

В действиях (бездействии) ПАО «Т Плюс» (Московская область, Красногорский район, Автодорога Балтия, стр. 3, ИНН 6315376946), выразившемся в навязывании невыгодных либо прямо не предусмотренных законодательством условий договора №ПО\_04 от 16.02.2017 поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренные пунктом 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», то есть злоупотребления доминирующим положением путем навязывания контрагенту (МУП «Хохряковское ЖКХ») условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора.

В Удмуртское УФАС России 02.06.2017 вх.№4492 поступило заявление МУП «Хохряковское ЖКХ» на действия ПАО «Т Плюс», выразившиеся в навязывании невыгодных условий договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя №ПО\_04 от 16.02.2017 путем установления в договоре условия (приложение №8 к договору поставки) о коэффициенте нагрева, равном 0,065 Гкал/м<sup>3</sup>.

ПАО «Т Плюс» направляло в адрес МУП «Хохряковское ЖКХ» договор №ПО\_04 от 16.02.2017 поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя (далее – договор от 16.02.2017), согласно которому ПАО «Т Плюс» обязуется подавать МУП «Хохряковское ЖКХ» через присоединенную сеть тепловую энергию в горячей сетевой воде и (или) теплоносителя, а МУП «Хохряковское ЖКХ» обязуется принимать и оплачивать тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель, а также соблюдать предусмотренный договором режим потребления тепловой энергии.

В соответствии с приложением №8 к договору от 16.02.2017, при отсутствии коммерческого узла учета тепловой энергии и горячей воды, в иных случаях, предусмотренных Правилами учета тепловой энергии и теплоносителя, объем тепловой энергии, расходуемый на горячее водоснабжение определяется как произведение показаний водомеров за расчетный период, оборудованных на источниках МУП «Хохряковское ЖКХ» и коэффициента нагрева, равного 0,065 Гкал/м<sup>3</sup>.

По мнению Заявителя, коэффициент нагрева, указанный в договоре от 16.02.2017, является необоснованным.

В соответствии с письмом ПАО «Т Плюс» от 20.06.2017 вх.№5014, примененный коэффициент (указанный в договоре от 16.02.2017) рассчитан на основании положений Постановления Правительства РФ от 23.05.2006 №306. Кроме этого, в рамках судебного дела №А71-15754/2015 Арбитражным судом Удмуртской Республики рассматривалось дело между МУП «Хохряковское ЖКХ» и ПАО «Т Плюс», в котором также применялся коэффициент, равный 0,065 Гкал/м<sup>3</sup>.

Согласно решению Арбитражного суда Удмуртской Республики от 21.06.2017 по делу №А71-767/2017, рассматриваемому по иску ПАО «Т Плюс» к МУП «Хохряковское ЖКХ» о взыскании долга по договору теплоснабжения от 01.06.2014, суд признал обоснованным расчет ПАО «Т Плюс», полученный исходя из коэффициента нагрева, равного 0,06368 Гкал/м<sup>3</sup>.

В соответствии с постановлением Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 27.09.2017 по делу №А71-767/2017, решение от 21.06.2017 оставлено без изменения.

Согласно ч. 5 ст. 271 АПК РФ, постановление арбитражного суда апелляционной инстанции вступает в законную силу со дня его [принятия](#).

Таким образом, постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 27.09.2017 по делу №А71-767/2017 является вступившим в законную силу.

Согласно части 11 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», пункта 3.45. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339, принятие решения по результатам рассмотрения заявления, материалов может быть отложено в случае нахождения на рассмотрении в антимонопольном органе, суде, арбитражном суде, правоохранительных органах другого дела, выводы по которому будут иметь значение для результатов рассмотрения заявления, материалов, до принятия и вступления в силу соответствующего решения по данному делу, о чем антимонопольный орган уведомляет в письменной форме заявителя.

В соответствии со ст. 7 Федерального конституционного закона от 28.04.1995 №1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации», вступившие в законную силу судебные акты – решения, определения, постановления арбитражных судов обязательны для всех государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории Российской Федерации.

Согласно ст. 3 Федерального конституционного закона от 31.12.1996 №1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации», единство судебной системы РФ обеспечивается путем признания обязательности исполнения на всей территории Российской Федерации судебных постановлений, вступивших в законную силу.

Таким образом, выводы судов, сделанных при рассмотрении судебного дела №А71-767/2017 являются обязательными для Удмуртского УФАС России. При рассмотрении данного судебного дела сделан вывод об обоснованности применения коэффициента нагрева, составляющего  $0,06368 \text{ Гкал/м}^3$ .

Обоснованность данного вывода подтверждается и со стороны ПАО «Т Плюс» (в письме ПАО «Т Плюс» от 30.11.2017 вх.№9459 указывается, что в расчетах подлежит применению коэффициент нагрева, равный  $0,063 \text{ Гкал/м}^3$ ).

Таким образом, условие договора от 16.02.2017 (приложение №8), в котором указывается коэффициент нагрева, составляющий  $0,065 \text{ Гкал/м}^3$ , является необоснованным.

Указанное условие договора от 16.02.2017 является невыгодным для МУП «Хохряковское ЖКХ», так как в случае увеличения коэффициента нагрева в конечном счете увеличивается выставаемая плата за тепловую энергию по договору, что ущемляет права МУП «Хохряковское ЖКХ» в сфере

предпринимательской деятельности.

В соответствии с Постановлением Президиума ВАС РФ от 18.05.2011 №16008/2010, включение в проект договора условий, противоречащих действующему законодательству, является действием по навязыванию невыгодных условий. Не приведение условий договора в соответствии с действующим законодательством по полученным разногласиям в установленный срок и не направление ответа на возражение является продолжением противоправного поведения.

Таким образом, сам по себе факт составления и направления ПАО «Т Плюс» в адрес заявителя проекта договора с условиями, противоречащими положениям действующего законодательства, является навязыванием условий, противоречащим действующему законодательству.

В соответствии с ч. 1 ст. 5 Федерального закона «О защите конкуренции», доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного 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. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

Согласно аналитическому отчету Удмуртского УФАС России от 05.12.2017, а также письму Министерства энергетики, ЖКХ, государственного регулирования тарифов Удмуртской Республики от 04.12.2017 исх.№11-07/9684, ПАО «Т Плюс» занимает на товарном рынке теплоснабжения в географических границах МО «Хохряковское» в 2016 г. долю 97,16 %.

Таким образом, ПАО «Т Плюс» занимает доминирующее положение на товарном рынке теплоснабжения.

Согласно п. 3 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «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).

В соответствии с ч. 2 ст. 39.1 Закона «О защите конкуренции», предупреждение выдается в случае выявления признаков, в том числе, п. 3 ч. 1 ст. 10 Закона.

Согласно ч. 7 ст. 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.

Таким образом, в действиях (бездействии) ПАО «Т Плюс» по навязыванию невыгодных условий договора от 16.02.2017 (об установлении коэффициента нагрева, равного 0,065 Гкал/м<sup>3</sup>) имеются признаки нарушения, предусмотренного п. 3 ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» (злоупотребление доминирующим положением путем навязывания невыгодных либо прямо не предусмотренных условий договора).

Согласно п. 1.4 Приказа ФАС России от 22.01.2016 №57/16, принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения п. 3 ч. 1 ст. 10 Закона «О защите конкуренции» без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

Удмуртское УФАС России предупреждает ПАО «Т Плюс» о необходимости прекратить действия (бездействие), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно направить в адрес МУП «Хохряковское ЖКХ» проект договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, содержащего сведения о коэффициенте нагрева в размере 0,06368 Гкал/м<sup>3</sup>.

Настоящее предупреждение надлежит выполнить **в течение 10 рабочих дней с момента получения данного предупреждения.**

О выполнении предупреждения сообщить в Удмуртское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

В соответствии с ч. 8 ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «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

<...>