

## РЕШЕНИЕ

### по делу № 9-03/16

Резолютивная часть решения оглашена 23 марта 2017 года.

В полном объеме решение изготовлено 3 апреля 2017 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе:

– руководитель Челябинского УФАС России;

Председатель  
Комиссии:

— начальник отдела контроля естественных монополий, ЖКХ и транспорта Челябинского УФАС России;

Члены Комиссии:

— ведущий специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий, ЖКХ и транспорта Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 9-03/16 по признакам нарушения АО «УТСК» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.06 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в применении в расчетах за тепловую энергию с МУП «ЧКТС» повышающего коэффициента, не подлежащего применению, в присутствии представителей АО «УТСК» и МУП «ЧКТС», действующих на основании доверенностей,

### УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступило заявление МУП «ЧКТС» о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях АО «УТСК», выразившихся в применении повышающего коэффициента в расчетах за тепловую энергию, не подлежащего применению.

В ходе рассмотрения представленной информации установлено следующее.

Между АО «УТСК» и МУП «ЧКТС» заключен договор поставки тепловой энергии и теплоносителя с коллекторов котельных от 01.01.2012 (далее - договор), по

условиям которого АО «УТСК» (поставщик) обязуется в течение срока действия договора осуществлять поставку МУП «ЧКТС» (покупателю) тепловой энергии и теплоносителя в точках поставки в согласованном настоящим Договором объеме и надлежащего качества, МУП «ЧКТС» обязуется принимать и оплачивать тепловую энергию и теплоноситель в объеме, сроки и на условиях, предусмотренных договором (п. 2.1 договора).

Условия указанного договора определены судебными актами при рассмотрении дела № А76-1412/2012.

Цена тепловой энергии и теплоносителя и порядок расчетов определены в разделе 6 договора.

В соответствии с п. 6.1 договора размер оплаты тепловой энергии, расчетный период в соответствии с настоящим договором, определяется исходя из стоимости тепловой энергии по тарифам, утвержденным регулирующим органом.

Размер оплаты теплоносителя за расчетный период в соответствии с настоящим договором, определяется исходя из цены теплоносителя, согласованной Министерством тарифного регулирования и энергетики Челябинской области.

Постановлением Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области от 01.12.2015 № 59/8 установлен тариф на тепловую энергию на коллекторах источника тепловой энергии АО «УТСК».

Постановлением Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области от 01.12.2015 № 59/10 установлен тариф на теплоноситель, поставляемый АО «УТСК».

Стоимость тепловой энергии, переданной поставщиком покупателю в точках поставки, определяется произведением количества тепловой энергии, определенным в соответствии с разделом 5 Договора и тарифа (п. 6.2 договора).

Покупатель осуществляет окончательную оплату стоимости тепловой энергии и теплоносителя в течение 20 рабочих дней от даты получения Покупателем от Поставщика счет-фактуры на оплату фактически потребленной тепловой энергии и теплоносителя на основании подписанного сторонами Акта приема-передачи в соответствии с п. 5.10 договора (п. 6.5 договора).

Приобретая тепловую энергию от источников тепловой энергии, принадлежащих АО «УТСК», МУП «ЧКТС» осуществляет продажу тепловой энергии конечным потребителям, то есть последний по отношению к АО «УТСК» является покупателем, а по отношению к потребителям - ресурсоснабжающей (теплоснабжающей) организацией.

29.07.2016 АО «УТСК» в адрес МУП «ЧКТС» письмом № ЧТС/883 представило для оплаты за январь 2016 года по договору корректировочную счет-фактуру № 3500/9500001001 от 30.06.2016 к счет-фактуре № 3500/0090113699 от 31.01.2016 и корректировочный акт приема-передачи энергии № 9500001001 от 30.06.2016 к акту приема-передачи № 90113699 от 31.01.2016 с применением повышающего коэффициента к тарифам на тепловую энергию (мощность) в размере 1,01.

В действиях АО «УТСК» по применению в расчетах за тепловую энергию с МУП

«ЧКТС» повышающего коэффициента, установлены признаки нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Приказом Челябинского УФАС России от 08.11.2016 № 193 было возбуждено дело № 9-03/16 в отношении АО «УТСК» по пункту 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Определением Челябинского УФАС России о назначении дела о нарушении антимонопольного законодательства от 08.11.2016 у АО «УТСК», МУП «ЧКТС», Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области были запрошены письменные пояснения с правовым обоснованием по изложенным в определении обстоятельствам.

Согласно пояснениям АО «УТСК» (от 28.11.2016 № СА-74-072/1122) между АО «УТСК» и МУП «ЧКТС» заключен договор в порядке статьи 15 Закона о теплоснабжении.

Соответственно договор заключен между двумя теплоснабжающими организациями в целях приобретения тепловой энергии МУП «ЧКТС» (покупателем) для ее дальнейшей реализации потребителям и исполнителям коммунальных услуг.

Таким образом, по мнению АО «УТСК», в рассматриваемом правоотношении МУП «ЧКТС» выступает в качестве потребителя тепловой энергии - сетевой организации, которая приобретает тепловой ресурс и перепродает его контрагентам.

Вышеуказанные доводы подтверждаются сложившейся судебной практикой (решение Арбитражного суда Челябинской области от 14.11.2016 г. по делу № А76-8666/2016).

Кроме того, между АО «УТСК» и МУП «ЧКТС» без разногласий подписаны приложение № 2.1 к договору (Ожидаемый объем по отпуску тепловой энергии с коллекторов котельных на 2016 год по г. Челябинску) и приложение № 2.2 к договору (Ожидаемый объем по отпуску теплоносителя с коллекторов котельных на 2016 год по г. Челябинску).

На основании п. 3.3.5 договора «Покупатель» (МУП «ЧКТС») обязался не превышать величину нормативной подпитки теплосети в соответствии с Приложением № 2.2 к настоящему договору.

Согласно Приложению № 2.2 к договору ожидаемый объем по отпуску теплоносителя с коллекторов котельных за январь 2016 года составляет 5537,10 м3.

Однако, МУП «ЧКТС» за январь 2016 года по источнику теплоты филиала АО «УТСК» - ЧТС Юго-Западной котельной, потребило объем теплоносителя больше, чем установлено договором, который составляет 5 635,530 м3, в связи с чем, нарушило пункт 23 Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 № 808 (далее - Правила № 808), а именно превысило фактический объем потребления теплоносителя над договорным объемом и, как следствие, нарушило режим потребления, установленный договором.

В соответствии с пунктом 4 статьи 9 Закона 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 установленные органами регулирования повышающие коэффициенты к тарифам в сфере теплоснабжения.

Постановлением Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области от 30.12.2015 № 67/77 с 01.01.2016 установлен и введен в действие повышающий коэффициент к тарифам на тепловую энергию (мощность), применяемый при нарушении режима потребления тепловой энергии или отсутствии коммерческого учета тепловой энергии и (или) теплоносителя в случае обязательности этого учета в соответствии с федеральными законами, в размере 1,01.

В связи с тем, что МУП «ЧКТС» нарушило режим потребления, установленный договором, АО «УТСК» был применен повышающий коэффициент к тарифу на тепловую энергию, установленному Постановлением Министерства тарифного регулирования Челябинской области от 01.12.2015 № 59/8 и к тарифу на теплоноситель, установленному Постановлением Министерства тарифного регулирования Челябинской области от 01.12.2015 № 59/10.

На этом основании АО «УТСК» в адрес МУП «ЧКТС» была направлена корректировочная счет-фактура от 30.06.2016 № 3500/9500001001 к счету-фактуре от 31.01.2016 № 3500/0090113699 и корректировочный акт приема-передачи энергии от 30.06.2016 № 9500001001 к акту приема-передачи от 31.01.2016 № 90113699.

В дополнение к указанным пояснениям АО «УТСК» предоставило также пояснения от 15.12.2016 № б/н, согласно которым, по мнению общества, МУП «ЧКТС» делает необоснованный вывод об отсутствии правовых оснований для применения повышающего коэффициента, ссылаясь на письмо Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области от 28.01.2016 № 02/250, которое, в свою очередь, имеет ссылку на письма Федеральной службы по тарифам от 02.04.2014 № СЗ-3707/5 и от 07.07.2014 № СЗ-7269/5, на основании следующего.

В письме от 02.04.2014 № СЗ-3707/5 Федеральная служба по тарифам дает ответ по вопросу применения повышающих коэффициентов, прописывая, что повышающий коэффициент не применяется только в отношении граждан - потребителей, а также управляющих организаций или товариществ собственников жилья либо жилищных кооперативов или иных специализированных потребительских кооперативов, осуществляющих деятельность по управлению многоквартирными домами и заключивших договоры с ресурсоснабжающими организациями, отмечая при этом, что Жилищным кодексом РФ и Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354, расчет размера платы за коммунальную услугу отопление с применением повышающих коэффициентов не предусмотрен.

В информационном письме от 07.07.2014г. № СЗ-7269/5 Федеральная служба по тарифам информирует по двум вопросам:

- установление повышающих коэффициентов;

- применения повышающих коэффициентов.

При этом, дано разъяснение, что повышающий коэффициент не применяется только в отношении граждан - потребителей, а также управляющих организаций или товариществ собственников жилья либо жилищных кооперативов или иных специализированных потребительских кооперативов, осуществляющих деятельность по управлению многоквартирными домами и заключивших договоры с ресурсоснабжающими организациями, отмечая при этом, что Жилищным кодексом РФ и Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354, расчет размера платы за коммунальную услугу отопление с применением повышающих коэффициентов не предусмотрен.

По отношению к другим потребителям, в том числе и МУП «ЧКТС», повышающий коэффициент может применяться.

Представители АО «УТСК» поддержали изложенные доводы на заседаниях Комиссии.

Согласно пояснениям Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области от 28.11.2016 № 05/5210 в соответствии с пунктом 23 Правил № 808, 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, если иное не предусмотрено жилищным законодательством Российской Федерации в отношении граждан- потребителей, а также управляющих организаций или товариществ собственников жилья либо жилищных кооперативов или иных специализированных потребительских кооперативов, осуществляющих деятельность по управлению многоквартирными домами и заключивших договоры с ресурсоснабжающими организациями.

В соответствии с пунктами 9 и 11 статьи 2 Закона о теплоснабжении теплоснабжающая организация - организация, осуществляющая продажу потребителям и (или) теплоснабжающим организациям произведенных или приобретенных тепловой энергии (мощности), теплоносителя и владеющая на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии.

Потребитель тепловой энергии - лицо, приобретающее тепловую энергию (мощность), теплоноситель для использования на принадлежащих ему на праве

собственности или ином законном основании теплотребляющих установках либо для оказания коммунальных услуг в части горячего водоснабжения и отопления.

Между АО «УТСК» и МУП «ЧКТС» заключен договор поставки тепловой энергии и теплоносителя с коллекторов котельных.

Приобретая тепловую энергию от источников тепловой энергии, принадлежащих АО «УТСК», МУП «ЧКТС» осуществляет продажу тепловой энергии конечным потребителям, при этом является покупателем тепловой энергии, но не потребителем.

МУП «ЧКТС» является теплоснабжающей организацией, повышающий коэффициент в размере 1,01 не применяется теплоснабжающей организацией при продаже тепловой энергии (теплоносителя) иным теплоснабжающим организациям.

МУП «ЧКТС» письменные пояснения не представил, на заседании Комиссии представитель предприятия поддержал доводы, изложенные в заявлении, и пояснил следующее.

Отношения по поставке тепловой энергии, особенности заключения договоров поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя регламентированы Правилами № 808.

В силу пункта 45 Правил поставка тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя производится на основании договора, заключаемого между поставщиком и покупателем в соответствии с требованиями Закона о теплоснабжении, с учетом особенностей, установленных настоящими Правилами.

Постановлением Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области от 17.12.2015 № 62/51 МУП «ЧКТС» установлен тариф на тепловую энергию, поставляемую потребителям Челябинского городского округа.

Пунктом 23 Правил определены случаи и порядок применения повышающих коэффициентов.

В силу названного пункта повышающий коэффициент применяется к потребителю, допустившему соответствующие нарушения.

В соответствии с пунктом 9 статьи 2 Закона о теплоснабжении потребитель тепловой энергии (далее также - потребитель) - лицо, приобретающее тепловую энергию (мощность), теплоноситель для использования на принадлежащих ему на праве собственности или ином законном основании теплотребляющих установках, либо для оказания коммунальных услуг в части горячего водоснабжения и отопления.

Теплоснабжающая организация не является потребителем тепловой энергии, соответственно, данный коэффициент не применяется в расчетах с теплоснабжающей организацией.

Поскольку повышающий коэффициент в размере 1,01 не применяется теплоснабжающей организацией при продаже тепловой энергии (теплоносителя)

иным теплоснабжающим организациям, у АО «УТСК» отсутствуют правовые основания для применения данного коэффициента к МУП «ЧКТС» по договору поставки тепловой энергии и теплоносителя с коллекторов котельных от 01.01.2012.

Учитывая, что применение повышающего коэффициента прямо не предусмотрено нормативно-правовыми актами в расчетах теплоснабжающей организацией при продаже тепловой энергии (теплоносителя) иным теплоснабжающим организациям, требование АО «УТСК» об оплате коэффициента нарушает права МУП «ЧКТС», поставляющего тепловую энергию потребителям Челябинского городского округа.

Челябинским УФАС России определением об отложении рассмотрения дела от 19.12.2016 у АО «УТСК» и МУП «ЧКТС» были запрошены документы, необходимые для установления доминирующего положения АО «УТСК» на соответствующем рынке.

Документы представлены АО «УТСК» письмом от 19.01.2017 № ЧТС/41, МУП «ЧКТС» - письмом от 19.01.2017 № 84-юр.

Определением об отложении рассмотрения дела от 26.01.2017 у АО «УТСК» и МУП «ЧКТС» были запрошены дополнительные документы, необходимые для установления доминирующего положения АО «УТСК» на соответствующем рынке.

Документы представлены АО «УТСК» письмом от 02.02.2017 № ЧТС/110, МУП «ЧКТС» - письмом от 03.02.2017 № 182-юр.

*Изучив материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия Челябинского УФАС России пришла к следующим выводам.*

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Запрет на нарушение установленного порядка ценообразования, установленный в статье 10 Закона о защите конкуренции, распространяет свое действие на деятельность хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на каком-либо товарном рынке, по формированию конечной цены на товары, работы, услуги.

Нарушение заключается в несоблюдении предусмотренного федеральными нормативными правовыми актами, нормативными правовыми актами субъектов РФ либо муниципальными нормативными правовыми актами порядка ценообразования при оказании соответствующих услуг. Нарушением могут являться, в частности, следующие действия:

- возмездное оказание услуг в отсутствие утвержденного в установленном порядке

тарифа;

- применение тарифа, не утвержденного в установленном порядке соответствующим органом регулирования (оказание услуг на основе самостоятельно утвержденного тарифа);

- завышение/занижение утвержденного тарифа;

- иные действия.

К иным действиям, в частности, может относиться и неправомерное применение ставок, надбавок, коэффициентов к установленным тарифам при начислении платы за оказанную услугу.

В соответствии со статьями 8, 9, 10, 11 Закона о теплоснабжении установлено наличие регламентированного нормативными правовыми актами порядка ценообразования в отношении поставки тепловой энергии (мощности) теплоснабжающими организациями другим теплоснабжающим организациям.

В соответствии с частью 1 статьи 548 ГК РФ, правила, предусмотренные статьями 539 - 547 настоящего Кодекса, применяются к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

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 (часть 1 статьи 539 ГК РФ).

Отношения по поставке тепловой энергии, особенности заключения договоров поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя регламентированы Правилами № 808.

В силу пункта 45 Правил № 808 поставка тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя производится на основании договора, заключаемого между поставщиком и покупателем в соответствии с требованиями Закона о теплоснабжении, с учетом особенностей, установленных настоящими Правилами.

Согласно части 1 статьи 424 ГК РФ исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. В предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления.

Согласно части 4 статьи 9 Закона 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 установленные органами регулирования повышающие коэффициенты к тарифам в сфере теплоснабжения.



30.12.2015 постановлением Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области № 67/77 установлен и введен в действие с 01.01.2016 на территории Челябинской области повышающий коэффициент к тарифам на тепловую энергию (мощность), применяемый при нарушении режима потребления тепловой энергии или осуществлении коммерческого учета тепловой энергии и (или) теплоносителя в случае обязательности этого учета в соответствии с федеральными законами, в размере 1,01.

Таким образом, установленный Постановлением Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области от 30.12.2015 № 67/77 коэффициент в размере 1,01 следует рассматривать как элемент ценообразования.

В соответствии с пунктом 23 Правил № 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, если иное не предусмотрено жилищным законодательством Российской Федерации в отношении граждан-потребителей, а также управляющих организаций или товариществ собственников жилья либо жилищных кооперативов или иных специализированных потребительских кооперативов, осуществляющих деятельность по управлению многоквартирными домами и заключивших договоры с ресурсоснабжающими организациями.

Из изложенного пункта следует, что повышающий коэффициент применяется только к потребителям тепловой энергии, допустившим соответствующие нарушения режима теплоснабжения, или отсутствие коммерческого учета тепловой энергии, при этом условие о применении данного коэффициента должно быть определено в договоре теплоснабжения.

Закон о теплоснабжении устанавливает основные понятия, используемые в данном законе и иных нормативно-правовых актах в сфере теплоснабжения, в том числе, понятия «потребитель тепловой энергии», «теплоснабжающая организация», «теплосетевая организация», «единая теплоснабжающая организация».

В соответствии с пунктом 9 статьи 2 Закона о теплоснабжении потребитель тепловой энергии - лицо, приобретающее тепловую энергию (мощность), теплоноситель для использования на принадлежащих ему на праве собственности или ином законном основании теплоснабжающих установках, либо для оказания коммунальных услуг в части горячего водоснабжения и отопления.

При этом под теплоснабжающей установкой понимается устройство,

предназначенное для использования тепловой энергии, теплоносителя для нужд потребителя тепловой энергии (пункт 4 статьи 2 Закона о теплоснабжении).

Из изложенного следует, что потребителями тепловой энергии являются физические и юридические лица, приобретающие тепловую энергию для собственных бытовых или производственных нужд, а также в целях оказания коммунальных услуг в части горячего водоснабжения и (или) отопления.

Согласно пункту 11 статьи 2 Закона о теплоснабжении теплоснабжающая организация - организация, осуществляющая продажу потребителям и (или) теплоснабжающим организациям произведенных или приобретенных тепловой энергии (мощности), теплоносителя и владеющая на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии (данное положение применяется к регулированию сходных отношений с участием индивидуальных предпринимателей).

То есть теплоснабжающей организацией является как организация, вырабатывающая тепловую энергию самостоятельно, так и организация, приобретающая тепловую энергию у иной теплоснабжающей организации в целях продажи потребителям.

Под теплосетевой организацией понимается организация, оказывающая услуги по передаче тепловой энергии (данное положение применяется к регулированию сходных отношений с участием индивидуальных предпринимателей)(пункт 16 статьи 2 Закона о теплоснабжении);

Единая теплоснабжающая организация в системе теплоснабжения (далее - единая теплоснабжающая организация) - теплоснабжающая организация, которая определяется в схеме теплоснабжения федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации на реализацию государственной политики в сфере теплоснабжения, или органом местного самоуправления на основании критериев и в порядке, которые установлены правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации (пункт 28 статьи 2 Закона о теплоснабжении);

Таким образом, Закон о теплоснабжении выделяет четыре вида участников отношений, направленных на производство, продажу, передачу и потребление тепловой энергии, а именно:

- единая теплоснабжающая организация;
- теплоснабжающая организация;
- теплосетевая организация;
- потребитель тепловой энергии.

При этом из норм Закона о теплоснабжении следует, что система взаимоотношений на рынке теплоснабжения организуется несколькими способами:

- теплоснабжающая организация заключает договор теплоснабжения с потребителями, как непосредственно, так и опосредованно присоединенными (т.е. имеющими присоединение к сетям теплосетевой организации);

- теплоснабжающая организация заключает договор оказания услуг по передаче тепловой энергии с теплосетевыми организациями в целях обеспечения своих потребителей услугами по теплоснабжению;

- теплоснабжающая организация, вырабатывающая тепловую энергию, заключает договор поставки тепловой энергии с иной теплоснабжающей организацией, чьи сети присоединены к собственным сетям, а договор теплоснабжения заключает с потребителем теплоснабжающая организация - покупатель тепловой энергии (часть 4 статьи 13, часть 3 статьи 15 Закона о теплоснабжении).

Таким образом, Законом о теплоснабжении определены не только участники отношений в сфере теплоснабжения, но и система взаимоотношений данных участников между собой.

Так, с потребителем тепловой энергии заключается договор теплоснабжения, между теплоснабжающими организациями - договор поставки тепловой энергии, теплоносителя.

АО «УТСК» осуществляет выработку тепловой энергии, теплоносителя, и их продажу потребителям и (или) теплоснабжающим организациям, то есть является теплоснабжающей организацией.

МУП «ЧКТС» владеет тепловыми сетями и приобретает тепловую энергию, теплоноситель у теплоснабжающей организации, вырабатывающей тепловую энергию, в целях продажи своим потребителям тепловой энергии, с которыми заключены договоры теплоснабжения, то есть также является теплоснабжающей организацией.

Между АО «УТСК» и МУП «ЧКТС» как между двумя теплоснабжающими организациями в соответствии с Законом о теплоснабжении заключен договор поставки тепловой энергии и теплоносителя с коллекторов котельных.

МУП «ЧКТС» по данному договору приобретает тепловую энергию и теплоноситель в интересах своих потребителей, с которыми у предприятия заключены договоры теплоснабжения, а не в целях удовлетворения собственных нужд, следовательно, само предприятие потребителем тепловой энергии не является.

Поскольку, МУП «ЧКТС» по смыслу Закона о теплоснабжении является теплоснабжающей организацией, а не потребителем тепловой энергии, соответственно, повышающий коэффициент к предприятию не применяется.

Кроме того, из смысла пункта 23 Правил № 808 четко следует, что повышающий коэффициент применяется только к потребителям тепловой энергии и только по договорам теплоснабжения.

При этом, исключением из числа потребителей, к которым применяется повышающий коэффициент, являются граждане, управляющие организации или товарищества собственников жилья либо жилищные кооперативы или иные специализированные потребительские кооперативы, осуществляющие

деятельность по управлению многоквартирными домами и заключившие договоры с ресурсоснабжающими организациями.

Поскольку повышающий коэффициент в размере 1,01 не применяется теплоснабжающей организацией при продаже тепловой энергии (теплоносителя) иным теплоснабжающим организациям, у АО «УТСК» отсутствуют правовые основания для применения данного коэффициента к МУП «ЧКТС» по договору поставки тепловой энергии и теплоносителя с коллекторов котельных от 01.01.2012.

Более того, МУП «ЧКТС» осуществляет продажу тепловой энергии своим потребителям по утвержденному тарифу, в котором не учитываются и не могут быть учтены расходы, связанные с применением к предприятию повышающего коэффициента.

Следовательно, расходы, связанные с применением к МУП «ЧКТС» повышающего коэффициента, будут являться собственными убытками предприятия.

Учитывая, что применение повышающего коэффициента прямо не предусмотрено нормативно-правовыми актами в расчетах теплоснабжающей организацией при продаже (поставке) тепловой энергии (теплоносителя) иным теплоснабжающим организациям, требование АО «УТСК» об оплате коэффициента нарушает права МУП «ЧКТС», поставляющего тепловую энергию потребителям Челябинского городского округа, в сфере предпринимательской деятельности, поскольку ведет к необоснованным расходам и, как следствие, к убыткам предприятия.

Таким образом, действия АО «УТСК» по применению в расчетах за тепловую энергию за январь 2016 года с МУП «ЧКТС» повышающего коэффициента, не подлежащего применению, являются нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Довод АО «УТСК» о том, что в рассматриваемом правоотношении МУП «ЧКТС» выступает в качестве потребителя тепловой энергии - сетевой организации, которая приобретает тепловой ресурс и перепродает его контрагентам, что подтверждается сложившейся судебной практикой (решение Арбитражного суда Челябинской области от 14.11.2016 г. по делу № А76-8666/2016), не может быть принят во внимание как основанный на неверном толковании норм законодательства в сфере теплоснабжения.

Теплосетевая организация по смыслу Закона о теплоснабжении осуществляет передачу тепловой энергии по своим сетям потребителям, заключившим договоры теплоснабжения с теплоснабжающей организацией.

При этом, теплосетевая организация не покупает тепловую энергию, а напротив получает от теплоснабжающей организации плату за передачу тепловой энергии по своим сетям в соответствии с договором на оказание услуг по передаче тепловой энергии.

МУП «ЧКТС» приобретает тепловой ресурс по договору поставки и перепродает его потребителям, то есть является теплоснабжающей организацией, а не теплосетевой.

Следует отметить, что теплосетевая организация также не является потребителем тепловой энергии.

Довод АО «УТСК» о том, что между обществом и МУП «ЧКТС» без разногласий подписаны приложение № 2.1 к договору (Ожидаемый объем по отпуску тепловой энергии с коллекторов котельных на 2016 год по г. Челябинску) и приложение № 2.2 к договору (Ожидаемый объем по отпуску теплоносителя с коллекторов котельных на 2016 год по г. Челябинску), также не принимается во внимание, поскольку не имеет значения для квалификации действия АО «УТСК» по пункту 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, факт нарушения МУП «ЧКТС» режима теплоснабжения также не влияет на квалификацию соответствующих действий АО «УТСК», поскольку повышающий коэффициент не может быть применен к предприятию в любом случае.

Челябинским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на рынке поставки тепловой энергии и теплоносителя с коллекторов котельных АО «УТСК» юридическим лицам на территории Челябинского городского округа в пределах территории зоны действия Северо-Западной и Юго-Западной котельных АО «УТСК» по итогам 2015, 2016 годов.

В результате проведенного анализа установлено, что хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке поставки тепловой энергии и теплоносителя с коллекторов котельных АО «УТСК» юридическим лицам на территории Челябинского городского округа в пределах территории зоны действия Северо-Западной и Юго-Западной котельных АО «УТСК» по итогам 2015, 2016 годов, является АО «УТСК».

В силу своего доминирующего положения на указанном рынке АО «УТСК» обязано соблюдать запреты, установленные статьей 10 Закона «О защите конкуренции», в том числе не допускать действий, которые имеют либо могут иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Челябинское УФАС России, изучив материалы дела и проанализировав представленные сторонами доказательства, считает, что доводы ответчика об отсутствии в их действиях нарушения антимонопольного законодательства являются несостоятельными и приходит к выводу о нарушении АО «УТСК» пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Заключение об обстоятельствах дела № 9-03/16 оглашено и вручено сторонам 10.03.2017 (исх. № 2401/03).

Возражения на заключение об обстоятельствах дела № 9-03/16 от 10.03.2017 № 2401/03 сторонами не представлены.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**РЕШИЛА:**

1. Признать действия АО «УТСК», выразившиеся в применении в расчетах за тепловую энергию за январь 2016 года с МУП «ЧКТС» повышающего коэффициента, не подлежащего применению, нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

2. Выдать АО «УТСК» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно: не применять в аналогичных случаях в расчетах за тепловую энергию повышающий коэффициент, не выставлять счета с применением повышающего коэффициента, а также о восстановлении положения, существовавшего до нарушения антимонопольного законодательства (например: отозвать корректировочную счет-фактуру, произвести перерасчет платы за тепловую энергию, потребленную МУП «ЧКТС» в январе 2016 года);

3. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа 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.

## **ПРЕДПИСАНИЕ № 9**

**по делу № 9-03/16**

23 марта 2017 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе:

Председатель  
Комиссии:

. – руководитель Челябинского УФАС России;  
– начальник отдела контроля естественных монополий, ЖКХ и транспорта Челябинского УФАС России;

Члены Комиссии

– ведущий специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий, ЖКХ и транспорта Челябинского УФАС России,

руководствуясь частью 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 23.03.2017 по делу № 9-03/16 в отношении АО «УТСК»,

### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. **АО «УТСК»** с момента получения настоящего предписания не допускать нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно: не применять в аналогичных случаях в расчетах за тепловую энергию с иными теплоснабжающими организациями повышающий коэффициент, не выставлять счета теплоснабжающим организациям с применением повышающего коэффициента;

2. **АО «УТСК» в срок до 28 апреля 2017 года** восстановить положение, существовавшее до нарушения антимонопольного законодательства (например: отозвать корректировочную счет-фактуру от 30.06.2016 № 3500/9500001001 к счету-фактуре от 31.01.2016 № 3500/0090113699, произвести перерасчет платы за тепловую энергию, потребленную МУП «ЧКТС» в январе 2016 года);

3. **АО «УТСК»** в подтверждение исполнения настоящего предписания в течение 5-ти дней с момента совершения действий, указанных в пункте 2 настоящего предписания, направить в Челябинское УФАС России соответствующие подтверждающие документы.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

