

**ООО
«Стройтермоизоляция»**

ул. Кижеватова, д. 4, кв. 103,
г. Пенза, Пензенская область,
440031

s-t-i@inbox.ru

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 2-18/17-2021
О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ
НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

10 декабря 2021 года

г. Пенза

В Пензенское УФАС России поступило обращение АО «Почта России» в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Стройтермоизоляция» (ОГРН 1025801443040 ИНН 5837014294 Пензенская область, г. Пенза, ул. Кижеватова, 4-103) (далее – ООО «Стройтермоизоляция», Общество) по вопросу нарушения требований действующего законодательства при заключении договора на отпуск тепловой энергии.

В обращении заявитель указывает на неправомерное указание со стороны ООО «Стройтермоизоляция» в проекте договора на отпуск тепловой энергии стоимости тепловой энергии, рассчитанной по нерегулируемой цене.

По результатам анализа полученных Пензенским УФАС России документов и информации установлено следующее.

ООО «Стройтермоизоляция» владеет на праве аренды объектами теплоснабжения (котельными), расположенными по адресам: Пензенская область, с. Русский Камешкир, ул. Кирова, д. 10; Пензенская область, с. Неверкино, ул. Ленина, д. 17; Пензенская область, р.п. Сосновоборск, ул. Ленина, д. 60; Пензенская область, с. Чаадаевка, ул. Крупской, д. 43, на основании договора аренды недвижимого имущества от 06.12.2016 № 16.

ООО «Стройтермоизоляция» осуществляет деятельность по передаче тепловой энергии с использованием вышеуказанных источников теплоснабжения, что подтверждается письменными пояснениями Общества от 18.11.2021 № 84.

Письмом от 01.10.2021 № 71 ООО «Стройтермоизоляция» направило в адрес АО «Почта России» проект договора на отпуск тепловой энергии № 5-10 (далее – проект договора № 5-10). Также, в письме от 01.10.2021 № 71 Общество указало, что в случае не заключения АО «Почта России» договора на предложенных ООО «Стройтермоизоляция» условиях, потребитель будет отключен от теплоснабжения.

По условиям представленного проекта договора № 5-10 Поставщик (ООО «Стройтермоизоляция») обязуется отпустить потребителю (АО «Почта России») тепловую энергию до границ эксплуатационной ответственности для отопления зданий и помещений, принадлежащих АО «Почта России», а Потребитель обязуется принять и оплатить потреблённую тепловую энергию в сроки и на условиях, предусмотренных Договором (пункт 1.1 проекта договора № 5-10).

Пунктом 4.1 проекта договора № 5-10 установлено, что стоимость услуг по настоящему договору определяется в соответствии с расчетом стоимости услуг (приложение № 2 к договору) и составляет 3194172 (три миллиона сто девяносто четыре тысячи сто семьдесят два) рубля 00 коп., в том числе НДС 20 % 532362 (пятьсот тридцать две тысячи триста шестьдесят два) рубля 00 коп.

Согласно Приложению № 2 к проекту договора № 5-10 ООО «Стройтермоизоляция» самостоятельно рассчитало и определило стоимость тепловой энергии.

Правовые основы экономических отношений, возникающих в связи с производством, передачей, потреблением тепловой энергии, тепловой мощности, теплоносителя с использованием систем теплоснабжения, созданием, функционированием и развитием таких систем, а также полномочия органов государственной власти, органов местного самоуправления по регулированию и контролю в сфере теплоснабжения, права и обязанности потребителей тепловой энергии, теплоснабжающих организаций, теплосетевых организаций установлены Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении).

Основами ценообразования в сфере теплоснабжения, утвержденными постановлением Правительства РФ от 22.10.2012 № 1075 (далее - Основы ценообразования № 1075) определены основные принципы и методы определения цен (тарифов) на тепловую энергию (мощность) и теплоноситель, цен (тарифов) на услуги по передаче тепловой энергии и теплоносителя и платы за подключение к системе теплоснабжения.

Перечень регулируемых цен в сфере теплоснабжения определен частью 1 статьи 8 Закона о теплоснабжении.

В соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 8 Закона о теплоснабжении государственному регулированию подлежат тарифы на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 7 Закона о теплоснабжении установление тарифов на передачу тепловой энергии, теплоносителя входит в полномочия органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования цен (тарифов).

На территории Пензенской области таким органом является Управление по регулированию тарифов и энергосбережению Пензенской области на основании положения об Управлении, утвержденного постановлением Правительства Пензенской области от 04.08.2010 № 440-пП.

Частями 2.1 и 2.2 статьи 8 Закона о теплоснабжении, а также пунктом 5(5) Основ ценообразования установлены критерии и сроки дерегулирования цен (тарифов) на товары, услуги в сфере теплоснабжения.

В соответствии с частью 2.1 статьи 8 Закона о теплоснабжении соглашением сторон договора теплоснабжения и (или) договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, но не выше цен (тарифов) на соответствующие товары в сфере теплоснабжения, установленных органом регулирования в соответствии с основами ценообразования в сфере теплоснабжения и правилами регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, утвержденными Правительством Российской Федерации, определяются следующие виды цен на товары в сфере теплоснабжения, за исключением тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, реализация которых необходима для оказания коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению населению и приравненным к нему категориям потребителей:

- 1) цены на тепловую энергию (мощность), производимую и (или) поставляемую с использованием теплоносителя в виде пара теплоснабжающими организациями потребителям, другим теплоснабжающим организациям;
- 2) цены на теплоноситель в виде пара, поставляемый теплоснабжающими организациями потребителям, другим теплоснабжающим организациям;
- 3) цены на тепловую энергию (мощность), теплоноситель, поставляемые

теплоснабжающей организацией, владеющей на праве собственности или ином законном основании источником тепловой энергии, потребителю, теплотребляющие установки которого технологически соединены с этим источником тепловой энергии непосредственно или через тепловую сеть, принадлежащую на праве собственности и (или) ином законном основании указанной теплоснабжающей организации или указанному потребителю, если такие теплотребляющие установки и такая тепловая сеть не имеют иного технологического соединения с системой теплоснабжения и к тепловым сетям указанного потребителя не присоединены теплотребляющие установки иных потребителей.

Согласно части 2.2 статьи 8 Закона о теплоснабжении с 1 января 2018 года цены, указанные в части 2.1 настоящей статьи, не подлежат регулированию и определяются соглашением сторон договора теплоснабжения и (или) договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, за исключением случаев:

1) реализации тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, необходимых для оказания коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению населению и приравненным к нему категориям потребителей;

2) производства тепловой энергии (мощности), теплоносителя с использованием источника тепловой энергии, установленная мощность которого составляет менее десяти гигакалорий в час, и (или) осуществления поставки теплоснабжающей организацией потребителю тепловой энергии в объеме менее пятидесяти тысяч гигакалорий за 2017 год.

Аналогичные положения содержит пункт 5(2) Основ ценообразования.

С 1.01.2019 г. в случае, указанном в пункте 2 части 2.2 статьи 8 Закона о теплоснабжении, а также в пункте 5(2) Основ ценообразования, цены (тарифы) не подлежат государственному регулированию и определяются соглашением сторон договора теплоснабжения и (или) поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя (пункт 5(5) Основ ценообразования).

По смыслу указанных норм цены на виды товаров в сфере теплоснабжения, которые соответствуют критериям, определенным вышеуказанными нормативными правовыми актами, не подлежат государственному регулированию и должны определяться по соглашению сторон договора, за исключением случая, предусмотренного пунктом 1 части 2.2 статьи 8 Закона о теплоснабжении, согласно которому при реализации тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, необходимых для оказания коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению населению и приравненным к нему категориям потребителей, регулирование цен (тарифов) в сфере теплоснабжения сохраняется, а также случая, предусмотренного частью 2 статьи 44 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Пункт 5(5) Основ ценообразования определяет, что в случае производства тепловой энергии (мощности), теплоносителя с использованием источника тепловой энергии, установленная мощность которого составляет менее десяти гигакалорий в час, и (или) осуществления поставки теплоснабжающей организацией потребителю тепловой энергии в объеме менее пятидесяти тысяч гигакалорий за 2017 год, цены (тарифы), предусмотренные пунктом 3 части 2.1 статьи 8 Закона о теплоснабжении, не подлежат государственному регулированию и определяются соглашением сторон договора теплоснабжения и (или) поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя с 01.01.2019г.

При этом, дерегулирование цен на тепловую энергию (мощность) теплоноситель осуществляется при условии соответствия критериям, установленным пунктом 3 части 2.1 статьи 8 Закона о теплоснабжении.

Указанная позиция соответствует позиции ФАС России, изложенной в письме от 28.06.2019 № ИА/54920/19.

В частности, для перехода на нерегулируемые цены, согласно пункту пункта 3 части 2.1 статьи 8 Закона о теплоснабжении необходимо соблюдение в совокупности следующих условий:

1) теплоснабжающая организация владеет источником тепловой энергии (котельной) на праве собственности или ином законном основании (за исключением концессионного соглашения);

2) установленная мощность источника тепловой энергии составляет менее десяти гигакалорий в час и (или) теплоснабжающей организацией осуществляется поставка потребителю тепловой энергии в объеме менее пятидесяти тысяч гигакалорий за 2017 г.;

3) реализуемая тепловая энергия не используется для оказания коммунальных услуг по отоплению и горячему водоснабжению населению и приравненным категориям потребителей;

4) теплотребляющие установки потребителя (потребителей) технологически соединены с источником тепловой энергии непосредственно или через тепловую сеть;

5) теплотребляющие установки и тепловая сеть не имеют иного технологического соединения с системой теплоснабжения;

6) к тепловым сетям, принадлежащим потребителю (потребителям) не присоединены теплотребляющие установки иных потребителей;

7) тепловая сеть, соединяющая источник тепловой энергии и теплотребляющие установки потребителя (потребителей), принадлежит на праве собственности и (или) ином законном основании теплоснабжающей организации или соответствующему потребителю (потребителям).

При этом, со стороны ООО «Стройтермоизоляция» не представлено доказательств соблюдения в совокупности всех условий, необходимых для перехода на нерегулируемые цены (тарифы) на тепловую энергию, а именно, документов, подтверждающих, следующее:

- установленная мощность источников тепловой энергии Общества составляет менее десяти гигакалорий в час и (или) теплоснабжающей организацией осуществляется поставка потребителю тепловой энергии в объеме менее пятидесяти тысяч гигакалорий за 2017 г.;
- теплотребляющие установки потребителя технологически соединены с источником тепловой энергии непосредственно или через тепловую сеть;
- теплотребляющие установки и тепловая сеть не имеют иного технологического соединения с системой теплоснабжения;
- к тепловым сетям, принадлежащим потребителю (потребителям) не присоединены теплотребляющие установки иных потребителей;
- тепловая сеть, соединяющая источник тепловой энергии и теплотребляющие установки потребителя, принадлежит на праве собственности и (или) ином законном основании теплоснабжающей организации или соответствующему потребителю.

На основании изложенного, в рассматриваемой ситуации отсутствуют доказательства соблюдения ООО «Стройтермоизоляция» всех необходимых критериев для применения нормы пункта 3 части 2.1 статьи 8 Закона о теплоснабжении и перехода на нерегулируемые цены, определяемые соглашением сторон, в сроки, предусмотренные пунктом 5(5) Основ ценообразования.

При этом, в проекте договора № 5-10 ООО «Стройтермоизоляция» в нарушение положений Закона о теплоснабжении самостоятельно определило цену тепловой энергии для потребителя, а в случае несогласия АО «Почта России» с предложенными условиями, указало на отключение объектов потребителя от теплоснабжения.

По информации, представленной уполномоченным органом регулирования тарифов на территории Пензенской области – Департаментом по регулированию тарифов и энергосбережению Пензенской области, ООО «Стройтермоизоляция» с заявлением об установлении тарифов на тепловую энергию в адрес Департамента не обращалось, тарифы на тепловую энергию Департаментом не утверждались (письмо от 18.11.2021 № 35/02-05/491).

Согласно статьям 3, 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» деятельность в области оказания услуг по передаче тепловой энергии относится к сфере деятельности субъектов естественной монополии. Хозяйствующий субъект, занятый производством

(реализацией) товаров в условиях естественной монополии признается субъектом естественной монополии.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

По результатам проведенного Пензенским УФАС России анализа установлено, что ООО «Стройтермоизоляция» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по передаче тепловой энергии в рамках границ присоединенных тепловых сетей и имеет возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на указанном рынке.

В соответствии с пунктом 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).

Действия ООО «Стройтермоизоляция» по включению в проект договора условий о расчетах за тепловую энергию по нерегулируемой цене в отсутствие документального подтверждения наличия правовых оснований для перехода на нерегулируемые цены, определяемые по соглашению сторон, сопровождающиеся сообщением о возможном отключении от теплоснабжения объектов потребителя в случае отказа рассмотрения и заключения договора на предложенных условиях, являются навязыванием невыгодных (не предусмотренных действующим законодательством) условий договора теплоснабжения и влекут (могут повлечь) ущемление интересов АО «Почта России».

Вышеизложенное свидетельствует о наличии в указанных действиях ООО «Стройтермоизоляция» признаков злоупотребления доминирующим положением и нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается хозяйствующему субъекту, в том числе, в случае выявления признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Учитывая вышеизложенное, Пензенское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает ООО «Стройтермоизоляция» о необходимости прекращения указанных действий **в срок до __ декабря 2021 года** путем прекращения навязывания АО «Почта России» невыгодных (прямо не предусмотренных действующим законодательством) условий договора на отпуск тепловой энергии.

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

В силу части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Руководитель управления

