

**РЕШЕНИЕ № 04-05/06-2017**

Резолютивная часть оглашена 10 мая 2017 года

изготовлено в полном объеме 11 мая 2017 года

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

(Л...) – заместителя руководителя управления, председателя комиссии;

(С...) - начальника отдела защиты конкуренции, члена комиссии;

(М...) - эксперта отдела защиты конкуренции, члена комиссии,

при участии представителей:

от ООО «ЦентрЖилСервис» -(К...) (доверенность от 13.04.2017, б/н, паспорт);

от ООО «Тепловая компания Калачинская» - (С...й) (доверенность от 01.12.2016, б/н, паспорт),

рассмотрев в заседаниях 14.04.2017, 27.04.2017, 10.05.2017 материалы дела № 04-05/06-2017, возбужденного приказом руководителя Омского УФАС России от 20.03.2017 № 48 по признакам нарушения ООО «Тепловая компания Калачинская» требований пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о конкуренции) путем угрозы прекращения поставки тепловой энергии на объект ООО «ЦентрЖилСервис» в связи с задолженностью по оплате потребленной тепловой энергии, руководствуясь частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьями 48, 49 Закона о конкуренции

установила

Основанием для возбуждения дела явилось заявление ООО «ЦентрЖилСервис», направленное Калачинской межрайонной прокуратурой Омской области, по поводу поступившей от теплоснабжающей организации ООО «Тепловая компания Калачинская» угрозы прекращения поставки тепловой энергии в связи с задолженностью по оплате потребленной тепловой энергии в нарушение установленного статьей 22 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Правилами организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 № 808, Договором теплоснабжения от 01.01.2016 № 4/Т16 порядка ограничения, прекращения подачи тепловой энергии, теплоносителя потребителям в случае ненадлежащего исполнения ими договора теплоснабжения.

Между теплоснабжающей организацией ООО Тепловая компания Калачинская» (далее – ЭО) и ООО «ЦентрЖилСервис» (далее – ЖКХ) заключен и действует Договор теплоснабжения от 01.01.2016 № 4/Т16 (далее – договор).

Согласно разделу 5 договора расчетным периодом за поставленную тепловую энергию является календарный месяц. Оплата осуществляется ЖКХ до 5-го числа месяца, следующего за расчетным на основании акта приема-передачи выполненных услуг и счета-фактуры, выставяемых ЭО к оплате не позднее 1-го числа месяца, следующего за расчетным.

При неоплате за два и более расчетных периода ЭО вправе ввести ограничение и прекращение подачи тепловой энергии, предупредив ЖКХ за трое суток до введения прекращения поставки тепловой энергии, если задолженность не будет погашена по истечении 5 дней со дня введения ограничения подачи тепловой энергии (п.6.1. договора).

Уведомлением от 10.01.2017 № 3 ЭО проинформировала ЖКХ о том, что по состоянию на 11.01.2017 за ЖКХ образовалась задолженность по оплате потребленной тепловой энергии в размере 51346,84 рублей и предупредила ЖКХ, что в случае непогашения до 20.01.2017 образовавшейся задолженности ЭО введет 25.01.2017 с 10-00 ч. ограничение подачи тепловой энергии на объекты ЖКХ. При этом ЭО предупредила ЖКХ о прекращении подачи тепловой энергии на объекты ЖКХ в случае непогашения задолженности по истечении 5 дней со дня введения ограничения подачи тепловой энергии – с 30.01.2017.

ЖКХ считает угрозу ЭО о введении ограничения и прекращения подачи тепловой энергии ущемляющей интересы ЖКХ, поскольку двухмесячный (ноябрь и декабрь 2016 года) размер задолженности ЖКХ перед ЭО по состоянию на 11.01.2017 составлял 51346,84 рублей, что ниже размера стоимости тепловой энергии, потребленной ЖКХ за два расчетных периода - 53346,84 рублей. Размер задолженности ЖКХ перед ЭО в сумме 51346,84 рублей по состоянию на 10.01.2017 подтвержден ЭО и ЖКХ Актом взаимных расчетов.

Стоимость потребленной ЖКХ тепловой энергии согласно Актам приемки - передачи составила:

- за ноябрь 2016 года – 23363,58 рублей (Акт от 28.11.2016 № 00001320);
- за декабрь 2016 года – 29983,26 рублей (Акт от 26.12.2016 № 00001524),

что в сумме составляет 53346,84 рублей.

В заседании 14.04.2017 представитель ЭО пояснила Комиссии, что у ЭО не было намерения фактического введения ограничения и прекращения подачи тепловой энергии ЖКХ. Направление ЖКХ уведомления о наличии задолженности и возникновении у ЭО права на введение ограничения и прекращения подачи тепловой энергии имело целью к стимулированию погашения задолженности.

Статьей 22 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» определено, что теплоснабжающая организация вправе ввести ограничение подачи тепловой энергии, теплоносителя в порядке, установленном правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством РФ в случае наличия у потребителя задолженности по оплате тепловой энергии (мощности), теплоносителя, в размере, превышающем размер платы за более чем один период платежа, установленный этим договором.

Порядок организации теплоснабжения потребителей, в том числе порядок ограничения и прекращения подачи тепловой энергии потребителям в случае нарушения ими условий договоров установлен Правилами организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденными Постановлением

Правительства РФ от 08.08.2012 № 808 (далее – Правила).

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем обязательств по оплате тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, в том числе в случае нарушения сроков предварительной оплаты, если такое условие предусмотрено договором теплоснабжения, в размере, превышающем размер платы за более чем 1 период платежа, установленный этим договором, может вводиться ограничение и прекращение подачи тепловой энергии потребителям (п.76, п.92 Правил).

До введения ограничения подачи тепловой энергии, теплоносителя потребителю теплоснабжающая организация предупреждает в письменной форме потребителя о возможности введения указанного ограничения в случае неуплаты задолженности до истечения 2-го периода платежа. При задержке платежей или неустранении нарушений по оплате в установленный срок теплоснабжающая организация вправе ввести ограничение подачи тепловой энергии, теплоносителя, если иное не предусмотрено договором теплоснабжения, и должна известить об этом потребителя не менее чем за сутки до введения указанного ограничения. Ограничение подачи тепловой энергии, теплоносителя вводится в установленный предупредительный срок путем сокращения подаваемого объема теплоносителя и (или) снижения его температуры (п.93 Правил).

Отказ потребителя от признания задолженности в установленном размере не является препятствием для введения ограничения режима потребления в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения потребителем своих обязательств (п.99 Правил).

Пунктом 33 Правил установлен типовой порядок расчетов за потребленную тепловую энергию, при этом требование по пункту 33 Правил допускает принятие иного порядка расчетов за потребленную тепловую энергию при заключении договора теплоснабжения.

Договором между ЭО и ЖКХ предусмотрен иной порядок расчетов за потребленную тепловую энергию - оплата за потребленную тепловую энергию осуществляется ежемесячно до 5-го числа месяца, следующего за расчетным. В случае образования задолженности по оплате за два и более расчетных периода (за два месяца) ЭО вправе ввести ограничение и прекращение подачи тепловой энергии.

Представленные ЭО (исх. от 15.03.2017 № 49) акты приемки-передачи тепловой энергии за ноябрь (№ 00001320) и декабрь (№ 0001524) 2016 года и счета - фактуры на оплату тепловой энергии за ноябрь (№ 00001320) и декабрь (№ 0001524) 2016 года свидетельствуют о том, что размер стоимости тепловой энергии, потребленной ЖКХ за два расчетных периода: ноябрь и декабрь 2016 года составляет 53346,84 рублей, в то время как двухмесячный (ноябрь и декабрь 2016 года) размер задолженности ЖКХ перед ЭО по состоянию на 11.01.2017 составлял согласно Акту сверки взаимных расчетов по состоянию на 10.01.2017 51346,84 рублей, что меньше размера стоимости тепловой энергии за два расчетных периода.

В заседании 27.04.2017 представителем ЖКХ были представлены письменные пояснения (исх. от 26.04.2017, б/н) из которых следует о введении 25.01.2017 в отношении объекта ЖКХ частичного ограничения подачи тепловой энергии путем неполного перекрытия задвижки на подающем трубопроводе тепловой сети. При этом документы, удостоверяющие факт частичного перекрытия представителями ЭО задвижки, ЖКХ в пояснениях не представлены, поскольку не составлялись, однако по данному факту ЖКХ в адрес Калачинской межрайонной прокуратуры 26.01.2017 было направлено повторное заявление.

В пояснениях ЭО (исх. от 25.04.2017, б/н) факт введения 25.01.2017 в отношении

объекта ЖКХ частичного ограничения подачи тепловой энергии путем неполного перекрытия задвижки на подающем трубопроводе тепловой сети отрицается.

Пунктом 4 части 1 статьи 10 Закона о конкуренции установлен запрет на действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос.

В целях определения признаков наличия доминирующего положения ЭО на товарном рынке услуг поставки тепловой энергии (мощности) теплоносителя, в соответствии с пунктами 3.9 - 3.10 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 25.05.2012 № 345 (далее – Регламент 345), был проведен анализ состояния конкуренции на данном рынке.

Анализ состояния конкуренции на товарном рынке услуг поставки тепловой энергии (мощности) теплоносителя в пределах территорий расположения технологической инфраструктуры (сетей), подключенных к теплоисточникам ООО «Тепловая компания Калачинская» на территории города Калачинска показал, что положение ООО «Тепловая компания Калачинская» в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о конкуренции может быть признано доминирующим с долей 100 процентов при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией.

Учитывая, что условия по пункту 6.1. договора (двухмесячная задолженность) по состоянию на 10.01.2017, допускающие ЭО введение ограничения и прекращения подачи тепловой энергии ЖКХ, не наступили, Комиссия пришла к выводу, что в действиях ЭО по угрозе ограничения с 25.01.2017 и прекращения с 30.01.2017 подачи тепловой энергии на объекты ЖКХ усматриваются признаки нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Закона о конкуренции, чего с учетом позиции Высшего Арбитражного суда РФ (п.4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30) достаточно для квалификации действий как злоупотребления доминирующим положением ЭО.

В заседании 27.04.2017 в соответствии с требованиями части 1 статьи 48.1. Закона о конкуренции Комиссией было принято, оглашено и направлено ЭО и ЖКХ заключение об обстоятельствах дела № 04-05/06-2017.

После ознакомления с обстоятельствами дела № 04-05/06-2017, изложенными в заключении от 27.04.2017, ни ЭО, ни ЖКХ возражений относительно установленного Комиссией нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Закона о конкуренции не представили. При этом в подтверждение ранее высказанного ЭО отрицания факта введения 25.01.2017 в отношении объекта ЖКХ частичного ограничения подачи тепловой энергии путем неполного перекрытия задвижки на подающем трубопроводе тепловой сети представителем ЭО представлен Акт от 07.03.2017, составленный представителями ЭО и ЖКХ и свидетельствующий об отсутствии ограничения подачи тепловой энергии на объект ЖКХ путем перекрытия задвижки на границе раздела тепловой сети.

Комиссия, установив в процессе рассмотрения дела № 04-05/06-2017 нарушение теплоснабжающей организацией ООО «Тепловая компания Калачинская» установленного пунктом 4 части 1 статьи 10 Закона о конкуренции запрета на злоупотребление доминирующим положением на рынке услуг по теплоснабжению путем нарушения требований Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О

теплоснабжении», Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 № 808, Договора теплоснабжения от 01.01.2016 № 4/Т16, руководствуясь частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьями 48, 49 Закона о конкуренции,

решила:

1. Признать положение теплоснабжающей организации ООО «Тепловая компания Калачинская» в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим на товарном рынке услуг поставки тепловой энергии (мощности) теплоносителя в пределах территорий расположения технологической инфраструктуры (сетей), подключенных к теплоисточникам ООО «Тепловая компания Калачинская» на территории города Калачинска, на основании анализа состояния конкуренции на данном рынке, проведенного Омским УФАС России.

2. Признать действия занимающей доминирующее положение на рынке услуг по теплоснабжению теплоснабжающей организации ООО «Тепловая компания Калачинская», совершенные путем угрозы прекращения поставки тепловой энергии на объект ООО «ЦентрЖилСервис» в связи с задолженностью по оплате потребленной тепловой энергии с нарушением порядка, установленного статьей 22 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», разделом VI Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 № 808, разделом 5 Договора теплоснабжения от 01.01.2016 № 4/Т16, ущемляющими интересы ООО «ЦентрЖилСервис», нарушающими пункт 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Оснований для прекращения рассмотрения дела, указанных в статье 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не установлено.

4. Предписание теплоснабжающей организации ООО «Тепловая компания Калачинская» не выдавать.

5. Материалы дела № 04-05/06-2017 передать уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении по признакам нарушения статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии  
ф.и.о.)

(подпись,

Члены Комиссии  
ф.и.о.)

(подписи,

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.