

**Управление Федеральной антимонопольной службы
по республике Коми**

П Р Е Д У П Р Е Ж Д Е Н И Е

**О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ),
КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

13 августа 2021 года

№02-01/5990

город Сыктывкар

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми поступило заявление ООО «Водоканал» (далее - заявитель) от 13.05.2021 № 104-2256 (вх. № 2431-э от 13.05.2021, от 24.05.2021 № 2272) на действия МУП «Северные тепловые сети» МО ГО «Воркута» (далее – Предприятие) по навязыванию заявителю невыгодных условий договора теплоснабжения (снабжение тепловой энергией и теплоносителем) № 27-Т/Сов/2021 от 05.04.2021 (далее – Договор теплоснабжения от 05.04.2021), по результатам рассмотрения которого установлено следующее.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства

Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона о защите конкуренции необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение, совершил действия (бездействие), характеризующиеся как злоупотребление этим положением, и это привело (создало угрозу) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Постановлением администрации МО ГО «Воркута» от 14.08.2017 № 1308 МУП «Северные тепловые сети» МО ГО «Воркута» присвоен статус единой теплоснабжающей организации, в том числе в границах микрорайона Советский.

В силу части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, части 4 статьи 4.2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон № 190-ФЗ) Предприятие занимает доминирующее положение на товарном рынке тепловой энергии (мощности) и теплоносителя на территории микрорайона Советский МО ГО «Воркута», в связи с чем, на его действия (бездействие) распространяются требования части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1, подп. 2, 3 части 2 статьи 15 Закона № 190-ФЗ потребители тепловой энергии приобретают тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель у теплоснабжающей организации по договору теплоснабжения.

В соответствии с частью 2 статьи 4.2 Закона № 190-ФЗ в сфере теплоснабжения действует система регулярного контроля за ее функционированием, имеющая целью своевременное предупреждение, выявление, ограничение и (или) пресечение действий (бездействия), которые имеют или могут иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции, и (или) действий (бездействия) лица, занимающего доминирующее положение, которые приводят или могут привести к ущемлению интересов теплоснабжающих организаций, теплосетевых организаций и потребителей, в том числе которые совершаются путем необоснованного отказа от заключения договоров теплоснабжения.

Объектами антимонопольного контроля в сфере теплоснабжения в том числе являются соблюдение правил (порядка) заключения договоров в сфере теплоснабжения (пункт 3 части 3 статьи 4.2).

В соответствии с частью 3 статьи 15 Закона № 190-ФЗ единая теплоснабжающая организация и теплоснабжающие организации, владеющие на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, обязаны заключить договоры поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя в отношении объема тепловой нагрузки, распределенной в соответствии со схемой теплоснабжения. Договор поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя заключается в порядке и на условиях, которые предусмотрены настоящим Федеральным законом для договоров теплоснабжения, с учетом особенностей, установленных правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 12 Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 08.08.2012 № 808 (далее – Правила № 808), единая теплоснабжающая организация при осуществлении своей деятельности обязана заключать и исполнять договоры поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя.

МУП «Северные тепловые сети» письмом от 05.04.2021 № 1/6-708 направило в адрес ООО «Водоканал» проект договора теплоснабжения (снабжение тепловой энергией и теплоносителем) № 27-Т/Сов/2021 от 05.04.2021, который вступает в силу с 05.04.2021.

При этом Предприятие предупредило заявителя, что в случае отказа от подписания указанного договора со стороны МУП «Северные тепловые сети» МО ГО «Воркута» будет введено ограничение (отключение) подачи тепловой энергии и теплоносителя.

Из письменных пояснений ООО «Водоканал» от 13.05.2021 № 104-2256 (вх. № 2431-э от 13.05.2021, от 24.05.2021 № 2272) следует, что между сторонами возникли разногласия по условиям Договора теплоснабжения от 05.04.2021.

По мнению заявителя, Предприятие навязывает ООО «Водоканал» невыгодные условия Договора теплоснабжения от 05.04.2021, что может привести к ущемлению интересов заявителя в сфере предпринимательской деятельности.

Пунктом 14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» (далее - Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2) определено, что злоупотреблением доминирующим положением может быть признано использование хозяйствующим субъектом своего положения на рынке для установления невыгодных условий договора или условий, не относящихся к предмету договора (пункт 3 части 1 статьи 10 Закона).

При рассмотрении споров, связанных с применением указанной нормы, необходимо исходить из того, что навязанными невыгодными условиями могут быть признаны условия, которые иной участник рынка не принял бы, исходя из своих разумно понимаемых экономических (коммерческих) интересов, и которые позволяют доминирующему на рынке субъекту извлекать выгоду посредством ограничения свободы ведения экономической деятельности его контрагентов. При оценке наличия факта злоупотребления доминирующим положением в указанных случаях судам также необходимо учитывать, имеется ли у доминирующего на рынке хозяйствующего субъекта законный интерес в установлении соответствующих условий договора, являются ли налагаемые на контрагентов ограничения соразмерными этому интересу.

Пунктом 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 определено, что исходя из содержания запрета, установленного пунктами 3, 8 части 1 статьи 10 Закона, пресечение антимонопольного нарушения в форме навязывания невыгодных и не относящихся к предмету договора условий и (или) установления дискриминационных условий допускается как до, так и после заключения договора, в который включается подобное условие.

При этом судам необходимо учитывать, что само по себе заключение договора с доминирующим на рынке субъектом без возражений, высказанных контрагентом на стадии заключения договора (например, без составления протокола разногласий по спорным условиям), и (или) исполнение договора не являются обстоятельствами, исключающими возможность квалификации поведения доминирующего субъекта как злоупотребления.

Согласно пункту 21 Правил № 808 договор теплоснабжения содержит следующие существенные условия:

договорный объем тепловой энергии и (или) теплоносителя, поставляемый теплоснабжающей организацией и приобретаемый потребителем;

величина тепловой нагрузки теплопотребляющих установок потребителя тепловой энергии с указанием тепловой нагрузки по каждому объекту и видам теплопотребления (на отопление, вентиляцию, кондиционирование, осуществление технологических процессов, горячее водоснабжение), а также параметры качества теплоснабжения, режим потребления тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя;

сведения об уполномоченных должностных лицах сторон, ответственных за выполнение условий договора;

ответственность сторон за несоблюдение требований к параметрам качества теплоснабжения, нарушение режима потребления тепловой энергии и (или) теплоносителя, в том числе ответственность за нарушение

условий о количестве, качестве и значениях термодинамических параметров возвращаемого теплоносителя, конденсата;

ответственность потребителей за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по оплате тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, в том числе обязательств по их предварительной оплате, если такое условие предусмотрено договором;

обязательства теплоснабжающей организации по обеспечению надежности теплоснабжения в соответствии с требованиями технических регламентов, иными обязательными требованиями по обеспечению надежности теплоснабжения и требованиями настоящих Правил, а также соответствующие обязательства потребителя тепловой энергии;

порядок расчетов по договору;

порядок осуществления учета потребляемой тепловой энергии и (или) теплоносителя;

объем тепловых потерь тепловой энергии (теплоносителя) в тепловых сетях заявителя от границы балансовой принадлежности до точки учета;

объем (величина) допустимого ограничения теплоснабжения по каждому виду нагрузок (на отопление, вентиляцию, кондиционирование, осуществление технологических процессов, горячее водоснабжение).

Пунктом 6.8. Договора теплоснабжения от 05.04.2021 Предприятие предусмотрело условие, согласно которому «В случае изменения затрат на производство тепловой энергии цена за 1 Гкал и сумма договора меняется. По результатам работы за календарный год производится корректировка начислений отдельной счет - фактурой с учетом фактических затрат, понесенных Теплоснабжающей организацией на производство тепловой энергии».

Данное условие Договора противоречит положениям части 2.2 статьи 8 Закона № 190-ФЗ, пункту 5(2) Основ ценообразования, утвержденных постановлением Правительства РФ от 22.10.2012 № 1075, согласно которым цена на тепловую энергию в данном случае определяется соглашением сторон договора теплоснабжения и (или) договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя.

Пунктом 9.3 Договора теплоснабжения от 05.04.2021 Предприятие предусмотрело сроки начала и окончания отопительного периода ориентировочно с 15 октября по 15 мая.

Согласно постановлениям Администрации МО ГО «Воркута» отопительный период устанавливается в зависимости от температуры наружного воздуха. Так начало отопительного периода 2019-2020 г.г. установлено с 23 августа, завершено 06.07.2020.

Заявитель предложил следующую редакцию пункта 9.3 Договора: «Конкретные сроки начала и окончания отопительного периода устанавливаются по распоряжению Администрации МО ГО «Воркута» с учетом климатических данных. Потребитель и Теплоснабжающая организация могут дополнительно согласовать более поздний срок окончания ее подачи, при наличии технической возможности сторон», что ранее было согласовано сторонами пунктом 9.2 Договора теплоснабжения и поставки горячей воды от 05.09.2017, действующего до 05.04.2021.

Таким образом, пункт 9.3 Договора теплоснабжения от 05.04.2021 в редакции Предприятия является невыгодным для заявителя поскольку ориентировочный период сроков, указанных Предприятием, значительно отличается от фактических сроков.

При таких обстоятельствах, в действиях МУП «Северные тепловые сети» МО ГО «Воркута» усматриваются признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в навязывании Предприятием ООО «Водоканал» невыгодных условий пунктов 6.8, 9.3 Договора теплоснабжения от 05.04.2021, что приводит (может привести) к ущемлению интересов ООО «Водоканал» в сфере предпринимательской деятельности.

В силу частей 1, 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия) и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

В силу частей 1, 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия) и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

Предупреждение выдается лицам в случае выявления признаков нарушения, в том числе пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В связи с чем, Коми УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции **предупреждает** МУП «Северные тепловые сети» МО ГО «Воркута» о необходимости прекращения Предприятием действий по навязыванию ООО «Водоканал» невыгодных условий, предусмотренных

пунктами 6.8, 9.3 договора теплоснабжения (снабжение тепловой энергией и теплоносителем) № 27-Т/Сов/2021 от 05.04.2021, путем исключения из указанного Договора пункта 6.8, внесения изменений в редакцию пункта 9.3 Договора.

Данное предупреждение подлежит исполнению в месячный срок с даты получения настоящего предупреждения.

О выполнении предупреждения сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми **в течение трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением копий документов, подтверждающих его исполнение.

<...>