепловую энергию в помещение магазина по установленным лимитам. Выдать потребителю технические условия на проектирование узла учета тепловой энергии в срок до 20.07.2008.

П. 3.1 изложить в следующей редакции: «оплата за тепловую энергию производится Потребителем по показаниям приборов до 20 числа месяца перед расчетным числом в размере 50%, окончательно по предъявлению счета».

В ответ на это предложение ООО «Теплосети» разослало заявителям письма о том, что расторгает с ними договоры на оказание услуг по теплоснабжению в одностороннем порядке.

ООО «Теплосети» письмом №260 от 03.10.2008 сообщило Новосибирскому УФАС России следующее.

Приборы учета тепловой энергии выше перечисленных хозяйствующих субъектов установлены с грубейшим нарушением «Правил учета тепловой энергии и теплоносителя». Это подтверждается отчетами сервисной службы ЗАО «Новосибирскэнергосбыт», кроме того ИП <1>, самовольно перенес прибор учета тепловой энергии, ИП <2>, были нарушены «Правила учета тепловой энергии», а именно: установлены приборы с просроченной гос. проверкой, что позволяло производить неточность показаний прибора. А также самовольно производили отключение прибора учета тепла.

С финансовой стороны предприятию для проведения подготовки к отопительному сезону (ремонт котельных, закупка угля и др.) необходимо поступление денежных средств круглогодично, а не только по отопительному сезону.

На основании вышеперечисленных нарушений в пункт 2.1 договора на пользование тепловой энергией в горячей воде были внесены изменения: а именно, поставщик обязуется отпускать потребителю тепловую энергию на помещение по установленным лимитам, подтвержденным расчетами.

ИП <2>, ИП <3> подписали договоры от 15.09.2008 за пользование тепловой энергией в горячей воде, где пункт 2.1 изложен в следующей редакции: «поставщик обязуется отпускать Потребителю тепловую энергию на помещение магазина по установленным лимитам». Договор с ООО «Альянс» находится на рассмотрении у хозяйствующего субъекта. ИП <1> не подписывал договор, так как сменился собственник.

Дополнительно ООО «Теплосети» письмом № 307 от 27.08.2008, №321 от 30.12.2008 сообщило Новосибирскому УФАС России следующее.

Отказ в выдаче технических условий на проектирование узла учета тепловой энергии для ООО «Альянс», ИП <1>, ИП <2> обоснован тем, что для эффективной работы предприятия необходимо, чтобы денежные средства за реализованную тепловую энергию поступали в течение года равномерно, так как в период между отопительными сезонами необходимо закупать топливо (уголь) к следующему отопительному сезону, проводить плановые и капитальные ремонты котельных. Поэтому предприятие вправе заключать договоры на основании расчетов по нормативам, что не противоречит ст. 539-543 ГК РФ. Практически все организации района оплачивают за потребленную тепловую энергию по нормативам, рассчитанным по году, а не по отопительному сезону. Расчеты производятся на основании утвержденных Региональной энергетической комиссией НСО от 18.02.2000 методики и

методических материалов Департамента по тарифам НСО.

В настоящее время ООО «Теплосети» не имеет возможности подключить к котельной нуждающиеся предприятия, так как производственная мощность двух котлов, установленных в данной котельной составляет 1600 Гкал в год, а необходимое количество составляет 2325,94 Гкал в год. При подключении других потребителей возникнет дефицит тепловой энергии для населения, проживающего в жилом фонде, отапливаемом котельной «Тополек».

Новосибирское УФАС России 23.12.2008 направило в адрес МТУ Ростехнадзора по СФО письмо № 05-6249 с просьбой ответить на вопрос, можно ли расценивать представленные ООО «Теплосети» объяснения как доказательство отсутствия технической возможности оказывать услуги по обеспечению тепловой энергией в горячей воде объектов заявителей.

В результате проведенной проверки в ООО «Теплосети» МТУ Ростехнадзора по СФО выявлено следующее.

ООО «Теплосети» снабжает тепловой энергией ООО «Альянс», ИП <1>, <2> на основании заключенного между сторонами договора с 2006 года.

В 2006 году при проведении проверки ЗАО «Новосибирскэнергосбыт» узлов учета тепловой энергии было вынесено экспертное заключение, в соответствии с которым всем потребителям тепловой энергии предписывалось получить в энергоснабжающей организации технические условия на проектирование узла учета тепловой энергии, обратиться в лицензируемую организацию для внесения изменений в соответствующий проект на узел учета тепловой энергии либо выполнить новый проект, согласовать проект с энергоснабжающей организацией, обратиться в специализированную организацию для установки датчика расхода.

Также проверкой выявлено, что нарушены п. 9.9 и 9.11 «Правил учета тепловой энергии и теплоносителя».

По состоянию на 26.01.2009 ООО «Теплосети» отказало в выдаче указанным потребителям технических условий, чем нарушило статью 11 ФЗ «Об энергосбережении» № 28-ФЗ от 03.04.1996.

Также на момент проверки установлено, что потребители производят оплату за потребленную электроэнергию по нормативам, установленным органом местного самоуправления села Кочки.

Комиссия Новосибирского УФАС России на своем заседании выслушала доводы представителей заявителей, изложенные в заявлении.

Комиссия Новосибирского УФАС России на своем заседании выслушала доводы представителей ООО «Теплосети», изложенные в письмах №260 от 03.10.2008, №307 от 27.08.2008, №321 от 30.12.2008.

Изучив материалы дела, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

12.10.2006 между ООО «Теплосети» и ИП <1> заключен договор №74 на пользование тепловой энергией в горячей воде. Согласно пункту 2.1 данного договора поставщик обязуется отпускать Потребителю тепловую энергию на помещение магазина по установленным лимитам в количестве 8,315 Гкал в месяц. 10.10.2007 ООО «Теплосети» направило в адрес ИП <1> дополнительное соглашение и предложило пункт 2.1 Договора изложить в следующей редакции:

«Поставщик обязуется отпускать Потребителю тепловую энергию на помещение магазина по установленным лимитам в количестве 10,05 Гкал в месяц».

ИП <1> не подписал данное дополнительное соглашение.

ИП <1> обращался в ООО «Теплосети» с предложением внести следующие изменения в договор на пользование тепловой энергией в горячей воде:

«п. 2.1 Поставщик обязуется отпускать Потребителю тепловую энергию на помещение магазина по установленным лимитам. Выдать Потребителю технические условия на проектирование узла учета тепловой энергии в срок до 20.07.2008.

п. 3.1 изложить в следующей редакции «оплата за тепловую энергию производится Потребителем по показаниям приборов до 20 числа месяца перед расчетным числом в размере 50%, окончательно по предъявлению счета».

ООО «Теплосети» отклонило просьбу заявителя о внесении изменений в рассматриваемый договор.

10.07.2008 ООО «Теплосети» сообщило ИП <1> о расторжении договора на подачу тепловой энергии в одностороннем порядке в связи со сложившейся сложной обстановкой по подаче тепловой энергии в объекты социальной значимости по причине износа котельного оборудования, отсутствием денежных средств на капитальный ремонт.

Тем не менее, 15.09.2008 между ООО «Теплосети» и ИП <1> заключен договор №3 на пользование тепловой энергией в горячей воде. Согласно пункту 2.1 данного договора Поставщик обязуется отпускать потребителю тепловую энергию на помещение магазина по установленным лимитам в количестве 10,05 Гкал в месяц. Стоимость 1 Гкал тепловой энергии на момент заключения договора составляет 982-00 рубля.

ИП <1> представил ООО «Теплосети» протокол разногласий к договору №3 от 15.09.2008 на пользование тепловой энергией в горячей воде, в котором указал, что потребление и оплата электроэнергии осуществляется по приборам учета. Данный протокол разногласий не подписан ООО «Теплосети».

ИП <2> обращался в ООО «Теплосети» с предложением внести следующие изменения в договор на пользование тепловой энергией в горячей воде:

«п. 2.1 Поставщик обязуется отпускать Потребителю тепловую энергию на помещение магазина по установленным лимитам. Выдать Потребителю технические условия на проектирование узла учета тепловой энергии в срок до 20.07.2008.

п. 3.1 изложить в следующей редакции: «оплата за тепловую энергию производится Потребителем по показаниям приборов до 20 числа месяца перед расчетным числом в размере 50%, окончательно по предъявлению счета».

ООО «Теплосети» получило данное письмо 17.07.2008, что подтверждается почтовым уведомлением.

Письмом № 165 от 17.07.2008 ООО «Теплосети» сообщило ИП <2> о расторжении договора на подачу тепловой энергии с 10.09.2008. Внесение изменений в договор ООО «Теплосети» отклоняет по причине необоснованности.

Таким образом, ООО «Теплосети» отказало ИП Морковину Н.А. внести изменения в договор на пользование тепловой энергией в горячей воде.

15.09.2008 между ИП <2> и ООО «Теплосети» заключен договор №6 на пользование тепловой энергией в горячей воде.

Согласно пункту 2.1 указанного договора поставщик обязуется отпускать потребителю тепловую энергию на помещение магазина по установленным лимитам в количестве 12,59 Гкал в месяц, 151,08 Гкал в год. Стоимость 1 Гкал тепловой энергии на момент заключения договора составляет 982-00 рубля.

20.04.2006 между ООО «Теплосети» и ООО «Альянс» заключен договор на пользование тепловой энергией в горячей воде №2.

Согласно пункту 2.1 договора поставщик обязуется отпускать Потребителю тепловую энергию на здание магазина по показаниям прибора учета тепла. В связи с тем, что счетчик не учитывает потерь тепла при транспортировке теплоносителя от котельной до потребителя, тариф увеличивается на 14,1% согласно методических рекомендаций расчета потребности в топливе для малых котельных, утвержденных председателем РЭК НСО Шаталовым В.И. Стоимость 1 Гкал тепловой энергии на момент заключения договора составляет 850 – 00 рублей.

12.10.2006 между ООО «Теплосети» и ООО «Альянс» заключен договор № 75 на пользование тепловой энергией в горячей воде. Согласно пункту 2.1 Договора поставщик обязуется отпускать Потребителю тепловую энергию на помещение магазина по установленным лимитам в количестве 6,77 Гкал в месяц до 31.12.2006, с 01.12.2007 до 31.12.2007 по установленным лимитам в количестве 4,51 Гкал в месяц. Стоимость Гкал тепловой энергии составляет 850-00 рублей.

28.03.2007 ООО «Альянс» обращалось в ООО «Теплосети» письмом № 26 с просьбой выдать технические условия на проектирование узла учета тепловой энергии. Доказательства направления заявителем, получения ответчиком данного письма отсутствуют.

06.10.2007 ООО «Альянс» направило в адрес ООО «Теплосети» проект договора на пользование тепловой энергией в горячей воде, согласно пункту 2.1 которого «поставщик обязуется отпускать Абоненту тепловую энергию на здание магазина по показаниям прибора учета тепловой энергии, измеряющиеся в Гкал/час.

Ответ не был получен ООО «Альянс».

ООО «Альянс» обращалось в ООО «Теплосети» с просьбой внести следующие изменения в договор от 12.10.2006 на пользование тепловой энергией в горячей воде.

«п. 2.1 Поставщик обязуется отпускать Потребителю тепловую энергию на помещение магазина по установленным лимитам. Выдать Потребителю технические условия на проектирование узла учета тепловой энергии в срок до 20.07.2008.

п. 3.1 изложить в следующей редакции «оплата за тепловую энергию производится Потребителем по показаниям приборов до 20 числа месяца перед расчетным числом в размере 50% окончательно по предъявлению счета».

Данное обращение получено ООО «Теплосети» 08.07.2008, что подтверждается почтовым уведомлением.

15.09.2008 между ООО «Теплосети» и ООО «Альянс» заключен договор №75 на пользование тепловой энергией в горячей воде, по которому потребление и оплата тепловой энергии осуществляется по установленным лимитам.

03.10.2008 ООО «Альянс» представило в ООО «Теплосети» протокол разногласий к договору №75 от 15.09.2008 на пользование тепловой энергией в горячей воде, в котором предложило осуществлять потребление и оплату тепловой энергии по показаниям приборов учета. Данный протокол разногласий не подписан ООО «Теплосети».

По результатам проверки узлов учета ЗАО «Новосибирскэнергосбыт», принадлежащих ИП <1>, ООО «Альянс», ИП <2> узлы учета тепловой энергии указанных абонентов могут быть допущены к коммерческим расчетам после установки на обратном трубопроводе датчика расхода, восстановления на своем месте тепловычислителя.

В экспертных заключениях ЗАО «Новосибирскэнергосбыт» (№2006-004-ЭЗ; 2006-001-ЭЗ; №2006-002-ЭЗ) указано, что для установки датчика расхода абоненту необходимо:

1. Получить в энергоснабжающей организации технические условия на проектирование узла учета тепловой энергии;
2. Обратиться в лицензированную организацию для внесения изменений в существующий проект на узел учета тепловой энергии либо выполнить новый проект;
3. Согласовать проект с энергоснабжающей организацией;
4. Обратиться в специализированную организацию (имеющую лицензию на монтаж приборов учета тепловой энергии) для установки датчика расхода».

В соответствии с пунктом 2 статьи 539 ГК РФ договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии. Согласно пункту 1 статьи 541 ГК РФ количество поданной абоненту и использованной им энергии определяется в соответствии с данными учета о ее фактическом потреблении.

В соответствии с пунктом 1 статьи 11 ФЗ «Об энергосбережении» весь объем потребляемых энергетических ресурсов с 2000 года подлежит обязательному учету.

В соответствии со ст. 545 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 пунктом 1.3 Правил учета тепловой энергии и теплоносителя, утвержденными Министерством топлива и энергетики РФ 12.09.95 N Вк-4936, расчеты потребителей тепловой энергии с энергоснабжающими организациями за полученное ими тепло осуществляются на основании показаний приборов учета и контроля параметров теплоносителя, установленных у потребителя и допущенных в эксплуатацию в качестве коммерческих.

Определение расхода тепловой энергии у потребителей при временном отсутствии приборов учета рекомендуется осуществлять в соответствии с разделом 5 Правил учета отпуска тепловой энергии ПР 34-70-010-85 (утв. Главным техническим управлением по эксплуатации энергосистем Минэнерго ССР 22.07.1987). Данные правила не предусматривают определения количества потребленной электроэнергии по установленным лимитам. Таким образом, установление в договоре на пользование тепловой энергией в горячей воде условия о подаче и оплате тепловой энергии по установленным лимитам не соответствует действующему законодательству.

В соответствии с пунктом 5.1.3. Правил учета тепловой энергии и теплоносителя, утвержденных Минтопэнерго РФ 12.09.1995 N Вк-4936, выбор приборов учета для использования на узле учета источника теплоты осуществляет энергоснабжающая организация по согласованию с Госэнергонадзором. В соответствии с пунктом 5.1.4. указанных правил выбор приборов учета для использования на узле учета потребителя осуществляет потребитель по согласованию с энергоснабжающей организацией. Следовательно, энергоснабжающая организация обязана выдать технические условия на проектирование приборов учета тепловой энергии.

Таким образом, требование заявителей к ООО «Теплосети» о выдаче энергоснабжающей организацией технических условий на проектирование узла учета тепловой энергии и осуществлении по ним расчетов за потребленную энергию обоснованы.

В соответствии с ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него.

Согласно пункту 1 статьи 420 ГК РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Между ООО «Теплосети» и заявителями 15.09.2008 заключены договоры на пользование тепловой энергией в горячей воде. Согласно пункту 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Таким образом, факт навязывания ООО «Теплосети» невыгодных условий договора не подтверждается.

04.03.2009 заявители обратились в ООО «Теплосети» с просьбой выдать технические условия на установку прибора учета тепловой энергии. 19.03.2009 ответчик выдал им запрашиваемые технические условия. Заявителями не представлено доказательств того, что они ранее обращались в ООО «Теплосети» за выдачей рассматриваемых технических условий.

Таким образом, в действиях ООО «Теплосети» в настоящее время отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Учитывая изложенные обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 ФЗ от 26.07.06 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА

Дело производством прекратить в связи с отсутствием в действиях ООО «Теплосети» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2, частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

А.А. Ельчанинов

Члены Комиссии

Г.Н. Даниленко

Е.Н. Княжева

О.Ю. Климина