

РЕШЕНИЕ
ПО ДЕЛУ № 06/А-10-2017 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Резолютивная часть решения оглашена «18» апреля 2017 г. г. Кемерово, ул.
Ноградская, 5

В полном объеме решение изготовлено «03» мая 2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: <...> – <...>;

Членов Комиссии: <...> – <...>;

<...> – <...>;

<...> – <...>;

<...> – <...>;

<...> – <...>;

при участии:

- <...> – представителя Общества с ограниченной ответственностью «Теплоснабжение» (далее – ООО «УК Жилищник») по доверенности;

- <...> – представителя Общества ответственностью «Управляющая компания Жилищник» (далее – ООО «УК Жилищник») по доверенности,

рассмотрев дело № 06/А-10-2017, возбужденное по признакам нарушения ООО «Теплоснабжение» (652470, Кемеровская область, г. Анжеро-Судженск, ул. Милицейская, 64; ИНН/КПП 4246004034/424601001) ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения заявления ООО «УК Жилищник» о наличии в действиях ООО «Теплоснабжение» признаков нарушения антимонопольного законодательства приказом Кемеровского УФАС России от 27.02.2017 г. № 30 возбуждено дело № 06/А-10-2017 по признакам нарушения ООО «Теплоснабжение» ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на локальном товарном рынке услуг по поставке тепловой энергии (мощности) и горячей воды в пределах географических границ, определенных территорией Анжеро-Судженского городского округа, а именно: в передаче тепловой энергии (теплоносителя) ненадлежащего качества потребителям, обслуживаемым ООО «УК «Жилищник», а также в неосуществлении контроля за уровнем качества тепловой (теплоносителя) энергии, что является ущемление интересов ООО «УК Жилищник» и собственников помещений в многоквартирных домах, находящихся в управлении ООО «УК «Жилищник».

Определением от 28.02.2017 г. (исх. № 03/1717 от 01.03.2017 г.) рассмотрение дела № 06/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 21.03.2017 г.

21.03.2017 г. на заседании Комиссии принято решение об отложении рассмотрения дела № 06/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

Определением от 21.03.2017 г. (исх. № 03/2491) рассмотрение дела № 06/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 18.04.2017 г.

Комиссией изготовлено и направлено в адрес ООО «Теплоснабжение» и ООО

«УК «Жилищник» заключение об обстоятельствах дела № 06/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. № 2702 от 28.03.2017 г.).

Пояснений, доказательств, доводов в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела № 06/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, сторонами не представлено.

18.04.2017 г. на заседании Комиссии, представителем ООО «УК «Жилищник» заявлено письменное ходатайство об отзыве заявления от 12.01.2017 г., в связи с урегулированием вопросов, указанных в заявлении. Представителем ООО «УК «Жилищник» также было дано пояснение Комиссии, что урегулирование отношений, между хозяйствующими субъектами, выразилось в прекращении передачи тепловой энергии (теплоносителя) ненадлежащего качества потребителям, обслуживаемым ООО «УК «Жилищник» на дату заседания Комиссии.

Представитель ООО «Теплоснабжение» факт нарушения обществом антимонопольного законодательства Российской Федерации не признал, просил прекратить производство по делу. Кроме того, настаивала, что договор теплоснабжения и горячего водоснабжения между ООО «УК «Жилищник» и ООО «Теплоснабжение» не может считаться заключенным.

В соответствии ч. 8 ст. 44 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения заявления, материалов антимонопольный орган принимает одно из следующих решений:

- 1) о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;
- 2) об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;
- 3) о выдаче предупреждения в соответствии со ст. 39.1 настоящего Федерального закона.

Антимонопольный орган принимает решение об отказе в возбуждении дела в случаях, поименованных в ч. 9 ст. 44 Закона о защите конкуренции.

Решение о прекращении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия принимает в случаях, указанных в ст. 48 Закона о защите конкуренции.

Ходатайство представителя ООО «УК Жилищник» не может быть удовлетворено на основании вышеуказанных норм права, в связи с чем Комиссией в удовлетворении ходатайства представителя ООО «УК «Жилищник» отказано.

Кроме того, Комиссией отмечено, что ходатайство содержит процессуальные недостатки.

Изучив материалы дела, заслушав доводы и пояснения представителей ООО «УК «Жилищник», ООО «Теплоснабжение», участвующих в рассмотрении дела, Комиссия, установила следующее:

ООО «УК Жилищник» является управляющей организацией, оказывающей услуги по управлению многоквартирными домами (далее – МКД) на территории г. Анжеро-Судженска и является исполнителем в части оказания коммунальных услуг для собственников помещений в 641 МКД (данные с сайта Государственной корпорации – Фонд содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства в сети Интернет по адресу: <https://www.reformagkh.ru>) на территории городского округа (около 50 % жилого фонда).

Из заявления от 12.01.2017 г. следует, что между ООО «УК Жилищник» и ООО «Теплоснабжение» заключен договор теплоснабжения 08.02.2016 г. № 174 (далее – Договор № 174). При этом ООО «УК Жилищник» Договор № 174 подписан с протоколом разногласий.

Согласно письму ООО «Теплоснабжение», представленному в адрес

Кемеровского УФАС России (вх. № 655 от 06.02.2017 г.) Договор № 174 между ООО «Теплоснабжение» и ООО «УК «Жилищник» на 2016 г. до настоящего времени не подписан.

15.03.2016 г. ООО «Водосбыт», являющееся агентом ООО «Теплоснабжение», после получения заявки на заключение договора теплоснабжения от ООО «УК «Жилищник», подготовило и направило в адрес управляющей организации Договор № 174 (от 08.02.2016 г.). Ранее между сторонами действовал договор теплоснабжения №174 (от 01.10.2014 г.).

11.05.2016 г. ООО «Водосбыт» направило в адрес ООО «УК «Жилищник» уведомление о необходимости урегулирования договорных отношений (письмо исх. № 3266т).

18.05.2016 г. ООО «УК «Жилищник» направило в адрес ООО «Теплоснабжение» протокол разногласий к Договору № 174.

27.05.2016 г. ООО «Водосбыт» направило в адрес ООО «УК «Жилищник» протокол согласования разногласий (письмо исх. № 3533), который до настоящего времени со стороны ООО «УК «Жилищник» не подписан.

ООО «Теплоснабжение» представило в материалы дела № 06/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства обращение ООО «Водосбыт» в адрес Администрации Анжеро-Судженского городского округа (исх. № 130 от 22.03.2016 г.) и Прокуратуры г. Анжеро-Судженска (исх. № 132 от 23.03.2016 г.) по вопросу оказания содействия в заключении Договора № 174.

В ответе Прокуратуры г. Анжеро-Судженска на вышеуказанное обращение указано на то, что рассмотрение данного вопроса выходит за пределы полномочий органов прокуратуры и подлежит разрешению в судебном порядке.

Сведения об ответе Администрации Анжеро-Судженского городского округа в материалы дела № 06/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства не представлены.

В соответствии со ст. 157 Жилищного Кодекса Российской Федерации (далее – ЖК РФ) Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.06.2011 № 354 утверждены Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов (далее – Правила оказания коммунальных услуг).

В соответствии с п. 31 Правил предоставления коммунальных услуг исполнитель обязан:

а) предоставлять потребителю коммунальные услуги в необходимых для него объемах и надлежащего качества в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, настоящими Правилами и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг;

б) заключать с ресурсоснабжающими организациями договоры о приобретении коммунальных ресурсов, используемых при предоставлении коммунальных услуг потребителям.

В соответствии с ч. 3 ст. 15 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) единая теплоснабжающая организация и теплоснабжающие организации, владеющие на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, обязаны заключить договоры поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя в отношении объема тепловой нагрузки, распределенной в соответствии со схемой теплоснабжения. Договор поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя заключается в порядке и на условиях, которые предусмотрены настоящим Федеральным законом для договоров теплоснабжения, с учетом особенностей,

установленных правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

Согласно ч. 7 ст. 15 Закона о теплоснабжении договор теплоснабжения является публичным для единой теплоснабжающей организации. Единая теплоснабжающая организация не вправе отказать потребителю тепловой энергии в заключении договора теплоснабжения при условии соблюдения указанным потребителем выданных ему в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности технических условий подключения (технологического присоединения) к тепловым сетям принадлежащих ему объектов капитального строительства.

Из чего следует, что единая теплоснабжающая организация не вправе отказать исполнителю в заключении договора теплоснабжения, а также должна соблюдать иные требования законодательства Российской Федерации при заключении договора теплоснабжения.

В силу п. 1 ст. 432 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В соответствии с п. 3 ст. 432 ГК РФ сторона, принявшая от другой стороны полное или частичное исполнение по договору либо иным образом подтвердившая действие договора, не вправе требовать признания этого договора незаключенным, если заявление такого требования с учетом конкретных обстоятельств будет противоречить принципу добросовестности (п. 3 ст. 1 ГК РФ).

Согласно п. 17 Правил, обязательных при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2012 № 124, существенными условиями договора ресурсоснабжения являются:

- а) предмет договора (вид коммунального ресурса);
- б) дата начала поставки коммунального ресурса;
- в) показатели качества поставляемого коммунального ресурса;
- г) порядок определения объемов поставляемого коммунального ресурса;
- д) порядок определения цены договора исходя из установленных на соответствующий период регулирования тарифов (применяемых в соответствующем расчетном периоде цен) на соответствующий коммунальный ресурс, используемый для предоставления коммунальной услуги собственникам (пользователям) жилых и нежилых помещений и (или) потребляемый при содержании общего имущества в многоквартирном доме, в том числе в зависимости от режима его потребления, если установленные приборы учета позволяют определять объем потребления дифференцированно по времени суток или по иным критериям, отражающим степень использования коммунального ресурса, и порядок определения стоимости поставленного коммунального ресурса;
- е) порядок оплаты коммунального ресурса. При этом расчетный период принимается равным 1 календарному месяцу;
- ж) иные условия, являющиеся существенными в соответствии с нормативными

правовыми актами в сфере ресурсоснабжения.

В силу требований ч. 1 ст. 15.1 Закона о теплоснабжении потребитель, подключенные (технологически присоединенные) к открытой системе теплоснабжения (горячего водоснабжения), приобретают тепловую энергию (мощность) и теплоноситель, в том числе как горячую воду на нужды горячего водоснабжения, у теплоснабжающей организации по договору теплоснабжения и поставки горячей воды.

В соответствии с ч. 2 ст. 15.1 Закона о теплоснабжении к договору теплоснабжения и поставки горячей воды применяются положения ст. 15 настоящего Федерального закона с учетом особенностей, установленных настоящей статьей и правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

Согласно ч. 3 ст. 15.1 Закона о теплоснабжении существенные условия договора теплоснабжения и поставки горячей воды устанавливаются правилами организации теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации.

В соответствии с п. 21 Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.08.2012 № 808 (далее – Правила организации теплоснабжения) договор теплоснабжения содержит следующие существенные условия:

договорный объем тепловой энергии и (или) теплоносителя, поставляемый теплоснабжающей организацией и приобретаемый потребителем;

величина тепловой нагрузки теплопотребляющих установок потребителя тепловой энергии с указанием тепловой нагрузки по каждому объекту и видам теплопотребления (на отопление, вентиляцию, кондиционирование, осуществление технологических процессов, горячее водоснабжение), а также параметры качества теплоснабжения, режим потребления тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя;

сведения об уполномоченных должностных лицах сторон, ответственных за выполнение условий договора;

ответственность сторон за несоблюдение требований к параметрам качества теплоснабжения, нарушение режима потребления тепловой энергии и (или) теплоносителя, в том числе ответственность за нарушение условий о количестве, качестве и значениях термодинамических параметров возвращаемого теплоносителя, конденсата;

ответственность потребителей за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по оплате тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, в том числе обязательств по их предварительной оплате, если такое условие предусмотрено договором;

обязательства теплоснабжающей организации по обеспечению надежности теплоснабжения в соответствии с требованиями технических регламентов, иными обязательными требованиями по обеспечению надежности теплоснабжения и требованиями настоящих Правил, а также соответствующие обязательства потребителя тепловой энергии;

порядок расчетов по договору;

порядок осуществления учета потребляемой тепловой энергии и (или) теплоносителя;

объем тепловых потерь тепловой энергии (теплоносителя) в тепловых сетях заявителя от границы балансовой принадлежности до точки учета;

объем (величина) допустимого ограничения теплоснабжения по каждому виду нагрузок (на отопление, вентиляцию, кондиционирование, осуществление

технологических процессов, горячее водоснабжение).

К договору теплоснабжения прилагаются акт разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон. Условия договора теплоснабжения не должны противоречить документам на подключение теплопотребляющих установок потребителя.

В соответствии с ч. 2.3 ст. 161 ЖК РФ при управлении многоквартирным домом управляющей организацией она несет ответственность перед собственниками помещений в многоквартирном доме за оказание всех услуг и (или) выполнение работ, которые обеспечивают надлежащее содержание общего имущества в данном доме и качество которых должно соответствовать требованиям технических регламентов и установленных Правительством Российской Федерации правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, за предоставление коммунальных услуг в зависимости от уровня благоустройства данного дома, качество которых должно соответствовать требованиям установленных Правительством Российской Федерации правил предоставления, приостановки и ограничения предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домах.

Согласно ч. 15 ст. 161 ЖК РФ организация, осуществляющая поставки ресурсов, необходимых для предоставления коммунальных услуг, отвечает за поставки указанных ресурсов надлежащего качества до границ общего имущества в многоквартирном доме и границ внешних сетей инженерно-технического обеспечения данного дома, если иное не установлено договором с такой организацией.

На основании п. 8 Правил содержания имущества в многоквартирном доме, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 13.09.2013 № 494, внешней границей сетей электро-, тепло-, водоснабжения и водоотведения, информационно-телекоммуникационных сетей (в том числе сетей проводного радиовещания, кабельного телевидения, оптоволоконной сети, линий телефонной связи и других подобных сетей), входящих в состав общего имущества, если иное не установлено законодательством Российской Федерации, является внешняя граница стены многоквартирного дома, а границей эксплуатационной ответственности при наличии коллективного (общедомового) прибора учета соответствующего коммунального ресурса, если иное не установлено соглашением собственников помещений с исполнителем коммунальных услуг или ресурсоснабжающей организацией, является место соединения коллективного (общедомового) прибора учета с соответствующей инженерной сетью, входящей в многоквартирный дом.

Вместе с тем из протокола разногласий, направленного ООО «УК «Жилищник» в адрес ООО «Теплоснабжение» и протокола согласования разногласий, направленного ООО «Теплоснабжение» в адрес ООО «УК Жилищник» следует, что существенные условия Договора № 174, оставшиеся не согласованными сторонами, прямо регулируются нормативными правовыми актами в области жилищного законодательства и законодательства о теплоснабжении Российской Федерации, обязательны для исполнения сторонами, по существу не требуют согласования в порядке гражданско-правовых отношений, поскольку изменения в них не могут быть внесены самостоятельно сторонами в порядке свободы договора (ст. 421 ГК РФ) (за исключением срока действия договора; кроме того порядок, определяющего ответственность за нарушение режима потребления и нарушения термодинамических показателей, возвращаемого теплоносителя в вышеуказанных протоколах отсутствует.).

Вместе с тем стороны, реализуя свое право на определение отдельных условий договора обязаны соблюдать процедуру заключения договора, предусмотренную ГК РФ, а также не допускать злоупотребления данным правом (ст. 10 ГК РФ).

Определяя в протоколе разногласий и в протоколе согласования разногласий условия договора, которые регулируются действующим законодательством Российской Федерации, стороны не вправе указывать на отсутствие согласия по существенным условиям договора и, как следствие, отсутствие возникающих прав и обязанностей из данного договора, с учетом того, что для сторон заключение договора обязательно (ч. 3 ст. 15 Закона о теплоснабжении, ч. 12 ст. 161 ЖК РФ, п. 31 Правил предоставления коммунальных услуг).

Кроме того, следует учесть, что на основании Договора № 174 оказываются услуги теплоснабжения и горячего водоснабжения гражданам-потребителям, получение которых гарантируется жилищным законодательством Российской Федерации.

Прим этом согласно п. 2 ст. 445 ГК РФ в случаях, когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту (проект договора), и ей в течение тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий.

При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда.

Сведения об обращении сторон в суд за урегулированием спорных вопросов при заключении Договора № 174 в Кемеровском УФАС России отсутствуют.

Кроме того на основании п. 1 Правил предоставления коммунальных услуг потребителем является собственник помещения в многоквартирном доме, жилого дома, домовладения, а также лицо, пользующееся на ином законном основании помещением в многоквартирном доме, жилым домом, домовладением, потребляющее коммунальные услуги.

В соответствии с п. 1 ст. 539 ГК РФ по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

Согласно п. 1 ст. 547 ГК РФ правила, предусмотренные ст. 539-547 настоящего Кодекса, применяются к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

При этом в соответствии с п. 1 ст. 540 ГК РФ в случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, договор считается заключенным с момента первого фактического подключения абонента в установленном порядке к присоединенной сети.

Согласно п. 1 ст. 548 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

В соответствии с п. 2. ст. 548 ГК РФ порядок расчетов за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

При этом в течение всего 2016 года путем совершения конклюдентных действий обязательства по Договору № 174 сторонами исполнялись.

Таким образом, довод представителя ООО «Теплоснабжение» о том, что в связи с отсутствием согласия сторон по условиям Договора № 174, между обществом и управляющей организацией ООО «УК «Жилищник» у общества не возникло обязанностей по соблюдению антимонопольного законодательства, Комиссией отклонен.

Согласно п. 1.1 Договора № 174 теплоснабжающая организация (ООО «Теплоснабжение») обязуется поставлять ООО «УК «Жилищник» тепловую энергию и/или теплоноситель на объекты, принадлежащие ООО «УК «Жилищник», а ООО «УК «Жилищник» обязуется оплачивать принятую тепловую энергию и/или теплоноситель, а также соблюдать предусмотренный настоящим Договором режим их потребления.

В соответствии с п. 1.3 Договора № 174 местом исполнения обязательств теплоснабжающей организации являются точки поставки, которые располагаются на границе балансовой принадлежности теплопотребляющей установки или тепловой сети абонента и тепловой сети теплоснабжающей организации (или теплосетевой организации в предусмотренных законом случаях).

На основании изложенного теплоснабжающая организация ООО «Теплоснабжение» обязано в интересах потребителей урегулировать с третьими лицами, в том числе с тепловыми организациями вопросы передачи тепловой энергии (теплоносителя) с соблюдением требуемых параметров качества.

График подачи тепловой энергии и теплоносителя на выходе источника тепла (с поправкой на температуру окружающего воздуха) и в обратной магистрали источника, являющийся неотъемлемой частью Договора № 174, приведен в Приложении № 1 (далее – Приложение № 1).

В целях передачи тепловой энергии и теплоносителя в том числе гражданам-потребителям, обслуживаемым ООО «УК Жилищник», ООО «Теплоснабжение» был заключен с теплосетевой организацией ООО «ТеплоСервис» договор оказания услуг оп передаче тепловой энергии и теплоносителя б/н от 01.01.2013 г. (далее – Договор о передаче).

Согласно п. 3.2.1 Договора о передаче ООО «Теплоснабжение» обязуется обеспечивать бесперебойную поставку тепловой энергии и теплоносителя в точки приема в объеме, предусмотренным настоящим договором, а также параметры тепловой энергии на границе балансовой принадлежности и (или) эксплуатационной ответственности (в точках приема) в соответствии с требованиями действующих нормативных актов, температурным графиком котельных (Приложение № 3).

График, приведенный в Приложении № 3 Договора о передаче, идентичен графику подачи тепловой энергии и теплоносителя, являющегося неотъемлемой частью Договора № 174, приведен в Приложении № 1.

В соответствии с п. 3.3.1 Договора о передаче ООО «ТеплоСервис» обязуется обеспечить передачу принятой в свою сеть тепловой энергии и теплоносителя, не допуская отклонение параметров передаваемой тепловой энергии и теплоносителя от нормативных параметров.

В соответствии с п. 2.1.2 Договора № 174 организация (ООО «Теплоснабжение») обязуется обеспечить надежность теплоснабжения в соответствии с требованиями технических регламентов, иными обязательными требованиями по обеспечению надежности теплоснабжения и требованиями

правил организации теплоснабжения в Российской Федерации.

Сведения о новом Договоре о передаче тепловой энергии (теплоносителя), заключенном между ООО «Теплоснабжение» и ООО «Теплосервис» в материалы дела № 06/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства не представлены.

На основании изложенного довод представителя ООО «Теплоснабжения» о том, что поставка тепловой энергии (теплоносителя) гражданам-потребителя, проживающим в МКД, управляемых ООО «УК «Жилищник», обусловлена неисполнением договорных обязанностей ООО «Теплосервис» в рамках Договора о передаче, также подлежит отклонению, поскольку действующим законодательством Российской Федерации закреплены прямо права и обязанности всех субъектов рынка теплоснабжения (горячего водоснабжения), в том числе обязанность единой теплоснабжающей организации, заключившей договор теплоснабжения, поставки тепловой энергии (теплоносителя) надлежащего качества, предусмотренного нормативными правовыми актами, нормативно-техническими документами, а также договором теплоснабжения, на границу раздела балансовой и эксплуатационной ответственности сторон теплосетевой организации и потребителя.

При этом в случае взаимного неисполнения обязанностей по Договору о передаче (либо одной из сторон) стороны вправе урегулировать данные правоотношения, в том числе в рамках гражданско-правового спора в судебном порядке.

Ранее по результатам рассмотрения заявления ООО «УК Жилищник» от 16.10.2015 г. Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 69/А-10-2015 по признакам нарушения ООО «Теплоснабжения» ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на локальном товарном рынке услуг по поставке тепловой энергии (мощности) в горячей воде в пределах географических границ, определенных территорией города Анжеро-Судженска, результатом которого является ущемление интересов ООО «УК Жилищник», а именно: в передаче тепловой энергии (теплоносителя) ненадлежащего качества потребителям, обслуживаемым ООО «УК Жилищник», а также в неосуществлении контроля за уровнем качества тепловой энергии (теплоносителя).

Решением Кемеровского УФАС России по делу № 69/А-10-2015 о нарушении антимонопольного законодательства от 16.06.2016 г. (в полном объеме изготовлено 23.06.2016 г.) ООО «Теплоснабжение» было признано нарушившим ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции. Данное решение вступило в законную силу. По результатам рассмотрения дела вышеуказанного дела Комиссией Кемеровского УФАС России обществу выдано предписание о прекращении нарушений антимонопольного законодательства по делу № 69/А-10-2015 (далее – Предписание). В настоящий момент Предписание находится в стадии исполнения.

Однако 12.01.2017 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило новое заявление (вх. № 184), согласно которому ООО «Теплоснабжение» осуществляет поставку тепловой энергии (теплоносителя) для нужд отопления и горячего водоснабжения в МКД, находящихся в управлении ООО «УК «Жилищник» ненадлежащего качества.

Письмами (исх. № 2269 от 07.10.2016 г., исх. № 2670 от 07.10.2016 г. (исх. № 2869 от 21.10.2016 г., исх. № 2863 от 21.10.2016 г.) ООО «УК «Жилищник» направило в адрес ООО «Теплоснабжение» претензию о необходимости доведения температуры тепловой энергии (теплоносителя) до нормативного уровня.

Ко всем письмам ООО «УК «Жилищник» приложило копии отчетов о температурном режиме теплоносителя (сгенерированных в автоматическом режиме из памяти приборов учета тепловой энергии, опломбированных и надлежащим образом, введенных в эксплуатацию), на границе раздела балансовой принадлежности между инженерными системами по части МКД, находящимися на обслуживании ООО «УК «Жилищник» и тепловыми сетями теплосетевой компании, из которых следует, что температура теплоносителя на границе раздела балансовой принадлежности в октябре 2016 г. по всем МКД, указанным в данных письмах во всех измерениях не достигали требуемых нормативных значений.

28.10.2016 г. ООО «Теплоснабжение» направило в адрес ООО «УК «Жилищник» письмо (исх. № 1590), в котором указало на то, что замеры температурных параметров теплоносителя проводились в отсутствие представителей ООО «Теплоснабжение», кроме того, общество пришло к выводу, что по адресам, где не были представлены показания замеров параметров температуры, нарушения температурного графика теплоносителя не имело место, поскольку температура теплоносителя на выходе в указанные дни источника питания соответствовала Приложению № 1 (Список адресов СКД и показания приборов учета приложены к заявлению от 12.01.2017 г.).

Порядок фиксирования информации о факте предоставления коммунальных услуг ненадлежащего качества определен разделом X Правилам предоставления коммунальных услуг.

В соответствии с п. 107 Правил предоставления коммунальных услуг, в случае если сотруднику аварийно-диспетчерской службы исполнителя известны причины нарушения качества коммунальной услуги, он обязан немедленно сообщить об этом обратившемуся потребителю и сделать соответствующую отметку в журнале регистрации сообщений.

При этом если исполнителем является ресурсоснабжающая организация, которая несет ответственность за качество предоставления коммунальной услуги до границы раздела элементов внутридомовых инженерных систем и централизованных сетей инженерно-технического обеспечения, и сотруднику аварийно-диспетчерской службы такой организации известно, что причины нарушения качества коммунальной услуги возникли во внутридомовых инженерных сетях, то он обязан сообщить об этом обратившемуся потребителю и сделать соответствующую отметку в журнале регистрации сообщений. При этом сотрудник аварийно-диспетчерской службы такой организации, если ему известно лицо, привлеченное собственниками помещений для обслуживания внутридомовых инженерных систем, обязан незамедлительно довести до такого лица полученную от потребителя информацию.

Вышеуказанные сведения в материалах дела № 06/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства отсутствуют.

Согласно п. 108 Правил предоставления коммунальных услуг, в случае если сотруднику аварийно-диспетчерской службы исполнителя не известны причины нарушения качества коммунальной услуги он обязан согласовать с потребителем дату и время проведения проверки факта нарушения качества коммунальной услуги. При этом работник аварийно-диспетчерской службы обязан немедленно после получения сообщения потребителя уведомить ресурсоснабжающую организацию, у которой исполнитель приобретает коммунальный ресурс для предоставления потребителям коммунальной услуги, дату и время проведения проверки.

В материалы заявления от 12.01.2017 г. представлены Акты обследования жилых

помещений по адресам: ул. Мира, д. 24 от 08.12.2016 г., ул. Парковая, д. 5, от 19.12.2016 г., ул. Парковая, д. 7 от 19.12.2016 г., ул. Мира, д. 6 от 19.12.2016 г., ул. Сосновая, д. 18 от 22.12.2016 г., составленные в присутствии представителя ООО «Теплоснабжение», которыми установлено, что температура теплоносителя на границе раздела балансовой принадлежности не соответствует температурному графику.

Кроме того, в материалы заявления от 12.01.2017 г. ООО «УК Жилищник» представило претензию жителей МКД по адресу: ул. Ангарская д. 11 от 20.10.2016 г., из которой следует, что температура горячей воды в точке водоразбора составляла 38 – 540С; претензию жителя МКД по адресу: ул. Шахтовая, д. 8 от 27.12.2016 г., из которой следует, что температура в помещении составляет от 16 до 190С; коллективное заявление жителей МКД по адресу: ул. Чекистов, д. 10 от 28.12.2016 г., в которой указано, что в течение октября, ноября, декабря 2016 г. температура в квартирах находится в диапазоне 14 – 18 540С.

Письмами (исх. № 2863 от 21.10.2016 г., исх. № 2870 от 21.10.2016 г., исх. № 2869 от 21.10.2016 г., исх. № 3273 от 22.11.2016 г., исх. № 3315 от 24.11.2016 г.) ООО «УК «Жилищник» указало ООО «Теплоснабжение» о необходимости доведения температуры теплоносителя до нормативных параметров.

Однако из материалов дела № 06/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства следует, что данные обращения ООО «УК «Жилищник» оставлены ООО «Теплоснабжение» без внимания.

Кроме того, ООО «УК «Жилищник» представило следующие документы, свидетельствующие о факте передачи ООО «Теплоснабжение» тепловой энергии (теплоносителя) гражданам-потребителям, обслуживаемых ООО «УК «Жилищник», ненадлежащего качества:

Постановление Государственной жилищной инспекции Кемеровской области (далее – ГЖИ КО) по делу № 41-16 от 20.12.2016 г., на основании которого ООО «УК «Жилищник» было подвергнуто административному штрафу. В результате внеплановой проверки ГЖИ КО установлено, что в МКД по адресу: ул. Парковая, д. 7, кв. 4 температура в жилом помещении 22.11.2016 г. составила 12,5 – 15,30С.

Постановление ГЖИ КО по делу № 40-16 от 20.12.2016 г., на основании которого ООО «УК «Жилищник» было подвергнуто административному штрафу. В результате внеплановой проверки ГЖИ КО установлено, что в МКД по адресу: ул. Мира, д. 6, кв. 16 температура горячей воды в точке водоразбора 15.11.2016 г. составила 540С.

В соответствии с п. 19.1 ст. 2 Закона о теплоснабжении открытая система теплоснабжения (горячего водоснабжения) - технологически связанный комплекс инженерных сооружений, предназначенный для теплоснабжения и горячего водоснабжения путем отбора горячей воды из тепловой сети.

Из ст. 2, 19 Закона о теплоснабжении следует, что как количественные, так и качественные характеристики поставленного теплоносителя фиксируются в точке учета средствами коммерческого учета.

Пунктом 14 Правил коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 18.11.2013 № 1034 (далее – Правила коммерческого учета) установлено, что используемые приборы учета должны соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации об обеспечении единства измерений, действующим на момент ввода приборов учета в эксплуатацию. По истечении интервала между поверками либо после выхода приборов учета из строя или их утраты, если это произошло до истечения межповерочного интервала, приборы учета, не соответствующие требованиям законодательства Российской Федерации об обеспечении единства измерений, подлежат поверке либо замене

на новые приборы учета.

Согласно п. 68 Правил коммерческого учета акт ввода в эксплуатацию узла учета служит основанием для введения коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя по приборам учета, контроля качества тепловой энергии и режимов теплоснабжения с использованием получаемой измерительной информации с даты его подписания.

По смыслу п. 1 ст. 13 Федерального закона от 26.08.2006 № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» прошедшее поверку средство измерения является исправным и его показания подлежат применению при расчете за поставленный коммунальный ресурс, пока не доказано иное.

В отсутствие доказательств, свидетельствующих о нарушении работы узла учета потребителя, ранее введенного в эксплуатацию при его установке в предусмотренном законодательством порядке, а также доказательств, подтверждающих случаи, при которых узел учета считается вышедшим из строя, расчет должен осуществляться по приборам учета.

В Кемеровском УФАС России отсутствуют сведения, что приборы учета, установленные в МКД, показания которых (отчеты, сгенерированные в автоматическом режиме из памяти прибора учета), представлены ООО «УК «Жилищник» в адрес Кемеровского УФАС России, не надлежащим образом введены в эксплуатацию, имеются вмешательства в работу данных приборов учета, зафиксированных теплосетевой организацией.

Таким образом, данные приборы учета фиксируют параметры объективного контроля температуры теплоносителя на границе раздела балансовой принадлежности МКД, находящихся в управлении ООО «УК «Жилищник» и теплосетевой организации, подтверждают факты нарушения ООО «Теплоснабжения» поставки гражданам- потребителям коммунальных ресурсов ненадлежащего качества.

В соответствии с п. 1 ст. 539 ГК РФ по договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию.

Пунктом 1 ст. 541 ГК РФ предусмотрено, что энергоснабжающая организация обязана подавать абоненту энергию через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором энергоснабжения, и с соблюдением режима подачи, согласованного сторонами.

Статья 542 ГК РФ устанавливает, что качество подаваемой энергии должно соответствовать требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе с обязательными правилами, или предусмотренным договором энергоснабжения.

Из ст. 548 ГК РФ следует, что по общему правилу к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией и водой через присоединенную сеть, применяются правила договоров энергоснабжения. В случае нарушения энергоснабжающей организацией требований, предъявляемых к качеству энергии, абонент вправе отказаться от оплаты такой энергии. При этом энергоснабжающая организация вправе требовать возмещения абонентом стоимости того, что абонент неосновательно сберег вследствие использования этой энергии.

Закон о теплоснабжении (п. 2 ст. 2) определяет качество теплоснабжения как совокупность установленных нормативными правовыми актами Российской Федерации и (или) договором теплоснабжения характеристик теплоснабжения, в

том числе термодинамических параметров теплоносителя.

Согласно п. 4.1 ст. 2 Закона о теплоснабжении теплоносителем являются пар, вода, которые используются для передачи тепловой энергии. Теплоноситель в виде воды в открытых системах теплоснабжения (горячего водоснабжения) может использоваться для теплоснабжения и для горячего водоснабжения.

В соответствии с п. 19.1 ст. 2 Закона о теплоснабжении открытая система теплоснабжения (горячего водоснабжения) - технологически связанный комплекс инженерных сооружений, предназначенный для теплоснабжения и горячего водоснабжения путем отбора горячей воды из тепловой сети.

Из ст. 2, 19 Закона о теплоснабжении следует, что как количественные, так и качественные характеристики поставленного теплоносителя фиксируются в точке учета средствами коммерческого учета.

В соответствии с п. 21 Правила организации теплоснабжения договор теплоснабжения содержит, в том числе параметры качества теплоснабжения.

Согласно пп. «а» п.31 Правил предоставления коммунальных услуг предоставлять потребителю коммунальные услуги в необходимых для него объемах и надлежащего качества в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, настоящими Правилами и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг.

Решение вопросов предоставления коммунальных услуг гражданам, проживающим в многоквартирном доме, обеспечивается посредством управления таким многоквартирным домом. По общему правилу ресурсоснабжающие организации отвечают за поставки ресурсов надлежащего качества до границ общего имущества в многоквартирном доме и границ внешних сетей инженерно-технического обеспечения данного дома (ст. 161 ЖК РФ).

Требования к качеству коммунальных услуг приведены в Приложении №1 к Правилам предоставления коммунальных услуг.

Согласно п. 15 Приложения № 1 к Правилам предоставления коммунальных услуг качество коммунальной услуги отопления должно обеспечивать нормативную температуру воздуха в жилых помещениях - не ниже +18 градусов (в угловых комнатах +20 градусов); в районах с температурой наиболее холодной пятидневки (-31 градус и ниже) – в жилых помещениях - не ниже +20 градусов (в угловых комнатах - +22 градуса). При этом допустимое снижение нормативной температуры в ночное время – не более 3 градусов, снижение температуры воздуха в жилом помещении в дневное время не допускается.

Пункт 5 Приложения № 1 к Правилам предоставления коммунальных услуг предусматривает допустимое отклонение температуры горячей воды в точке водоразбора от температуры горячей воды в точке водоразбора соответствующей требованиям законодательства Российской Федерации о техническом регулировании: в ночное время (с 0.00 до 5.00 часов) - не более чем на 5 °С; в дневное время (с 5.00 до 0.00 часов) - не более чем на 3 °С; устанавливает, что за каждые 3 °С отступления от допустимых отклонений температуры горячей воды размер платы за коммунальную услугу за расчетный период, в котором произошло указанное отступление, снижается на 0,1% размера платы, определенного за такой расчетный период в соответствии с приложением № 2 к Правилам предоставления коммунальных услуг, за каждый час отступления от допустимых отклонений суммарно в течение расчетного периода с учетом положений раздела IX Правил. За каждый час подачи горячей воды, температура которой в точке разбора ниже 40 °С, суммарно в течение расчетного периода оплата потребленной воды производится по тарифу за холодную воду.

Согласно Своду Правил 131.13330.2012 от 01.01.2013. Строительная

климатология. Актуализированная редакция СНиП 23-01-99 температура наиболее холодной пятидневки на территории г. Тайга с обеспеченностью 0,98 равна - 400С, с обеспеченностью 0,92 равна - 390С, что ниже -310С. Таким образом, качество коммунальной услуги отопления для граждан-потребителей, проживающих в МКД на территории Анжеро-Судженского городского округа должна соответствовать в жилых помещениях - не ниже +200С (в угловых комнатах - +220С).

Качество коммунальной услуги горячего водоснабжения, требования к которому установлено в Приложении № 1 к Правилам предоставления коммунальных услуг, должно соответствовать СанПиН 2.1.4.2496-09.

Согласно п. 2.4 СанПиН 2.1.4.2496-09 температура горячей воды в местах водоразбора независимо от применяемой системы теплоснабжения должна быть не ниже 60 °С и не выше 75 °С.

Коммунальные ресурсы приобретаются исполнителем (ООО «УК Жилищник») для оказания коммунальных услуг, следовательно, в случае передачи теплоснабжающей организацией (в системе открытого теплоснабжения для нужд горячего водоснабжения) исполнителю коммунальных ресурсов, в том числе для оказания услуги гражданам-потребителям услуги горячего водоснабжения, они не могут быть худшего качества, чем коммунальная услуга, требования к которой установлены Правилами предоставления коммунальных услуг.

В частности, температурные характеристики теплоносителя в открытой системе теплоснабжения, поставляемого на границу балансовой принадлежности МКД для оказания коммунальной услуги горячего водоснабжения, не могут быть ниже минимально допустимых нормативных показателей, установленных для данной коммунальной услуги (СанПиН 2.1.4.2496-09), таким образом, нарушениями Правил предоставления коммунальных услуг, в части оказания услуг горячего водоснабжения исполнителем является прямым следствием ненадлежащего исполнения ООО «Теплоснабжение» условий Договора № 174.

Согласно п. 109 Правил предоставления коммунальных услуг если в ходе проверки будет установлен факт нарушения качества коммунальной услуги, то в акте проверки указываются дата и время проведения проверки, выявленные нарушения параметров качества коммунальной услуги, использованные в ходе проверки методы (инструменты) выявления таких нарушений, выводы о дате и времени начала нарушения качества коммунальной услуги.

Акт проверки составляется в количестве экземпляров по числу заинтересованных лиц, участвующих в проверке, подписывается такими лицами (их представителями), 1 экземпляр акта передается потребителю (или его представителю), второй экземпляр остается у исполнителя, остальные экземпляры передаются заинтересованным лицам, участвующим в проверке.

Комиссией установлено, что вышеуказанные Акты проверки составлены ООО «УК Жилищник» в соответствии с разделом X Правилам предоставления коммунальных услуг (в том числе с привлечением к проверкам представителя ресурсоснабжающей организации ООО «Теплоснабжение», после получения соответствующего письма от последней).

Таким образом, на основании материалов дела № 06/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства подтверждено систематическое нарушение ООО «Теплоснабжение» Правил предоставления коммунальных услуг и условий Договора № 174 в части поставки услуг теплоснабжения (на основании Актов замеров температуры в жилых помещениях, проверок ГЖИ КО) и горячего водоснабжения ненадлежащего качества.

ООО «УК «Жилищник» является управляющей организацией, приобретающей коммунальные услуги в интересах граждан-потребителей, проживающих в МКД и

не может влиять на качество коммунальных услуг, поставляемых ресурсоснабжающей организацией, вместе с тем в соответствии с жилищным законодательством Российской Федерации несет ответственность за ненадлежащее качество коммунальных услуг, поставляемых гражданам-потребителям, а также вынуждены нести экономический ущерб, репутационные и иные риски, в том числе риск смены гражданами-потребителями управляющей организации, что является ущемлением прав и законных интересов общества в сфере предпринимательской деятельности.

Региональной энергетической комиссией Кемеровской области (далее – РЭК КО) утверждены ООО «Теплоснабжение» тарифы на тепловую энергию и теплоноситель, реализуемые на потребительском рынке г. Анжеро-Судженска на 2016 г.

Кемеровским УФАС России по результатам проведенного анализа состояния конкуренции на рынке услуг по поставке тепловой энергии в горячей воде в г. Анжеро-Судженске было установлено, что ООО «Теплоснабжение» занимает доминирующее положение на локальном товарном рынке услуг по поставке тепловой энергии (мощности) в горячей воде в жилой сектор в пределах географических границ, определенной территорией Анжеро-Судженского городского округа.

Частью 1 ст. 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.

Таким образом, действия (бездействие) ООО «Теплоснабжение», выразившиеся в передаче тепловой энергии ненадлежащего качества потребителям, обслуживаемым ООО «УК «Жилищник», а также в неосуществлении контроля за уровнем качества тепловой энергии, результатом которых явилось ущемление ООО «УК «Жилищник» квалифицированы Комиссией как злоупотребление ООО «Теплоснабжение» доминирующим положением на локальном товарном рынке услуг по поставке тепловой энергии (мощности) в горячей воде в пределах географических границ, определенных территорией города Анжеро-Судженска.

Учитывая, что доказательств прекращения вышеуказанного нарушения антимонопольного законодательства в материалы дела № 06/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Теплоснабжение» не представило, Комиссия считает необходимым в рамках своих полномочий выдать обществу предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1 - 4 ст. 41, ст. 48, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА

1. Признать ООО «Теплоснабжение» (652470, Кемеровская область, г. Анжеро-Судженск, ул. Милицейская, 64; ИНН/КПП 4246004034/424601001, дата регистрации юридического лица 03.03.2004 г.) нарушившим ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем злоупотребления доминирующим положением на локальном товарном рынке услуг по поставке тепловой энергии (мощности) в горячей воде в пределах географических границ, определенных территорией города Анжеро-Судженска, в части неисполнения

своих обязательств, определенных Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 и условиями Договора № 174 а именно:

- в передаче тепловой энергии (теплоносителя) ненадлежащего качества потребителям, обслуживаемых ООО «УК «Жилищник»;

- в неосуществлении контроля за уровнем качества тепловой энергии (теплоносителя), результатом которых явилось ущемление интересов ООО «УК «Жилищник».

2. Выдать ООО «Теплоснабжение» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

В соответствии со ст. 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.