

РЕШЕНИЕ по делу №03-61/15А о нарушении антимонопольного законодательства резолютивная часть оглашена «14» июля 2015 г. изготовлено в полном объеме «27» июля 2015 г. Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), в составе: Кузьмин А. Д. – заместитель руководителя - начальник отдела естественных монополий и рекламы Якутского УФАС России, председатель Комиссии; Ефремова А.В. – главный специалист-эксперт отдела естественных монополий и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии; Васильева С.Д. – главный специалист-эксперт отдела естественных монополий и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии; при участии: от заявителя – Администрация муниципального района «Усть-Майский улус (район)» - представитель по доверенности №1-31/642 от 02.07.2015 года Абрамова М.Н., представитель по доверенности №1-29/141 от 13.07.2015 года Корякин А.И.; от ответчика – ОАО «Теплоэнергосервис» – представитель по доверенности №5 от 01.01.2015 года Высоцкий П.В., представитель по доверенности №283 от 02.07.2015 года Батталов Р.В., представитель по доверенности №284 от 02.07.2015 года Атласова З.Е.; от лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах: Ленское Управление Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору (Ростехнадзор) – представитель по доверенности №01-08-ПО/13 от 25.06.2015 года Бойко П.В., Государственный комитет по ценовой политике – Региональная энергетическая комиссия Республики Саха (Якутия) – представитель по доверенности №1 от 09.01.2015 года Алексеева С.К., представитель по доверенности №8 от 03.07.2015 года Будахаева Е.К., Министерство жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Республики Саха (Якутия) – представитель по доверенности от 14.07.2015 года Андросов В.А., представитель по доверенности от 14.07.2015 года Воробьев С.С.; рассмотрев дело №03-61/15А, возбужденное в отношении ОАО «Теплоэнергосервис», находящегося по адресу: Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Дзержинского, д. 23, по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), у с т а н о в и л а: 26 мая 2015 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступило заявление администрации муниципального района «Усть-Майский улус (район)» (вх. №2934п) на действия Усть-Майского филиала открытого акционерного общества «Теплоэнергосервис» (далее – ОАО «Теплоэнергосервис», общество), содержащее признаки нарушения антимонопольного законодательства. По мнению заявителя ОАО «Теплоэнергосервис» злоупотребляет доминирующим положением на товарном рынке путем неправомерного применения повышенного коэффициента в расчетах за потребленную тепловую энергию пяти муниципальным учреждениям Усть-Майского района: МКУ «Управление образования» (п. Усть-Мая, ул. Горького 41), МБОУ «Усть-Майская СОШ» (п. Усть-Мая, ул. Первомайская, 18), МБДОУ «Детский сад «Аленушка» (с. Петропавловск, ул. Юбилейная, 20), МБДОУ «Детский сад №2 «Якорек» (п. Усть-Мая, ул. Захарова, 18), МБДОУ «Детский сад «Ладушки» (п. Усть-Мая, ул. Горького 66) (далее – бюджетные учреждения). Из представленных заявителем документов следует, что указанные бюджетные учреждения, учредителем которых является администрация муниципального района «Усть-Майский улус (район)» (далее – администрация), состоят с ОАО «Теплоэнергосервис» в договорных отношениях по теплоснабжению. В декабре 2014 г. ОАО «Теплоэнергосервис» при расчетах за поставленную тепловую энергию стало применять повышающий коэффициент, мотивируя свои действия

нарушением бюджетными учреждениями режима потребления тепловой энергии. Управлением Федеральной антимонопольной службы в целях уточнения указанных обстоятельств направлен запрос в ОАО «Теплоэнергосервис» о представлении информации. В письменных пояснениях ОАО «Теплоэнергосервис» указало, что в соответствии с пунктом 23 Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 года №808, договором теплоснабжения определяется, что при нарушении режима потребления тепловой энергии и (или) теплоносителя над договорным объемом потребитель тепловой энергии, допустивший указанные нарушения, обязан оплатить теплоснабжающей организации объем сверхдоговорного, или потребления с нарушением режима потребления с применением к тарифам в сфере теплоснабжения повышающих коэффициентов. Так, данные требования представлены в договорах на теплоснабжение, в том числе в п. 2.2.8, п.2.2.18 государственных контрактов по муниципальным учреждениям, в приложении №4 контрактов приведены расчеты по приборам учета тепловой энергии и подписаны потребителями. ОАО «Теплоэнергосервис» пояснило, что данные требования представлены в договорах на теплоснабжение, в том числе в пункте 2.2.8 к государственным контрактам по муниципальным учреждениям, приведенных в запросе. В приложении №4 контрактов приведены расчеты по приборам учета тепловой энергии и подписаны потребителями. В ходе проверки приборов учета специалистами Усть-Майского филиала ОАО «Теплоэнергосервис» были выявлены нарушения режима потребления тепловой энергии. На основании распоряжения ОАО «Теплоэнергосервис» №180-р от 26.11.2014 года специалистами Усть-Майского филиала были выданы предписания потребителям тепловой энергии, реестр выданных предписаний направлен в исполнительную дирекцию. Срок исполнения предписаний был определен (с учетом праздничных и выходных дней) один месяц. В связи с неисполнением выданных предписаний, что является результатом некачественной подготовки муниципальных объектов к отопительному сезону 2014-2015гг., был применен повышающий коэффициент на объектах потребителей: МКУ Управление образования, ул. Горького 41, п. Усть-Мая, МБДОУ Детский сад «Аленушка», ул. Юбилейная 20, с. Петропавловск, МБДОУ Детский сад «Якорек», ул. Захарова 18, п. Усть-Мая, МБДОУ Детский сад «Ладушка», ул. Горького 66, п. Усть-Мая. Следовательно, по мнению ОАО «Теплоэнергосервис», расчеты, произведенные специалистами Усть-Майского филиала ОАО «Теплоэнергосервис» правомерны, произведены в соответствии с температурными графиками декабря 2014 года и отражены в ведомостях показаний приборов учета, счетах-фактурах за декабрь 2014 года, в соответствии с правовыми и нормативными требованиями и договорными условиями. В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 27.07.2010 г. №190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) потребители тепловой энергии приобретают тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель у теплоснабжающей организации по договору теплоснабжения. Частью 9 статьи 15 указанного Федерального закона установлено, что оплата тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя осуществляется в соответствии с тарифами, установленными органом регулирования, или ценами, определяемыми соглашением сторон, в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом. Частью 4 статьи 9 Закона о теплоснабжении установлено, что при нарушении режима потребления тепловой энергии или отсутствии коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя в случае обязательности этого учета в соответствии с федеральными законами применяются установленные органами регулирования повышающие коэффициенты к тарифам в сфере теплоснабжения. Управление

Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), изучив представленные документы, усмотрело в действиях ОАО «Теплоэнергосервис» признаки нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в связи с чем возбудило в отношении общества настоящее дело о нарушении антимонопольного законодательства. При рассмотрении дела представители заявителя поддержали доводы, изложенные в заявлении, считают действия ОАО «Теплоэнергосервис» в части применения при расчетах за поставленную тепловую энергию повышающего коэффициента противоправными, нарушающими антимонопольное законодательство. Также представители администрации добавили, что 12 декабря 2014 года ОАО «Теплоэнергосервис» выдало бюджетным учреждениям предписания, в которых было указано, что с 01 января 2015 года будут применяться повышающие коэффициенты в соответствии с действующими договорами (приложение №4 к договору). Представители администрации пояснили, что с 12 декабря 2014 года, учитывая якутский климат (зимой в -50 С), было практически невозможно остановить действующие бюджетные учреждения, чтобы проводить работы, о чем были направлены письма в ОАО «Теплоэнергосервис» о невозможности проведения мероприятий в течение отопительного сезона. Администрацией Усть-Майского района из муниципального бюджета были погашены расчеты по выставленным счетам за декабрь 2014 года. Однако, несмотря на данное обстоятельство, ОАО «Теплоэнергосервис» в расчетах с января месяца стало применять повышающий коэффициент. Так, представители считают действия ОАО «Теплоэнергосервис» противоправными, также отметили, что своими действиями ОАО «Теплоэнергосервис» образовали дефицит бюджета на сумму порядка более 3 млн. рублей. Представители ОАО «Теплоэнергосервис» при рассмотрении дела возражали против доводов заявителя, дополнительно пояснили, что согласно пункту 93 Правил коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденных постановлением Правительства РФ от 18.11.2013 г. №1034 (далее – Правила коммерческого учета) оценка отклонения показателей качества теплоснабжения и теплопотребления от величин, указанных в договоре, осуществляется на основании показаний приборов учета, входящих в состав узла учета, установленного у потребителя, или переносных средств измерений. Применяемые средства измерений должны быть поверены. Отсутствие соответствующих измерений служит основанием для отклонения претензий потребителя по качеству тепловой энергии, теплоносителя. Так, представители ОАО «Теплоэнергосервис» отметили, что в соответствии с пунктом 105 Правил коммерческого учета контроль качества теплоснабжения при поставке и потреблении тепловой энергии производится на границах балансовой принадлежности между теплоснабжающей, теплосетевой организацией и потребителем. Следовательно, теплоснабжающая организация регулирует количество тепла до границы балансовой принадлежности и не проводит измерения качества тепловой энергии вне зоны ответственности. Так, собственник отвечает внутри своего объекта. Также представители ОАО «Теплоэнергосервис» отметили, что все договора подписаны, со всеми условиями стороны были согласны; повышающие коэффициенты применялись не к тарифам, а к объемам. Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, изучив имеющиеся в материалах дела документы, пришла к следующим выводам. МБДОУ «Детский сад Ладушки», МБДОУ «Детский сад №2 «Якорек», МБДОУ «Детский сад Аленушка», МБОУ «Усть-Майская средняя общеобразовательная школа», МКУ «Управление образования» с 2014 г. состоят с ОАО «Теплоэнергосервис» в договорных отношениях по теплоснабжению. По условиям заключенных договоров (контрактов)

ОАО «Теплоэнергосервис» принимало на себя обязательства поставить тепловую энергию, оказывать услуги по ее передаче, а также иные услуги неразрывно связанные с процессом снабжения тепловой энергией муниципальному заказчику, а муниципальный заказчик в свою очередь оплачивать приобретаемую тепловую энергию и оказанные услуги. Пунктом 2.2.8 муниципальный заказчик обязуется обеспечить объекты узлами учета потребляемой тепловой энергии и теплоносителя, не позднее 20 июля 2013 года со сдачей их для коммерческого учета не позднее 20 сентября. В случае невыполнения условий данного пункта муниципальный заказчик обязан оплатить теплоснабжающей организации объем сверхдоговорного, безучетного потребления или потребления с нарушением режима потребления с применением тарифа в сфере теплоснабжения повышающих коэффициентов, установленных органом исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов. Пунктом 2.2.22 муниципальный заказчик обязуется возвращать в тепловую сеть теплоснабжающей организации обратную сетевую воду (теплоноситель) после систем теплоснабжения муниципального заказчика с отклонением температуры не более чем на +5% от значения, установленного температурным графиком работы теплоисточников в Приложении №2. В пункте 3 Приложения №4 контрактов предусмотрено, что в случае фиксирования прибором учета превышения показаний обратной сетевой воды более чем на +5 % против температурного графика (Приложение №2) расчет отпущенной тепловой энергии производится по фактическим показаниям прибора учета с применением повышающего коэффициента «У», коэффициент вычисляется по формуле: $Y = (T1_{\text{факт}} - T2_{\text{график}}) / (T1_{\text{факт}} - T2_{\text{факт}})$. 12 декабря 2014 года ОАО «Теплоэнергосервис» предъявило МКУ «Управление образования», МБОУ «Детский сад «Аленушка», МБДОУ «Детский сад №2 «Якорек», МБДОУ «Детский сад «Ладушки» предписание с требованием в срок до 01 января 2015 года провести внутридомовую регулировку системы отопления для качественного и количественного распределения теплоносителя, в связи с тем, что показания приборов учета по зданиям вышеуказанных бюджетных учреждений не соответствовали данным установленного температурного графика. В случае если регулировка не будет произведена в указанный срок и прибор учета продолжит фиксировать превышение показаний обратной сетевой воды более чем на 5% расчет за потребленную тепловую энергию будет производиться с применением повышающего коэффициента по определенной формуле согласно порядка расчетов по приборам учета (приложение №4 к договору). Исходя из представленных документов, ОАО «Теплоэнергосервис» направило МБДОУ «Детский сад Аленушка» письмо №56 от 10.02.2015 года с требованием подписать и оплатить выставленные счет-фактуру и акт выполненных работ, а также пояснило, что в предъявленном объеме потребленной тепловой энергии в количестве 243,05 Гкал включены объекты корпус №1 ул. Юбилейная д. 18, корпус №2 Кухня ул. Юбилейная д. 18, расчеты по которым производились по приборам учета с применением коэффициента «У». Согласно письму Усть-Майского участка Энергосбыта №49 от 10 февраля 2015 года МБДОУ «Детский сад Аленушка» счет-фактура и акт выполненных работ №4229 от 31.12.2014 года за поданную (использованную) тепловую энергию в декабре 2014 года были выставлены в соответствии с разделом 7 «Методики осуществления коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя», пунктом 2.2.22 и приложением №4 «Порядок расчетов по приборам учета» муниципального контракта от 01.01.2014 года; по предоставленным ведомостям учета параметров потребления тепла за декабрь 2014 года были выявлены факты: в нештатной ситуации в работе теплосчетчика с

заводским №1100177, в связи с чем была произведена корректировка показаний теплосчетчика, также выявлен факт превышения показаний обратной сетевой воды более чем на +5% против температурного графика по теплосчетчику с заводским №33931, в связи с чем расчет отпущенной тепловой энергии был произведен по фактическим показаниям прибора учета с применением повышающего коэффициента «У», коэффициент вычисляется по формуле, указанной в приложении №4 к муниципальному контракту. Согласно письму Усть-Майского участка Энергосбыта №50 от 10 февраля 2015 года МБДОУ «Детский сад Ладушки» счет-фактура и акт выполненных работ №4268 от 31.12.2014 года за отпущенную тепловую энергию в декабре 2014 года были выставлены в соответствии с пунктом 2.2.22 и приложением №4 «Порядок расчетов по приборам учета» муниципального контракта №00119 от 01.01.2014 года; по предоставленным ведомостям учета параметров потребления тепла за декабрь 2014 года были выявлены факты превышения показаний обратной сетевой воды более чем на +5% против температурного графика по теплосчетчику с заводским №1300707, №22830, в связи с чем расчет отпущенной тепловой энергии был произведен по фактическим показаниям прибора учета с применением повышающего коэффициента «У», коэффициент вычисляется по формуле, указанной в приложении №4 к муниципальному контракту. Согласно письму Усть-Майского участка Энергосбыта №113/гор от 11 февраля 2015 года МКУ «Управление образования» на основании пункта 4.1. Муниципального контракта №00107 от 01.01.2014 года расчет количества потребляемой Муниципальным заказчиком тепловой энергии определяется по показаниям приборов учета в соответствии с «Правилами учета тепловой энергии и теплоносителя» и Приложением №4. Согласно пункта 3 приложения №4 в случае фиксирования прибором учета превышения показаний обратной сетевой воды более чем на +5% против температурного графика, расчет отпущенной тепловой энергии производится по фактическим показаниям прибора учета с применением повышающего коэффициента «У», коэффициент вычисляется по формуле: $U = (T1_{\text{факт}} - T2_{\text{график}}) / (T1_{\text{факт}} - T2_{\text{факт}})$. Фактический расход тепловой энергии определяется по формуле: $Q = Q_{\text{по учету}} * U$, Гкал. По предоставленной ведомости учета параметров потребления тепла за декабрь 2014 года $U = (74,6 - 58,4) / (74,6 - 68,5) = 2,655$, $Q = 29,243 * 2,655 = 77,7$ Гкал. Администрацией в материалы дела представлены ведомости учета параметров потребления тепла за период с 26.11.2014 по 28.12.2014 года. Так, заявитель акцентировал внимание на том, что согласно предоставленным ведомостям количество потребленной тепловой энергии меньше, чем то количество, которое предъявлено ответчиком к оплате. В подтверждение данных обстоятельств представлены акты и счета-фактуры за тот же период времени. В частности из предоставленной ведомости учета параметров тепла МБДОУ «Детский сад №1 «Ладушки» за декабрь 2014 года объем потребляемой тепловой энергии составил 142,561 Гкал, согласно приложению №1 к договору №00118 от 01.01.2014 года плановое потребление теплоэнергии за декабрь 2014 года в размере 123,4986 Гкал, к оплате предъявлено 266,6100 Гкал. Объем потребляемой тепловой энергии МКУ «Управление образования» согласно ведомости учета параметров тепла за декабрь 2014 года составил 54,099 Гкал, объем по договору составляет 46,6622 Гкал, согласно счетам предъявленным МКУ «Управление образования» потребление тепловой энергии с применением повышающего коэффициента составил 101,6988 Гкал. По объекту МБОУ «Усть-Майская средняя общеобразовательная школа» согласно ведомости учета параметров потребления тепла за декабрь 2014 года объем потребляемой теплоэнергии составил 138,7292 Гкал, объем по договору составляет 107,5171 Гкал, к оплате выставлены счета за объем 180,4212 Гкал. Так, по объекту МБДОУ «Детский

сад №2 «Якорек» объем потребляемой тепловой энергии согласно ведомости учета параметров тепла за декабрь 2014 года составил 84,716 Гкал, по договору объем потребления тепла составляет 97,931 Гкал, счета с применением повышающего коэффициента выставлена за объем 225,9642 Гкал. Объем потребляемой тепловой энергии МБДОУ «Детский сад Аленушка» согласно ведомости учета параметров тепла за декабрь 2014 года составил 105,22 Гкал, по договору плановое потребление тепловой энергии составляет 83,8 Гкал, к оплате выставлены счета за объем 243,0522 Гкал. В материалах дела имеется распоряжение генерального директора ОАО «Теплоэнергосервис» Михалёва В.С. от 26.11.2014 года №180-р «О контроле режима потребления ТЭ» согласно которому в целях недопущения нарушения режима потребления тепловой энергии директорам ОАО «Теплоэнергосервис»: «1. Выдать предписания Управляющим компаниям и прочим потребителям, на регулировку внутренней системы теплоснабжения объектов потребления, где температура на обратном трубопроводе превышает допустимые значения; 2. В предписании ссылаться на Постановление Госстроя РФ от 27.09.2003 г. №170 «Об утверждении Правил и норм технической эксплуатации жилищного фонда» п. 5.2.1 и договор с потребителями тепловой энергии п.2.2.22; 3. В срок до 01.12.2014 года согласно Приложению №1 предоставить в ИД Тепловую инспекцию информации о выданных и исполненных предписаниях». Следовательно, ОАО «Теплоэнергосервис» вследствие нарушения указанными бюджетными учреждениями Усть-Майского улуса (района) режима потребления тепловой энергии (превышение фактического объема потребления тепловой энергии и (или) теплоносителя над договорным объемом; нарушены условия договора с потребителями тепловой энергии п. 2.2.22., где указано, что потребитель обязан возвращать в тепловую сеть теплоснабжающей организации обратную сетевую воду (теплоноситель) после систем теплопотребления потребителя с отклонением температуры не более чем на +5% от значения, установленного температурным графиком работы тепловых сетей теплоисточников; нарушен пункт 9.2.1 Правил технической эксплуатации тепловых энергоустановок, утвержденных Приказом Минэнерго РФ от 24.03.2003 года №115, где указано, что среднесуточная температура обратной сетевой воды не должна превышать заданную температурным графиком температуру более чем на 5%) в расчетах за тепловую энергию, применило повышающий коэффициент. В соответствии с частью 1 статьи 13 Федерального закона от 23.11.2009 г. №261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон об энергосбережении) производимые, передаваемые, потребляемые энергетические ресурсы подлежат обязательному учету с применением приборов учета используемых энергетических ресурсов. 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, подлежат коммерческому учету. 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. Материалами дела установлено, что при определении количества потребленной бюджетными учреждениями тепловой энергии ОАО «Теплоэнергосервис» используются данные приборов учета, установленные на объектах заявителя. При этом, в случае выявления разницы температур между подающим и обратным трубопроводом,

ОАО «Теплоэнергосервис» к объемам потребления тепловой энергии, зафиксированным приборами учета применяет повышающий коэффициент. В соответствии с пунктом 15 статьи 2 Закона о теплоснабжении режимом потребления тепловой энергии признается процесс потребления тепловой энергии, теплоносителя с соблюдением потребителем тепловой энергии обязательных характеристик этого процесса в соответствии с нормативными правовыми актами, в том числе техническими регламентами, и условиями договора теплоснабжения. Частью 4 статьи 9 Федерального закона «О теплоснабжении» установлено, что при нарушении режима потребления тепловой энергии, теплоносителя применяются установленные органами регулирования повышающие коэффициенты к тарифам в сфере теплоснабжения. Органом регулирования тарифов в сфере теплоснабжения на территории Республики Саха (Якутия) является Государственный комитет по ценовой политике – Региональная энергетическая комиссия Республики Саха (Якутия) (далее – ГКЦ-РЭК). При рассмотрении дела представители ГКЦ РЭК пояснили, что установка повышающих коэффициентов к нормативам потребления относится к компетенции Министерства жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Республики Саха (Якутия). В соответствии с пунктом 9 постановления правительства от 23.05.2006 №306 «Об установлении правил установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг» установление нормативов потребления коммунальных услуг производится по инициативе уполномоченных органов, ресурсоснабжающих организаций, а также управляющих организаций, товариществ собственников жилья, жилищных, жилищно-строительных или иных специализированных потребительских кооперативов либо их объединений. Из слов представителя ГКЦ-РЭК на сегодняшний день такие нормативы не установлены, следовательно, применение таких повышающих коэффициентов, самостоятельно установленных энергоснабжающей организацией, неправомерно. Так, в соответствии с пунктом 4 статьи 9 Федерального закона от 27.07.2010 г. №190-ФЗ «О теплоснабжении» при нарушении режима потребления тепловой энергии или отсутствии коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя в случае обязательности этого учета в соответствии с федеральными законами применяются повышающие коэффициенты к тарифам в сфере теплоснабжения; в соответствии с правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354, и изменениями внесенными постановлением Правительства РФ от 16.04.2013 № 344 с 1 января 2015 года за нарушение законодательства об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности, предусмотрено введение повышающих коэффициентов, применяемых к нормативам потребления коммунальных услуг при отсутствии индивидуальных или общедомовых приборов учета. По словам представителя ГКЦ-РЭК, поскольку применение повышающего коэффициента «У» ОАО «Теплоэнергосервис» обосновывает нарушением режима потребления тепловой энергии, в данном случае речь идет о применении повышающего коэффициента к тарифам, который должен быть установлен органом регулирования. Таким образом, ОАО «Теплоэнергосервис» неправомерно применение превышающих коэффициентов, вычисляемых по определенной формуле и применяемых к фактическим показаниям приборов учета, при расчетах с потребителями. Отсутствие установленных повышающих коэффициентов к тарифам, также не дает право теплоснабжающей организации определять и применять их самостоятельно. При рассмотрении дела представители Министерства жилищно-коммунального хозяйства и энергетики РС (Я) и

представители Ростехнадзора пояснили, что в случае наличия исправного прибора учета исключается нарушение режима потребления тепловой энергии. Также представители Министерства жилищно-коммунального хозяйства и энергетики РС (Я) добавили, что в соответствии с пунктом 23 правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 08.08.2012 №808, договором теплоснабжения определяется, что при нарушении режима потребления тепловой энергии, в том числе превышении фактического объема потребления тепловой энергии и (или) теплоносителя над договорным объемом потребления исходя из договорной величины тепловой нагрузки, или отсутствии коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, потребитель тепловой энергии, допустивший указанные нарушения, обязан оплатить теплоснабжающей организации объем сверхдоговорного, безучетного потребления или потребления с нарушением режима потребления с применением к тарифам в сфере теплоснабжения повышающих коэффициентов, установленных органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов, т.е. ГКЦ-РЭК по РС (Я). Материалами дела также установлено, что повышающие коэффициенты применяются ОАО «Теплоэнергосервис» не к тарифам на тепловую энергию, а к объемам потребленной бюджетными учреждениями тепловой энергии. Согласно пункту 1 статьи 544 Гражданского кодекса 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. Частью 2 и 3 статьи 19 Закона о теплоснабжении установлены правила определения объема потребленной тепловой энергии. Согласно указанным нормам коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя осуществляется путем их измерения приборами учета, которые устанавливаются в точке учета, расположенной на границе балансовой принадлежности, если договором не определена иная точка учета. Осуществление коммерческого учета тепловой энергии теплоносителя расчетным путем допускается в случаях: 1) отсутствие в точках учета приборов учета; 2) неисправность приборов учета; 3) нарушение установленных договором теплоснабжения сроков предоставления показаний приборов учета, являющихся собственностью потребителя. На основании вышеизложенного следует, что действующее законодательство (Гражданский кодекс РФ, Закон об энергосбережении, Закон о теплоснабжении) исходит из того, что объем потребленной тепловой энергии определяется приборами учета и только в случаях, установленных частью 3 статьи 19 Федерального закона «О теплоснабжении» применяется расчетный метод учета потребленной тепловой энергии. Пунктом 3.2.1 Правил учета тепловой энергии и теплоносителя, утвержденных Министерством топлива и энергетики РФ 12 сентября 1995 г. № Вк-4936 и зарегистрированных Министерством юстиции РФ 25 сентября 1995 г. № 954 установлено, что количество тепловой энергии и масса (или объем теплоносителя), полученные потребителем, определяются энергоснабжающей организацией на основании показаний приборов его узла учета за определенный договором период по формуле: $-3 Q = Q_{и} + Q_{п} + (G_{п} + G_{гв} + G_{у}) \times (h_2 - h_{хв}) \times 10$, (3.1) где: $Q_{и}$ - тепловая энергия, израсходованная потребителем, по показаниям теплосчетчика; $Q_{п}$ - тепловые потери на участке от границы балансовой принадлежности системы теплоснабжения потребителя до его узла учета. Эта величина указывается в Договоре и учитывается, если узел учета оборудован не на границе балансовой принадлежности; $G_{п}$ - масса сетевой воды, израсходованной потребителем на

подпитку систем отопления по показаниям водосчетчика (учитывается для систем, подключенных к тепловым сетям по независимой схеме); $G_{гв}$ - масса сетевой воды, израсходованной потребителем на водоразбор, по показаниям водосчетчика (учитывается для открытых систем теплоснабжения); $G_{у}$ - масса утечки сетевой воды в системах теплоснабжения. Ее величина определяется как разность между массой сетевой воды G_1 по показанию водосчетчика, установленного на подающем трубопроводе, и суммой масс сетевой воды ($G_2 + G_{гв}$) по показаниям водосчетчиков, установленных соответственно на обратном трубопроводе и трубопроводе горячего водоснабжения: $G_{у} = (G_1 - (G_2 + G_{гв}))$; h_2 - энтальпия сетевой воды на выводе обратного трубопровода источника теплоты; $h_{хв}$ - энтальпия холодной воды, используемой для подпитки систем теплоснабжения на источнике теплоты. Величины h_2 и $h_{хв}$ определяются по соответствующим измеренным на узле учета источника теплоты средним за рассматриваемый период значениям температур и давлений. В системах теплоснабжения, где приборами учета определяется только масса (или объем) теплоносителя, при определении величины израсходованной тепловой энергии по выражению (3.1) значение $Q_{и}$ находится по формуле: $Q_{и} = G_1 \times (h_1 - h_2) \times 10^{-3}$, (3.2) где: G_1 - масса сетевой воды в подающем трубопроводе, полученная потребителем и определенная по его приборам учета; h_1 - энтальпия сетевой воды на выводе подающего трубопровода источника теплоты; h_2 - энтальпия сетевой воды на выводе обратного трубопровода источника теплоты. Величины h_1 , h_2 определяются по соответствующим измеренным на узле учета источника теплоты средним за рассматриваемый период значениям температур и давлений. Пунктом 9.10 Правил учета тепловой энергии и теплоносителя установлено, что в случае выхода у потребителя узла учета из строя, расчеты с такими потребителями осуществляются энергоснабжающей организацией на основании расчетных тепловых нагрузок, указанных в договоре, и показаний приборов узла учета источника теплоты с момента последней проверки энергоснабжающей организацией узла учета потребителя. Таким образом, вышеуказанными нормативными правовыми актами установлено, что количество потребленной тепловой энергии может определяться либо по показаниям приборов учета, либо, в случаях, указанных в части 3 статьи 19 Закона о теплоснабжении, расчетным путем. Сочетание указанных способов определения количества потребленной тепловой энергии законодательство не предусматривает. Материалами дела установлено, что ОАО «Теплоэнергосервис» при определении количества потребленной заявителями тепловой энергии использует данные приборов учета, установленных на объектах бюджетных учреждений, а также применяет расчетный метод, т.е. к показаниям приборов учета применяет повышающий коэффициент. Между тем, подобный порядок определения количества потребленной тепловой энергии противоречит требованиям частей 2 и 3 статьи 19 Закона о теплоснабжении, а также Правилам учета тепловой энергии и теплоносителя. Кроме того, в ходе рассмотрения дела ОАО «Теплоэнергосервис» не представлены доказательства наличия оснований, предусмотренных частью 3 статьи 19 Федерального закона «О теплоснабжении» для применения расчетного метода учета потребленной тепловой энергии. Вышеуказанные нормативные правовые акты также не предусматривают возможность применения коэффициента эффективности при определении количества потребленной тепловой энергии. Подобные действия ОАО «Теплоэнергосервис» влекут за собой увеличение количества потребленной заявителями тепловой энергии, увеличение расходов, связанных с оплатой тепловой энергии, что возлагает на заявителей дополнительные не предусмотренные законодательством обязанности по оплате

тепловой энергии в количестве большем, чем было потреблено. В соответствии с частью 4 статьи 9 Закона о теплоснабжении при нарушении режима потребления тепловой энергии применяются установленные органами регулирования повышающие коэффициенты к тарифам в сфере теплоснабжения. Согласно пункту 1 статьи 422 Гражданского кодекса РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Отношения между заявителями и ответчиком регламентируются статьями 539 – 547 Гражданского кодекса РФ и рядом иных нормативных правовых актов. В силу пункта 1 статьи 547 Гражданского кодекса РФ в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по договору энергоснабжения сторона, нарушившая обязательство, обязана возместить только причиненный этим реальный ущерб (пункт 2 статьи 15 Гражданского кодекса РФ). Иными нормативными правовыми актами ответственность в виде применения к объемам потребленной тепловой энергии коэффициента эффективности в случае нарушения режима потребления тепловой энергии не предусмотрена. Таким образом, применение ответчиком коэффициента эффективности как меры ответственности за нарушение режима потребления тепловой энергии является нарушением требований пункта 1 статьи 422, пункта 1 статьи 547 Гражданского кодекса РФ, части 4 статьи 9 Закона о теплоснабжении. Применение коэффициента эффективности к количеству потребленной тепловой энергии Закон о теплоснабжении, Правила учета тепловой энергии и теплоносителя не предусматривают. Подобное определение количества потребленной тепловой энергии противоречит требованиям частей 2 и 3 статьи 19 Закона о теплоснабжении и Правилам учета тепловой энергии и теплоносителя. Частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции установлен запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением на товарном рынке. Согласно части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (группы лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Частью 5 статьи 5 вышеуказанного Федерального закона установлено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. Статьей 3 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) установлено, что естественной монополией признается состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом товарном рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров. Субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Статьей 4 Закона о

естественных монополиях к сфере деятельности субъектов естественных монополий отнесены услуги по передаче тепловой энергии. Из имеющихся в материалах дела контрактах, заключенных ОАО «Теплоэнергосервис» с бюджетными учреждениями следует, что ответчик обязуется поставить бюджетным учреждениям тепловую энергию. В материалах дела имеются акты разграничения балансовой принадлежности, из которых следует, что заявители технологически присоединены к сетям ОАО «Теплоэнергосервис», в связи с чем иного способа получения услуг по теплоснабжению у заявителей не имеется. В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. В силу статей 3, 4 Закона о естественных монополиях услуги по передаче тепловой энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий. Тем самым, наличие доминирующего положения у ОАО «Теплоэнергосервис» на товарном рынке услуг по передаче тепловой энергии на территории МО «Усть-Майский район» бесспорно. Материалами дела факт нарушения ОАО «Теплоэнергосервис» установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования не подтвердился. В частности, материалами дела установлено, что повышающий коэффициент применяется ответчиком не к тарифам на тепловую энергию, а к количеству потребленной тепловой энергии. С учетом вышеизложенных обстоятельств действия ОАО «Теплоэнергосервис» подлежат переквалификации с пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» на часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции. На основании вышеизложенного следует, что ОАО «Теплоэнергосервис», применяя в декабре 2014 года в расчетах с указанными бюджетными учреждениями Усть-Майского улуса (района) при определении количества потребленной тепловой энергии, повышающего коэффициента «У» с нарушением требований статьи 544 Гражданского кодекса РФ, статьи 13 Закона об энергосбережении, части 4 статьи 9, статьи 19 Закона о теплоснабжении, пункта 3.2.1 Правил учета тепловой энергии и теплоносителя, ущемило интересы потребителей – бюджетных учреждений, тем самым совершив правонарушение, запрещенное частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, р е ш и л а: 1. Признать ОАО «Теплоэнергосервис» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции». 2. Выдать ОАО «Теплоэнергосервис» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». 3. Материалы настоящего дела передать должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для изучения вопроса о наличии оснований для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях. Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня вынесения. Председатель Комиссии А.Д. Кузьмин Члены Комиссии А.В. Ефремова С.Д. Васильева