

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-47/00-21-15

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 2 июля 2015 г.

В полном объеме решение изготовлено 10 июля 2015 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 1-00-47/00-21-15 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...> (далее – Комиссия),

рассмотрев дело № 1-00-47/00-21-15 по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Уральская теплосетевая компания» (адрес: 625023, г. Тюмень, ул. Одесская, д. 5) (далее – ОАО «УТСК») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России поступило заявление Открытого акционерного общества «Тепло Тюмени» - филиала Публичного акционерного общества «Сибирско - Уральская энергетическая компания» (адрес: 625023, г. Тюмень, ул. Одесская, д. 8) (далее – ОАО «Тепло Тюмени» - филиал ПАО «СУЭНКО») от 08.09.2014 № 6377 (вх. от 10.09.2014 № 7712) о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «УТСК», выразившегося в несогласовании проектов узлов учета тепловой энергии, установлении дополнительных требований к содержанию проектов узлов учета тепловой энергии, а также нарушения сроков согласования проектов узлов учета тепловой энергии.

Тюменским УФАС России по результатам рассмотрения заявления ОАО «Тепло Тюмени» - филиала ПАО «СУЭНКО» (от 08.09.2014 № 6377), возбуждено дело № К 14/188-10 о нарушении антимонопольного законодательства (приказ от 10.12.2014 № 955) по признакам нарушения ОАО «УТСК» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в несогласовании проектов узлов учета тепловой энергии, установлении дополнительных требований к содержанию проектов узлов учета тепловой энергии, а также нарушения сроков согласования проектов узлов учета тепловой энергии.

В соответствии с подпунктом 1.4.5 пункта 1.4 Правил передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган, утвержденных приказом ФАС России от 01.08.2007 № 244, ФАС России письмом от 27.03.2015 № ИА/14702/15 направил в адрес Тюменского УФАС России запрос о передаче материалов дела № К 14/188-10 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «УТСК».

Письмом от 03.04.2015 № ИВ/2136 Тюменское УФАС России направило в адрес ФАС России акт приема-передачи материалов дела № К 14/188-10 о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с приказом от 07.05.2015 № 334/15 «О принятии переданного дела к рассмотрению и о создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» ФАС России принято к рассмотрению дело № К 14/188-10 по признакам нарушения ОАО «УТСК» пункта 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции и делу присвоен № 1-00-47/00-21-15.

Определением от 14.05.2015 № 21/23573/15 о назначении дела № 1-00-47/00-21-15 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению ФАС России назначено рассмотрение дела на 09.06.2015.

На заседании Комиссии, состоявшемся 09.06.2015, рассмотрев материалы дела, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее.

Между ОАО «УТСК» и ОАО «Тепло Тюмени» - филиала ПАО «СУЭНКО» заключен договор поставки тепловой энергии от 30.11.2011 № Т-30201 (далее – Договор № Т-30201), согласно условиям которого ОАО «УТСК» обязалось поставлять тепловую энергию ОАО «Тепло Тюмени» - филиалу ПАО «СУЭНКО» через присоединенную сеть тепловую энергию в горячей воде до границы раздела балансовой принадлежности для целей организации теплоснабжения потребителей города Тюмени с требуемыми параметрами и в необходимом количестве, а ОАО «Тепло Тюмени» - филиал ПАО «СУЭНКО» обязалось принять и оплатить отпущенную тепловую энергию.

В приложении № 1 к Договору № Т-30201 сторонами согласован перечень из 198 точек поставки.

В соответствии с частью 5 статьи 19 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении), владельцы источников тепловой энергии, тепловых сетей и не имеющие приборов учета потребители обязаны организовать коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя с использованием приборов учета в порядке и в сроки, которые определены законодательством об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности.

В силу части 7 статьи 19 Закона о теплоснабжении коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя осуществляется в соответствии с правилами коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, которые утверждаются Правительством Российской Федерации с учетом требований технических регламентов.

Правила коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 18.11.2013 № 1034 (далее – Правила № 1034).

В соответствии с пунктом 2 Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 08.08.2012 № 808, точка поставки - место исполнения обязательств теплоснабжающей организации или единой теплоснабжающей организации,

которое располагается на границе балансовой принадлежности теплотребляющей установки или тепловой сети потребителя и тепловой сети теплоснабжающей организации, или единой теплоснабжающей организации, или теплосетевой организации либо в точке подключения к бесхозной тепловой сети.

Учитывая изложенное, 198 точек поставки тепловой энергии, определенных приложением № 1 к Договору № Т-30201, должны быть оборудованы приборами учета тепловой энергии, теплоносителя.

Из материалов дела № 1-00-47/00-21-15 следует, что ОАО «УТСК» установлены только 155 узлов учета из 198 точек поставки тепловой энергии.

В соответствии с пунктом 12 Правил № 1034 в случае если одна из сторон договора, обязанная в соответствии с федеральными законами установить прибор учета, не выполняет эту обязанность, другая сторона договора обязана в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, установить прибор учета для осуществления расчетов по договору.

В соответствии с пунктом 27 Правил № 1034 в целях контроля объемов поставленной (полученной) тепловой энергии, теплоносителя теплоснабжающая организация либо потребитель или теплосетевая организация вправе использовать контрольные (параллельные) приборы учета при условии уведомления одной из сторон договора другой стороны договора об использовании таких приборов учета.

Таким образом, по причине неисполнения ОАО «УТСК» обязанности установить приборы учета в 43 точках поставки тепловой энергии, а также учитывая требования пунктов 12 и 27 Правил № 1034, ОАО «Тепло Тюмени» - филиал ПАО «СУЭНКО» принято решение об оборудовании 198 точек поставки тепловой энергии, определенных сторонами в приложении № 1 к Договору № Т-30201, и разработаны проекты контрольных (параллельных) узлов учета тепловой энергии и теплоносителя в целях их установки.

При этом, в заявлении о нарушении антимонопольного законодательства от 08.09.2014 № 6377 ОАО «Тепло Тюмени» - филиал ПАО «СУЭНКО» указывает на нарушение со стороны ОАО «УТСК» требований 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» (далее – Закон об энергосбережении).

Комиссией ФАС России в рамках рассмотрения дела № 1-00-47/00-21-15 установлено следующее.

Согласно части 9 статьи 13 Закона об энергосбережении с 1 июля 2010 года организации, которые осуществляют снабжение водой, природным газом, тепловой энергией, электрической энергией или их передачу и сети инженерно-технического обеспечения которых имеют непосредственное присоединение к сетям, входящим в состав инженерно-технического оборудования объектов, подлежащих в соответствии с требованиями статьи 13 Закона об энергосбережении оснащению приборами учета используемых энергетических ресурсов, обязаны осуществлять деятельность по установке, замене, эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов, снабжение

которыми или передачу которых они осуществляют.

Частью 12 статьи 13 Закона об энергосбережении установлено, что до 1 января 2012 года организации, указанные в части 9 статьи 13 Закона об энергосбережении, обязаны совершить действия по оснащению приборами учета используемых энергетических ресурсов, снабжение которыми и передачу которых указанные организации осуществляют, объектов, инженерно-техническое оборудование которых непосредственно присоединено к принадлежащим им сетям инженерно-технического обеспечения.

Учитывая приведенные нормы законодательства Российской Федерации, обязанность по оборудованию 198 точек поставки тепловой энергии приборами учета была возложена на ОАО «УТСК» в срок до 1 января 2012 года.

Необходимо отметить, что нарушения законодательства об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности квалифицируются по статье 9.16 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Как указано в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 11.11.2008 № 23, длящимся является такое административное правонарушение (действие или бездействие), которое выражается в длительном непрекращающемся невыполнении или ненадлежащем выполнении предусмотренных законом обязанностей. При этом следует учитывать, что такие обязанности могут быть возложены и иным нормативным правовым актом. Невыполнение обязанности к установленному сроку свидетельствует о том, что административное правонарушение не является длящимся.

Срок давности привлечения к административной ответственности за правонарушение, в отношении которого предусмотренная правовым актом обязанность не была выполнена к определенному сроку, начинает течь с момента наступления указанного срока.

Таким образом, учитывая, что сроки давности по привлечению к административной ответственности ОАО «УТСК» истекли 1 января 2013 года, Комиссия ФАС России пришла к выводу об отсутствии оснований для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ОАО «УТСК» по статье 9.16 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 19 Закона о теплоснабжении количество тепловой энергии, теплоносителя, поставляемых по договору теплоснабжения или договору поставки тепловой энергии, а также передаваемых по договору оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, подлежит коммерческому учету.

В соответствии со статьей 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.

Согласно пунктам 49 и 50 Правил № 1034 проект узла учета, устанавливаемого у потребителя тепловой энергии, подлежит согласованию с теплоснабжающей (теплосетевой) организацией, выдавшей технические условия на установку приборов учета. Потребитель направляет на согласование в теплоснабжающую (теплосетевую) организацию копию проекта узла учета.

Таким образом, в рассматриваемом случае для согласования рабочих проектов, а в последующем - для принятия в эксплуатацию установленных приборов учета тепловой энергии, участие ОАО «УТСК» является необходимым, поскольку именно эта организация выполняет функции теплоснабжающей организации по Договору № Т-30201.

Письмами от 18.04.2014 № 2178, от 06.05.2014 № 2610, от 13.05.2014 № 2716, от 15.05.2014 № 2803, от 17.07.2014 № 4410, от 24.07.2014 № 4605 ОАО «Тепло Тюмени» - филиал ПАО «СУЭНКО» в адрес ОАО «УТСК» направлены для согласования рабочие проекты на узлы учета тепловой энергии и теплоносителя.

Пунктом 44 Правил № 1034 установлено, что проект узла учета содержит:

копию договора теплоснабжения с приложением актов разграничения балансовой принадлежности и сведения о расчетных нагрузках для действующих объектов. Для вновь вводимых в эксплуатацию объектов прилагаются сведения о проектных нагрузках или условиях подключения;

план подключения потребителя к тепловой сети;

принципиальную схему теплового пункта с узлом учета;

план теплового пункта с указанием мест установки датчиков, размещения приборов учета и схемы кабельных проводок;

электрические и монтажные схемы подключения приборов учета;

настроечную базу данных, вводимую в тепловычислитель (в том числе при переходе на летний и зимний режимы работы);

схему пломбирования средств измерений и устройств, входящих в состав узла учета, в соответствии с пунктом 71 настоящих Правил;

формулы расчета тепловой энергии, теплоносителя;

расход теплоносителя по теплопотребляющим установкам по часам суток в зимний и летний периоды;

для узлов учета в зданиях (дополнительно) - таблицу суточных и месячных расходов тепловой энергии по теплопотребляющим установкам;

формы отчетных ведомостей показаний приборов учета;

монтажные схемы установки расходомеров, датчиков температуры и датчиков давления;

спецификацию применяемого оборудования и материалов.

После рассмотрения рабочих проектов на узлы учета тепловой энергии ОАО «УТСК» направило в адрес ОАО «Тепло Тюмени» - филиала ПАО «СУЭНКО» письма от 14.05.2014 № 1509, от 29.05.2014 № 1612, от 03.06.2014 № 1655, от 03.06.2014 № 1656, от 01.08.2014 № 2164, от 12.08.2014 № 2260.

Исходя из имеющихся в материалах дела № 1-00-47/00-21-15 доказательств, Комиссией ФАС России установлено, что замечания ОАО «УТСК» (направленные письмами от 14.05.2014 № 1509, от 29.05.2014 № 1612, от 03.06.2014 № 1656) на проекты узлов учета были направлены с нарушением сроков, предусмотренных пунктами 50 и 51 Правил № 1034.

В соответствии с пунктом 50 Правил № 1034 в случае несоответствия проекта узла учета положениям пункта 44 Правил № 1034 теплоснабжающая (теплосетевая) организация обязана в течение 5 рабочих дней со дня получения копии проекта узла учета направить потребителю уведомление о представлении недостающих документов (сведений). В этом случае срок поступления проекта узла учета на согласование определяется с даты представления доработанного проекта.

Пунктом 51 Правил № 1034 установлено, что теплоснабжающая (теплосетевая) организация не вправе отказаться от согласования проекта узла учета в случае его соответствия пункту 44 Правил № 1034. В случае непредоставления сведений о согласовании или замечаний к проекту узла учета в течение 15 рабочих дней со дня получения копии проекта узла учета проект считается согласованным.

Письмом от 26.05.2014 № 3004 ОАО «Тепло Тюмени» - филиал ПАО «СУЭНКО» сообщило, что частично учло замечания ОАО «УТСК», при этом значительная часть замечаний ОАО «УТСК» к рабочим проектам являются немотивированными, не основанными на требованиях нормативных документов и повторно направило документы на согласование.

Письмом от 19.06.2014 № 3525 ОАО «Тепло Тюмени» - филиал ПАО «СУЭНКО» сообщило о том, что считает проекты узлов учета согласованными в связи с ненаправлением в течение 15 рабочих дней ОАО «УТСК» каких-либо замечаний по направленным проектам.

Таким образом, направление ОАО «УТСК» замечаний к проектам узлов учета тепловой энергии с нарушением сроков согласования, предусмотренных пунктами 50 и 51 Правил № 1034, со стороны теплоснабжающей организации не является препятствием для потребителя ОАО «Тепло Тюмени» - филиала ПАО «СУЭНКО» в осуществлении установки приборов учета тепловой энергии, что в свою очередь не могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов ОАО «Тепло Тюмени» - филиала ПАО «СУЭНКО».

При этом, необходимо отметить, что устанавливая необходимость согласования узлов учета тепловой энергии с теплоснабжающей организацией Правила № 1034 не устанавливают порядок такого согласования. В частности, Правила № 1034 не предусматривают повторного направления потребителем проектов узлов учета тепловой энергии (в случае несогласия потребителя с замечаниями теплоснабжающей организации).

Договором № Т-30201 порядок такого согласования также не урегулирован.

Согласно статье 6 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) в случаях, когда предусмотренные пунктами 1 и 2 статьи 2 ГК РФ отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона).

В соответствии частью 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.

Учитывая изложенное, направление ОАО «УТСК» замечаний к проектам узлов учета тепловой энергии с нарушением сроков согласования, предусмотренных пунктами 50 и 51 Правил № 1034, не позволяет сделать вывод о наличии в действиях (бездействии) ОАО «УТСК» нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА

Прекратить рассмотрение дела № 1-00-47/00-21-15 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) ОАО «УТСК» в части несогласования проектов узлов учета тепловой энергии, установления дополнительных требований к содержанию проектов узлов учета тепловой энергии, а также нарушения сроков согласования проектов узлов учета тепловой энергии для ОАО «Тепло Тюмени» - филиала ПАО «СУЭНКО».

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