

## **АО «Челябоблкоммунэнерго»**

454084, Челябинская область, г. Челябинск,

ул. Кожзаводская, д. 2а, каб. 62

**ИП <...>**

### **ОПРЕДЕЛЕНИЕ**

#### **О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 074/01/10-2193/2020 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ**

22 сентября 2020 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 074/01/10-2193/2020 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) <...>.,

#### **УСТАНОВИЛ:**

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) рассмотрено заявление ИП <...> собственника нежилого помещения, расположенного в многоквартирном жилом доме, на действия АО «Челябоблкоммунэнерго» по навязыванию невыгодных условий договора теплоснабжения, выразившиеся в начислении платы за услуги теплоснабжения, исходя из норматива потребления, а не на основании показаний приборов учета тепловой энергии.

Согласно заявлению в 2009 году между ИП <...> и АО «Челябоблкоммунэнерго» заключен договор на пользование тепловой энергией в горячей воде объектов от 01.01.2009 № 328, согласно которому АО «Челябоблкоммунэнерго» поставляло тепловую энергию на объект заявителя, расположенный по адресу: Челябинская область, город Копейск, рабочий поселок Старокамышинск, улица Коммунистическая, дом 29, № 8.

По условиям заключенного договора, в том числе на основании пункта 3.1 договора учет отпускаемой тепловой энергии для нужд отопления (вентиляции) и ГВС производится по приборам коммерческого узла учета, установленным Абонентом на границе эксплуатационной ответственности в соответствии с Правилами учета тепловой энергии и теплоносителя.

Таким образом, сторонами указанного договора теплоснабжения определен порядок учета потребленного ресурса, а именно количество потребленного теплового ресурса определяется на основании показаний приборов учета потребителя, установленных в точке поставки заявителя.

Вместе с тем, согласно заявлению АО «Челябоблкоммунэнерго» расчет платы производило, исходя их норматива потребления, не учитывающего фактическое потребление тепловой энергии.

Согласно пояснениям АО «Челябоблкоммунэнерго» нежилое помещение № 8

общей площадью равной 710,3 м<sup>2</sup>, принадлежащее ИП <...>, расположено на первом этаже многоквартирного дома (122,7 м<sup>2</sup>), в пристрое к многоквартирному дому (504,8 м<sup>2</sup>) и в подвальном помещении многоквартирного дома (82,81 м<sup>2</sup>). Отопление в подвальном помещении отсутствует.

Система отопления нежилого помещения № 8 подключена к системе отопления многоквартирного дома по адресу ул. Коммунистическая, 29. Система отопления нежилого помещения № 8 имеет два ввода тепловой энергии. Через часть нежилого помещения № 8 (которая находится на первом этаже жилого дома) проходят элементы системы отопления МКД (стояки).

На системе отопления нежилого помещения установлено два индивидуальных прибора учета тепловой энергии. Индивидуальный прибор учета, расположенный в подвальном помещении МКД, учитывает потребление тепловой энергии, приходящееся на нежилое помещение площадью 619,3, части первого этажа МКД, части пристроя и подвальное помещение, не учитывает теплотребление от стояков МКД. Второй прибор учета тепловой энергии расположен в пристроенном помещении, учитывает также расход тепловой энергии части пристроя и часть первого этажа МКД, площадью 91 м<sup>2</sup>, не учитывает теплотребление от стояков МКД.

Установленные приборы учета тепловой энергии являются технически исправными и введены в эксплуатацию, что подтверждается актами ввода в эксплуатацию узлов учета, составленными 14.10.2019 и 22.10.2019, составленными АО «Челябоблкоммунэнерго».

Так как данные приборы учета не учитывают весь объем тепловой энергии, потребляемый нежилым помещением, не учитывают, объем потребления тепловой энергии, приходящийся на общедомовые нужды (помещение 8 является частью МКД), они не могут быть приняты к коммерческому учету согласно пояснениям АО «Челябоблкоммунэнерго».

*Рассмотрение заявления и материалов позволяет прийти к следующим выводам.*

1. 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).

Челябинским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на рынке оказания услуг теплоснабжения, в том числе в целях предоставления коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению на территории Копейского городского округа в пределах пролегания сетей теплоснабжения АО «Челябоблкоммунэнерго» за 2019 год.

По результатам проведенного Челябинским УФАС России анализа состояния конкуренции на данном товарном рынке АО «Челябоблкоммунэнерго» занимает доминирующее положение на рынке услуг по теплоснабжению, в том числе в целях

оказания коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению на территории Копейского городского округа в пределах пролегания сетей АО «Челябоблкоммунэнерго» с долей более 50% (код ОКВЭД – 35.30).

Таким образом, АО «Челябоблкоммунэнерго» в силу своего доминирующего положения на рынке обязано соблюдать запреты, установленные в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

2. 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 Закона о теплоснабжении 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 № 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 их 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 № 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 № 1034).

Учитывая, что нежилое помещение заявителя расположено в многоквартирном жилом доме, то к правоотношениям сторон применяются положения Жилищного кодекса Российской Федерации, а также Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденные постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 № 354 (далее - Правила № 354).

Расчет платы за оказание услуг теплоснабжения, в том числе в целях предоставления коммунальной услуги по отоплению определяется в соответствии с Правилами № 354.

В соответствии с пунктом 22 Приложения № 2 Правил № 354 размер платы за коммунальную услугу по горячему водоснабжению, предоставленную за расчетный период в *i*-м жилом помещении (квартире) или нежилом помещении в многоквартирном доме, согласно пункту 54 Правил определяется по формуле 20 Приложения № 2, исходя из утвержденного в соответствии с законодательством Российской Федерации уполномоченным органом норматива расхода коммунального ресурса на подогрев воды в целях предоставления коммунальной услуги по горячему водоснабжению.

Согласно Постановлению Конституционного Суда РФ от 20.12.2018 № 46-П специфика многоквартирного дома как целостной строительной системы, в которой каждое жилое или нежилое помещение представляет собой лишь некоторую часть объема здания, имеющую общие ограждающие конструкции с иными помещениями, обуславливает, по общему правилу, невозможность отказа собственников и пользователей отдельных помещений в многоквартирном доме от коммунальной услуги по отоплению и тем самым - невозможность полного исключения расходов на оплату используемой для обогрева дома тепловой энергии; соответственно, обязанность по внесению платы за коммунальную услугу по отоплению конкретного помещения не связывается с самим по себе фактом непосредственного использования этого помещения собственником или пользователем.

При этом, согласно выводам Конституционного Суда РФ, изложенным в Постановлении от 20.12.2018 № 46-П, основным принципом учета потребленного коммунального ресурса является учет показаний прибора учета и только вследствие отсутствия приборов учета применяется расчетный способ определения количества энергетических ресурсов.

Согласно выводам судов, в том числе по делу А76-41195/2017, пункту 1 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», пунктам 5, 31 Правил № 1034 потребитель обязан оплатить то количество энергии, которое реально потребил, а количество должно определяться по показаниям прибора учета. В случае отсутствия в точках учета приборов учета, неисправности прибора учета, нарушения установленных договором сроков представления показаний приборов учета, являющихся собственностью потребителя, коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя определяется расчетным путем.

Следовательно, объем потребленного ресурса в отношениях, сложившихся между АО «Челябоблкоммунэнерго» и ИП <...> должен определяться на основании

показаний приборов учета, отражающих фактическое потребление заявителем тепловой энергии.

3. Согласно пункту 3 части 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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 требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Исходя из выводов судебной практики под навязыванием контрагенту условий договора, невыгодных для него, понимается такое поведение хозяйствующего субъекта, при котором ущемляются права контрагента либо он вынужден вступать в правоотношения на невыгодных для себя условиях.

При этом, категория «невыгодность» может быть оценена исключительно исходя из экономического эффекта для потребителя, который повлечет согласие на предложенные доминантом условия.

Кроме того, под навязыванием невыгодных контрагенту условий договора следует понимать направление занимающей доминирующее положение организацией договора с невыгодными для контрагента условиями, которые правомерно контрагентом оспариваются. Однако данная организация отказывается или уклоняется от согласования и принятия предложений контрагента. Именно настаивание организации, занимающей доминирующее положение, на предложенных ею условиях договора является злоупотреблением доминирующим положением в форме навязывания невыгодных или дискриминационных условий договора для абонента.

Согласно заявлению ИП <...> с октября 2019 года АО «Челябоблкоммунэнерго» осуществляет расчет платы за потребленную потребителем тепловую энергию по нормативу потребления, а не по приборам учета.

В соответствии с материалами заявления между расчетом платы по приборам учета заявителя и расчетом по нормативу потребления имеется значительная разница, что является невыгодным для потребителя.

В соответствии со статьями 8, 307 ГК РФ обязательства возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности, в том числе из договоров и иных

сделок.

В соответствии с пунктом 1 статьи 548 ГК РФ правила, предусмотренные статьями 539-547 ГК РФ, применяются к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

В соответствии со статьей 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.

В соответствии со статьями 309, 310 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются.

В соответствии со статьей 544 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми нормами или соглашением сторон.

Челябинское УФАС России отмечает, что в договоре, заключенном между АО «Челябоблкоммунэнерго» и заявителем, прямо предусмотрено, что учет отпускаемой тепловой энергии для нужд отопления (вентиляции) и ГВС производится по приборам коммерческого узла учета, установленным Абонентом на границе эксплуатационной ответственности в соответствии с Правилами учета тепловой энергии и теплоносителя.

Вместе с тем, АО «Челябоблкоммунэнерго» в нарушение норм действующего законодательства, условий заключенного договора, не начисляло плату за услуги теплоснабжения на основании показаний приборов учета тепловой энергии, то есть навязывало иной порядок расчета за услуги теплоснабжения.

При этом, доказательством навязывания АО «Челябоблкоммунэнерго» является фактический расчет платы за услуги теплоснабжения на основании данных о нормативе потребления.

Препятствий неопределимой силы для начисления платы за услуги теплоснабжения ИП <...> на основании фактических показаний приборов учета тепловой энергии не представлено.

Довод АО «Челябоблкоммунэнерго» о том, что приборы учета заявителя не могут быть приняты к коммерческому учету является необоснованным, поскольку в соответствии с пунктом 58 Правил коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя узел учета считается пригодным для коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя с даты подписания акта ввода в эксплуатацию.

Материалами заявления установлено, что актами ввода в эксплуатацию узла учета тепловой энергии потребителя от 14.10.2019 и 22.10.2019 приборы учета заявителя введены в эксплуатацию сотрудниками АО «Челябоблкоммунэнерго».

Указание АО «Челябоблкоммунэнерго» в вышеуказанных актах и пояснениях на то,

что приборы учета заявителя введены исключительно в техническую эксплуатацию является необоснованным, поскольку подписание актов ввода в эксплуатацию приборов учета подразумевает их пригодность для коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, поставляемой потребителю (ИП <...>).

Вина АО «Челябоблкоммунэнерго» выражается в том, что у общества имелась возможность начислять плату за услуги теплоснабжения для нежилого помещения ИП <...> на основании показаний приборов учета тепловой энергии, однако АО «Челябоблкоммунэнерго» начисляло и выставляло плату за услуги теплоснабжения заявителю на основании данных о нормативе потребления, направленность указанных действий свидетельствует о намеренном совершении противоправных действий.

Следовательно, АО «Челябоблкоммунэнерго», используя свою рыночную власть, совершает действия, которые привели к негативным последствиям для конкуренции и непосредственному причинению ущерба потребителю, а именно несение расходов на оплату не потребленной тепловой энергии.

Таким образом, действия АО «Челябоблкоммунэнерго» по навязыванию условий договора невыгодных для ИП <...> в части расчета платы за услуги теплоснабжения, содержат признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

19.03.2020 года Челябинским УФАС России АО «Челябоблкоммунэнерго» выдано предупреждение № 1 о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Письмом от 15.06.2020 исх. № 17/2011 АО «Челябоблкоммунэнерго» сообщило, что не исполнило предупреждение в полном объеме. Общество сообщило, что перерасчет платы только по показаниям индивидуальных приборов учета является не допустимым.

Таким образом, предупреждение, выданное АО «Челябоблкоммунэнерго» Челябинским УФАС России, в добровольном порядке Общество не исполнило.

Действия АО «Челябоблкоммунэнерго» по навязыванию условий договора, невыгодных для ИП <...> в части расчета платы за услуги теплоснабжения, содержат признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного издан приказ Челябинского УФАС России от 23.09.2020 № 107 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона «О защите конкуренции»,

#### **ОПРЕДЕЛИЛ:**

1. Назначить дело № 074/01/10-2193/2020 к рассмотрению на **29 октября 2020 года на 14 часов 00 минут** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб. 318.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 074/01/10-2193/2020 в качестве:

Ответчика: АО «Челябоблкоммунэнерго», 454084, Челябинская область, г. Челябинск, ул. Кожзаводская, д. 2а, каб. 62;

Заявителя: ИП <...>.

3. АО «Челябоблкоммунэнерго» представить в Челябинское УФАС России в срок до **23 октября 2020 года**:

3.1) письменные пояснения об основаниях неисполнения предупреждения Челябинского УФАС России с нормативным и документальным обоснованием;

3.2) копию действующего договора теплоснабжения, заключенного между АО «Челябоблкоммунэнерго» и ИП <...>., со всеми приложениями и дополнительными соглашениями к данному договору;

3.3) правовое обоснование начисления платы за услуги теплоснабжения, не исходя из показаний приборов учета, установленных в нежилых помещениях;

3.4) иные сведения и материалы, имеющие значение для рассмотрения дела.

В соответствии со статьей 43 Федерального закона «О защите конкуренции» с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать комиссии пояснения в письменной или устной форме, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других участвующих в деле лиц.

Председатель Комиссии <...>