

ТСЖ «Все вместе»

Симферопольская ул., д. 2-Б,
г. Щербинка, г. Москва, 142172

ПАО «МОЭК»

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

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-10-2151/77-17 о нарушении
антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 25 января 2018 года.
В полном объеме решение изготовлено 13 февраля 2018 года.

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

председателя Комиссии - (...), заместителя руководителя;

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



- (...), главного государственного инспектора отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;
- (...), ведущего специалиста - эксперта отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;
- (...), специалиста 1 разряда отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами,

в присутствии представителей:

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

ТСЖ «Все вместе» - (...), действующей на основании доверенности

рассмотрев дело № 1-10-2151/77-17 по признакам нарушения ПАО «МОЭК» (адрес: 119048, г. Москва, Ефремова ул., д. 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 порядка расчета за услуги теплоснабжения многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Москва, Симферопольская ул., д. 2-Б и находящегося в управлении ТСЖ «Все вместе», что привело к ущемлению интересов ТСЖ «Все вместе».

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступило заявление ТСЖ «Все вместе» (вх. от 11.05.2017 № 21416/17) по вопросу осуществления расчетов за услуги теплоснабжения многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Москва, г.о. Щербинка, Симферопольская ул., д. 2-Б.

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения

сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-10-2151/77-17 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.

ТСЖ «Все вместе» является юридическим лицом, осуществляющим деятельность на основании Устава. Место нахождения юридического лица: 142172, г. Москва, г. Щербинка, Симферопольская ул., д. 2-Б, внесено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1065000033603, поставлено на налоговый учет МИФНС №46 по г. Москве с присвоением ИНН/КПП 5051009628/775101001.

Согласно сведениям, представленным ТСЖ «Все вместе» в адрес Московского УФАС России (вх. от 11.05.2017 № 21416/17), ТСЖ «Все вместе» осуществляет управление многоквартирным домом, расположенным по адресу: г. Москва, г.о. Щербинка, Симферопольская ул., д. 2-Б (далее - Объект).

ТСЖ «Все вместе» является хозяйствующим субъектом в понимании статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 2 статьи 161 Жилищного кодекса Российской Федерации управление многоквартирным домом может осуществляться непосредственно собственниками помещений многоквартирного дома, товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом или управляющей организацией.

Абзацем 6 пункта 2 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 (далее по тексту - Правила № 354), и абзацем 2 пункта 2 Правил, обязательных при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2012 № 124 (далее - Правила № 124), установлено, что «исполнитель» (исполнитель коммунальных услуг) - это юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы или индивидуальный предприниматель, предоставляющие потребителю коммунальные услуги.

По смыслу пункта 6 Правил № 354 организация осуществляющая управление многоквартирным домом (управляющая организация, товарищество или кооператив) является исполнителем коммунальных услуг и заключает возмездные договоры с ресурсоснабжающими организациями на поставку коммунальных ресурсов и оказание коммунальных услуг потребителям в многоквартирном доме.

В соответствии с Правилами № 354 и Правилами № 124 коммунальные услуги - это осуществление исполнителем деятельности по подаче потребителям любого коммунального ресурса в отдельности или 2 и более из них в любом сочетании с целью обеспечения благоприятных и безопасных условий использования жилых и нежилых помещений, общего имущества в многоквартирном доме, а также земельных участков и расположенных на них жилых домов (домовладений).

Согласно положениям Правил № 354 и Правил № 124 коммунальные ресурсы - это холодная вода, горячая вода, электрическая энергия, природный газ, тепловая энергия, бытовой газ в баллонах, твердое топливо (при наличии печного отопления), используемые для предоставления коммунальных услуг. К коммунальным ресурсам приравниваются также сточные бытовые воды, отводимые по централизованным сетям инженерно-технического обеспечения.

Таким образом, организация осуществляющая управление многоквартирным домом (управляющая организация, товарищество собственников жилья, потребительский кооператив) является исполнителем коммунальных услуг, поставляющим коммунальные ресурсы потребителям в многоквартирном доме.

В соответствии с положениями Правил № 354 и Правил № 124 потребитель коммунального ресурса - лицо, пользующееся на праве собственности или ином законном основании помещением в многоквартирном доме, жилым домом, домовладением, потребляющее коммунальные услуги.

На основании изложенного ТСЖ «Все вместе» является юридическим лицом, которое согласно положениям жилищного законодательства в интересах потребителей коммунальных ресурсов в многоквартирном доме заключает возмездные договоры на поставку тепловой энергии и теплоносителя с ресурсоснабжающими организациями в целях удовлетворения потребностей потребителей в коммунальных услугах целью обеспечения благоприятных и безопасных условий использования жилых и нежилых помещений, общего имущества в многоквартирном доме (исполнитель коммунальных услуг).

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 ПАО «МОЭК» 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 ТСЖ «Все вместе» заключен договор теплоснабжения от 01.06.2013 № 32.700205-ТЭ (далее - Договор теплоснабжения), предметом которого является подача тепловой энергии на Объект ТСЖ «Все вместе».

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «МОЭК» в адрес Московского УФАС России (вх. от 04.07.2017 №31168/17), 29.04.2015 между ПАО «МОЭК», ООО «ТСК Новая Москва», ТСЖ «Все вместе» были подписаны соглашения о передаче Договора теплоснабжения, в соответствии

с которыми ООО «ТСК Новая Москва» с момента вступления в силу соглашений принимает на себя в полном объеме права и обязанности теплоснабжающей организации. Соглашения вступили в силу 01.01.2016.

Факт надлежащего присоединения Объекта к ЦТП, а также к сетям, посредством которых осуществляется теплоснабжение Объекта, подтверждается актом разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон, согласованным между ПАО «МОЭК» и ТСЖ «Все вместе».

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.

В соответствии с постановлением Совета Федерации Федерального Собрания от 27.12.2011 № 560-СФ «Об утверждении и изменении границы между субъектами Российской Федерации городом Федерального значения Москвой и Московской областью» к городу Москве была присоединена часть территории Московской области (в настоящее время ТиНАО г. Москвы).

Как установлено Комиссией при рассмотрении дела № 1-10-2151/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства, ПАО «МОЭК» оказывает услуги теплоснабжения на территории города Москвы, а также на территории Троицкого и Новомосковского административных округов (в спорный период), где расположен Объект ТСЖ «Все вместе», и его доля составляет более 50 процентов, что было выявлено в рамках проведения в соответствии с приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 анализа конкурентной среды на рынке услуг по теплоснабжению, имеющегося в материалах дела № 1-10-2151/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства.

Таким образом, ПАО «МОЭК» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по теплоснабжению в географических границах города Москвы, включая Троицкий и Новомосковский административные округа.

Согласно заявлению ТСЖ «Все вместе» (вх. от 11.05.2017 № 21416/17) ПАО «МОЭК» осуществило расчет за поставленную тепловую энергию в

отношении Объекта в период с мая по сентябрь 2015 года в отсутствии ее поставки.

Как было указано ранее, между ПАО «МОЭК» и ТСЖ «Все вместе» заключен договор теплоснабжения, согласно которому теплоснабжающая организация (ПАО «МОЭК») обязуется поставить (отпустить) потребителю (ТСЖ «Все вместе») через присоединенную тепловую сеть тепловую энергию для нужд отопления, вентиляции, кондиционирования, сушки для собственных нужд или оказания коммунальных услуг гражданам, а потребитель (ТСЖ «Все вместе») обязуется принять тепловую энергию на условиях, определенных договором теплоснабжения и требованиями, отраженными в приложениях к нему.

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.

Исходя из положений 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 (в том числе **нормативов** накопления твердых коммунальных отходов), утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Объект ТСЖ «Все вместе» не оборудован прибором учета тепловой энергии, в связи с чем расчет объема тепловой энергии, поставленной в 2015 году на Объект ТСЖ «Все вместе» в целях отопления, осуществлялся ПАО «МОЭК» в соответствии с подпунктом «в» пункта 21 Правил № 124, исходя из установленных нормативов потребления.

В соответствии с пунктом 8 статьи 13 Федерального закона от 29.06.2012 № 96-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее по тексту - Закон № 96-ФЗ) нормативы потребления коммунальных услуг, действовавшие до 1 июля 2012 года, применяются в присоединенных муниципальных образованиях до утверждения уполномоченным органом исполнительной власти города федерального значения Москвы нормативов потребления коммунальных услуг для присоединенных муниципальных образований.

Согласно пункту 6 статьи 13 Закона № 96-ФЗ С 1 июля 2012 года до 1 января 2017 года подлежащие государственному регулированию в сфере теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения цены (тарифы) и (или) их предельные уровни могут устанавливаться в присоединенных муниципальных образованиях на уровне, отличном от установленных цен (тарифов) и (или) их предельных уровней для остальной части территории города федерального значения Москвы, в зависимости от региональных и социально-экономических особенностей.

Норматив потребления тепловой энергии на отопление на территории городского округа Щербинка установлен в размере 0,019 Приложением № 4 к постановлению Администрации городского округа Щербинка Московской области от 30.06.2015 № 254.

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «МОЭК» в адрес Московского УФАС России (вх. от 04.07.2017 № 31168/17), указанный норматив потребления тепловой энергии на отопление был рассчитан, исходя из годового потребления тепловой энергии (12 месяцев), что подтверждается письмом Администрации городского округа Щербинка от 08.09.2015 № 4939. С учетом изложенного в 2015 году расчет объема тепловой энергии, поставленной на Объект ТСЖ «Все вместе», осуществлялся ПАО «МОЭК» в соответствии с подпунктом «в» пунктом 21 Правил № 124, по нормативу 0,019 Гкал/кв.м., утвержденным постановлением администрации городского округа Щербинка в городе от 30.06.2015 № 254, ежемесячно, включая неотапительный период.

При этом, как указано в подпункте «в» пункта 3 Правил № 354, предоставление коммунальных услуг потребителю осуществляется круглосуточно (коммунальной услуги по отоплению - круглосуточно в течение отопительного периода), то есть бесперебойно либо с перерывами, не превышающими продолжительность, соответствующую требованиям к качеству коммунальных услуг.

Согласно части 1 статьи 19 Закона о теплоснабжении количество тепловой энергии, теплоносителя, поставляемых по договору теплоснабжения или договору поставки тепловой энергии, а также передаваемых по договору оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, подлежит коммерческому учету.

В соответствии с частью 2 статьи 19 Закона 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.

Исходя из статьи 13 Федеральный закон от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» производимые, передаваемые, потребляемые энергетические ресурсы подлежат обязательному учету с применением приборов учета используемых энергетических ресурсов.

Согласно части 3 статьи 19 Закона о теплоснабжении осуществление коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя расчетным путем допускается в следующих случаях: отсутствие в точках учета приборов учета; неисправность приборов учета; нарушение установленных договором теплоснабжения сроков представления показаний приборов учета, являющихся собственностью потребителя.

На основании изложенного в законодательстве определен приоритет определения объема поставленных ресурсов (тепловой энергии) приборами учета. Расчетный способ определения объема поставленных ресурсов (тепловой энергии) допускается только в случаях, прямо указанных в законе, а именно отсутствие в точках учета приборов учета; неисправность приборов учета, а также нарушение установленных договором теплоснабжения сроков представления показаний приборов учета, являющихся собственностью потребителя.

Согласно пункту 4.1.1 договора теплоснабжения теплоснабжающая организация (ПАО «МОЭК») обязуется поставлять тепловую энергию потребителю (ТСЖ «Все вместе») (с учетом его Субабонентов) в количестве и с учетом тепловых нагрузок в объеме, установленном в Приложениях № 3, 3.1 по каждой точке поставки - в течение всего отопительного сезона, кроме перерывов: не более 1-х суток - для проведения внеплановых ремонтов тепловых сетей в случае аварии.

Таким образом, договором теплоснабжения, заключенным между ПАО «МОЭК» и ТСЖ «Все вместе», согласована поставка тепловой энергии только в отопительный период.

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ТСЖ «Все вместе» в адрес Московского УФАС России (вх. от 18.12.2017 № 62690/17), на протяжении всего периода действия договора до спорного периода (май-сентябрь 2015 года) ПАО «МОЭК» поставляло тепловую энергию

для отопления в период отопительного сезона (семь месяцев в году) и выставляло ТСЖ «Все вместе» платежные документы к оплате по истечении месяца, в котором ресурс поставлялся.

Исходя из пункта 6.5 Договора теплоснабжения, расчет стоимости потребленной потребителем (ТСЖ «Все вместе») (с учетом Субабонентов) тепловой энергии и потерь теплоносителя производится ежемесячно на основании показаний узла (приборов) учета, зафиксированных в отчетной ведомости и справке о потребленной тепловой энергии за расчетный месяц или в соответствии с пунктами 3.4-3.6 Договора теплоснабжения.

Расчетным периодом в соответствии с Договором теплоснабжения является отчетный месяц, при этом договор теплоснабжения не предусматривает иной период и порядок расчета за тепловую энергию и не представляет энергоснабжающей организации (ПАО «МОЭК») права начисления за непоставленную тепловую энергию в летний период.

По условиям договора оплата тепловой энергии предусмотрена за весь объем тепловой энергии, потребленный в отопительный период, не разделяется на равные части на весь год.

Таким образом, вся сумма оплаты потребленной тепловой энергии должна быть оплачена ТСЖ «Все вместе» в течение отопительного периода (7 месяцев).

Документы, подтверждающие поставку ПАО «МОЭК» тепловой энергии в многоквартирный дом, находящиеся в управлении ТСЖ «Все вместе», в период с мая 2015 по сентябрь 2015 года, в Московском УФАС России отсутствуют.

На основании изложенного в спорный период ни нормативно-правовыми актами, регулирующими порядок расчета за поставленную ресурсоснабжающей организацией тепловую энергию в адрес управляющей организации, ни заключенным между ними договором теплоснабжения не предусмотрено выставление счетов за тепловую энергию при отсутствии ее поставки.

Исходя из письменных пояснений и документов, представленных ТСЖ «Все вместе» в адрес Московского УФАС России (вх. от 18.12.2007 № 62690/17), так как отопительный период, в течение которого фактически оказывается услуга по отоплению меньше календарного года, то возникает разница между суммами, ежемесячно предъявляемыми к оплате ПАО «МОЭК» в пользу ТСЖ «Все вместе», и суммами, ежемесячно предъявляемыми к оплате потребителям коммунальной услуги в пользу ПАО «МОЭК».

При определении объема денежных средств, подлежащих оплате в отопительный период, необходимо учитывать и денежные средства, которые

поступили от граждан в летний неотапливаемый период, являющиеся оплатой за потребленную тепловую энергию в отопительный период.

Нормы действующего законодательства исключают возложение на управляющую организацию в отношениях с теплоснабжающей организацией обязанностей по оплате тепловой энергии в большем объеме, чем аналогичный коммунальный ресурс подлежал бы оплате в случае получения гражданами - пользователями коммунальных услуг тепловой энергии напрямую от теплоснабжающей организации.

Довод ПАО «МОЭК» о том, что разница в начислениях была вызвана неправомерным расчетом платы со стороны ТСЖ «Все вместе» является несостоятельным ввиду того, что может указывать на возможное (гипотетическое) нарушение требований закона либо могли быть вызваны иными обстоятельствами, не подлежащими рассмотрению в рамках дела № 1-10-2151/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства.

Таким образом, доводы, изложенные в возражениях, несостоятельны, необоснованны и противоречат нормам права.

На основании изложенного ПАО «МОЭК» в нарушение Договора теплоснабжения, а также Закона о теплоснабжении при отсутствии поставки тепловой энергии (теплоносителя) в период с мая 2015 по сентябрь 2015 года начисляло ТСЖ «Все вместе» плату за тепловую энергию (теплоноситель) в указанный период.

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» 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 порядка расчета за услуги теплоснабжения многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Москва, г.о. Щербинка, Симферопольская ул., д. 2-Б и находящегося в управлении ТСЖ «Все вместе», что привело к ущемлению интересов ТСЖ «Все вместе».

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 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 порядка расчета за услуги теплоснабжения многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Москва, г.о. Щербинка, Симферопольская ул., д. 2-Б и находящегося в управлении ТСЖ «Все вместе», что привело к ущемлению интересов ТСЖ «Все вместе».
3. Выдать ПАО «МОЭК» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
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.