



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела № 9/2016 о нарушении
антимонопольного законодательства

05 декабря 2016 года

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства (Приказ от 25.08.2016 № 290, далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии <...> - заместитель руководителя Управления;

члены Комиссии: <...>- заместитель руководителя управления – начальник отдела ограничения монополистической деятельности;
<...>- начальник отдела контроля органов власти;
<...>- начальник отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренции;
<...>- ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

при участии:

заявитель – ООО «Городская энергосервисная компания» (624221, Свердловская обл., г. Нижняя Тура, ул. 40 лет Октября, 10-6, далее – ООО «ГЭСКО»), представители по доверенности от 15.08.2016 № 27, № 29, № 30 <...>., <...>., <...>.;

ответчика – Региональная энергетическая комиссия Свердловской области (620075, г. Екатеринбург, пр. Ленина, д. 34, далее – РЭК Свердловской области) не явилась, надлежаще извещена;

заинтересованных лиц:

– Администрация Нижнетуринского городского округа (624421, Свердловская обл., г. Нижняя Тура, ул. 40 лет Октября, д. 2А, далее – Администрация НТГО), временно исполняющий обязанности главы Администрации Нжинетуринского городского округа <...> (Постановление от 24.11.2016 № 1023 «О назначении временно исполняющий обязанности главы Администрации НТГО);

- ПАО «Т Плюс» в рамках деятельности его филиала «Свердловский» (620075, г. Екатеринбург, пр. Ленина, д. 38, далее - ПАО «Т Плюс»), представитель по доверенности от 25.12.2015 № 66 АА 3368039 <...>.;

- ООО «Свердловская теплоснабжающая компания» (620075, г. Екатеринбург, ул. Красноармейская, д. 4 Б, далее - ООО «СТК»), представитель по доверенности от 25.12.2015 № 66 АА 3368039 <...>.

рассмотрев в рамках гл. 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) дело № 9/2016 по признакам нарушения РЭК Свердловской области ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, выразившегося в установлении тарифа на тепловую энергию ООО «ГЭСКО» с нарушением требований п. 11, п. 29 Методических указаний по расчету регулируемых цен (тарифов) в сфере теплоснабжения (утв. Приказом ФСТ от 13.06.2013 № 760-э), что привело к не включению в полном объёме расходов на осуществление амортизационных отчислений в валовую выручку последнего и в последующем невыполнении предупреждения Свердловского УФАС России от 17.05.2016 исх. № 5656,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 9/2016 о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено Приказом от 25.08.2016 № 290 и Определением от 25.08.2016 назначено к рассмотрению на 05.10.2016. Определением от 05.10.2016 рассмотрение дела было отложено на 28.11.2016 с объявлением перерыва в заседании до 05.12.2016.

Основанием для возбуждения дела согласно ч. 2 ст. 39 Закона о защите конкуренции послужило перенаправленное из ФАС России (исх. № ВК/77328/15 от 30.12.2015, вх. № 01-551 от 19.01.2016) заявление теплоснабжающей организации в лице ООО «ГЭСКО» о нарушении органом исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования цен (тарифов) в лице РЭК Свердловской области антимонопольного законодательства путём создания дискриминационных условий при утверждении подлежащих применению на территории Нижнетуринского городского округа тарифов на тепловую энергию.

Указанные действия (бездействие) РЭК Свердловской области изначально рассматривались по признакам нарушения ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, согласно которой органам государственной власти субъектов РФ запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В ходе рассмотрения 28.11.2016 и 05.12.2016 данного дела Комиссия Свердловского УФАС России в рассматриваемых действиях (бездействии) наряду с дополнительно указанным заявителем (вх. № 01-15018 от 22.09.2016 и вх. № 01-19007 от 24.11.2016) действиями (бездействии) органа местного самоуправления (Администрации НТГО), а также теплоснабжающей организации (ПАО «Т Плюс») обнаружены признаки *иного* нарушения антимонопольного законодательства, а именно п. 4. ст. 16 Закона о защите конкуренции, согласно которому запрещаются соглашения между органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности - к устранению с товарного рынка хозяйствующих субъектов.

Признаками ограничения конкуренции в соответствии с п. 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции является - отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для

хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Вывод о наличии одного из условий, подлежащих установлению для признания действий согласованными, а именно: о совершении таких действий было заранее известно каждому из хозяйствующих субъектов, - может быть сделан исходя из фактических обстоятельств их совершения. Например, о согласованности действий, в числе прочих обстоятельств, может свидетельствовать тот факт, что они совершены различными участниками рынка относительно единообразно и синхронно при отсутствии на то объективных причин (п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30).

Если лицо, в интересе которого предпринимаются действия без его поручения, одобрит эти действия, к отношениям сторон в дальнейшем применяются правила о договоре поручения или ином договоре, соответствующем характеру предпринятых действий, даже если одобрение было устным (ст. 982 ГК РФ).

При анализе вопроса о том, являются ли действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке согласованными (статья 8 Закона о защите конкуренции), следует учитывать: согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении (п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30).

Совершение действий по соглашению не относится к согласованным действиям, а является соглашением (ч. 2 ст. 8 Закона о защите конкуренции).

Соглашением в п. 18 ст. 4 Закона о защите конкуренции признается как договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Закон о защите конкуренции согласно п. 1 Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота, для лиц вне зависимости от того, занимают они доминирующее положение или нет, установлены запреты на ограничивающие конкуренцию соглашения или согласованные действия, предусмотренные ст. 11 Закона о защите конкуренции.

В ст. 4 Закона о защите конкуренции факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством. Указанная норма содержит определение такого соглашения, которое подлежит применению при оценке правонарушения в сфере антимонопольного законодательства. Положения ст. ст. 154, 160, 432, 434 ГК РФ в этом случае не применяются (Постановление Президиума ВАС РФ от 21.12.2010 № 9966/10 по делу № А27-12323/2009).

Вместе с тем, в отсутствие возможности определить содержание устного соглашения путем оценки буквального значения содержащихся в его условиях слов и выражений, а также путем сопоставления его условий согласно ст. 431 ГК РФ выясняется действительная общая воля сторон с учетом цели соглашения. При этом принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая последующее поведение сторон.

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, установлены Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О

теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении), согласно ст. 2 которого под **теплоснабжением** понимается обеспечение потребителей тепловой энергии тепловой энергией, теплоносителем, в том числе поддержание мощности (п. 8); под **тепловой энергией** - энергетический ресурс, при потреблении которого изменяются термодинамические параметры теплоносителей (температура, давление) (п. 1); под **теплоносителем** - пар, вода, которые используются для передачи тепловой энергии (п. 4.1); под **мощностью** - количество тепловой энергии, которое может быть произведено и (или) передано по тепловым сетям за единицу времени (п. 6); под **теплоснабжающей организацией** (далее – ТО) – организация (ИП), осуществляющая продажу потребителям и (или) теплоснабжающим организациям произведенных или приобретенных тепловой энергии (мощности), теплоносителя и владеющая на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии (п. 11); под **теплосетевой организацией** (далее – ТСО) - организация (ИП), оказывающая услуги по передаче тепловой энергии (п. 16); под **передачей тепловой энергии, теплоносителя** - совокупность организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих поддержание тепловых сетей в состоянии, соответствующем установленным техническими регламентами, правилами технической эксплуатации объектов теплоснабжения и теплопотребляющих установок требованиям, прием, преобразование и доставку тепловой энергии, теплоносителя (п. 12); под **единой теплоснабжающей организацией в системе теплоснабжения** (далее - ЕТО) - теплоснабжающая организация, которая определяется в схеме теплоснабжения органом местного самоуправления на основании критериев и в порядке, которые установлены Правилами организации теплоснабжения в РФ (утв. Постановлением Правительства РФ от 08.08.2012 № 808, далее – Правила № 808) (п. 28); под **потребителем** - лицо, приобретающее тепловую энергию (мощность), теплоноситель для использования на принадлежащих ему на праве собственности или ином законном основании теплопотребляющих установках либо для оказания коммунальных услуг в части горячего водоснабжения и отопления (п. 9).

*Статус ЕТО согласно п. 3 и п. 4 Правил № 808 присваивается ТО и (или) ТСО при утверждении схемы теплоснабжения, где должны быть определены границы зоны (зон) деятельности ЕТО в рамках границ системы теплоснабжения. При этом в ст. 2 Закона о теплоснабжении под **системой теплоснабжения** понимается совокупность источников тепловой энергии и теплопотребляющих установок, технологически соединенных тепловыми сетями (п. 14); под **источником тепловой энергии** - устройство, предназначенное для производства тепловой энергии (п. 3); под **теплопотребляющей установкой** - устройство, предназначенное для использования тепловой энергии, теплоносителя для нужд потребителя (п. 4); под **тепловой сетью** - совокупность устройств (включая центральные тепловые пункты, насосные станции), предназначенных для передачи тепловой энергии, теплоносителя от источников тепловой энергии до теплопотребляющих установок (п. 5).*

Если в *одном* городском округе существует *несколько систем* теплоснабжения, то уполномоченные на утверждение схем теплоснабжения органы согласно п. 4 Правил № 808 *вправе* определить:

- одну ЕТО на несколько систем;
- по одной ЕТО в каждой системе.

Под **зоной деятельности ЕТО** в п. 2 Правил № 808 понимается *одна или несколько систем* теплоснабжения на территории городского округа, в границах которого ЕТО

обязана обслуживать любых обратившихся к ней потребителей тепловой энергии. При этом **границы** зоны деятельности ЕТО согласно п. 19 Правил № 808 могут быть изменены в случаях:

- *подключения* к системе теплоснабжения новых теплопотребляющих установок, источников тепловой энергии или тепловых сетей, или их *отключение* от системы теплоснабжения;

- технологического *объединения* или *разделения систем* теплоснабжения.

На территории Нижнетуринского городского округа Схема теплоснабжения утверждена Постановлением главы НТГО от 10.11.2014 № 1522, согласно гл. 20.2 которой *в зону деятельности одной ЕТО объединено 5 систем* теплоснабжения, а именно:

1) **первая зона** - *одна* система теплоснабжения на базе источника тепловой энергии с комбинированной выработкой тепловой и электрической энергии - Нижнетуринская ГРЭС;

2) **вторая зона** - *четыре* системы теплоснабжения на базе иных источников тепловой энергии - котельных, расположенных на территории Нижнетуринского городского округа (посёлок Ис, посёлок Сигнальный, деревня Большая Именная).

ООО «ГЭСКО» по результатам открытого конкурса, проведенного в порядке гл. 6.1. Закона о теплоснабжении, заключило 21.08.2014 с Администрацией НТГО концессионное соглашение сроком действия в 7 лет в отношении объектов теплоснабжения по *первой зоне* - тепловые сети, а по *второй зоне* - как тепловые сети, так и источники тепловой энергии - котельные.

Критериями определения ЕТО согласно п. 7 и п. 2 Правил № 808 являются:

1) владение источниками тепловой энергии с *наибольшей рабочей тепловой мощностью* (средняя приведенная часовая мощность источника тепловой энергии, определяемая по фактическому полезному отпуску источника тепловой энергии за последние 3 года работы) и (или) тепловыми сетями с *наибольшей емкостью* (произведение протяженности всех принадлежащих организации тепловых сетей на средневзвешенную площадь их поперечного сечения в границах зоны деятельности ЕТО) - определяются на основании данных схемы теплоснабжения;

2) размер собственного капитала - определяется по данным бухгалтерности;

3) способность в лучшей мере обеспечить надежность теплоснабжения в соответствующей системе теплоснабжения - определяется наличием у организации технических возможностей и квалифицированного персонала по наладке, мониторингу, диспетчеризации, переключениям и оперативному управлению гидравлическими и температурными режимами системы теплоснабжения и обосновывается в схеме теплоснабжения.

Администрация НТГО на заседании Комиссии 05.12.2016 пояснила, что изначально при утверждении Схемы теплоснабжения в качестве ЕТО была определена ООО «СТК», поскольку никто с заявкой на присвоение данного статуса в порядке п. 5 Правил № 808 не обращался, а ООО «СТК» до заключения с ООО «ГЭСКО» концессионного соглашения арендовало соответствующие объекты, источниками теплоснабжения по первой зоне владеет ПАО «Т Плюс».

На территории Нижнетуринского городского округа по двум зонам теплоснабжения действует единый тариф, а разделение схемы на две зоны деятельности ЕТО повлечет рост тарифа во второй зоне в связи с тем, что расходы на содержание котельных выше, чем в первой зоне с комбинированной выработкой тепловой и электрической энергии. В связи с этим Постановлением Администрации НТГО от 02.04.2015 № 304 в качестве ЕТО было определено ООО «ГЭСКО».

ТО в соответствии с ч. 4 ст. 13 Закона о теплоснабжении и п.п. 51 и 52 Правил № 808 самостоятельно производят тепловую энергию (мощность), теплоноситель *или* заключают договоры *поставки* тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя с другими ТО. Указанным договором в соответствии со схемой теплоснабжения ежегодно определяется с помесечной детализацией объем тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя. ЕТО и ТО, владеющие источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, *обязаны* заключить договоры поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя в отношении объема тепловой нагрузки, распределенной в соответствии со схемой теплоснабжения. При этом организация при присвоении ей статуса ЕТО согласно п. 113 Правил № 808 направляет подписанные со своей стороны проекты договоров поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя на объемы тепловой нагрузки, распределенной в соответствии со схемой теплоснабжения, - иным ТО. Так, ООО «ГЭСКО» в качестве ЕТО заключен по первой зоне с ПАО «Т Плюс» (владельцем Нижнетуринской ГРЭС) договор поставки тепловой энергии и теплоносителя от 22.08.2014 № 9200-ФА057/01-003/-2014 (№ 96005-С/1Т).

ЕТО согласно п. 13 Правил № 808 может утратить статус в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по оплате тепловой энергии (мощности), и (или) теплоносителя, предусмотренных условиями указанного договора, в размере, превышающем объем таких обязательств за 2 расчетных периода, либо систематическое (3 и более раз в течение 12 месяцев) неисполнение или ненадлежащее исполнение иных обязательств, предусмотренных условиями таких договоров. Причём *факт* неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств *должен быть подтвержден* вступившими в законную силу решениями федерального антимонопольного органа, и (или) его территориальных органов, и (или) судов.

Далее Администрация НТГО инициировала досрочное расторжение в судебном порядке концессионного соглашения (дело № А60-39655/2016) с ООО «ГЭСКО», в связи с нарушением сроков исполнением обязательства. Определением Арбитражного суда Свердловской области от 01.12.2016 по делу № А60-39655/2016 производство по делу прекращено в связи с тем, что Администрация НТГО представило ходатайство от 30.11.2016 об отзыве заявленных требований в полном объеме.

Параллельно с этим Постановлением Администрации НТГО от 25.05.2016 № 434 ООО «ГЭСКО» было лишено статуса ЕТО с одновременным определением в качестве ЕТО - ПАО «Т Плюс» (Постановление Администрации НТГО от 14.07.2016 № 656 «Об определении единой теплоснабжающей организации в Нижнетуринского городском округе»). При этом поводом для принятия данного Постановления № 434 явилось соответствующее обращение ПАО «Т Плюс» в Администрацию НТГО, причём *допустимые* в силу п. 13 Правил № 808 *доказательства* факта неисполнения или ненадлежащего исполнения ООО «ГЭСКО» обязательств *отсутствуют*. Более того, на сегодняшний день в Арбитражном суде Свердловской области рассматривается дело № А60-35214/2016 по иску ООО «ГЭСКО» к Администрации НТГО о признании недействительным Постановления Администрации НТГО от 14.07.2016 № 656.

Решением Арбитражного суда Свердловской области от 25.10.2016 по делу № А60-35214/2016 в удовлетворении заявленных ООО «ГЭСКО» требований отказано, поскольку Постановление Администрации НТГО от 14.07.2016 № 656 соответствует нормам Правил № 808.

В свою очередь, ПАО «Т Плюс» на заседании Комиссии 28.11.2016 и в письменных объяснениях (вх. № 01-18990 от 24.11.2016) указало, что заключение концессионного соглашения не дает ООО «ГЭСКО» право на присвоение статуса ЕТО, который не может возникать автоматически и с утверждением тарифа на тепловую энергию или следовать из факта заключения концессионного соглашения. При этом ПАО «Т Плюс» считает, что на основании п. 13 Правил № 808 и Постановления Администрации НТГО от 25.05.2016 № 434 (в ред. Постановления от 08.09.2016 № 489) ООО «ГЭСКО» утратило статус ЕТО в связи с тем, что оно систематически (3 и более раза в течение 12 месяцев) не исполнило перед ПАО «Т Плюс» обязательства, предусмотренные условиями договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя № 9200-FA057/01-003/-2014 от 22.08.2014 в части оплаты поставленной тепловой энергии и теплоносителя.

Далее Прокурором города Нижней Туры от 31.05.2016 № 02-12-16 вынесен в адрес Администрации НТГО протест об отмене указанного Постановления № 434, якобы во исполнение которого главой Администрации НТГО принято Постановление от 08.06.2016 № 489 об отмене п. 2 и п. 3 Постановления от 07.06.2016 № 486, согласно которым ПАО «Т Плюс» с 25.05.2016 обладает статусом ЕТО.

Одновременно Администрация НТГО объявила Постановлением от 08.06.2016 № 488 об организации работы по определению ЕТО и по результатам проведения конкурсных процедур статус ЕТО опять был присвоен ПАО «Т Плюс», что отражено в Постановлении Администрации НТГО от 14.07.2016 № 656, действие которого приостановлено в связи с оспариванием его ООО «ГЭСКО» в Арбитражном суде Свердловской области (Определение от 03.08.2016 по делу № А60-35214/2016).

Согласно п. 18 Правила № 808 организация, утратившая статус ЕТО, обязана исполнять функции ЕТО до присвоения другой организации статуса ЕТО в порядке, предусмотренном пунктами 5-11 настоящих Правил.

Таким образом, в настоящее время функции ЕТО на территории Нижнетуринского городского округа исполняет ООО «ГЭСКО».

Вместе с тем, ПАО «Т Плюс», считая что статус ЕТО присвоен ему, настаивает на заключении ООО «ГЭСКО» по первой зоне договора на оказание услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя. Также ПАО «Т Плюс» отказывается направлять в адрес ООО «ГЭСКО» в полном объеме счета-фактуры за тепловую энергию и теплоноситель, приобретенные в августе, сентябре и октябре 2016 года, в рамках договорных отношений, сложившихся между ООО «ГЭСКО» и ПАО «Т Плюс», чем лишает ООО «ГЭСКО» возможности вести достоверный бухгалтерский и налоговый учет. При этом ПАО «Т Плюс» мотивирует свои действия односторонним отказом ПАО «Т Плюс» от исполнения договора поставки тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя № 9200-FA057/01-003/-2014 от 22.08.2014.

Помимо этого, ПАО «Т Плюс», действуя через своего агента (ОАО «ЭнергосбыТ Плюс»), рассылает потребителям оферты о заключении договора теплоснабжения с указанием себя в качестве ЕТО и на необходимость расторжения аналогичных договоров с ООО «ГЭСКО». Так, ПАО «Т Плюс» активно использует средства массовой информации для информирования потребителей о необходимости заключения с ним договоров теплоснабжения, а именно:

- в еженедельной общественно-политической газете «Резонанс» (№ 33/1271 от 18.08.2016), в статье «Экономьте деньги» указывается, что новая ЕТО (имеется ввиду ПАО «Т Плюс») предлагает жителям Нижней Туры договор поставки тепловых ресурсов на выгодных условиях;

- на официальном сайте Администрации НТГО (www.Natura.midural.ru) 26.09.2016 размещена статья «Администрация НТГО извещает потребителей тепловой энергии», где указано следующее: «...ПАО «Т Плюс» с 04.08.2016 больше не осуществляет поставку тепловой энергии в адрес ООО «ГЭСКО», а само является поставщиком тепловой энергии непосредственным потребителем...» также Администрация НТГО в данной статье обращает внимание на то, что ООО «ГЭСКО» не может осуществлять продажу тепловой энергии, которая им не вырабатывалась и не приобреталась;

- в электронной газете «Правда.ру» (www.prawda.ru) в статье «Свердловская прокуратура занялась двойными счетами в ЖКХ», представители ПАО «Т Плюс» сообщают ложные сведения о том, что ООО «ГЭСКО» не вправе выставить счета на оплату тепловой энергии, иные сведения в статье искажены;

- на официальном сайте филиала «Свердловский» ПАО «Т Плюс» (www.ekb.esplus.ru) в статье «У потребителей Нижней Туры появилось возможность платить за тепловые ресурсы по выгодным тарифам», аналогично указанным выше доводам ПАО «Т Плюс» пытается дискредитировать ООО «ГЭСКО».

При этом ПАО «Т Плюс» предъявляет счета-фактуры потребителям только в первой зоне, а во второй зоне ПАО «Т Плюс» подобные действия не осуществляет. В свою очередь, Администрация НТГО способствует ПАО «Т Плюс» в этом путём обвязывания руководителей бюджетных организаций заключить договоры теплоснабжения именно с ПАО «Т Плюс» и запрещая им принимать от ООО «ГЭСКО» какую-либо документацию, в том числе счет-фактуры на оплату поставленных энергоресурсов.

В результате вышеуказанных действий ПАО «Т Плюс» два потребителя уже расторгли с ООО «ГЭСКО» договоры теплоснабжения, также с подобными заявлениями в адрес ООО «ГЭСКО» обращаются и другие потребители.

В статье 2 Закона о теплоснабжения под **тарифами в сфере теплоснабжения** понимается система ценовых ставок, по которым осуществляются расчеты за тепловую энергию (мощность), теплоноситель и за услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя (п. 23); под **регулируемым видом деятельности в сфере теплоснабжения** - вид деятельности в сфере теплоснабжения, при осуществлении которого расчеты за товары, услуги в сфере теплоснабжения осуществляются по ценам (тарифам), подлежащим в соответствии с настоящим Федеральным законом государственному регулированию, а именно:

а) реализация тепловой энергии (мощности), теплоносителя, за исключением установленных настоящим Федеральным законом случаев, при которых допускается установление цены реализации по соглашению сторон договора;

б) оказание услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя;

в) оказание услуг по поддержанию резервной тепловой мощности, за исключением установленных настоящим Федеральным законом случаев, при которых допускается установление цены услуг по соглашению сторон договора (п. 18).

Согласно ч. 2 и ч. 3 ст. 8 Закона о теплоснабжении перечень подлежащих регулированию цен (тарифов) на товары, услуги в сфере теплоснабжения является исчерпывающим. Цены на иные виды товаров, услуг в сфере теплоснабжения определяются соглашением сторон и регулированию не подлежат. Подлежащие регулированию цены (тарифы) на товары, услуги в сфере теплоснабжения устанавливаются в отношении каждой организации, осуществляющей регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения, и в отношении каждого регулируемого вида деятельности. Если ТО осуществляет реализацию тепловой энергии, теплоносителя потребителям с использованием только собственных тепловых сетей, тариф на услуги по

передаче тепловой энергии, теплоносителя по сетям такой организации не устанавливается.

Согласно п. 51 Основ ценообразования в сфере теплоснабжения (утв. Постановлением Правительства РФ от 22.10.2012 № 1075, далее – Основы ценообразования) для регулируемых организаций, владеющих объектами теплоснабжения, находящимися в муниципальной собственности, на основании концессионного соглашения, долгосрочные тарифы устанавливаются на основе значений долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера, предусмотренных конкурсной документацией и согласованных органом регулирования в порядке, установленном Правилами регулирования цен (тарифов), а также значений долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера, указанных в конкурсном предложении концессионера на право заключения концессионного соглашения.

Таким долгосрочным параметром является индекс эффективности операционных расходов, согласованный РЭК Свердловской области в размере 1 %, и учтенный в качестве долгосрочного параметра при установлении тарифов ООО «ГЭСКО».

Значения долгосрочных параметров регулирования деятельности регулируемой организации, для которой устанавливаются тарифы, определяются органом регулирования на весь долгосрочный период регулирования, в течение которого они не пересматриваются.

Кроме того, в соответствии с п. 89 Правил регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения (утв. Постановлением Правительства РФ от 22.10.2012 № 1075, далее – Правила № 1075), орган регулирования осуществляет согласование метода регулирования тарифов и значений долгосрочных параметров регулирования, не являющихся критериями конкурса, для включения в конкурсную документацию на основании заявления о подготовке конкурсной документации, представленного организатором конкурса.

ООО «ГЭСКО» представило в РЭК Свердловской области расчетные материалы для установления тарифов на тепловую энергию на 2015 год. РЭК Свердловской области была проведена экспертиза представленных расчетных материалов. Тарифы для организации были установлены с применением метода индексации на долгосрочный период – 2014 - 2016 гг. В соответствии с п. 52 Основ ценообразования произведена корректировка тарифов на 2016 год. При расчете тарифов использовались основные параметры Прогноза социально-экономического развития РФ на 2015 год и на плановый период 2016 и 2017 годов, разработанного Минэкономразвития России (октябрь 2014 года) (далее – Прогноз на 2015 год). При расчете необходимой валовой выручки для осуществления регулируемой деятельности на 2015 год применялись среднегодовые индексы, указанные в Прогнозе.

ООО «ГЭСКО» представило в РЭК Свердловской области расчетные материалы для установления тарифов на тепловую энергию на 2016 год. РЭК Свердловской области была проведена экспертиза представленных расчетных материалов. Тарифы для организации были установлены с применением метода индексации на долгосрочный период – 2014 - 2016 гг. В соответствии с п. 52 Основ ценообразования произведена корректировка тарифов на 2016 год. При расчете тарифов использовались основные параметры Прогноза социально-экономического развития РФ на 2016 год и на плановый период 2017 и 2018 годов, разработанного Минэкономразвития России (октябрь 2015 года) (далее – Прогноз на 2016 год). При расчете необходимой валовой выручки для осуществления регулируемой деятельности на 2016 год применялись среднегодовые индексы, указанные в Прогнозе.

РЭК Свердловской области проведена корректировка расходов, предложенных регулируемой организацией ООО «ГЭСКО»:

В частности, неподконтрольные расходы (амортизационные отчисления) в рамках формирования необходимой валовой выручки при установлении тарифов на тепловую энергию на 2015 г. снижены с 98 172,99 тыс. руб. до 38 458,42 тыс. руб.

ООО «ГЭСКО» обратилось в РЭК Свердловской области (письмо исх. № 161 от 10.11.2014 г.) для урегулирования разногласий по тарифу на тепловую энергию на 2015 год (по статье «амортизационные отчисления»). Так, сумма разногласий по статье «амортизация основных средств» при формировании тарифа ООО «ГЭСКО» на 2015 год составила 59 714,57 тыс. руб. Согласно данным бухгалтерского учёта годовая амортизация основных фондов составила 98 172,99 тыс. руб. (в т.ч. по производству тепловой энергии – 2 433,092 тыс. руб.; по передаче тепловой энергии – 95 739,90 тыс. руб.).

РЭК Свердловской области в рамках формирования необходимой валовой выручки при установлении тарифов на тепловую энергию на 2015 г. амортизационные отчисления снижены до 38 458,42 тыс. руб. и приняты по производству тепловой энергии – в соответствии с балансовой стоимостью оборудования и нормой амортизационных отчислений, подтвержденными бухгалтерской ведомостью движения основных средств, представленной в материалах дела (3 062,43 тыс. руб.), по передаче тепловой энергии – на уровне, учтенном при установлении тарифов на 2014 г. (35 395,99 тыс. руб.).

Согласно п. 29. Методических указаний по расчету регулируемых цен (тарифов) в сфере теплоснабжения (утв. Приказом ФСТ от 13.06.2013 № 760-э, далее – Методика № 760-э) амортизация основных средств и нематериальных активов определяется в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации, регулирующими отношения в сфере бухгалтерского учета. При этом результаты переоценки основных средств и нематериальных активов учитываются органом регулирования только в той части, в какой соответствующие амортизационные отчисления являются источником финансирования капитальных вложений в соответствии с инвестиционной программой регулируемой организации.

Согласно п. 11. Методики № 760-э необходимая валовая выручка регулируемой организации должна возмещать ей экономически обоснованные расходы и обеспечивать экономически обоснованную прибыль по каждому регулируемому виду деятельности.

Таким образом, РЭК Свердловской области при установлении тарифа на тепловую энергию на 2015 год нарушены требования п. 29 и п. 11 Методики № 760-э, в результате чего денежные средства на осуществление амортизационных отчислений, не были включены в полном объеме в необходимую валовую выручку ООО «ГЭСКО».

В частности, неподконтрольные расходы (амортизационные отчисления) в рамках формирования необходимой валовой выручки при установлении тарифов на тепловую энергию на 2016 год снижены с 98 296,34 тыс. руб. до 37 966,17 тыс. руб.

ООО «ГЭСКО» обратилось в РЭК Свердловской области (письмо исх. № 455 от 11.11.2015 г.) для урегулирования разногласий по тарифу на тепловую энергию на 2016 год (по статье «амортизационные отчисления»). Так, сумма разногласий по статье «амортизация основных средств» при формировании тарифа ООО «ГЭСКО» на 2016 год составила 60 330,17 тыс. руб. Согласно данным бухгалтерского учёта годовая амортизация основных фондов составила 98 296,34 тыс. руб.

РЭК Свердловской области в рамках формирования необходимой валовой выручки при установлении тарифов на тепловую энергию на 2016 год амортизационные отчисления снижены до 37 966,17 тыс. руб. и приняты по производству тепловой энергии – в соответствии с балансовой стоимостью оборудования и нормой амортизационных отчислений, подтвержденными бухгалтерской ведомостью движения основных средств, представленной в материалах дела (2 570,184 тыс. руб.), по передаче тепловой энергии - с

учетом результатов переоценки основных средств в той части, в какой соответствующие амортизационные отчисления являются источником финансирования капитальных вложений на реконструкцию и (или) модернизацию объекта концессионного соглашения в соответствии с подписанным концессионным соглашением от 21.08.2014 (35 395,99 тыс. руб.).

Таким образом, РЭК Свердловской области при установлении тарифа на тепловую энергию на 2016 год нарушены требования п. 29. и п. 11 Методики № 760-э, в результате чего денежные средства на осуществление амортизационных отчислений, не были включены в полном объеме в необходимую валовую выручку ООО «ГЭСКО».

РЭК Свердловской области на заседание Комиссии не явилась, представило ходатайство о переносе срока рассмотрения дела № 9/2016.

Ранее РЭК Свердловской области были представлены возражения (вх. № 01-11993 от 01.08.2016) на вынесенное Свердловским УФАС России предупреждение № 12 (исх. № 5656 от 17.05.2016), согласно которым исполнить предупреждение № 12 в части приведения тарифного решения регулирующего органа (Постановление РЭК Свердловской области от 08.10.2014 № 149-ПК) в соответствие пунктам 11 и 29 приказа № 760-э не представляется возможным. Причина заключается в том, что данный правовой акт состоит из 5 пунктов. Если предположить, что речь идет о пунктах 11 и 29 Методики № 760-э, то и в этом случае проблемы с исполнением не исчезают. Приведенные пункты Методики № 760-э не подлежат применению в отрыве от иных норм права, составляющих законодательство в сфере регулируемого ценообразования.

Помимо этого, к заявлениям, направленным в органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в соответствии с пунктами 6, 7 и 12 Правил № 1075, регулируемые организации прилагают обосновывающие документы и материалы, перечисленные в пункте 16 Правил № 1075.

Согласно пункту 28 Правил № 1075 регулирующий орган проводит экспертизу предложений об установлении цен (тарифов).

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Закона о теплоснабжении и пунктом 9 Основ ценообразования, при установлении регулируемых цен (тарифов) регулирующие органы обязаны принимать меры, направленные на исключение из расчетов экономически необоснованных расходов организаций, осуществляющих регулируемую деятельность.

Таким образом, действия РЭК Свердловской области, направленные на исключение из состава необходимой валовой выручки регулируемой организации экономически необоснованных расходов, в полной мере соответствуют требованиям законодательства в области государственного регулирования тарифов.

Кроме этого, по мнению РЭК Свердловской области, предупреждение № 12, выданное Свердловским УФАС России не подлежит признанию в качестве надлежащего правового основания для досрочного пересмотра тарифного решения. Перечень оснований, при наступлении которых возможен пересмотр принятых ранее тарифных решений, определен пунктом 7 Правил № 1075. Данный список является закрытым и расширительному толкованию не подлежит. Изменение тарифа (до окончания периода времени, на который он устанавливался) на основании акта реагирования, выданного территориальным органом Федеральной антимонопольной службы, противоправно.

В соответствии с пунктом 13 Основ ценообразования в случае если регулируемая организация в течение расчетного периода регулирования понесла экономически обоснованные расходы, не учтенные органом регулирования при установлении для нее регулируемых цен (тарифов), такие расходы учитываются органом регулирования при установлении регулируемых цен (тарифов) для такой регулируемой организации начиная

с периода, следующего за периодом, в котором указанные расходы были документально подтверждены на основании годовой бухгалтерской и статистической отчетности, но не позднее, чем на третий расчетный период регулирования, в полном объеме.

По мнению ООО «ГЭСКО» одновременному рассмотрению с ранее рассматриваемыми также подлежат действия (бездействие) РЭК Свердловской области по принятию 03.08.2016 Постановлений:

- № 66-ПК «Об установлении тарифов на тепловую энергию, поставляемую теплоснабжающими организациями Свердловской области»;

- № 67-ПК «Об установлении тарифов в сфере теплоснабжения (город Нижняя Тура)»;

- № 68-ПК «Об установлении тарифов на горячую воду, поставляемую ПАО «Т Плюс» потребителям Нижнетуринского городского округа с использованием открытых систем теплоснабжения (горячего водоснабжения)».

Так, РЭК Свердловской области 03.08.2016 было проведено Правление, на котором рассматривался вопрос относительно установления тарифов для ПАО «Т Плюс» как наделённой на основании Постановления Администрации НТГО от 14.07.2016 № 656 статусом ЕТО. Несмотря на приостановление определением Арбитражного суда Свердловской области от 03.08.2016 по делу № А60-35214/2016 действия указанного Постановления Администрации НТГО, РЭК Свердловской области были приняты указанные Постановления. Такими действиями, по мнению ООО «ГЭСКО», РЭК Свердловской области не только поставила ПАО «Т Плюс» в преимущественное положение, но и содействует последнему в устранении ООО «ГЭСКО» с товарного рынка, поскольку ПАО «Т Плюс», позиционируя себя качестве ЕТО, ссылается на утвержденные этими Постановлениями РЭК Свердловской области тарифы как на безусловное доказательство легитимности присвоения ему данного статуса.

Более того, вопреки выданному Свердловским УФАС России предупреждению № 12 (исх. № 5656 от 17.05.2016) по инициативе ПАО «Т Плюс» указанными Постановлениями РЭК Свердловской области также изменила тарифы ООО «ГЭСКО», вновь не включив в полном объеме в валовую выручку денежные средства на осуществление амортизационных и налоговых отчислений.

При этом РЭК Свердловской области указанными Постановлениями вновь увеличила тарифы для ПАО «Т Плюс» (Нижнетуринская ГРЭС). Так, с июля 2015 года и до вступления вышеуказанных постановлений в силу, тариф ПАО «Т Плюс» составлял 778,78 руб./Гкал, а после - 857,71 руб./Гкал. Причем после введения 15.12.2015 в эксплуатацию новой современной Нижнетуринской ГРЭС на базе двух парогазовых блоков, удельные затраты становятся меньше, а тариф почему-то повышается на 10%. При этом РЭК Свердловской области подымало за период с 2010 по 2016 годы для ПАО «Т Плюс» тариф с 454,77 руб./Гкал до 857,71 руб./Гкал, то есть на 402,94 руб./Гкал, что составляет 88,6% роста от показателя 2010 года.

В свою очередь, указанные Постановления не освобождают ООО «ГЭСКО» от исполнения функций ЕТО, а потому утверждённые ими тарифы ООО «ГЭСКО» считает недействующими в связи с отсутствием в настоящее время у ПАО «Т Плюс» статуса ЕТО. Также ООО «ГЭСКО» указывает, что Постановлениями РЭК Свердловской области от 08.10.2014 № 149-ПК, № 150-ПК, № 151-ПК утверждены тарифы на поставку тепловой энергии, теплоносителя и горячего водоснабжения для ООО «ГЭСКО», которые не отменены и не оспорены, что подтверждается выпиской из протокола заседания Правления РЭК Свердловской области от 17.08.2016 № 21, а потому являются действующими.

Среднегодовой тариф на тепловую энергию следующий:

а) Среднегодовой тариф на тепловую энергию, поставляемую потребителям без учета дифференциации тарифов по схеме подключения с учетом корректировки сформировался в размере – 1358,97 руб./Гкал (без НДС).

Тарифы на тепловую энергию на 2015 год с учетом календарной разбивки по полугодиям сформировались в следующих размерах:

с 01.01.2015 г. по 30.06.2015 г. – 1296,23 руб./Гкал;

с 01.07.2015 г. по 31.12.2015 г., - 1426,93 руб./Гкал.

б) Среднегодовой тариф на тепловую энергию, поставляемую потребителям без учета дифференциации тарифов по схеме подключения с учетом корректировки сформировался в размере - 1426,93 руб./Гкал (без НДС).

Тарифы на тепловую энергию на 2016 год с учетом календарной разбивки по полугодиям сформировались в следующих размерах:

с 01.01.2016 г. по 30.06.2016 г. - 1426,93 руб./Гкал;

с 01.07.2016 г. по 31.12.2016 г., - 1426,93 руб./Гкал.

По мнению ПАО «Т Плюс», тариф на тепловую энергию горячего водоснабжения, производимую Нижнетуринской ГРЭС не изменился. На 2016 год он установлен Постановлением РЭК Свердловской области от 10.12.2015 № 192-ПК. Тариф увеличился только для ООО «ГЭСКО», в связи с тем, чтобы оно компенсировало потери тепловой энергии. Согласно п. 5 указанного Постановления тариф установлен в размере:

- с 01.01.2016 по 30.06.2016 – 778,78 руб./Гкал;

- с 01.07.2016 по 31.12.2016 – 778,78 руб./Гкал.

Тариф, на который ссылается ООО «ГЭСКО» в размере 857,71 руб./Гкал – это тариф на тепловую энергию, поставляемую теплосетевым организациям, приобретающим тепловую энергию с целью компенсации потерь, установлен Постановлением РЭК Свердловской области от 03.08.2016 № 66-ПК для ПАО «Т Плюс» только в отношении ООО «ГЭСКО» как сетевой организации, т.е. в случае заключения ООО «ГЭСКО» с ПАО «Т Плюс» договора оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя. Тариф в размере 857,71 руб./Гкал рассчитывается с учетом тепловой энергии, производимой на Нижнетуринской ГРЭС (778,78 руб./Гкал) и производимой на котельных ООО «ГЭСКО» (1390,08 руб./Гкал)

Таким образом, по мнению ПАО «Т Плюс» установление и изменение тарифа для ПАО «Т Плюс» не касается ООО «ГЭСКО» и эти действия не должны рассматриваться в рамках настоящего дела.

На основании вышеизложенного в указанной совокупности обстоятельств усматриваются признаки нарушения РЭК Свердловской области, Администрацией НТГО и ПАО «Т Плюс» установленного п. 4 ст. 16 Закона о защите конкуренции запрета на направленные на устранение хозяйствующего субъекта с товарного рынка соглашения между органом государственной власти субъекта РФ, органом местного самоуправления и хозяйствующим субъектом или осуществление ими согласованных действий.

Согласно п. 1 и п. 2 ч. 1.1 ст. 47 Закона о защите конкуренции Комиссия обязана отложить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случаях если в ходе рассмотрения дела в действиях (бездействии) ответчика по делу обнаружены признаки иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по

признакам которого было возбуждено дело, а также если в качестве ответчика по делу привлекается лицо, ранее участвовавшее в деле в ином статусе.

В соответствии с ч. 5.1 ст. 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с частями 1, 2, 5 ст. 47 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 9/2016 отложить.

2. Назначить дело № 9/2016 к рассмотрению на **24 января 2017 года в 15 ч. 00 мин.** по адресу: г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, 3 этаж, кабинет 314.

3. Администрации Нижнетуринского городского округа, филиалу «Свердловский ПАО «Т Плюс» на основании ч. 5 ст. 45 Закона о защите конкуренции в срок **до 16 января 2017 года** представить в Свердловское УФАС России следующую информацию:

- письменные объяснения (отзыв) относительно указанных в настоящем определении признаков нарушения;

- иные материалы и документы, имеющие значение для рассмотрения дела по существу.

4. ООО «ГЭСКО» на основании ч. 5 ст. 45 Закона о защите конкуренции в срок **до 29 декабря 2016 г.** представить в Свердловское УФАС России следующую информацию:

- сведения о наименовании товарного рынка (рынков) на котором ООО «ГЭСКО» конкурирует с ПАО «Т Плюс» и продуктовых границах (с приложением подтверждающих документов);

- сведения об убытках (их размере), понесенных ООО «ГЭСКО» в результате действий (бездействия) ПАО «Т Плюс»;

5. Филиалу «Свердловский» ПАО «Т Плюс» на основании ч. 5 ст. 45 Закона о защите конкуренции в срок **до 29 декабря 2016 г.** представить в Свердловское УФАС России следующую информацию:

- письменные объяснения (отзыв) относительно указанных в настоящем определении признаков нарушения;

- сведения о наименовании товарного рынка (рынков) на котором ПАО «Т Плюс» конкурирует с ООО «ГЭСКО» и продуктовых границах (с приложением подтверждающих документов);

- сведения об убытках (их размере), понесенных ПАО «Т Плюс» в результате действий (бездействия) ООО «ГЭСКО»;

- иные материалы и документы, имеющие значение для рассмотрения дела по существу.

6. Поручить отделу контроля органов власти Свердловского УФАС России провести и представить к следующему заседанию анализ состояния конкуренции.

Явка ответчика по делу и заявителя, или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Председатель Комиссии

<....>

Члены Комиссии:

<....>

<....>

<....>

<....>

Непредставление или несвоевременное в антимонопольный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по его требованию влечет административную ответственность по ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ.