

ООО «Комплексное
Обслуживание Района»
(ООО «КОР»)

Менжинского ул., д. 29,
г. Москва, 129327

ПАО «МОЭК»

Ефремова ул., д. 10,
г. Москва, 119048

РЕШЕНИЕ
по делу № 1-10-1590/77-17 о нарушении
антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 31 августа 2017 года.
В полном объеме решение изготовлено 13 сентября 2017 года.

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении
антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии - (...) заместителя руководителя;

членов Комиссии - (...) заместителя начальника отдела контроля за
соблюдением антимонопольного
законодательства хозяйствующими субъектами;
- (...) ведущего специалиста-эксперта отдела
контроля за соблюдением антимонопольного
законодательства хозяйствующими субъектами;
- (...) специалиста - эксперта отдела контроля за
соблюдением антимонопольного
законодательства хозяйствующими субъектами,

в присутствии представителей:



ПАО «МОЭК» - (...), действующей на основании доверенности

ООО «КОР» - (...), действующего на основании доверенности

рассмотрев дело № 1-10-1590/77-17 по признакам нарушения ПАО «МОЭК» (адрес: 119048, г. Москва, Ефремова ул., д. 10) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в злоупотреблении хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке оказания услуг по теплоснабжению в географических границах города Москвы путем нарушения установленного нормативно-правовыми актами порядка расчета за услуги теплоснабжения в случае неисправности (отсутствия) общедомового прибора учета на Объектах, находящихся в управлении ООО «КОР».

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступило заявление ООО «КОР» (вх. от 06.03.2017 № 9711) по вопросу осуществления расчетов между ПАО «МОЭК» и ООО «КОР» в отношении многоквартирных домов, находящихся в управлении ООО «КОР».

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-10-1590/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) установила следующее.

ПАО «МОЭК» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава ПАО «МОЭК» от 01.06.2017 (далее - Устав), утвержденного годовым Общим собранием акционеров ПАО «МОЭК» (протокол от 02.06.2017). Место нахождения юридического лица: 119048, г. Москва, Ефремова ул., д. 10.

Согласно пункту 1.1 Устава ПАО «МОЭК» учреждено в соответствии с распоряжением Правительства Москвы от 11 ноября 2004 года № 2261-РП «О создании открытого акционерного общества «Московская объединенная энергетическая компания».

07.08.2015 межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве в единый государственный реестр юридических лиц в отношении ПАО «МОЭК» основной государственный регистрационный номер 1047796974092, ИНН/КПП 7720518494/770401001 внесена запись о государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы юридического лица.

ООО «КОР» является юридическим лицом, осуществляющим

деятельность на основании Устава. Место нахождения юридического лица: 129327, г. Москва, Менжинского ул., д. 29, внесено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 5067746793978, поставлено на налоговый учет МИФНС №46 по г. Москве с присвоением ИНН/КПП 7716559040/771601001.

Согласно пункту 8 статьи 2 Федерального закона «О теплоснабжении» от 27.07.2010 № 190-ФЗ (далее - Закон о теплоснабжении) теплоснабжение - обеспечение потребителей тепловой энергии, теплоносителем, в том числе поддержание мощности.

В соответствии с пунктом 6.1 Устава основной целью деятельности ПАО «МОЭК» является получение прибыли. Согласно пункту 6.3 Устава ПАО «МОЭК» вправе осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом, в том числе деятельность по поставке (продаже) тепловой энергии и/или мощности.

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции под товарным рынком понимается сфера обращения товара (объекта гражданских прав, предназначенного для продажи, обмена или иного введения в оборот), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Между ПАО «МОЭК» и ООО «КОР» заключен договор теплоснабжения от 01.01.2010 № 03.209203-ТЭ (далее - Договор теплоснабжения), согласно которому Энергоснабжающая организация (ПАО «МОЭК») обязуется подавать Абоненту (ООО «КОР») через присоединенную сеть тепловую энергию в горячей воде для нужд отопления, горячего водоснабжения (подогрев), вентиляции, кондиционирования, сушки, а Абонент (ООО «КОР») обязуется оплачивать принятую тепловую энергию в размере, порядке и сроки установленные Договором.

Приложением № 1 к Договору теплоснабжения определены многоквартирные дома, в отношении которых ПАО «МОЭК» осуществляет теплоснабжение (далее - Объекты);

Факт надлежащего присоединения Объектов к сетям, посредством которых осуществляется теплоснабжение, подтверждается актами разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон, согласованными между ПАО «МОЭК» и ООО «КОР» и являющимися приложениями к Договору теплоснабжения.

Таким образом, ПАО «МОЭК» оказывает услуги по теплоснабжению Объектов ООО «КОР».

В соответствии с частью 7 статьи 15 Закона о теплоснабжении договор теплоснабжения является публичным для единой теплоснабжающей организации. Единая теплоснабжающая организация не вправе отказать

потребителю тепловой энергии в заключении договора теплоснабжения при условии соблюдения указанным потребителем выданных ему в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности технических условий подключения (технологического присоединения) к тепловым сетям принадлежащих ему объектов капитального строительства.

В соответствии с Законом о теплоснабжении и приказом Минэнерго России от 20.12.2016 № 1363 утверждена Схема теплоснабжения города Москвы на период до 2030 года и ПАО «МОЭК» присвоен статус единой теплоснабжающей организации в системе теплоснабжения, в которой задействованы источники тепловой энергии и тепловые сети ПАО «МОЭК» и ПАО «Мосэнерго».

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

Таким образом, ПАО «МОЭК» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг теплоснабжения в границах системы теплоснабжения ПАО «МОЭК», определенной в соответствии со схемой теплоснабжения города Москвы.

В заявлении ООО «КОР» (вх. от 06.03.2017 № 9711) указано на признаки нарушения ПАО «МОЭК» порядка расчета за услуги теплоснабжения Объектов при неисправности (отсутствия) общедомового прибора учета тепловой энергии в период с января 2014 года по апрель 2014 года, с сентября 2014 года по апрель 2015 года.

Статьей 544 Гражданского кодекса предусмотрено, что 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. Порядок расчетов за энергию определяется законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

В силу пункта 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации и пункта 22 постановления Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам» (далее - Правила № 307) размер платы за потребленную тепловую энергию и горячую воду должен определяться по общедомовым приборам учета, а при отсутствии общедомовых приборов учета с учетом нормативов потребления коммунальных услуг, утвержденных органом местного самоуправления.

Согласно пункту 5 Правил коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 18.11.2013 № 1034, при вводе в эксплуатацию измерительной системы узла учета на источнике тепловой энергии составляется акт ввода в эксплуатацию узла учета и узел учета пломбируется. Пломбы ставят представители организации - владельца источника тепловой энергии и основной смежной теплоснабжающей организации.

Согласно Приложению № 6 от 01.01.2010 к Договору теплоснабжения Объекты ООО «КОР» оснащены узлами учета тепловой энергии.

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «МОЭК» в адрес Московского УФАС России (вх. от 28.04.2017 № 19841), объем поставленной за период с 01.01.2014 по 30.04.2015 тепловой энергии для нужд отопления в отношении многоквартирных домов, в которых коллективный (общедомовой) прибор учета тепловой энергии был неисправен, определялся как произведение норматива (0,016 Гкал на 1 кв.м) и отношения продолжительности календарного года в месяцах к продолжительности отопительного сезона в месяцах (12/7).

Вместе с тем законодательством предусмотрено следующее.

Норматив потребления коммунальной услуги - это количественный показатель объема потребления коммунального ресурса, утверждаемый в установленном порядке органами государственной власти субъектов Российской Федерации и применяемый для расчета размера платы за коммунальную услугу при отсутствии приборов учета (пункт 2 Правил № 354).

В соответствии со статьей 157 Жилищного кодекса Российской Федерации принято постановление Правительства Российской Федерации от 14.02.2012 № 124 «О правилах, обязательных при заключении договоров снабжения коммунальными ресурсами для целей оказания коммунальных услуг», которым утверждены Правила № 124, в соответствии с ними установлено, что: подпункты «в», «г» и «е» пункта 21 Правил № 124 вступают в силу с даты вступления в силу Правил № 354.

Также Правилами № 124 установлено, что объем коммунального ресурса, поставляемого за расчетный период (расчетный месяц) по договору ресурсоснабжения в многоквартирный дом, не оборудованный коллективным (общедомовым) прибором учета, а также в случае выхода из строя, утраты ранее введенного в эксплуатацию коллективного (общедомового) прибора учета или истечения срока его эксплуатации, определяется по формуле:

$$V^д = V^п + V^{ср\text{ед}} + V^н + V^{\text{расч}} + V^{\text{кр}} + V_1^{\text{одн}} + V_2^{\text{одн}},$$

где:

$V^п$ - объем (количество) коммунального ресурса, определенный за расчетный период в жилых и нежилых помещениях по показаниям комнатных

приборов учета электрической энергии (при отсутствии общих (квартирных) приборов учета электрической энергии), индивидуальных или общих (квартирных) приборов учета;

$V^{\text{сред}}$ - объем (количество) коммунального ресурса, определенный за расчетный период в жилых и нежилых помещениях исходя из объемов среднемесячного потребления коммунальной услуги в случаях, установленных Правилами №354;

$V^{\text{н}}$ - объем (количество) коммунального ресурса, определенный за расчетный период в жилых помещениях исходя из норматива потребления коммунальной услуги в случаях, установленных Правилами №354;

$V^{\text{расч}}$ - объем (количество) коммунального ресурса, определенный за расчетный период в нежилых помещениях, не оборудованных индивидуальными приборами учета, в соответствии с Правилами №354 исходя из расчетных объемов коммунального ресурса;

$V^{\text{кр}}$ - объем (количество) коммунального ресурса, использованного при производстве и предоставлении коммунальной услуги по отоплению и (или) горячему водоснабжению с использованием оборудования, входящего в состав общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме, определенный за расчетный период в соответствии с Правилами №354 (в случае отсутствия централизованного теплоснабжения и (или) горячего водоснабжения);

$V_1^{\text{одн}}$ - объем (количество) коммунального ресурса, предоставленного на общедомовые нужды в многоквартирном доме, определенный за расчетный период исходя из среднемесячного объема потребления коммунального ресурса, рассчитанного в случаях и в порядке, которые предусмотрены Правилами № 354;

$V_2^{\text{одн}}$ - объем (количество) коммунального ресурса, предоставленного на общедомовые нужды в многоквартирном доме, определенный за расчетный период исходя из соответствующего норматива в случаях, предусмотренных Правилами № 354.

Согласно Примечанию к указанной формуле, показатели $V^{\text{н}}$, $V^{\text{сред}}$ и $V^{\text{расч}}$ не включают объемы поставки коммунального ресурса собственникам нежилых помещений в многоквартирном доме по договорам ресурсоснабжения, заключенным ими непосредственно с ресурсоснабжающими организациями.

Подпунктом «е» пункта 21 Правил № 124 определено, что при установлении в договоре ресурсоснабжения порядка определения объемов поставляемого коммунального ресурса учитывается, что объем поставляемого по договору ресурсоснабжения коммунального ресурса в жилой дом, не оборудованный индивидуальным прибором учета, определяется исходя из норматива потребления коммунальной услуги, а в домовладение, не оборудованное индивидуальным прибором учета, - исходя из норматива потребления коммунальной услуги, предоставленной в жилом помещении, и

норматива потребления коммунальной услуги при использовании земельного участка и надворных построек, которые устанавливаются в порядке, предусмотренном частью 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Правила предоставления, приостановки и ограничения предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домах, а также правила, обязательные при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями, устанавливаются Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 42(1) Правил № 354 при отсутствии коллективного (общедомового), общих (квартирных) и индивидуальных приборов учета во всех жилых или нежилых помещениях многоквартирного дома размер платы за коммунальную услугу по отоплению определяется в соответствии с формулой 2 приложения № 2 к указанным Правилам исходя из норматива потребления коммунальной услуги.

Формулой 2 приложения № 2 к Правилам № 354, установлено что размер платы за коммунальную услугу по отоплению в i -м не оборудованном индивидуальным прибором учета тепловой энергии жилом доме, а также размер платы за коммунальную услугу по отоплению в i -м не оборудованном индивидуальным или общим (квартирным) прибором учета тепловой энергии жилым или нежилым помещением в многоквартирном доме, который не оборудован коллективным (общедомовым) прибором учета тепловой энергии определяется как произведение общей площади i -го жилого или нежилого помещения на норматив потребления коммунальной услуги по отоплению и на тариф на тепловую энергию, установленный в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 постановления Правительства г. Москвы от 10 сентября 2012 № 468-ПП «О порядке расчета размера платы за коммунальную услугу по отоплению на территории города Москвы», принятого во исполнение постановления Правительства Российской Федерации от 27.08.2012 № 857 «Об особенностях применения Правил № 307», при этом подлежит применению норматив расхода тепловой энергии на отопление жилых помещений, утвержденный постановлением Правительства Москвы от 11 января 1994 г. № 41.

Таким образом, с даты вступления в силу постановления Правительства г. Москвы от 10 сентября 2012 № 468-ПП при расчете размера платы за коммунальную услугу по отоплению на территории города Москвы, применяется порядок, предусмотренный Правилами № 307.

Пунктом 19 Правил № 307 установлено, что при отсутствии коллективных (общедомовых), общих (квартирных) и индивидуальных приборов учета размер платы за коммунальные услуги в жилых помещениях определяется для отопления - в соответствии с подпунктом 1 пункта 1 приложения № 2 к Правилам № 307.

Размер платы за отопление (руб.) в жилом доме или в *i*-том жилом или нежилом помещении при отсутствии в жилом доме или в помещениях многоквартирного дома коллективных (общедомовых), общих (квартирных) и индивидуальных приборов учета согласно подпункту 1 пункта 1 приложения № 2 к Правилам № 307 определяется как произведение тарифа на тепловую энергию, установленного в соответствии с законодательством Российской Федерации (руб./Гкал) на общую площадь *i*-того помещения (квартиры) в многоквартирном доме или общую площадь жилого дома (кв. м) на норматив потребления тепловой энергии на отопление (Гкал/кв. м).

Приложением № 4 к постановлению Правительства Москвы от 11 января 1994 г. № 41 «О переходе на новую систему оплаты жилья и коммунальных услуг и порядке предоставления гражданам жилищных субсидий» установлен норматив расхода тепловой энергии в месяц на отопление жилых помещений, равный 0,016 Гкал/кв.м общей площади жилья.

Примечанием приложения № 4 к постановлению Правительства Москвы от 11 января 1994 г. № 41 «О переходе на новую систему оплаты жилья и коммунальных услуг и порядке предоставления гражданам жилищных субсидий» (с учетом изменений, внесенных постановлением Правительства Москвы от 14.07.2015 № 435-ПП) установлено, что объем поставленной в отопительный период тепловой энергии для нужд отопления определяется как произведение норматива (0,016 Гкал на 1 кв. м) и отношения продолжительности календарного года в месяцах к продолжительности отопительного периода в месяцах (12/7), и при этом оплата за отопление населением производится ежемесячно (равными долями) в течение всего календарного года.

Пунктом 2 постановления Правительства Москвы от 14.07.2015 № 435-ПП установлено, что если оплата за отопление населением производилась ежемесячно (равными долями) в течение календарного года с учетом норматива (0,016 Гкал на 1 кв. м), то объем тепловой энергии, поставленной в отопительный период для нужд отопления до дня вступления в силу настоящего постановления, определенный с учетом иного отношения, чем отношение продолжительности календарного года в месяцах к продолжительности отопительного периода в месяцах (12/7), подлежит пересмотру с учетом отношения 12/7.

Вместе с тем решением Московского городского суда от 17 декабря 2015 года № 3а-745/2015 указанный пункт признан недействующим. Определением Верховного Суда Российской Федерации от 28.04.2016 по делу 5-АПГ16-19 решение Московского городского суда от 17 декабря 2015 года № 3а-745/2015 оставлено без изменений.

В связи с принятием постановления Правительства Москвы от 29.09.2016 № 629-ПП «О сохранении равномерного порядка внесения платы за коммунальную услугу по отоплению на территории города Москвы и внесении изменений в постановление Правительства Москвы от 11 января 1994 г. № 41» указанный пункт утратил силу.

Следовательно, ПАО «МОЭК» при расчете платы за отопление при неисправности в жилом доме или в помещениях многоквартирного дома коллективных (общедомовых), общих (квартирных) приборов учета, должно было определять размер платы как произведение тарифа на тепловую энергию, установленного в соответствии с законодательством Российской Федерации (руб./Гкал) на общую площадь *i*-того помещения (квартиры) в многоквартирном доме или общую площадь жилого дома (кв. м) на норматив потребления тепловой энергии на отопление (Гкал/кв. м), установленный приложением № 4 к постановлению Правительства Москвы от 11 января 1994 г. № 41 (до момента вступления в силу изменений, установленных постановлением Правительства Москвы от 14.07.2015 № 435-ПП).

В соответствии со статьей 41.1 Закона о защите конкуренции дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения.

На основании изложенного Комиссией по рассмотрению дела № 1-10-1590/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства был сделан вывод об отсутствии у ПАО «МОЭК» правовых оснований корректировки установленного законодательством норматива расхода тепловой энергии в размере 0,016 Гкал, путем умножения на 12 и деления на 7 (коэффициент 12/7), при расчетах платы в период с сентября 2014 года по апрель 2015 года за услуги по теплоснабжению в отношении Объектов, находящихся в управлении ООО «КОР» в период неисправности (отсутствия) приборов учета тепловой энергии.

Вместе с тем согласно письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «МОЭК» в адрес Московского УФАС России (вх. от 28.04.2017 № 19841), в отношении ООО «КОР» проведен перерасчет платы за поставленную в период с 01.01.2014 по 30.04.2015 за тепловую энергию для нужд отопления, исходя из норматива расхода тепловой энергии на отопление жилых помещений (0,016 Гкал на 1 кв.м), без применения

коэффициента 12/7, что подтверждается корректировочными актами от 30.04.2017 по Договору теплоснабжения.

Указанный перерасчет осуществлен ПАО «МОЭК» после поступления заявления ООО «КОР» о признаках нарушения ПАО «МОЭК» антимонопольного законодательства в адрес Московского УФАС России.

Согласно письменным пояснениям, представленным ООО «КОР» в адрес Московского УФАС России (вх. от 02.08.2017 № 36976-ЭП/17), ввиду допущенных нарушений в расчетах на стороне ПАО «МОЭК» возникло неосновательное обогащение в размере 2 785 792 (два миллиона семьсот восемьдесят пять тысяч семьсот девяносто одного) рубля 78 копеек в виде разницы расчетов при применении коэффициента 12/7 не подлежащего применению.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

На основании изложенного, Комиссией сделан вывод о нарушении ПАО «МОЭК» пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке оказания услуг по теплоснабжению в географических границах города Москвы путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка расчета за услуги теплоснабжения в случае неисправности (отсутствия) общедомового прибора учета на Объектах, находящихся в управлении ООО «КОР», что привело к ущемлению интересов ООО «КОР».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Оснований для прекращения дела не установлено.
2. Установить в действиях ПАО «МОЭК» (119048, г. Москва, ул. Ефремова, д. 10) факт нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке оказания услуг по теплоснабжению в географических границах города Москвы путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка расчета за услуги теплоснабжения в случае неисправности (отсутствия) общедомового прибора учета на Объектах, находящихся в управлении ООО «КОР», что привело к ущемлению интересов ООО «КОР».
3. ПАО «МОЭК» предписание о прекращении нарушения

антимонопольного законодательства не выдавать.

4. Передать материалы должностному лицу Московского УФАС России для рассмотрения вопроса о применении мер реагирования в соответствии с положениями КоАП РФ.

Председатель Комиссии (...)

Члены Комиссии (...)

(...)

(...)

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.