РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 46/А-10-2016

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«16» февраля 2018 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

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

Председателя Комиссии: <…> – <…>;

Членов Комиссии: <…> – <…>;

<…> – <…>;

<…> – <…>,

в присутствии:

- <…> – представителя Муниципального бюджетного учреждения культуры Районный Дом Культуры «Юбилейный» (далее – МБУК РДК «Юбилейный»), Муниципального бюджетного учреждения дополнительного образования «Детская школа искусств №31» (далее – МБУДО «Детская школа искусств №31», Муниципального бюджетного учреждения культуры «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» (далее – МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности») по доверенности;

в отсутствии законного представителя ответчика, уведомленного надлежащим образом о дате, месте и времени заседания Комиссии,

рассмотрев дело № 46/А-10-2016, возбужденное по признакам нарушения ООО «Тяжинское тепловое хозяйство» (654007, Кемеровская область, г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, д. 35, оф. 907-910, ОГРН 1124253006976, ИНН: 4253010166; дата регистрации: 03.10.2012 г., далее также – ООО «ТТХ») ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения заявлений МБУК РДК «Юбилейный», МБУДО «Детская школа искусств №31», МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» (далее также – Заявители) о наличии в действиях ООО «ТТХ» признаков нарушения антимонопольного законодательства приказом Кемеровского УФАС России от 05.10.2016 г. № 130 возбуждено дело № 46/А-10-2016, приказом Кемеровского УФАС России от 05.10.2016 г. № 131 возбуждено дело № 47/А-10-2016, приказом Кемеровского УФАС России от 05.10.2016 г. № 132 возбуждено дело № 48/А-10-2016, по признакам нарушения ООО «ТТХ» ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении ООО «ТТХ» доминирующим положением на рынке услуг по поставке тепловой энергии (мощности) в горячей воде в географических границах Тяжинского муниципального района, в части отказа в принятии к расчетам за потребленную тепловую энергию по Договору № 15/16, Договору № 12/16, Договору № 16/16 показаний приборов

учета на объектах МБУК РДК «Юбилейный», МБУДО «Детская школа искусств №31», МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» надлежащим образом введенных в эксплуатацию, результатом чего явилось ущемление интересов вышеуказанных учреждений.

Определением от 07.10.2016 г. (исх. № 03/9105) рассмотрение дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 27.10.2016 г.

Определением от 07.10.2016 г. (исх. № 03/9104) рассмотрение дела № 47/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 27.10.2016 г.

Определением от 07.10.2016 г. (исх. № 03/9104) рассмотрение дела № 48/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 27.10.2016 г.

27.10.2016 г. Комиссия при рассмотрении дел № 46/А-10-2016, № 47/А-10-2016 и № 48/А-10-2016 пришла к выводу, что вышеуказанные дела возбуждены в отношении одного и того же лица, а именно в отношении ООО «ТТХ», являются однородными, в ходе их рассмотрения исследуются одни и те же обстоятельства и доказательства, объединение данных дел будет способствовать полному, всестороннему и объективному их рассмотрению.

Определением от 27.10.2016 г. (исх. № 03/9918 от 01.11.2016 г.) дела № 46/А-10-2016 и № 47/А-10-2016, № 48/А-10-2016 объедены в одно производство, делу присвоен номер <...> /А-10-2016.

Приказом Кемеровского УФАС России от 27.10.2016 г. № 142 создана комиссия по рассмотрению дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением от 28.10.2016 г. (исх. №03/9918-1) дело № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 22.11.2016 г.

22.11.2016 г. Комиссия на рассмотрении дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к выводу, что для полного и всестороннего рассмотрения дела № 46/А-10-2016 необходимо истребование дополнительных доказательств.

Определением от 22.11.2016 г. (исх. №03/10651) дело № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 13.12.2016 г.

08.12.2016 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили ходатайства от представителя МБУК РДК «Юбилейный» (вх. № 4963э), МБУДО «Детская школа искусств №31» (вх. № 4965э), МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» (вх. № 4964э) о переносе рассмотрения дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства на другое время либо на более позднюю дату, в связи с невозможностью явки представителя вышеуказанных учреждений на заседание комиссии по уважительной причине, подтвержденной соответствующими документами.

Данное ходатайство Комиссией было удовлетворено.

Определением от 13.12.2016 г. (исх. №03/11373) дело № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 25.01.2017 г.

25.01.2017 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство от представителя ООО «ТТХ» (вх. № 43-ф) о переносе рассмотрения дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства на более позднюю дату, в связи с невозможностью явки представителя вышеуказанных учреждений на заседание комиссии по уважительной причине.

Данное ходатайство Комиссией было удовлетворено.

Определением от 25.01.2017 г. (исх. №03/880 от 30.01.2017 г.) дело № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 10.02.2017 г.

Вместе с тем 10.02.2017 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили ходатайства от представителя МБУК РДК «Юбилейный» (вх. № 529э), МБУДО «Детская школа искусств №31» (вх. № 528э), МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» (вх. № 530э) о переносе рассмотрения дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства на более позднюю дату, в связи с невозможностью явки представителя вышеуказанных учреждений на заседание комиссии по уважительной причине.

Данное ходатайство Комиссией было удовлетворено.

Определением от 10.02.2017 г. (исх. №03/1366 от 15.02.2017 г.) дело № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 02.03.2017 г.

Письмом от 27.02.2017 г. (исх. № 03/1599) дело № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 07.03.2017 г.

03.03.2017 г. от заявителей МБУК РДК «Юбилейный», МБУДО «Детская школа искусств №31», МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» о наличии в действиях ООО «ТТХ» поступили дополнения к ранее поданным заявлениям (вх. № 805э, вх. № 806э, вх. № 807э).

06.03.2017 г. ООО «ТТХ» в материалы дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства представлены дополнительные пояснения (вх. № 829э).

07.03.2017 г. Комиссия на рассмотрении дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к выводу, что для полного и всестороннего рассмотрения дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства необходимо истребование дополнительных доказательств.

Определением от 07.03.2017 г. (исх. №03/2110 от 13.03.2017 г.) дело № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 13.04.2017 г.

13.04.2017 г. на заседании Комиссии принято решение об отложении рассмотрения дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

Определением от 13.04.2017 г. (исх. № 03/3394) рассмотрение дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 11.05.2017 г.

Комиссией изготовлено и направлено в адрес сторон заключение об обстоятельствах дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. № 03/3509).

Вместе с тем ООО «ТТХ» представило в адрес Комиссии пояснения и доводы в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела № 06/А-10-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, отличные от тех, которые были представлены ранее.

Кроме того ООО «ТТХ» представило в адрес Комиссии письменное ходатайство о приостановлении рассмотрения дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства (вх. № 1870э от 11.05.2017 г.), в связи с тем, что в настоящее время Арбитражным судом Кемеровской рассматривается дело № А27-19705/2016 о взыскании задолженности с МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» (следующее заседание суда состоится 16.05.2017 г.), в котором обществом в обоснование своих требований заявлены доводы, которые ранее не были представлены в адрес Комиссии и не оценивались ей на момент выдачи заключения об обстоятельствах дела, но которые могут иметь значение существенное значение для рассмотрения дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства.

Также в Определении Арбитражного суда Кемеровской области от 20.04.2017 г. по делу № А27-19705/2016 сторонам предложено рассмотреть вопрос о привлечении к рассмотрению дела специалиста в сфере теплоэнергетике или о проведении экспертизы.

Согласно п. 1 ч. 3 ст. 48 Закона о защите конкуренции Комиссия может приостановить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае и на срок рассмотрения антимонопольным органом, судом, органами предварительного следствия другого дела, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с ч. 4 ст. 48 Закона о защите конкуренции течение срока рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства прерывается при приостановлении рассмотрения дела и продолжается с момента возобновления рассмотрения дела. Рассмотрение дела продолжается с момента, с которого оно было приостановлено.

11.05.2017 г. на заседании Комиссия пришла к выводу, что для полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела обстоятельствах дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства выводы Арбитражного суда Кемеровской области по делу № А27-19705/2016 могут иметь существенное значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства. В связи с чем ходатайство ООО «ТТХ» удовлетворено.

Определением от 11.05.2017 г. (исх. № 03/4274 от 15.05.2017 г.) рассмотрение дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства было приостановлено до вступления в силу решения Арбитражного суда Кемеровской области по делу № А27-19705/2016.

Решение Арбитражного суда Кемеровской области от 16.11.2017 г. по делу № А27-19705/2016 вступило в законную силу 16.12.2017 г.

Определением о возобновлении рассмотрения дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. № 03/494 от 18.01.2018 г.) рассмотрение дела назначено на 16.02.2018 г.

16.02.2018 г. на заседание Комиссии законный представитель ООО «ТТХ» явку не обеспечил, ходатайств не направил.

С учетом того, что Комиссия располагала доказательствами надлежащего уведомления законного представителя ООО «ТТХ» о дате месте времени заседания, принято решение о возможности рассмотрения дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства в отсутствии законного представителя ООО «ТТХ».

Заслушав представителя Заявителей, изучив материалы дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия приходит к следующим выводам:

18.01.2016 г. ООО «ТТХ» заключило договоры теплоснабжения (также по тексту Договоры теплоснабжения) с МБОУ ДОД «Детская школа искусств № 31» № 12/16 (действует с учетом протокола согласования разногласий от 01.02.2016 г., далее – Договор № 12/16), с МБУК РДК «Юбилейный» № 15/16, (действует с учетом протокола согласования разногласий от 01.02.2016 г., далее – Договор № 15/16), с МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» № 16/16, (действует с учетом протокола согласования разногласий от 01.02.2016 г., далее – Договор № 16/16).

Согласно п. 2.1.1 Договоров теплоснабжения теплоснабжающая организация обязана поставлять потребителю для теплоснабжения объектов, указанных в Приложении 1, тепловую энергию, исходя из технической возможности и пропускной способности тепловых сетей в соответствии с установленными настоящим договором величинами теплопотребления (согласно разделу 4 настоящих договоров).

В соответствии с п. 3.2.23 Договоров теплоснабжения потребитель обязуется при нарушении режима потребления энергии, в том числе при превышении фактического объема потребления над договорным объемом потребления, исходя из договорной величины тепловой нагрузки или отсутствии коммерческого учета тепловой энергии в случаях и в порядке, предусмотренных законодательством Российской Федерации, оплатить ТСО объем сверхдоговорного, безучетного потребления или потребления с нарушением режима потребления с применением к тарифам в сфере теплоснабжения повышающих коэффициентов, установленных органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов.

В силу п. 4.1 Договоров теплоснабжения теплоснабжающая организация обеспечивает подачу потребителю тепловой энергии на отопление и вентиляцию с подключенной максимальной тепловой нагрузкой согласно Приложению №1.

Согласно п. 4.3 Договоров теплоснабжения потребитель ежегодно до 1 марта года, предшествующего году, в котором осуществляется поставка, представляет ТСО заявку с указанием договорного объема потребления тепловой энергии.

На основании п. 4.4 Договоров теплоснабжения договорной объем тепловой энергии или ориентировочное годовое количество (расчетное) подаваемой (отпускаемой) ТСО потребителю (с учетом его субпотребителей) тепловой энергии устанавливается Приложением № 2.

В соответствии с п. 7.2 Договоров теплоснабжения расчетный период для оплаты за тепловую энергию устанавливается равным календарному месяцу.

Согласно п. 7.3 Договоров теплоснабжения для своевременного произведения расчетов за потребленную тепловую энергию потребитель обязан ежемесячно на 5 рабочий день месяца, следующего за расчетным периодом, получить в ТСО универсальный передаточный документ (по тексту – УПД) за поставленную тепловую энергию в расчетном периоде (указанный документ выдается под расписку, лицу, являющемуся ответственным по настоящему договору, либо лицу, имеющему доверенность на получение УПД). В течение 3 рабочих дней подписать УПД и возвратить второй экземпляр в ТСО, либо представить мотивированный отказ от признания факта потребления указанного количества тепловой энергии или в части. В случае неполучения или невозврата потребителем УПД в указанный срок УПД считается согласованным.

В силу п. 3.2.4 Договоров теплоснабжения потребитель обязан при условии не превышения ТСО температуры подаваемого теплоносителя по сравнению с температурным графиком (Приложение № 4) более чем на 3 % обеспечить температуру возвращаемого теплоносителя в точке поставки в соответствии с температурным графиком с превышением не более 5 % и соблюдать норму утечки в соответствии с Правилами технической эксплуатации тепловых установок, утвержденными Приказом Министерства энергетики Российской Федерации от 34.03.2003 № 115.

Пунктом 9.3 Договоров теплоснабжения установлена ответственность сторон за несоблюдение требований к параметрам качества теплоснабжения, нарушение режима потребления тепловой энергии, в том числе за нарушение условий о количестве, качестве и значениях термодинамическим параметров возвращаемого теплоносителя в порядке, установленным действующим законодательством Российской Федерации и настоящим договором.

Согласно п. 9.4 Договоров теплоснабжения при превышении потребителем суточной температуры обратной сетевой воды от температуры, установленной температурным графиком, потребитель оплачивает ТСО, при условии соблюдения ТСО параметров теплоносителя в подающем трубопроводе, стоимость количества тепловой энергии, рассчитанного ТСО по температурному перепаду, установленному графиком.

В соответствии с Приложением № 1 (сведения об объектах, подключенных к теплотрассе) к Договору № 12/16 объем здания составляет 2065 м3, общая площадь 449 м2, максимальная тепловая нагрузка 155,58 Гкал/год (на отопление 127,16 Гкал/год, на вентиляцию 28,42 Гкал/год).

Согласно Приложению № 1 (сведения об объектах, подключенных к теплотрассе) к Договору № 15/16 объем здания составляет 14995 м3, общая площадь 2276,54 м2, этажность – 3, максимальная тепловая нагрузка 1552,3 Гкал/год (на отопление 717,32 Гкал/год, на вентиляцию 834,98 Гкал/год).

Согласно Приложению № 1 (сведения об объектах, подключенных к теплотрассе) к Договору № 16/16 объем здания по адресу: п. Листвянка, ул. Советская, д. 3 5084 м3, общая площадь 691,7 м2, максимальная тепловая нагрузка 655,24 Гкал/год (на отопление 333,54 Гкал/год, на вентиляцию 321,7 Гкал/год), а также объем, площадь и тепловая нагрузка иных зданий Заявителя).

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, в том числе 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;

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;

порядок расчетов по договору;

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

Согласно п. 22 Правила организации теплоснабжения договорный объем потребления тепловой энергии и (или) теплоносителя заявляется потребителем ежегодно (за исключением граждан-потребителей, а также управляющих организаций или товариществ собственников жилья либо жилищных кооперативов или иных специализированных потребительских кооперативов, осуществляющих деятельность по управлению многоквартирными домами и заключивших договоры с ресурсоснабжающими организациями) единой теплоснабжающей организации до 1 марта года, предшествующего году, в котором предполагается поставка. Если объем потребления не заявлен в указанные сроки, в следующем году действуют объемы потребления текущего года.

Договорный объем потребления фиксируется в договоре теплоснабжения раздельно по тепловой энергии и теплоносителю с разбивкой по месяцам. Договорные объемы фиксируются в договоре теплоснабжения раздельно по видам потребления.

Сведения о согласовании Заявителями договорного объема потребления на 2016 г. (с разбивкой по месяцам) в материалах дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства не представлены, также отсутствуют

сведения о согласованных объемах потребления на данных объектах в предыдущих годах.

Из письма ООО «ТТХ», представленного материалы дела № № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства (вх. № 4688 от 14.07.2016 г.), следует, что расчет количества тепловой энергии, представленный в Приложении № 2 к Договорам теплоснабжения, выполнен в соответствии со справочником: Манюк В.И. «Наладка и эксплуатация водяных тепловых сетей», 1988 г., «Проектирование тепловых сетей» (Справочник проектировщика) под. ред. Николаева А.А., 1965 г. (далее – Справочник).

Расчетные показатели максимальной тепловой нагрузки определены на основании расчета, представленного в Приложении № 2 к Договорам теплоснабжения и согласованы Заявителями без разногласий.

В связи с чем теплоснабжающей организацией в отсутствие согласованного с потребителем договорного объема потребления в качестве такового принята величина тепловой нагрузки, разбитая помесячно, и отнесенная в температуре окружающей среды.

Порядок учета тепловой энергии определен в разделе 5 Договоров теплоснабжения.

Согласно п. 5.1 Договоров теплоснабжения при установке приборов учета, принятых в установленном «Правилами коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя», утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 18.11.2013 № 1034 (далее – Правила коммерческого учета), порядке в качестве коммерческих, в точке поставки количество тепловой энергии, полученной потребителем, определяется по показаниям установленных приборов, а в случае их отсутствия – в порядке, предусмотренных п. 5.13 настоящего договора.

На основании п. 5.6 Договоров теплоснабжения потребитель снимает показания приборов учета тепловой энергии 23 числа текущего месяца и передает их в ТСО с 23 по 25 числа текущего месяца в форме отчета о потребленной энергии в виде посуточной распечатки архивных значений регистрируемых параметров теплоносителя и несет ответственность за достоверность представляемых данных.

Из материалов дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства следует, что на объектах Заявителей установлены узлы учета (приборы) тепловой энергии.

27.10.2015 г. ООО «ТТХ» на вышеуказанных объектах Заявителей составлены Акты повторного ввода в эксплуатацию данных узлов учета (приборов) тепловой энергии, подписанные представителями теплоснабжающей организации и Заявителей.

1. В рамках исполнения Договора № 12/16 ООО «ТТХ» за потребленную тепловую энергию на объекте МБУДО «Детская школа искусств №31» представлены УПД № 52 от 31.01.2016 г. (показания прибора учета с 21.12.2015 г. по 25.01.2016 г. 19,77 Гкал, 51 601,28 руб.); № 140 от 29.02.2016 г. (показания прибора учета с 26.01.2016 г. по 25.02.2016 г. 14,13 Гкал, 36 880, 28 руб.); № 195 от 29.03.2016 г. (показания прибора

учета с 26.02.2016 г. по 24.03.2016 г. 9,9 Гкал, 25 839,79 руб.); № 293 от 30.04.2016 г. (период с 25.03.2016 г. по 25.04.2016 г. 9,9 Гкал, 25 839,79 руб.) с корректировочным счетом-фактурой к № 394 от 01.06.2016 г. к УПД № 293 (период с 25.03.2016 г. по 25.04.2016 г., до изменения 9,9 Гкал, 25 839,79 руб., после изменения 15,2 Гкал, 39 673, 22 руб.); № 372 от 23.05.2016 г. (период с 26.04.2016 по 23.05.2016 г. нормативное потребление, 10,82 Гкал, 28 241,07 руб., 54,9 Гкал, 143 293,39 руб. – сверхнормативное потребление).

Согласно посуточной ведомости с 21.12.2015 г. по 25.01.2016 г. – объем тепловой энергии составил 19,77 Гкал, масса теплоносителя 3543,93 т; с 26.01.2016 г. по 25.02.2016 г. – объем тепловой энергии составил 14,13 Гкал, масса теплоносителя 2919,52 т; с 26.02.2016 г. по 24.03.2016 г. – объем тепловой энергии 9,9 Гкал, масса теплоносителя 2658,89 т; с 25.03.2016 г. по 25.04.2016 г. – объем тепловой энергии составил 6,3 Гкал, масса теплоносителя 2931,95 т; с 26.04.2016 г. по 23.05.2016 г. – объем тепловой энергии составил 4,5 Гкал, масса теплоносителя 2592,82 т.

06.05.2016 г. ООО «ТТХ» направило в адрес МБУДО «Детская школа искусств №31» письмо (исх. № 48/04), в котором указало, что на основании посуточной ведомости за период с 25.03.2016 г. по 25.04.2016 г. Заявителем нарушен п. 1.1 Договора № 12/16 (режим потребления), а также п. 3.2.4 Договора № 12/16 (температура возвращаемого теплоносителя). ООО «ТТХ» на основании п. 9.3, 9.4 Договора № 12/16 выставило Заявителю для оплаты УПД № 293 от 30.04.2016 г.

К данному письму приложен расчет объемов потребления на объекте МБУДО «Детская школа искусств №31» (Акт нарушения), в котором ООО «ТТХ» расчетным путем на основании посуточной ведомости с 25.03.2016 г. по 25.04.2016 г. определен объем полезного потребления Qпотр = 4,6 Гкал и объем внедоговорного потребления Qнар = 10,6 Гкал (общий объем потребления, представленный к оплате 15,2 Гкал).

25.05.2016 г. ООО «ТТХ» направило в адрес МБУДО «Детская школа искусств №31» письмо (исх. № 55/04), в котором указало, что на основании посуточной ведомости за период с 26.04.2016 г. по 23.05.2016 г. Заявителем нарушен п. 1.1 Договора № 12/16.

Из данного письма следует, что ООО «ТТХ» расчетным путем определено количество потребленной энергии на объекте МБУДО «Детская школа искусств №31» (в размере 10,82 Гкал – нормативное потребление и 54,9 Гкал – сверхнормативное потребление), в соответствии с которым Заявителю представлен к оплате УПД № 372 от 23.05.2016 г.

2. В рамках исполнения Договора № 15/16 ООО «ТТХ» за потребленную тепловую энергию на объекте МБУК РДК «Юбилейный» представлены УПД № 53 от 31.01.2016 г. (показания прибора учета с 21.12.2015 г. по 25.01.2016 г. 309,3 Гкал, 807 297,74 руб.); № 137 от 29.02.2016 г. (показания прибора учета с 26.01.2016 г. по 25.02.2016 г. 268 Гкал, 699 501,44 руб.); № 197 от 29.03.2016 г. (показания прибора учета с 26.02.2016 г. по 24.03.2016 г. 140 Гкал, 365 933,22 руб.); № 298 от 30.04.2016 г. (период с 25.03.2016 г. по 25.04.2016 г. 105 Гкал, 274 058,40 руб.) № 372 от 23.05.2016 г. (период с 26.04.2016 по 23.05.2016 г. нормативное потребление 60,48 Гкал, 157 857,64 руб., 132,37 Гкал, 345 496,29 руб. – сверхнормативное потребление).

Согласно посуточной ведомости с 21.12.2015 г. по 25.01.2016 г. – объем тепловой

энергии составил 37,68 Гкал, масса теплоносителя 18 283,65 т); с 26.01.2016 г. по 25.02.2016 г. – объем тепловой энергии составил 27,21 Гкал, масса теплоносителя 16 958,38 т); с 26.02.2016 г. по 24.03.2016 г. – объем тепловой энергии составил 16,68 Гкал, масса теплоносителя 12 864,11 т; с 25.03.2016 г. по 25.04.2016 г. – объем тепловой энергии составил 12,04 Гкал, масса теплоносителя 9744,26 т; с 26.04.2016 г. по 23.05.2016 г. – объем тепловой энергии составил 6,99 Гкал, масса теплоносителя 7543,02 т.

16.02.2016 г. ООО «ТТХ» направило в адрес МБУК РДК «Юбилейный» письмо (исх. № 18/01), в котором указало, что на основании посуточной ведомости за период с 21.12.2015 г. по 25.01.2016 г. Заявителем нарушен п. 1.1 Договора № 15/16 (режим потребления), а также п. 3.2.4 Договора № 15/16 (температура возвращаемого теплоносителя). ООО «ТТХ» на основании п. 9.3, 9.4 Договора № 15/16 выставило Заявителю для оплаты УПД № 53 от 31.01.2016 г.

К данному письму приложен расчет объемов потребления на объекте МБУК РДК «Юбилейный» (Акт нарушения), в котором ООО «ТТХ» расчетным путем на основании посуточной ведомости с 21.12.2016 г. по 25.01.2016 г. определен объем полезного потребления Qпотр = 67,1 Гкал и объем внедоговорного потребления Qнар = 242,1 Гкал (общий объем потребления, представленный к оплате 309,3 Гкал).

09.03.2016 г. ООО «ТТХ» направило в адрес МБУК РДК «Юбилейный» письмо (исх. № 25/01), в котором указало, что на основании посуточной ведомости за период с 26.01.2016 г. по 25.02.2016 г. Заявителем нарушен п. 1.1 Договора № 15/16 (режим потребления), а также п. 3.2.4 Договора № 15/16 (температура возвращаемого теплоносителя). ООО «ТТХ» на основании п. 9.3, 9.4 Договора № 15/16 выставило Заявителю для оплаты УПД № 53 от 31.01.2016 г.

К данному письму приложен расчет объемов потребления на объекте МБУК РДК «Юбилейный» (Акт нарушения), в котором ООО «ТТХ» расчетным путем на основании посуточной ведомости с 26.01.2016 г. по 25.02.2016 г. определен объем полезного потребления Qпотр = 51,4 Гкал и объем внедоговорного потребления Qнар = 216,6 Гкал (общий объем потребления, представленный к оплате 268 Гкал).

06.04.2016 г. ООО «ТТХ» направило в адрес МБУК РДК «Юбилейный» письмо (исх. № 39/06), в котором указало, что на основании посуточной ведомости за период с 26.02.2016 г. по 24.03.2016 г. Заявителем нарушен п. 1.1 Договора № 15/16 (режим потребления), а также п. 3.2.4 Договора № 15/16 (температура возвращаемого теплоносителя). ООО «ТТХ» на основании п. 9.3, 9.4 Договора № 15/16 выставило Заявителю для оплаты УПД № 197 от 31.03.2016 г.

К данному письму приложен расчет объемов потребления на объекте МБУК РДК «Юбилейный» (Акт нарушения), в котором ООО «ТТХ» расчетным путем на основании посуточной ведомости с 26.02.2016 г. по 24.03.2016 г. определен объем полезного потребления Qпотр = 29,6 Гкал и объем внедоговорного потребления Qнар = 110,6 Гкал (общий объем потребления, представленный к оплате 140,2 Гкал).

06.05.2016 г. ООО «ТТХ» направило в адрес МБУК РДК «Юбилейный» письмо (исх. № 48/05), в котором указало, что на основании посуточной ведомости за период с 25.03.2016 г. по 25.04.2016 г. Заявителем нарушен п. 1.1 Договора № 15/16 (режим потребления), а также п. 3.2.4 Договора № 15/16 (температура возвращаемого теплоносителя). ООО «ТТХ» на основании п. 9.3, 9.4 Договора № 15/16 выставило

Заявителю для оплаты УПД № 298 от 30.04.2016 г.

К данному письму приложен расчет объемов потребления на объекте МБУК РДК «Юбилейный» (Акт нарушения), в котором ООО «ТТХ» расчетным путем на основании посуточной ведомости с 25.03.2016 г. по 25.04.2016 г. определен объем полезного потребления Qпотр = 16,0 Гкал и объем внедоговорного потребления Qнар = 88,9 Гкал (общий объем потребления, представленный к оплате 105,0 Гкал).

25.05.2016 г. ООО «ТТХ» направило в адрес МБУК РДК «Юбилейный» письмо (исх. № 55/03), в котором указало, что на основании посуточной ведомости за период с 26.04.2016 г. по 23.05.2016 г. Заявителем нарушен п. 1.1 Договора № 15/16.

Из данного письма следует, что ООО «ТТХ» расчетным путем определено количество потребленной энергии на объекте МБУК РДК «Юбилейный» (в размере 60,48 Гкал – нормативное потребление и 132,37 Гкал – сверхнормативное потребление), в соответствии с которым Заявителю представлен к оплате УПД № 372 от 23.05.2016 г.

3. Из заявления 04.07.2016 г. следует, что разногласия по вопросу оплаты потребленной тепловой энергии между МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» и ООО «ТТХ» по Договору теплоснабжения № 16/16 возникли только на объекте (по адресу:г Листвянка, ул. Советская, 3, далее – СДК Листвянский).

В рамках исполнения Договора № 16/16 ООО «ТТХ» за потребленную тепловую энергию на объекте МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» (СДК Листвянский), представлены УПД № 33 от 31.01.2016 г. (показания прибора учета с 21.12.2015 г. по 25.01.2016 г. 37,85 Гкал, 98 791,53 руб.); № 145 от 29.02.2016 г. (показания прибора учета с 26.01.2016 г. по 25.02.2016 г. 74,6 Гкал, 194 711,97руб.); № 201 от 31.03.2016 г. (показания прибора учета с 26.02.2016 г. по 24.03.2016 г. 44,80 Гкал, 116 931,58 руб.); № 294 от 30.04.2016 г. (период с 25.03.2016 г. по 25.04.2016 г. 47,5 Гкал, 123 978,80 руб.) № 379 от 23.05.2016 г. (период с 26.04.2016 по 23.05.2016 г. нормативное потребление 24,20 Гкал, 63 163,94 руб., 90,20 Гкал, 235 429,22 руб. – сверхнормативное потребление).

Согласно посуточной ведомости с 21.12.2015 г. по 25.01.2016 г. – объем тепловой энергии составил 37,68 Гкал, масса теплоносителя 6658,22 т); с 26.01.2016 г. по 25.02.2016 г. – объем тепловой энергии составил 30,45 Гкал, масса теплоносителя 5778,02 т; с 26.02.2016 г. по 24.03.2016 г. – объем тепловой энергии составил 21,86 Гкал, масса теплоносителя 5396,18 т; с 25.03.2016 г. по 25.04.2016 г. – объем тепловой энергии составил 15,50 Гкал, масса теплоносителя 6133,18 т; с 26.04.2016 г. по 23.05.2016 г. – объем тепловой энергии 9,62 Гкал, масса теплоносителя 4580,18 т.

Посуточные ведомости потребленной тепловой энергии на других объектах Заявителя ООО «ТТХ» не представлены.

11.03.2016 г. ООО «ТТХ» направило в адрес МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» письмо (исх. № 26/01), в котором указало, что на основании посуточной ведомости за период с 26.01.2016 г. по 25.02.2016 г. Заявителем (на объекте СДК Листвянский) нарушен п. 1.1 Договора № 16/16 (режим потребления). ООО «ТТХ» на основании п. 9.3 Договора № 16/16 выставило Заявителю для оплаты УПД № 145 от 29.02.2016 г.

К данному письму приложен расчет объемов потребления (на объекте СДК Листвянский) (Акт нарушения), в котором ООО «ТТХ» расчетным путем на основании посуточной ведомости с 26.01.2016 г. по 25.02.2016 г. определен объем полезного потребления Qпотр = 45,2 Гкал и объем внедоговорного потребления Qнар = 29,4 Гкал (общий объем потребления, представленный к оплате 74,6 Гкал).

06.04.2016 г. ООО «ТТХ» направило в адрес МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» письмо (исх. № 39/07), в котором указало, что на основании посуточной ведомости за период с 26.02.2016 г. по 24.03.2016 г. Заявителем нарушен п. 1.1 Договора № 16/16 (режим потребления). ООО «ТТХ» на основании п. 9.3 Договора № 16/16 выставило Заявителю для оплаты УПД № 198 от 31.03.2016 г.

К данному письму приложен расчет объемов потребления на объекте МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» (Акт нарушения), в котором ООО «ТТХ» расчетным путем на основании посуточной ведомости с 26.02.2016 г. по 24.03.2016 г. определен объем полезного потребления Qпотр = 27,0 Гкал и объем внедоговорного потребления Qнар = 17,8 Гкал (общий объем потребления, представленный к оплате 44,8 Гкал).

06.05.2016 г. ООО «ТТХ» направило в адрес МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» письмо (исх. № 48/08), в котором указало, что на основании посуточной ведомости за период с 25.03.2016 г. по 25.04.2016 г. Заявителем нарушен п. 1.1 Договора № 16/16 (режим потребления), а также п. 3.2.4 Договора № 16/16 (температура возвращаемого теплоносителя). ООО «ТТХ» на основании п. 9.3, 9.4 Договора № 16/16 выставило Заявителю для оплаты УПД № 294 от 30.04.2016 г.

К данному письму приложен расчет объемов потребления на объекте МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» (Акт нарушения), в котором ООО «ТТХ» расчетным путем на основании посуточной ведомости с 25.03.2016 г. по 25.04.2016 г. определен объем полезного потребления Qпотр = 14,6 Гкал и объем внедоговорного потребления Qнар = 32,9 Гкал (общий объем потребления, представленный к оплате 47,5 Гкал).

25.05.2016 г. ООО «ТТХ» направило в адрес МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» письмо (исх. № 55/01), в котором указало, что на основании посуточной ведомости за период с 26.04.2016 г. по 23.05.2016 г. Заявителем нарушен п. 1.1 Договора № 16/16.

Из данного письма следует, что ООО «ТТХ» расчетным путем определено количество потребленной энергии на объекте МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» (в размере 24,2 Гкал – нормативное потребление и 90,2 Гкал – сверхнормативное потребление), в соответствии с которым Заявителю представлен к оплате УПД № 379 от 23.05.2016 г.

Согласно писем ООО «ТТХ», направленных в адрес Заявителей (исх. № 62/03 от 16.06.2016 г., исх. № 62/03 от 16.06.2016 г.) требования Заявителей о представлении счетов-фактур раздельно на оплату нормативного и сверхнормативного потребления являются необоснованными, не предусмотрены нормативными правовыми актами.

Вместе с тем, из пояснений представителя Заявителей, данных на заседании Комиссии спорным вопросом по вопросу начисления объемов потребленной тепловой энергии, неурегулированных на момент возбуждения дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства, оставался объем начисленной тепловой энергии потребленной Заявителями на вышеуказанных объектах за один расчетный период – май 2016 г.

Согласно пояснениям представителя ООО «ТТХ», в посуточной ведомости за май 2016 г., расход фактически пропущенного через тепловые узлы Заявителей теплоносителя, значительно превышал расход определенный расчетным путем, что является нарушением.

В связи с чем ООО «ТТХ» произвело обратный перерасчет перерасходованного, по мнению общества, на объекте теплоносителя (измеряется в единицах массы) в тепловую энергию (измеряется в Гкал) и данный объем вменило к оплате Заявителям как сверхдоговорное потребление тепловой энергии.

12.12.2016 г. ООО «ТТХ» представило в материалы дела 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства пояснение (письмо вх. № 5029э), согласно которому можно сделать вывод, что общество не отклоняло показания приборов учета на объектах Заявителей, а лишь особым образом их интерпретировало, а именно: не приняло показания о потребленной тепловой энергии, зарегистрированной приборами учета, а использовала сведения о фактическом расходе теплоносителя по данным приборам учета для пересчета в потребленную тепловую энергию согласно Справочнику.

03.03.2017 г. МБОУ ДОД «Детская школа искусств № 31» представило материалы дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства письмо (вх. № 807э) о том, что с учетом изменений, внесенных в УПД № 372 от 09.01.2017 г. (за май 2016 г.), потребление тепловой энергии на объекте вышеуказанного Заявителя было определено по показаниям прибора учета, в связи с чем Заявитель не имеет претензии к теплоснабжающей организации.

Согласно письмам от 03.03.3017 г. МБУК РДК «Юбилейный» (вх. № 806э от) и МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» (вх. № 805 э) 09.01.2017 г. ООО «ТТХ» сторнировало объемы потребления тепловой энергии на объектах вышеуказанных Заявителей, приняв к расчету показания приборов учета.

Вместе с тем МБУК РДК «Юбилейный» и МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» приобщены в материалы дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства УПД № 561 от 31.10.2016 г., УПД № 623 от 30.11.2016 г., № 1119 от 29.12.2016 г. с которыми они также не согласны, поскольку объем потребленной тепловой энергии определен не на основании показаний приборов учета.

06.03.2017 г. ООО «ТТХ» представило в материалы дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства УПД от 01.03.2017 г., которыми вновь скорректировало объемы потребленной тепловой энергии на объектах всех Заявителей, в том числе начислив дополнительные объемы потребленной тепловой энергии за май 2016 г. на всех объектах Заявителей (за исключением МБОУ ДОД «Детская школа искусств № 31» за май 2016 г.).

В соответствии п. 1 ст. 544 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – 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 силу п. 1 ст. 548 ГК РФ правила, предусмотренные статьями 539 - 547 настоящего Кодекса, применяются к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Согласно ч. 2 ст. 19 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя осуществляется путем их измерения приборами учета, которые устанавливаются в точке учета, расположенной на границе балансовой принадлежности, если договором теплоснабжения или договором оказания услуг по передаче тепловой энергии не определена иная точка учета.

В соответствии с ч. 2 ст. 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) расчеты за энергетические ресурсы должны осуществляться на основании данных о количественном значении энергетических ресурсов, произведенных, переданных, потребленных, определенных при помощи приборов учета используемых энергетических ресурсов. Установленные в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации приборы учета используемых энергетических ресурсов должны быть введены в эксплуатацию не позднее месяца, следующего за датой их установки, и их применение должно начаться при осуществлении расчетов за энергетические ресурсы не позднее первого числа месяца, следующего за месяцем ввода этих приборов учета в эксплуатацию. Расчеты за энергетические ресурсы могут осуществляться без учета данных, полученных при помощи установленных и введенных в эксплуатацию приборов учета используемых энергетических ресурсов, по договору поставки, договору купли-продажи энергетических ресурсов, включающим в себя условия энергосервисного договора (контракта). До установки приборов учета используемых энергетических ресурсов, а также при выходе из строя, утрате или по истечении срока эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов расчеты за энергетические ресурсы должны осуществляться с применением расчетных способов определения количества энергетических ресурсов, установленных в соответствии с законодательством Российской Федерации. При этом указанные расчетные способы должны определять количество энергетических ресурсов таким образом, чтобы стимулировать покупателей энергетических ресурсов к осуществлению расчетов на основании данных об их количественном значении, определенных при помощи приборов учета используемых энергетических ресурсов.

Таким образом, расчет между потребителем и теплоснабжающей организацией должен производиться, исходя из объема потребления тепловой энергии, определенного по показаниям прибора учета.

В соответствии с ч. 3 ст. 19 Закона о теплоснабжении осуществление коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя расчетным путем допускается в следующих случаях:

1) отсутствие в точках учета приборов учета;

2) неисправность приборов учета;

3) нарушение установленных договором теплоснабжения сроков представления показаний приборов учета, являющихся собственностью потребителя.

Данная норма также закреплена в п. 31 Правил коммерческого учета.

Пунктом 14 Правил 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 ведения коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя по приборам учета, контроля качества тепловой энергии и режимов теплопотребления с использованием получаемой измерительной информации с даты его подписания.

По смыслу п.1 ст.13 ФЗ «Об обеспечении единства измерений», средство измерения, проведшее поверку, в межповерочный интервал 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 материалы заявления от 04.07.2016 г. ООО «ТТХ» не представлены сведения о том, что приборы учета Заявителей не соответствуют требованиям нормативных правовых актов, нормативно-технической и (или) конструкторской (проектной) документации (в том числе в связи с истечением сроков поверки средств измерений, входящих в состав узла учета, нарушением установленных пломб, а также с работой в нештатных ситуациях).

Кроме того, приборы учета на объектах Заявителей был надлежащим были образом введены в эксплуатацию в текущем отопительном периоде, когда имелись спорные правоотношения по вопросу определения объемов оказанных услуг тепловой энергии.

Согласно п. 23 Правил организации теплоснабжения договором теплоснабжения определяется, что при нарушении режима потребления тепловой энергии, в том числе превышении фактического объема потребления тепловой энергии и (или) теплоносителя над договорным объемом потребления исходя из договорной

величины тепловой нагрузки, или отсутствии коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, потребитель тепловой энергии, допустивший указанные нарушения, обязан оплатить теплоснабжающей организации объем сверхдоговорного, безучетного потребления или потребления с нарушением режима потребления с применением к тарифам в сфере теплоснабжения повышающих коэффициентов, установленных органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов, если иное не предусмотрено жилищным законодательством Российской Федерации в отношении граждан-потребителей, а также управляющих организаций или товариществ собственников жилья либо жилищных кооперативов или иных специализированных потребительских кооперативов, осуществляющих деятельность по управлению многоквартирными домами и заключивших договоры с ресурсоснабжающими организациями.

По мнению ООО «ТТХ», нарушение со стороны Заявителей режима потребления тепловой энергии выразилось в фактическом перерасходе теплоносителя, проходящего (и регистрируемого) через прибор учета, а также в нарушении термодинамических показателей, теплоносителя, возвращаемого в обратный трубопровод, в связи с чем объем потребленной тепловой энергии на объектах Заявителей обществом был определен согласно п. 1.1., 9,3 ,9.4 Договоров теплоснабжения.

При этом Заявители с данным расчетом не согласны, поскольку, плата за сверхнормативное потребление значительно превышает плату, рассчитанную как на основании показаний приборов учета, так и, рассчитанную, исходя из тепловой нагрузки помещения (технического паспорта).

Вместе с тем ввиду того, что спор о правомерности данных действий ООО «ТТХ» в расчетах за поставленную тепловую энергию был передан на рассмотрение Арбитражного суда Кемеровской области (дело А27-19705/2016), рассмотрение дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства было приостановлено до вступления в силу Решения Арбитражного суда Кемеровской области по делу 27-19705/2016.

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 16.11.2017 г. по делу 27-19705/2016 исковые требования ООО «ТТХ» удовлетворил частично.

Из данного судебного акта следует, что ООО «ТТХ» обратилось в Арбитражный суд Кемеровской области с иском о взыскании с МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» 112 001 руб. 15 коп. долга по оплате за поставленную тепловую энергию, 96 442 руб. 13 коп. неустойки, начисленной за период с 11.04.2016 по 14.04.2017, с дальнейшим начислением по день фактической оплаты (с учетом уточнения размера исковых требований в порядке ст. 49 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации).

Исковые требования мотивированы ненадлежащим исполнением ответчиком договорных обязательств по оплате потребленной тепловой энергии, в том числе в связи с превышением потребителем в период с 26.04.2016 по 20.05.2016 суточной температуры обратной сетевой воды, со ссылками на статьи 307, 309, 310, 314 ГК РФ (впоследствии размер исковых требований ООО «ТТХ» уточнен).

В обоснование своих требований ООО «ТТХ» сослалось на п. 9.4 Договора №16/16, которым предусмотрено, что при превышении потребителем суточной температуры обратной сетевой воды от температуры, установленной температурным графиком, потребитель уплачивает ТСО, при условии соблюдения ТСО параметров температуры теплоносителя в падающем трубопроводе, стоимость количества энергии, рассчитанного ТСО по температурному перепаду, предусмотренному графиком.

Ссылаясь на условия договора и нарушение ответчиком температурного графика обратной сетевой воды, истец обратился в суд с иском, определив количество энергии по температурному перепаду по формуле: Q =V*(T1-T2)/1000. Данные для расчета обществом взяты из договора, а также посуточных ведомостей, которые предоставил МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности».

Суд, исследовав доказательства, в том числе данные экспертизы, пояснения сторон, пришел к следующим выводам:

Согласно абз. 3 п. 33 Правил организации теплоснабжения оплата фактически потребленной в истекшем месяце тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя с учетом средств, ранее внесенных потребителем в качестве оплаты за тепловую энергию в расчетном периоде, осуществляется до 10-го числа месяца, следующего за месяцем, за который осуществляется оплата.

Во исполнение принятых на себя обязательств ООО «ТТХ» в марте, апреле, мае 2016 г. на объект МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» поставлена тепловая энергия.

Выставленные истцом УПД, содержащие сведения о количестве, цене и стоимости потребленной энергии, ответчиком надлежащим образом не оплачены, что явилось основанием для обращения истца в суд с настоящим иском.

При этом разногласия сторон сводятся к оплате стоимости тепловой энергии, потребленной в мае 2016 года с учетом превышения температуры обратной сетевой воды ответчиком (п. 9.4 договора), определенной по формуле: Q =V*(T1-T2)/1000.

В УПД от 23.05.2016 № 379 ООО «ТТХ» предъявлено к оплате 90,2 Гкал сверхнормативного потребления энергии, определенного расчетным путем. Как пояснило ООО «ТТХ» применение расчетного способа определения потребленной тепловой энергии за май 2016 г. вызвано нарушением потребителем режима потребления, в связи с несоответствием температуры теплоносителя в обратном трубопроводе температурному графику, согласованному сторонами.

На основании ст. 19 Закона о теплоснабжении, ст. 13 Закона об энергосбережении, п. 14, п. 31 Правил коммерческого учета суд приходит к выводу, что применение между сторонами расчетных способов определения количества тепловой энергии и теплоносителя возможно в тех случаях, когда определение количества поставленной тепловой энергии невозможно по показаниям приборов учета.

Доказательств наличия оснований для применения расчетного метода

определения количества потребленной энергии ООО «ТТХ» суду не представлены, акт о выявленных недостатках согласно п. 72 Правил коммерческого учета не составлялся.

Из изложенного следует, что определение количества потребленной МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» тепловой энергии расчетным способом по приведенной формуле противоречит требованиям ст. 19 Закона о теплоснабжении, ст. 13 Закона об энергосбережении, Правил коммерческого учета, нарушение режима потребления тепловой энергии в перечне оснований коммерческого учета тепловой энергии расчетным путем не предусмотрено.

Под режимом потребления тепловой энергии согласно п. 15 ст. 2 Закона о теплоснабжении подразумевается процесс потребления тепловой энергии, теплоносителя с соблюдением потребителем тепловой энергии обязательных характеристик этого процесса в соответствии с нормативными правовыми актами, в том числе техническими регламентами, и условиями договора теплоснабжения.

Суд, указал, что действующее законодательство за превышение температуры обратной сетевой воды предусматривает применение повышающих коэффициентов к тарифам в сфере теплоснабжения и не дозволяет сторонам самостоятельно определять порядок расчета стоимости потребленной тепловой энергии иным способом, отличным от учета фактического потребления либо по показаниям приборов учета, либо расчетным путем исходя из утвержденных нормативов потребления коммунальных услуг, в связи с чем, суд пришел к выводу о ничтожности п. 9.4 Договора №16/16, (п. 5 ст. 426 ГК РФ). Указанная правовая позиция, изложена в постановлении Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 28.03.2016 № Ф04-1124/2016 по делу № А46-7663/2015, постановлении Седьмого арбитражного апелляционного суда от 18.07.2017 по делу № А27-375/2017.

С учетом изложенного, размер задолженности по договору в спорный период правомерно определен МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» на основании показаний приборов учета с учетом тарифов, установленных Постановлением Региональной энергетической комиссии Кемеровской области (далее – РЭК КО) от 04.12.2015 № 762. Сумма долга по оплате за потребленную энергию на день судебного разбирательства составляет 77 514 руб. 08 коп. за май 2016 г.

Вместе с тем суд счел обоснованными требования ООО «ТТХ» по уплате МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» неустойки в размере 85 080 руб. 55 коп. пеней, начисленных за период с 11.04.2016 по 09.11.2017 г.г., с дальнейшим начислением пеней на сумму долга с 10.11.2017 г. по день фактического исполнения обязательства по правилам п. 9.1 ст. 15 Закона о теплоснабжении.

Таким образом, Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 16.11.2018 г. по делу А27-19705/2016 требования ООО «ТТХ» к МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» только в части взыскания платы за потребленную тепловую энергию за спорный период, определенную по прибору учета, в остальной части иска, в том числе в части начисления сверхнормативного объема потребления, а также определения объемов тепловой

энергии, потребленной, по мнению ООО «ТТХ» с нарушением режима потребления в соответствии с п. 9.4 Договора №16/16, являющихся предметом рассмотрения Комиссии в деле № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства, отказано в полном объеме.

Кроме того, как следует их судебного акта, факт потребления МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» тепловой энергии в спорный период с нарушение режима потребления ООО «ТТХ» не доказан.

11.05.2017 г. ООО «ТТХ» на заключение об обстоятельствах дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. № 03/3509) представило пояснения, что 01.03.2017 г. обществом выставлены Заявителям выставлены корректировочные счета-фактуры, в которых сверхдоговорное потребление, определенное ООО «ТТХ» по Справочнику, отсутствует.

При этом корректировочные счета фактуры от 01.03.2017 г. содержат объем тепловой энергии, потребленной, по мнению ООО «ТТХ» с нарушением потребления, а именно: с нарушением температуры обратной сетевой воды по температурному перепаду (п. 9.4 Договора №16/16).

На заседании Комиссии 16.02.2018 г. представитель Заявителей принес устные возражения, указав на то, что действия ООО «ТТХ» не основаны на законе.

Комиссией также установлено, что данные действия ООО «ТТХ» получили правовую оценку суда и признаны незаконными, в том числе судом указано на ничтожность п. 9.4 Договора №16/16 (п. 5 ст. 426 ГК РФ), на основании которого ООО «ТТХ» вменяло МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» объемы потребления тепловой энергии, с нарушением режима потребления.

Согласно ч. 1 ст. 5 Федерального конституционного закона от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» вступившие в законную силу постановления федеральных судов, мировых судей и судов субъектов Российской Федерации, а также их законные распоряжения, требования, поручения, вызовы и другие обращения являются обязательными для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, других физических и юридических лиц и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории Российской Федерации.

Руководствуясь п. 1 ч. 3 ст. 48 Закона о защите конкуренции, проанализировав материалы дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении всех Заявителей, с учетом Решения Арбитражного суда Кемеровской области от 16.11.2018 г. по делу А27-19705/2016, Комиссия приходит к выводу о доказанности нарушения ООО «ТТХ» действующего законодательства Российской Федерации.

Также Комиссия приходит к выводу, что доказательства и выводы Арбитражного суда Кемеровской области, указанные Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 16.11.2018 г. по делу А27-19705/2016 имеют прямое значение для правой оценки действий ООО «ТТХ» в отношении других Заявителей, а именно: МБОУ ДОД «Детская школа искусств № 31» Договор № 12/16, МБУК РДК «Юбилейный», Договор № 15/16.

Сверхдогворной объем тепловой энергии, опредленный ООО «ТТХ» по Справочнику на объектах Заявителей не потреблялся, что подтверждается показаниями прибора учета в рассматриваемый период, а также противоречит смыслу понятия «потребление тепловой энергии» (п. 1.1 Договоров теплоснабжения), поскольку пересчитанная тепловая энергии по фактическому расходу теплоносителя не была потреблена теплопотребляющими установками на объектах Заявителей, а минуя их, через тепловой пункт была возвращена вместе с теплоносителем источнику.

Таким образом, основания для применения ООО «ТТХ» расчетного метода для определения потребленной тепловой энергии на объекте Заявителей, поименованные в ч. 3 ст. 19 Закона о теплоснабжении, в рассматриваемом случае отсутствуют, следовательно, оплату по договорам с Заявителями в спорный период ООО «ТТХ» необходимо было производить на основании фактических показаний приборов учета.

На основании изложенного со стороны ООО «ТТХ» имеет место нарушение п. 1 ст. 544 ГК РФ, ч. 3 ст. 19 Закона о теплоснабжении, п. 31 Правил коммерческого учета, ч. 2 ст. 13 Закона об энергосбережении.

Постановлением РЭК КО от 04.12.2015 г. № 762 для ООО «ТТХ» утвержден одноставочный тариф на тепловую энергию, реализуемую потребителям Тяжинского муниципального района, присоединенным к тепловым сетям МУП «Сервис коммунальных систем» на первое полугодие 2016 г. в размере 2 211,93 руб./Гкал.

Для ООО «ТТХ» РЭК КО на 2016 г. не утвержден тариф на теплоноситель на территории Тяжинского муниципального района.

Кемеровским УФАС России по результатам проведенного анализа состояния конкуренции на рынке услуг по поставке тепловой энергии в горячей воде в Тяжинском муниципальном районе было установлено, что ООО «ТТХ» занимает доминирующее положение на локальном товарном рынке услуг по поставке тепловой энергии (мощности) в горячей воде в пределах географических границ Тяжинского муниципального района (расположением сетей МУП «Сервис коммунальных систем»).

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.

Комиссия по рассмотрению дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, считает, доводы и пояснения ООО «ТТХ» об отсутствии в действиях общества нарушения антимонопольного законодательства несостоятельными, квалифицирует вышеуказанные действия ООО «ТТХ» как нарушение ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Основания для выдачи ООО «ТТХ» предписания по делу о нарушении

антимонопольного законодательства Комиссией не установлено.

Сведений о материальном ущербе, причиненном Заявителям вследствие нарушения ООО «ТТХ» ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, в материалы дела № 46/А-10-2016 о нарушении антимонопольного законодательства не представлено.

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»

РЕШИЛА:

Признать ООО «Тяжинское тепловое хозяйство» (654007, Кемеровская область, г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, д. 35, оф. 907-910, ОГРН 1124253006976, ИНН: 4253010166; дата регистрации: 03.10.2012 г.,) нарушившим ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем злоупотребления ООО «ТТХ» доминирующим положением на рынке услуг по поставке тепловой энергии (мощности) в горячей воде в географических границах Тяжинского муниципального района, в части отказа в принятии к расчетам за потребленную тепловую энергию с МБОУ ДОД «Детская школа искусств № 31» по Договору № 12/16, с МБУК РДК «Юбилейный» по Договору № 15/16, с МБУК «Центр народного творчества и культурно-досуговой деятельности» по Договору № 16/16, показаний приборов учета на объектах Заявителей, надлежащим образом введенных в эксплуатацию, результатом чего явилось ущемление интересов вышеуказанных учреждений.

Председатель Комиссии: <…>

Члены комиссии: <…>

<…>

<…>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.