

В Оренбургское УФАС России поступило заявление ООО «Магазин № 41 «ГИЛЬДИЯ» (вх. № 7371 от 03.10.2018 г.) на действия Филиала «Оренбургский» ПАО «Т Плюс» в части злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке оказания услуг по теплоснабжению, выразившегося в ущемлении интересов ООО «Магазин № 41 «ГИЛЬДИЯ», путем уклонения от исполнения договора энергоснабжения в части проведения расчетов за фактически принятое количество тепловой энергии.

Статьей 10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «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.

В соответствии с пунктом 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" под злоупотреблением доминирующим положением на товарном рынке, понимаются такие действия хозяйствующего субъекта, которыми налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Согласно ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ «О естественных монополиях» теплоснабжение с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В силу части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Таким образом в силу своего доминирующего положения, ПАО «Т Плюс» обязано соблюдать запреты, установленные ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Между ПАО «Т Плюс» и ООО «Магазин № 41 «ГИЛЬДИЯ» заключен договор теплоснабжения от 22.11.2014 №781034 по условиям которого ПАО «Т Плюс» поставляет тепловую энергию для встроенно – пристроенного торгового помещения, расположенное в многоквартирном доме по адресу: г. Оренбург, ул. Чкалова, д. 46, пом. № 4.

В соответствии с пунктом 1.1. названного договора теплоснабжающая организация обязалась подавать потребителю через присоединенную сеть тепловую энергию в горячей сетевой воде (мощность) и (или) теплоноситель, а потребитель обязуется принимать и оплачивать принятую тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель, а также

соблюдать предусмотренный договором режим потребления тепловой энергии.

Разделом 3 договора определен учет тепловой энергии (мощности) и теплоносителя.

Так пунктом 3.2. договора установлено, что учет количества потребленной тепловой энергии и (или) теплоносителя осуществляется по допущенным в эксплуатацию представителем Теплоснабжающей организации коммерческим приборам учета Потребителя. Узел учета ежегодно принимается в эксплуатацию в соответствии с актом допуска, подписанным сторонами договора.

В акте допуска указываются технические данные приборов учета, измеряемые ими параметры, места их установки. Акт допуска узла учета в эксплуатацию является неотъемлемой частью договора.

Нежилое помещение, принадлежащее ООО «Магазин № 41 «ГИЛЬДИЯ» на праве собственности, имеет собственный прибор учета, помещение площадью 561,4 м², этаж 1,2 по адресу: г. Оренбург, ул. Чкалова, д. 46, пом. № 4, имеет выделенную систему отопления с отдельным выводом тепловой сети и не попадает под учет тепловой энергии внутридомовых инженерных систем отопления МКД.

Как следует из материалов дела, прибор учета тепловой энергии ООО «Магазин № 41 «ГИЛЬДИЯ» был установлен и введен в эксплуатацию в соответствии с требованиями действующего законодательства, показания прибора учета потребителем передавались и принимались теплоснабжающей организацией на протяжении длительного времени с момента заключения договора.

12.07.2018г. ПАО «Т Плюс» проводило проверку узла учета тепловой энергии, составлен акт проверки узла учета тепловой энергии где указано, что узел учета тепловой энергии к эксплуатации пригоден.

15.08.2018г. ПАО «Т Плюс» проводило обследование систем потребления тепловой энергии, теплоносителя, составлен акт, в котором указано, что система горячего водоснабжения подключена отдельной врезкой до ОДПУ и ИПУ-СТД № 6645.

01.01.2017 г. постановлением Правительства РФ от 26.12.2016 № 1498 введено понятие «нежилое помещение в МКД», определены критерии, в соответствии с которыми такое нежилое помещение в многоквартирном доме, должно быть указано в проектной или технической документации на многоквартирный дом.

В связи с этим, Оренбургским УФАС России был сделан запрос в обслуживающую организацию ООО УК «Гамма» с просьбой предоставить

копию технической документации на многоквартирный дом расположенный по адресу: г. Оренбург, ул. Чкалова, д. 46.

Из документов, предоставленных ООО УК «Гамма» следует, что согласно техническому паспорту МКД № 46 по ул. Чкалова многоквартирный дом состоит из трех частей АА1А2, а помещения магазина «Гильдия» литер Б, являются литерами основного отдельно стоящего строения от МКД № 46 по ул. Чкалова.

Признаки единства объектов (многоквартирного дома и нежилым встроенно-пристроенного помещения), определяемые согласно Инструкции о проведении учета жилищного фонда в Российской Федерации (утверждена приказом Минземстроя РФ от 04.08.98 г. № 37) отсутствуют.

Жилой многоквартирный дом № 46 по ул. Чкалова литер АА1А2 и нежилое строение литер Б являются самостоятельными, конструктивно независимыми друг от друга строениями и по смыслу ст. 290 ГК РФ и ст. 36 ЖК РФ не имеют признаков наличия общего имущества.

Несмотря на вышеуказанные обстоятельства в марте 2018 г. ПАО «Т Плюс» направило в адрес потребителя счета на оплату потребленной тепловой энергии с учетом проведенной корректировки за 2017 год по договору теплоснабжения № 781034, по нормативу потребления, а не по прибору учета, несмотря на то, что показания прибора учета регулярно сообщаются потребителем в теплоснабжающую организацию.

В силу пункта 5 части 1 статьи 10 Закона 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 следующие действия (бездействие): экономически или технологически не обоснованный отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара.

Правовые основы экономических отношений в сфере теплоснабжения, права и обязанности потребителей тепловой энергии и теплоснабжающих организаций регулируются Федеральным законом от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон о теплоснабжении).

В пунктах 7, 8 статьи 15 этого Закона указано на публичность договора теплоснабжения, заключенного с единой теплоснабжающей организацией, и перечислены существенные условия

такого договора.

По общему правилу количество поданной абоненту и использованной им энергии определяется в соответствии с данными учета о ее фактическом потреблении. Оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии (пункт 1 статьи 541, пункт 1 статьи 544 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Общий порядок организации коммерческого учета тепловой энергии и теплоносителя урегулирован в статье 19 Закона о теплоснабжении, а также в статье 13 Федерального закона от 23.11.2009 N 261 -ФЗ "Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее - Закон об энергосбережении). Из указанных норм следует, что законодатель отдает безусловный приоритет учетному способу определения объема поставленных энергоресурсов, основанному на измерении приборами учета. Расчетные способы допускаются как исключение из общего правила при отсутствии в точках учета приборов учета, неисправности приборов учета, при нарушении сроков представления показаний приборов учета (Определение Верховного Суда Российской Федерации от 18.08.2016 №305-ЭС16-3833).

Коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя осуществляется в соответствии с правилами коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя (пункт 7 статьи 19 Закона о теплоснабжении, постановление Правительства РФ от 18.11.2013 N 1034 "О коммерческом учете тепловой энергии, теплоносителя").

В соответствии с пунктом 3 Правил коммерческого учета тепловой энергии коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя расчетным путем допускается в случаях: а) отсутствие в точках учета приборов учета; б) неисправность прибора учета; в) нарушение установленных договором сроков представления показаний приборов учета, являющихся собственностью потребителя.

Коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя осуществляется с помощью приборов учета, которые устанавливаются в точке учета, расположенной на границе балансовой принадлежности, если договором теплоснабжения, договором поставки тепловой энергии (мощности), теплоносителя или договором оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя не определена иная точка учета (пункт 5 Правил N 1034).

Акт ввода в эксплуатацию узла учета служит основанием для ведения коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя по приборам учета, контроля качества тепловой энергии и режимов теплоснабжения с использованием получаемой измерительной

информации с даты его подписания (п. 68 Правил N 1034).

В соответствии с требованиями пункта 44 постановления Правительства Российской Федерации от 08.08.2012 N 808 "Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации" между ПАО «Т Плюс» и ООО «Магазин № 41 «ГИЛЬДИЯ» заключен договор теплоснабжения, который определяет учет отпускаемой тепловой энергии и горячей воды по узлу учета (пункт 3.2 договора), порядок расчетов за тепловую энергию предусматривает оплату за фактически потребленную в истекшем месяце тепловую энергию (раздел 4 договора).

При изложенных обстоятельствах, а также учитывая тот факт, что до 2017 года теплоснабжающей организацией принимались для расчета за услугу - тепловая энергии в горячей воде, показания прибора учета, передаваемые потребителем, следовательно, в действиях ПАО «Т Плюс» содержатся признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в уклонении от исполнения договора энергоснабжения в части проведения расчетов за фактически принятое количество тепловой энергии.

Согласно ч.1 ст.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, занимающему доминирующее положение, предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В соответствии с ч. 2 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается лицам, указанным в [части 1](#) настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения, в т.ч. п. 5 ч. 1 ст. 10 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении п. 5 ч. 1 ст. 10 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

В связи с наличием в действиях Филиала «Оренбургский» ПАО «Т Плюс» признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных п. 5 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, на основании [ст. 39.1](#) Закона о защите конкуренции Оренбургское УФАС России предупреждает о необходимости **в течение 10 рабочих дней** с момента получения настоящего предупреждения прекратить нарушение п. 5 ч. 1 ст. 10

Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» путем совершения следующих действий:

- провести корректировку платы за тепловую энергию в горячей воде ООО «Магазин № 41 «ГИЛЬДИЯ», учитывая положения договора энергоснабжения от 22.11.2014 №781034.

Срок исполнения предупреждения: не позднее 10-ти рабочих дней с момента получения настоящего предупреждения.

Информируем, что предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

Кроме того, хозяйствующий субъект, которому выдано предупреждение, обязан уведомить антимонопольный орган о его выполнении в течение трёх дней со дня окончания срока, установленного для его исполнения.

При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

В соответствии с ч.8 ст.39.1 Закона о защите конкуренции, в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Руководитель управления