

РЕШЕНИЕ

по делу № АМЗ-35/2017

г. Курган

16 августа 2018 года

Резолютивная часть решения объявлена: «14» августа 2018 года

В полном объеме решение изготовлено: «16» августа 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела № АМЗ-35/2017 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии — Белова А.В. – зам. руководителя – начальник отдела;

Члены комиссии:

Фоминых М.М. – старший государственный инспектор;

Ефремова Е.А. – государственный инспектор,

рассмотрев дело № АМЗ - 35/2017 по признакам нарушения ПАО «Курганская генерирующая компания» (место нахождения: 640000, г. Курган, пр. Конституции, 29А, ИНН 4501122913) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 136-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии на заседании:

от заявителя – явки нет. Извещено надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела,

от ответчика - представитель ПАО «КГК» Ф. Л.Ю. (доверенность № 7 от 29.12.2017г.)

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции) основанием для возбуждения дела № АМЗ- 35/2017 о нарушении антимонопольного законодательства явилось заявление ООО «Магазин № 102» (вх. № 1837 от 13.04.2017 года) (далее по тексту- заявитель) о соблюдении антимонопольного законодательства ПАО «Курганская генерирующая компания».

Из содержания заявления ООО «Магазин № 102» следовало, что помещение ООО «Магазин № 102» расположено в нежилом помещении многоквартирного дома по адресу: г. Курган, ул. К.Мяготина, 144/1. Для обеспечения коммунальными ресурсами которого, между ПАО «Курганская генерирующая компания» и ООО «Магазин № 102» заключен договор

теплоснабжения № 1417 от 07.02.2013 года.

В соответствии с пунктом 44 Постановления Правительства РФ от 08.08.2012 № 808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», в случае если в жилом доме имеется встроенное или пристроенное нежилое помещение, то заявки о заключении договора теплоснабжения подаются лицом, осуществляющим деятельность по управлению многоквартирным домом в соответствии с жилищным законодательством в отношении многоквартирного дома, за исключением нежилого помещения, а в отношении нежилого помещения - владельцем такого помещения в соответствии с настоящими Правилами, и при этом объем потребления и порядок учета поставляемых собственникам жилых и нежилых помещений тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя фиксируются в договоре теплоснабжения отдельно по жилой части дома и встроенному или пристроенному нежилому помещению.

02 декабря 2016 года нежилое помещение по адресу: г. Курган, ул. К.Мяготина, 144/1 оборудовано узлом учета тепловой энергии (далее- УУЭТ), о чем имеется акт ввода в эксплуатацию УУЭТ у потребителя.

Согласно примечанию к акту от 02.12.2016 года, в связи с отсутствием общедомового узла учета тепловой энергии в МКД, показания прибора УУЭТ между сторонами договора не учитываются до момента оборудования всех жилых и нежилых помещений дома приборами учета.

Между тем, ПАО «КГК» сообщает об отсутствии технической возможности установки общедомового прибора учета тепловой энергии.

Из существа заявления следует, что при расчетах за потребленную тепловую энергию АО «ЭК «Восток» (по агентскому договору с ПАО «КГК» от 01.01.2007 № 07/АГ/01-06-КЭ-50) применяет норматив потребления без учета показаний прибора учета. Так, в соответствии с пунктом 42.1 Постановление Правительства РФ от 06.05.2011 N 354 «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов», при отсутствии коллективного (общедомового) прибора учета тепловой энергии в многоквартирном доме, а также индивидуального прибора учета тепловой энергии в жилом доме размер платы за коммунальную услугу по отоплению определяется по [формулам 2 и 2\(1\)](#) приложения N 2 к настоящим Правилам исходя из норматива потребления коммунальной услуги по отоплению.

В соответствии с пунктом 1, 2 статьи 13 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», производимые, передаваемые, потребляемые энергетические ресурсы подлежат обязательному учету с применением приборов учета используемых энергетических ресурсов. Расчеты за энергетические ресурсы должны осуществляться на основании данных о количественном значении энергетических ресурсов, произведенных, переданных, потребленных, определенных при помощи приборов учета используемых энергетических ресурсов. Установленные в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации приборы учета используемых энергетических ресурсов должны быть введены в эксплуатацию не позднее месяца, следующего за датой их установки, и их применение должно начаться при осуществлении расчетов за энергетические ресурсы не позднее первого числа месяца, следующего за месяцем ввода этих приборов учета в эксплуатацию.

Как следует из ответа АО «ЭК «Восток» от 29.05.2017 №И-ЭК-2017-17866, нежилое помещение ООО «Магазин № 102» имеет выделенную систему отопления с отдельным выводом тепловой сети. Прибор учета, установленный в нежилом помещении по адресу г. Курган, ул. К.Мяготина, 144/1, учитывает объем тепловой энергии, полученной по выделенной системе отопления помещения.

Действия ПАО «Курганская генерирующая компания» по отказу в проведении расчетов за фактическое принятое количество тепловой энергии в отопительный период по индивидуальному прибору учета тепловой энергии, расположенном в помещении магазина по адресу: г. Курган, ул. К.Мяготина, 144/1, свидетельствуют о признаках нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, приказом от 08.06.2017 года № 90 в отношении ПАО «Курганская генерирующая компания» возбуждено дело № АМЗ-35/2017.

Определением о назначении дела № АМЗ-35/2017 о нарушении антимонопольного законодательства от 08.06.2017 года дело было назначено к рассмотрению.

В ходе рассмотрения дела № АМЗ-35/2017 представитель ООО «Магазин № 102» пояснил, что 29.05.2003 МУП «Курганские городские тепловые сети» были выданы технические условия на установку коммерческого узла учета тепловой энергии на магазин по ул. К.Мяготина, 144/1. Данные тех. условия были выполнены. УУТЭ был введен в эксплуатацию. Показания данного прибора учета принимались для расчета за услугу тепловой энергии до сентября 2016 года включительно.

19.05.2015 года ПАО «Курганская генерирующая компания» были выданы параметры для проектирования коммерческого УУТЭ на административное здание по адресу г. Курган, ул. К.Мяготина, 144. Данный параметры так же были выполнены заявителем. Прибор учета тепловой энергии принят в эксплуатацию, о чем в материалы дела был представлен акт ввода в эксплуатацию УУТЭ у потребителя от 02.12.2016 года.

Также заявитель уточнил, что ООО «Магазин № 102» получает счета на оплату потребленной тепловой энергии по нормативу, однако показания прибора учета исправно сообщаются в ресурсоснабжающую организацию.

Согласно пункту 5.3 Договора теплоснабжения №14171 от 07.02.13, оплата производится за фактическое потребление тепловой энергии. Данное разночтение по мнению заявителя так же является нарушением его прав.

Комиссия пришла к выводу, что действия ПАО «Курганская генерирующая компания» по уклонению от исполнения договора энергоснабжения в части проведения расчетов за фактическое принятое количество тепловой энергии в отопительный период по индивидуальному прибору учета тепловой энергии, расположенный в помещении магазина по адресу: г. Курган, ул. К.Мяготина, 144/1, свидетельствуют о признаках нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссией Курганского УФАС России 27 июля 2017 года ПАО «КГК» выдано предупреждение № 17 о прекращении действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Вышеуказанное предупреждение ПАО «КГК» обжаловало в Арбитражный суд Курганской области (дело № А34-9763/2017).

В соответствии с частью 3 статьи 47 Закона о защите конкуренции, 11.08.2017 года определением о приостановлении рассмотрении дела № АМЗ-35/2017 по признакам нарушения антимонопольного законодательства рассмотрение настоящего дела было приостановлено до вынесения окончательного решения по делу №А34-9763/2017.

13 апреля 2018 года Арбитражным судом Уральского округа было принято постановление № Ф09-1480/18, согласно которого, предупреждение Курганского УФАС России № 17 от 27.07.2018 года признано законным.

18 апреля 2018 года в адрес Курганского УФАС России поступили письменные пояснения с приложением документов ПАО «Курганская генерирующая компания», свидетельствующие об исполнении предупреждения № 17 от 27.07.2017 года.

Письмом от 07.05.2018 года ООО «Магазин № 102» сообщило об отсутствии претензий к ПАО «КГК» по обстоятельствам, послужившим основанием к возбуждению дела № АМЗ-35/2017.

На основании вышеизложенного, 13 июля 2018 года определением о возобновлении рассмотрения дела № АМЗ-35/2017 по признакам нарушения антимонопольного законодательства рассмотрение настоящего дело возобновлено.

Согласно статье 3 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» субъект естественной монополии - хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии относятся к естественно — монопольному виду деятельности.

Частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006г №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон о защите конкуренции) установлено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта — субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В силу вышеизложенных норм права положение ПАО «Курганская генерирующая компания» на рынке передачи тепловой энергии в географических границах присоединенной сети на территории г. Кургана является доминирующим.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп 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. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

В соответствии с аналитическим отчетом по оценке состояния конкурной среды на рынке услуг по теплоснабжению, проведенному в соответствии с Планом работы ФАС России по анализу состояния конкуренций на товарных рынках на 2016-2017 г.г., утвержденному Руководителем Курганского УФАС России от 18.05.2017 г. доля ПАО «Курганская генерирующая компания» на рынке услуг теплоснабжения г. Курган составила 95,18%.

Таким образом, в соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции положение ПАО «Курганская генерирующая компания» на рынке услуг теплоснабжения в географических границах г. Кургана Курганской области является доминирующим.

Пунктом 5 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 экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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.

Определением об отложении рассмотрения дела № АМЗ- 35/2017 от 30.07.2018 сторонам по делу направлено заключение об обстоятельствах дела № АМЗ-35/2017 по признакам нарушения антимонопольного законодательства. Возражений, дополнительных документов

относящихся к рассматриваемому делу не поступило.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 1,3 статьи 14.2, статьей 23, части 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ,

РЕШИЛА:

1. Признать положение ПАО «Курганская генерирующая компания» доминирующим на рынке услуг теплоснабжения в географических границах г. Кургана Курганской области с долей более 95 процентов.
2. Производство по делу № АМЗ-35/2017 прекратить в связи с отсутствием признаков нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, в связи с исполнением предупреждения № 17 от 27.07.2017 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии

_____ А.В. Белова

Члены комиссии:

_____ М.М. Фоминых

_____ Е.А.
Ефремова