

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 07-23-03/2019

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ

НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

В Оренбургское УФАС России поступило на рассмотрение заявление ООО «Урал», дополнения к жалобе на действия филиала «Оренбургский» ПАО «Т Плюс».

Признаки нарушения ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции» со стороны филиала «Оренбургский» ПАО «Т Плюс» выразились в ущемление интересов ООО «Урал» в сфере предпринимательской деятельности посредством выставления корректировочных счет-фактуры на оплату не потребленной ООО «Урал» тепловой энергии в сумме «...» рублей.

На основании изложенного издан Приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области № от о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения филиалом «Оренбургский» ПАО «Т Плюс» ч.1 ст.10 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции».

Определением исх.№ 12206 от 26.11.2018 рассмотрение дела № 07-16-100/2018 назначено на 11.12.2018.

Определением исх.№ 12831 от 11.12.2018 рассмотрение дела № 07-16-100/2018 назначено на 31.01.2019.

Комиссия в рамках рассмотрения дела приходит к выводу о необходимости переквалификации действий филиала «Оренбургский» ПАО «Т Плюс» с ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции» на п.5 ч.1 ст.10 ФЗ «О защите конкуренции» ввиду следующих обстоятельств.

Между ПАО «Т Плюс» и ООО «Урал» заключен договор теплоснабжения от № по условиям которого ПАО «Т Плюс» поставляет тепловую энергию для нежилого помещения, расположенного в многоквартирном доме по адресу: «...».

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.

Договором 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 «Урал» на праве собственности, имеет собственный прибор учета, 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 «Урал» 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.

18.10.2018г. 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.

26.10.2018г. ПАО «Т Плюс» проводило обследование систем потребления тепловой энергии, теплоносителя, составлен акт, в котором указано, что система отопления подключена отдельно от системы отопления жилого дома.

В 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, 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 «Урал» заключен договор теплоснабжения, который определяет учет отпускаемой тепловой энергии и горячей воды по узлу учета, порядок расчетов за тепловую энергию предусматривает оплату за фактически потребленную в истекшем месяце тепловую энергию.

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 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 «Урал», учитывая положения договора энергоснабжения от №.

Срок исполнения предупреждения: до 11.03.2019 г.

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