

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 05-06/18

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ

ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«06» ноября 2018 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее — Челябинское УФАС России) рассмотрено обращение «***» (ИП) о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «ТеплоСервис», выразившихся в уклонении от заключения договора теплоснабжения.

При рассмотрении представленных документов установлено следующее.

«***» на праве собственности принадлежит нежилое помещение, расположенное в многоквартирном доме по адресу г. Коркино, ул. 30 лет ВЛКСМ, д. 5А.

«***» 23.01.2018 обратилась в ООО «ТеплоСервис» с заявкой № 04/90 на заключение договора теплоснабжения принадлежащего ей нежилого помещения.

ООО «ТеплоСервис» письмом от 30.01.2018 № 07/90 уведомило «***» о том, что ей представлен не полный пакет документов и информации, необходимых для заключения договора теплоснабжения нежилого помещения, а именно:

- не указаны сведения о тепловой нагрузке теплопотребляющих установок по каждой теплопотребляющей установке и видам тепловой нагрузки (отопление, кондиционирование, вентиляция, осуществление технологических процессов, горячее водоснабжение), подтвержденная технической или проектной документацией;
- не указан договорный объем потребления тепловой энергии и (или) теплоносителя в течение срока действия договора или в течение 1-го года действия договора, если договор заключается на срок более 1 года;
- не указан расчет объема тепловых потерь тепловой энергии (теплоносителя) в тепловых сетях заявителя от границы балансовой принадлежности до точки учета, подтвержденный технической или проектной документацией.

Кроме того, этим же письмом ООО «ТеплоСервис» предложило «***» в случае отсутствия сведения о тепловых нагрузках и тепловых потерях произвести указанные расчеты на коммерческой основе.

«***». 07.02.2018 обратилась в ООО «ТеплоСервис» с заявлением № 04/177 о выполнении расчетов тепловой нагрузки, договорного объема потребления и объема тепловых потерь.

Указанный расчет не произведен.

ООО «ТеплоСервис» 20.03.2018 направило в адрес «***» письмо № 07/325 об отказе в заключении договора теплоснабжения в связи с непредставлением недостающих сведений.

Письмами от 15.05.2018 № 07/544 и № 07/544/01 ООО «ТеплоСервис» повторно уведомило «***» об отказе в заключении договора.

«***» 26.07.2018 повторно обратилась в ООО «ТеплоСервис» с заявлением № 116ф.л. о заключении договора теплоснабжения.

Письмом от 21.08.2018 № 07/997 ООО «ТеплоСервис» вновь указало «***» на необходимость представления сведений о тепловой нагрузке теплопотребляющих установок по каждой теплопотребляющей установке и видам тепловой нагрузки (отопление, кондиционирование, вентиляция, осуществление технологических процессов, горячее водоснабжение), подтвержденная технической или проектной документацией; договорного объема потребления тепловой энергии и (или) теплоносителя в течение срока действия договора или в течение 1-го года действия договора, если договор заключается на срок более 1 года; расчета объема тепловых потерь тепловой энергии (теплоносителя) в тепловых сетях заявителя от границы балансовой принадлежности до точки учета, подтвержденный технической или проектной документацией.

Изучив имеющиеся материалы, Челябинское УФАС России приходит к следующим выводам.

1. В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 (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.

Доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определённого 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 (статья 5 Закона о защите конкуренции).

Доминирующим в силу законодательства также признаётся положение хозяйствующего субъекта, являющегося субъектом естественной монополии на товарном рынке.

Статьей 3 Федерального закона от 17.08.1995 № 147 – ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) определено, что естественная монополия – это состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объёма производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров; субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

В силу статьи 4 Закона о естественных монополиях к сферам деятельности субъектов естественных монополий относятся услуги по передаче тепловой энергии.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции анализ состояния конкуренции проведен в объеме, необходимом для принятия решения о выдаче предупреждения о прекращении действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции на рынке оказания услуг по передаче тепловой энергии в пределах пролегания сетей теплоснабжения ООО «ТеплоСервис» в 2017 году и 9 месяцев 2018 года установлено, что ООО «ТеплоСервис» является субъектом естественной

монополии и занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче тепловой энергии на территории Коркинского городского поселения.

2. В соответствии с абзацем 3 пункта 6 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 (далее - Правила № 354), поставка холодной воды, горячей воды, тепловой энергии, электрической энергии и газа в нежилое помещение в многоквартирном доме, а также отведение сточных вод осуществляются на основании договоров ресурсоснабжения, заключенных в письменной форме непосредственно с ресурсоснабжающей организацией.

Согласно абзацу 3 пункта 7 Правил № 354 поставка холодной воды, горячей воды, электрической энергии, тепловой энергии и газа в нежилое помещение в многоквартирном доме, а также отведение сточных вод осуществляются на основании договора ресурсоснабжения, заключенного в письменной форме с ресурсоснабжающей организацией, который должен соответствовать положениям законодательства Российской Федерации о водоснабжении, водоотведении, электроснабжении, теплоснабжении, газоснабжении. Определение объема потребленной в нежилом помещении тепловой энергии и способа осуществления потребителями оплаты коммунальной услуги по отоплению осуществляется в соответствии с настоящими Правилами. В случае несоответствия указанного договора положениям законодательства Российской Федерации о водоснабжении, водоотведении, электроснабжении, теплоснабжении, газоснабжении договор считается заключенным на условиях, предусмотренных законодательством Российской Федерации о водоснабжении, водоотведении, электроснабжении, теплоснабжении, газоснабжении и настоящими Правилами.

Таким образом, Правилами № 354 предусмотрено, что договор ресурсоснабжения нежилого помещения заключается на условиях, предусмотренных соответствующим законодательством, с особенностями, установленными Правилами № 354.

В соответствии с пунктом 35 Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 № 808 (далее - Правила № 808), для заключения договора теплоснабжения с единой теплоснабжающей организацией заявитель направляет единой теплоснабжающей организации заявку на заключение договора теплоснабжения, содержащую, в том числе следующие сведения:

- тепловая нагрузка теплопотребляющих установок по каждой теплопотребляющей установке и видам тепловой нагрузки (отопление, кондиционирование, вентиляция, осуществление технологических процессов, горячее водоснабжение), подтвержденная технической или проектной

документацией;

- договорный объем потребления тепловой энергии и (или) теплоносителя в течение срока действия договора или в течение 1-го года действия договора, если договор заключается на срок более 1 года;

- расчет объема тепловых потерь тепловой энергии (теплоносителя) в тепловых сетях заявителя от границы балансовой принадлежности до точки учета, подтвержденный технической или проектной документацией.

Согласно пункту 39 Правил № 808 в случае отсутствия в заявке сведений или документов, указанных в пунктах 35 и 36 настоящих Правил, единая теплоснабжающая организация обязана в течение 3 рабочих дней со дня получения таких документов направить заявителю предложение о представлении недостающих сведений и (или) документов. Необходимые сведения и документы должны быть представлены в течение 10 рабочих дней. Датой поступления заявки считается дата представления сведений и документов в полном объеме.

В случае непредставления заявителем сведений или документов, указанных в пунктах 35 и 36 настоящих Правил, в порядке, установленном пунктом 39 настоящих Правил, или несоответствия заявки условиям подключения к тепловым сетям единая теплоснабжающая организация обязана по истечении 30 дней со дня направления заявителю предложения о представлении необходимых сведений и документов в письменной форме уведомить заявителя об отказе в заключении договора теплоснабжения с указанием причин такого отказа (пункт 41 Правил № 808).

Таким образом, Правилами № 808 предусмотрено представление сведений для заключения договора теплоснабжения о тепловой нагрузке теплопотребляющих установок, договорном объеме потребления тепловой энергии и (или) теплоносителя, расчет объема тепловых потерь тепловой энергии (теплоносителя) в тепловых сетях.

В то же время указанные нормы законодательства не должны толковаться таким образом, чтобы позволять ресурсоснабжающей организации уклоняться от заключения договора по признакам формального несоответствия предоставленных сведений или их недостаточности при наличии у другой стороны этих сведений или возможности их получить самостоятельно.

Добросовестное поведение участника гражданских правоотношений предполагает учет прав и законных интересов другой стороны, а также содействие ей, в том числе в получении необходимой информации (пункт 1 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Следовательно, при установлении наличия у ресурсоснабжающей организации необходимой информации для заключения договора, либо возможности самостоятельно получить данную информацию, в том числе от иных лиц, отказ последней в направлении в адрес потребителя договора неправомерен и по существу является способом уклонения от заключения публичного договора.

Так, объем потребленной в нежилом помещении тепловой энергии определяется в соответствии с Правилами № 354, следовательно, отсутствие информации об объеме тепловой энергии и тепловой нагрузке в заявке «***» не является препятствием для заключения договора теплоснабжения.

Кроме того, тепловая нагрузка может быть рассчитана теплоснабжающей организацией самостоятельно в соответствии с Правилами установления и изменения (пересмотра) тепловых нагрузок, утвержденных Приказом Минрегиона РФ от 28.12.2009 № 610.

Отсутствие расчета объема тепловых потерь тепловой энергии (теплоносителя) в тепловых сетях заявителя от границы балансовой принадлежности до точки учета, подтвержденный технической или проектной документацией, также не препятствует заключению договора теплоснабжения, поскольку нежилое помещение расположено в многоквартирном доме, собственник нежилого помещения сетями теплоснабжения не владеет, узел учета отсутствует.

Следует отметить, что ООО «ТеплоСервис» представлено заявление «***», направленное в адрес Общества, о выполнении расчета тепловой нагрузки, объема тепловых потерь за плату.

Однако документы, подтверждающие производство данного расчета, либо отказ заявителя от производства данного расчета, ООО «ТеплоСервис» в антимонопольный орган не представлены.

Учитывая изложенное, отказ ООО «ТеплоСервис» в заключении договора теплоснабжения нежилого помещения с «***» носит формальный характер, поскольку непредставление указанных сведений не препятствует заключению соответствующего договора.

3. В абзаце 2 пункта 4 Постановления Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 30 указано, что исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

При этом согласно абзацу 4 пункта 4 Постановления Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 в отношении

действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Действия ООО «ТеплоСервис» по уклонению от заключения договора теплоснабжения могут привести к ущемлению интересов «***» в сфере предпринимательской деятельности, поскольку при бездоговорном потреблении в расчетах за тепловую энергию может применяться повышающий коэффициент, применение которого, в свою очередь, приведет к необоснованным убыткам заявителя.

Таким образом, действия ООО «ТеплоСервис» по уклонению от заключения договора теплоснабжения содержат признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

4. В связи с наличием в действиях ООО «ТеплоСервис» признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, Челябинское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает ООО «ТеплоСервис» о необходимости прекращения указанных действий, а именно:

- **в срок до 26 ноября 2018 года** совершить действия, направленные на заключение договора теплоснабжения с «***» (например, направить в адрес «***» проект договора теплоснабжения).

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов.

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

Согласно части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции 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.

Частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.

