

По списку рассылки

РЕШЕНИЕ
по делу № 1-10-277/77-19 о нарушении
антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 21 мая 2019 года.
В полном объеме решение изготовлено 04 июня 2019 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;
- (...), заместителя начальника отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;
- (...), специалиста-эксперта отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;
- (...), специалиста 1 разряда отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;

в присутствии представителей:

- ООО «СКИ» - (...), действующей на основании доверенности от (...);
- ПАО «МОЭК» - (...), действующего на основании доверенности от (...);
- (...), действующей на основании доверенности от (...);
- ПАО «Мосэнерго» - (...), действующей на основании доверенности от (...);
- ООО «Инжтрасс-строй» - (...), действующей на основании решения Арбитражного суда;
- (...), действующего на основании доверенности от (...);
- (...), действующего на основании приказа от (...);
- ООО «ТеплоЭнерго» - (...), действующей на основании приказа от (...);
- (...), действующей на основании доверенности от (...);
- ООО «Теплострой» (...),

ООО «Авилон-М»

рассмотрев дело № 1-10-277/77-19 по признакам нарушения группой лиц ПАО «Мосэнерго» (адрес: 119526, г. Москва, пр. Вернадского, д. 101, корп. 3) и ПАО «МОЭК» (адрес: 119526, г. Москва, пр. Вернадского, д. 101, корп. 3, эт/каб. 20/2017) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступило заявление ООО «СКИ» (вх. от 26.11.2018 № 60090/18) на действия ПАО «МОЭК» и ПАО «Мосэнерго» при выявлении бездоговорного потребления тепловой энергии в отношении центрального теплового пункта аб. № 20-11-1114/024, расположенного по адресу: г. Москва, ул. Грина, д. 40, стр. 2 (далее - ЦТП).

ООО «СКИ» является собственником ЦТП, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации права от 16.06.2016, запись регистрации № 77-77/022-77/006/012/2016-640/2

ООО «СКИ» является юридическим лицом, осуществляющим деятельность на основании Устава. Место нахождения юридического лица: 105120, г. Москва, Мрузовский пер., д. 12А, стр. 1, внесено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным

регистрационным номером 1107746778578, поставлено на налоговый учет МИФНС № 46 по г. Москве с присвоением ИНН/КПП 7709862133/770901001.

ПАО «МОЭК» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного Общим собранием акционеров ПАО «МОЭК» от 08.06.2018 (протокол от 13.06.2018 № 1/2018), внесено в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службой № 46 по г. Москве за основным государственным регистрационным номером 1047796974092, поставлено на налоговый учет с присвоением ИНН/КПП 7720518494/772901001. Место нахождения юридического лица: 119526, г. Москва, пр. Вернадского, д. 101, корп. 3, эт/каб 20/2017.

ПАО «Мосэнерго» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного Общим собранием акционеров (протокол от 01.06.2018 № 1/2018), внесено в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службой № 46 по г. Москве за основным государственным регистрационным номером 1027700302420, поставлено на налоговый учет с присвоением ИНН/КПП 7705035012/772901001. Место нахождения юридического лица: 119526, г. Москва, пр. Вернадского, д. 101, корп. 3.

В соответствии с пунктом 11 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее по тексту - Закон о теплоснабжении) теплоснабжающая организация - организация, 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 (данное положение применяется к регулированию сходных отношений с участием индивидуальных предпринимателей).

ПАО «МОЭК» и ПАО «Мосэнерго» являются теплоснабжающими организациями, оказывающими услуги теплоснабжения в географических границах г. Москвы.

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

Доминирующим положением в соответствии со статьей 5 Закона о защите конкуренции признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного

товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Согласно сведениям о группе лиц, предоставленным в соответствии с формой, утвержденной приказом ФАС России от 20 ноября 2006 года № 293 «Об утверждении формы представления перечня лиц, входящих в одну группу лиц», ПАО «МОЭК» входит в одну группу лиц с ПАО «Мосэнерго», соответствующей признакам пунктов 2, 6 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим 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 анализом состояния конкурентной среды на рынке услуг по теплоснабжению в городе Москве за 2018 год, проведенным Московским УФАС России, доля группы лиц ПАО «МОЭК» и ПАО «Мосэнерго» на рассматриваемом рынке превышает пятьдесят процентов.

Кроме того, в соответствии с частью 4 статьи 4.2 Закона о теплоснабжении доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, которому в схеме теплоснабжения присвоен статус единой теплоснабжающей организации.

На основании вышеизложенного в соответствии с Законом о защите конкуренции группа лиц ПАО «МОЭК» и ПАО «Мосэнерго» занимает доминирующее положение на рынке теплоснабжения в географических границах города Москвы.

Согласно части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение

хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Исходя из части 2 статьи 9 Закона о защите конкуренции, установленные антимонопольным законодательством запреты на действия (бездействие) на товарном рынке хозяйствующего субъекта распространяются на действия (бездействие) группы лиц, если федеральным законом не установлено иное.

Следовательно, на группу лиц ПАО «Мосэнерго» и ПАО «МОЭК» распространяется запрет на действия (бездействие) по статье 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 7 статьи 22 Закона о теплоснабжении теплоснабжающие организации и теплосетевые организации обязаны проводить в зоне расположения принадлежащих им тепловых сетей или источников тепловой энергии проверки наличия у лиц, потребляющих тепловую энергию, теплоносителя, оснований для потребления тепловой энергии, теплоносителя в целях выявления бездоговорного потребления.

ПАО «МОЭК» 19.04.2018 провело проверку в целях выявления бездоговорного потребления на ЦТП, по результатам которой был составлен Акт № 07-561/18-БДП о выявлении бездоговорного потребления тепловой энергии, теплоносителя, самовольного пользования горячей водой от 19.04.2018 (далее - Акт).

В соответствии с указанным Актом потребление тепловой энергии, теплоносителя осуществляется без заключения в установленном порядке договора теплоснабжения.

На основании Акта ООО «СКИ» был выставлен счёт № 579 от 20.04.2018 на сумму 6 623 820,39 (шесть миллионов шестьсот двадцать три тысячи восемьсот двадцать рублей тридцать девять копеек) за период бездоговорного потребления тепловой энергии с 01.01.2018 по 19.04.2018.

В последующем ПАО «МОЭК» произвело действия по корректировке периода бездоговорного потребления тепловой энергии до 31.03.2018 и письмом от 07.06.2018 № 02Ф11/07-28878/18 направило в адрес ООО «СКИ» счёт № 701 от 22.05.2018 (далее - Счёт) по Акту на сумму 5 748 198,56 (пять миллионов семьсот сорок восемь тысяч сто девяносто восемь рублей пятьдесят шесть копеек) за период бездоговорного потребления тепловой энергии с 01.01.2018 по 31.03.2018.

Вместе с тем Комиссией было установлено следующее.

Согласно договору аренды от 16.06.2016 № 10 (далее - Договор аренды-1) ЦТП ООО «СКИ» был передан ООО «Инжтрасс-строй».

Тепловая энергия поставлялась на ЦТП на основании заключенного между ПАО «Мосэнерго» в лице его представителя ПАО «МОЭК»,

действующего на основании агентского договора от 30.12.2014 № 2G-00/14-1894, и ООО «Инжтрасс-строй» договора теплоснабжения от 01.04.2015 № 1114024 (далее - Договор теплоснабжения).

Согласно письменным пояснениям, представленным ООО «Инжтрасс-строй» при рассмотрении дела, данное общество приобретало тепловую энергию с целью дальнейшей перепродажи конечным потребителям - управляющей организации (ООО «Авилон-М») многоквартирных домов, расположенных по адресу: г. Москва, Грина ул., д. 40; д. 40, корп. 1; д. 42 (далее - многоквартирные дома), на основании договора поставки тепловой энергии от 01.04.2015 № 01.

В соответствии с актом разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон, являющимся приложением к Договору теплоснабжения, границей балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон между теплосетевой организацией (ПАО «МОЭК») и потребителем (ООО «Инжтрасс-строй») является наружная сторона стены ЦТП.

Согласно заключенному Договору теплоснабжения теплоснабжающая организация (ПАО «Мосэнерго») обязуется поставить потребителю тепловую энергию через присоединенные тепловые сети теплоснабжающей организации, а потребитель (ООО «Инжтрасс-строй») обязуется принимать тепловую энергию с теплоносителем и оплачивать, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении систем теплоснабжения и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

В письменной позиции ПАО «Мосэнерго» от 29.03.2019 № ИСХ-1129/19 (вх. от 29.03.2019 № 17014/19) указано, что правовым основанием для заключения договора теплоснабжения являлось нахождение ЦТП в собственности, а затем во владении на основании договора аренды, ООО «Инжтрасс-строй».

В соответствии с подпунктом «в» пункта 9.2 Договора теплоснабжения данный Договор прекращает свое действие в связи с невозможностью его исполнения в результате отчуждения либо передачи в аренду (найм и т.п.) потребителем принадлежащего ему оборудования (имущества), участвующего в передаче, распределении и/или потреблении тепловой энергии в рамках настоящего договора.

Срок действия Договора аренды-1 был определен на 11 месяцев. Дополнительным соглашением от 21.09.2016 № 1 определено, что данный договор заключен на неопределенный срок.

В возражениях на Заключение об обстоятельствах дела № 1-10-277/77-19 (вх. от 13.05.2019 № 25785/19), ПАО «Мосэнерго» сообщило, что

в распоряжении Общества имеется Акт приема-передачи от 30.11.2017 к Договору аренды-1, согласно которому ООО «Инжтрасс-строй» возвратило ООО «СКИ» арендованное имущество.

Комиссия ставит под сомнение подлинность указанного акта, так как согласно письменным пояснениям, представленным ООО «Инжтрасс-строй» и ООО «СКИ» в адрес Московского УФАС России (вх. от 17.05.2019 № 26925/19, от 20.05.2019 № 27121/19), организации отрицают факт подписи данного акта и указывают на отсутствие вышеуказанного документа в ООО «Инжтрасс-строй» и ООО «СКИ». Кроме того, ПАО «Мосэнерго» не представлено сопроводительного письма от ООО «Инжтрасс-строй» или ООО «СКИ», согласно которому данный акт направлялся бы указанными лицами в адрес ПАО «МОЭК» или ПАО «Мосэнерго».

К тому же при рассмотрении дела № 1-10-277/77-19 о нарушении антимонопольного законодательства представитель ПАО «Мосэнерго» указал на то, что Акт приема-передачи от 30.11.2017 к Договору аренды-1 получен в рабочем порядке в июне 2018 года, что не было подтверждено.

Впоследствии ООО «СКИ» был заключен договор аренды ЦТП от 01.12.2017 № 01/17А (далее - Договор аренды-2) с ООО «ТеплоЭнерго».

ООО «ТеплоЭнерго» направило в адрес ПАО «Мосэнерго» заявку на заключение договора поставки тепловой энергии на ЦТП от 26.12.2018 исх. № 60, а также в ПАО «МОЭК» на заключение договора теплоснабжения ЦТП от 29.01.2018 исх. № 07-1.

ПАО «Мосэнерго», получив заявку на заключение договора поставки тепловой энергии от ООО «ТеплоЭнерго», письмом от 08.02.2018 № 31-31-00071/18 уведомило ООО «Инжтрасс-строй» о прекращении действия Договора теплоснабжения с 31.12.2017 в связи с передачей энергопринимающего оборудования (ЦТП) в аренду ООО «ТеплоЭнерго», а затем направило в адрес ООО «СКИ» письмо от 14.02.2018 № Исх-31-00085/18 с просьбой предоставить информацию о передаче права пользования ЦТП.

Согласно возражениям на заключение об обстоятельствах дела № 1-10-277/77-19, представленным ПАО «Мосэнерго» в адрес Московского УФАС России, Общество, действовало добросовестно, в целях выявления реальной ситуацией с владением Объектом обратилось в адрес собственника Объекта ООО «СКИ». Ответа на запрос не поступило.

Однако в указанном письме ПАО «Мосэнерго» запрашивало информацию о владении ЦТП, а также документы, подтверждающие переход права на ЦТП не в спорный период (январь - март 2018 года), а в период с 16.06.2016 по 01.12.2017 гг.

Вместе с тем ООО «ТеплоЭнерго» письмом от 12.02.2018 № 12-2, направленным в адрес ПАО «МОЭК», просило считать ранее поданную заявку о заключении договора теплоснабжения недействительной по причине

отсутствия фактической приёмки ЦТП, приложив соглашение о расторжении Договора аренды-2 от 12.02.2018.

В ответ на вышеуказанное уведомление ПАО «Мосэнерго» о прекращении действия Договора теплоснабжения ООО «Инжтрасс-строй» письмами от 02.03.2018 исх. № 60, а также от 10.04.2018 № 73/2 сообщило о том, что ЦТП из владения ООО «Инжтрасс-строй» не выбывало, а также просило предоставить платёжные документы на оплату тепловой энергии с 01.01.2018.

В соответствии с позицией ПАО «Мосэнерго» (вх. от 29.03.2019 № 17014/19), Общество, руководствуясь статьей 416 Гражданского кодекса Российской Федерации, а также подпунктом «в» пункта 9.2 Договора теплоснабжения уведомило ООО «Инжтрасс-Строй» о прекращении действия Договора теплоснабжения в связи с выбытием из владения ООО «Инжтрасс-Строй» оборудования (имущества), участвующего в передаче, распределении и/или потреблении тепловой энергии. Также в обоснование своей позиции о необходимости расторжения Договора теплоснабжения ПАО «Мосэнерго» ссылается на то, что в письмах ООО «Инжтрасс-Строй» о продолжении действия указанного договора, отсутствовали какие-либо документы, подтверждающие эксплуатацию ЦТП ООО «Инжтрасс-Строй».

Вместе с тем ПАО «Мосэнерго» предъявило ООО «Инжтрасс-строй» требования об оплате тепловой энергии за декабрь 2017 года. Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ООО «Инжтрасс-строй» в адрес Московского УФАС России (вх. от 17.05.2019 № 26925/19), ООО «Инжтрасс-строй» приняло данные документы к учету и частично оплатило стоимость отпущенной тепловой энергии. Следовательно, своими действиями стороны подтвердили исполнение заключенного ранее Договора теплоснабжения.

При этом в материалах дела № 1-10-277/77-19 о нарушении антимонопольного законодательства имеются судебные акты о взыскании ПАО «Мосэнерго» платы за поставленную тепловую энергию в декабре 2017 года, что свидетельствует о наличии договорных отношений между сторонами в рассматриваемый период времени.

При этом ООО «Инжтрасс-строй», в свою очередь, письмом от 10.04.2018 № 73/2 вновь сообщило ПАО «Мосэнерго» о действии Договора аренды-1 в период с 01.01.2018 по 31.03.2018 и уведомив о его расторжении только с 31.03.2018.

Кроме того, согласно позиции «Инжтрасс-строй», представленной Комиссии при рассмотрении антимонопольного дела, в период с 01.01.2018 по 31.03.2018 у данного общества были урегулированы договорные отношения по поставке коммунальных ресурсов в многоквартирные дома, находящиеся в управлении ООО «Авилон-М». Договоры, заключенные с управляющей

организацией многоквартирных домов, не расторгались. В соответствии с Договором поставки тепловой энергии № 01 от 01.04.2015 ООО «Инжтрасс-строй» поставляло в многоквартирные дома, находящиеся в управлении ООО «Авилон-М» и присоединенные к тепловой сети, тепловую энергию на нужды отопления.

Таким образом, в период действия указанных договоров теплосетевое оборудование, с помощью которого поставлялась тепловая энергия в многоквартирные дома, находилось на балансе ООО «Инжтрасс-строй».

Между собственником ЦТП ООО «СКИ» и управляющей организацией какие-либо договорные отношения по поставке тепловой энергии отсутствовали.

ПАО «МОЭК» было известно о наличии договорных отношений между ООО «Инжтрасс-строй» и ООО «Авилон-М», так как ООО «Авилон-М» письмом от 15.03.2018 № 03-316/18 сообщило ПАО «МОЭК» о том, что поставку тепловой энергии в многоквартирные дома осуществляет ООО «Инжтрасс-строй», со стороны которого не поступало уведомления о расторжении договорных отношений.

Учитывая все вышеизложенное, а именно направление ПАО «Мосэнерго» платежных документов по оплате тепловой энергии за декабрь 2017 года, направления писем ООО «Инжтрасс-строй» об эксплуатации ЦТП, писем ООО «ТеплоЭнерго» об отсутствии фактической передачи ЦТП, наличия заключенного между управляющей организацией и ООО «Инжтрасс-строй» договора, и несмотря на наличие спорного акта приема-передачи ЦТП от ООО «Инжтрасс-строй» к ООО «СКИ», оснований полагать, что ЦТП выбыло из владения ООО «Инжтрасс-строй» у Комиссии не имеется.

Только договором аренды от 30.03.2018 № 35 ООО «СКИ» передало ЦТП с 01.04.2018 в аренду ООО «Теплострой» (далее - Договор аренды-3).

Таким образом, Договор аренды-1 между ООО «СКИ» и ООО «Инжтрасс-строй» действовал в спорный период (01.01.2018 по 31.03.2018), ЦТП из владения ООО «Инжтрасс-строй» не выбывало, о чем было известно ПАО «Мосэнерго», следовательно, основания для расторжения Договора теплоснабжения отсутствовали.

Вместе с тем ПАО «Мосэнерго» и его агент ПАО «МОЭК» счета ООО «Инжтрасс-строй» за тепловую энергию не выставляли, несмотря на неоднократные обращения ООО «Инжтрасс-строй» о готовности оплачивать объем тепловой энергии в спорный период.

В результате ПАО «Мосэнерго», обладая сведениями о действии Договора аренды-1, в одностороннем порядке расторгло Договор теплоснабжения, а ПАО «МОЭК» провело проверку и выставило Счет в адрес собственника ЦТП ООО «СКИ» за бездоговорное потребление тепловой энергии в спорный период.

Оценивая позицию ПАО «Мосэнерго» об отсутствии оснований для признания договора с ООО «Инжтрасс-строй» заключенным в период с 01.01.2018 по 31.03.2018, а также позицию ПАО «МОЭК» о наличии формальных оснований для выявления бездоговорного потребления тепловой энергии, необходимо отметить следующее.

Полномочия по выявлению фактов бездоговорного потребления тепловой энергии в силу статьи 22 Закона о теплоснабжении делегированы теплоснабжающим и теплосетевым организациям в зоне расположения принадлежащих им тепловых сетей или источников тепловой энергии.

Между тем, само по себе наличие права не свидетельствует о допустимости злоупотребления им. Любое право ограничено правами иных лиц и в рассматриваемом случае Комиссией установлен факт злоупотребления правом, приведшим к нарушению прав ООО «СКИ» и возложению на него дополнительной финансовой нагрузки. Кроме того, соблюдение порядка проведения проверки (включая наличие у теплосетевой (теплоснабжающей) организации полномочий на ее проведение) не свидетельствует о правильности выводов, к которым теплосетевая организация (теплоснабжающая) пришла по итогам такой проверки.

Комиссия учитывает статус агента у ПАО «МОЭК», а также действия группы лиц ПАО «МОЭК» и ПАО «Мосэнерго», чье формальное поведение привело к ущемлению интересов ООО «СКИ». Так, несмотря на переписку как между ООО «Инжтрасс-строй» и ПАО «Мосэнерго», так и между ПАО «МОЭК» и ООО «ТеплоЭнерго», учитывая представленные позиции всех сторон и озвученные позиции в рамках дела № 1-10-277/77-19 о нарушении антимонопольного законодательства, ПАО «МОЭК» и ПАО «Мосэнерго» не проявили должного поведения в целях обеспечения прав потребителя.

Действия группы лиц ПАО «Мосэнерго» и ПАО «МОЭК» были направлены на создание условий теплоснабжения в отсутствие договорных отношений, в целях выявления бездоговорного потребления тепловой энергии.

На основании вышеизложенного, действия, совершаемые группой лиц ПАО «МОЭК» и ПАО «Мосэнерго» по бесосновательному расторжению договорных отношений, последующему выявлению бездоговорного потребления тепловой энергии были направлены на получение необоснованной выгоды, и привели к ущемлению интересов ООО «СКИ».

Согласно возражениям на заключение об обстоятельствах дела № 1-10-277/77-19, представленным ПАО «МОЭК» и ПАО «Мосэнерго» (вх. от 13.05.2019 № 25746/19; вх от 13.05.2019 № 25785/19), совместные действия ООО «СКИ», ООО «Инжтрасс-строй» были направлены на неоплату задолженности за тепловую энергию, что может быть квалифицировано как злоупотребление правом.

Документов, подтверждающих заинтересованность у ООО «СКИ»

и ООО «Инжтрасс-строй» в смене арендатора имущества, а также взятии ООО «Инжтрасс-строй» на себя задолженности за тепловую энергию за январь-март 2018 года как банкроту, фактически не ведущему предпринимательскую деятельность, ПАО «МОЭК» и ПАО «Мосэнерго» в адрес Московского УФАС России не представлено, следовательно, вышеуказанный довод подлежит отклонению.

К тому же возбуждение дела о банкротстве в отношении юридического лица не исключает возможности у ПАО «Мосэнерго» и ПАО «МОЭК» взыскания задолженности через суд.

Также данный довод не исключает факта нарушения в действиях группы лиц ПАО «МОЭК» и ПАО «Мосэнерго». Более того, ООО «Инжтрасс-строй» письмами, направленными в адрес ПАО «Мосэнерго», просило предоставить платежные документы по Договору теплоснабжения по оплате тепловой энергии за период с января по март 2018 года.

По вопросу определения ПАО «Мосэнерго» рассматриваемого спора в антимонопольном органе как гражданско-правового сообщаем следующее.

Согласно статье 1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 23.07.2015 № 649/15, территориальный орган Федеральной антимонопольной службы осуществляет функции по контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, законодательства в сфере деятельности субъектов естественных монополий (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа), рекламы, контролю (надзору) в сфере государственного оборонного заказа, в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, а также по согласованию применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции установлен запрет действий (бездействия) 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.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона о защите конкуренции необходимо, чтобы указанное лицо на соответствующем товарном рынке занимало доминирующее положение, совершило действия, которые привели или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) к ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности.

Как было указано ранее, исходя из части 2 статьи 9 Закона о защите

конкуренции, установленные антимонопольным законодательством запреты на действия (бездействие) на товарном рынке хозяйствующего субъекта распространяются на действия (бездействие) группы лиц, если федеральным законом не установлено иное.

ООО «СКИ» является хозяйствующим субъектом в понимании статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Группа лиц ПАО «МОЭК» и ПАО «Мосэнерго» занимают доминирующее положение на рынке теплоснабжения.

Антимонопольный контроль хозяйственной деятельности делегирован антимонопольным органам. Такой контроль предполагает оценку антимонопольным органом действий субъекта на предмет их соответствия специальным требованиям и нормам, носящим публично-правовой характер, в частности отраслевого законодательства, Закона о защите конкуренции, законодательства о естественных монополиях.

В пользу такого подхода (в том числе о первичности контроля именно со стороны антимонопольного органа в отношении субъектов, занимающих доминирующее положение, в действиях которых усматривается нарушение антимонопольного законодательства) свидетельствует толкование, содержащееся в пункте 20 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 (далее - Пленум № 30).

Учитывая высокую концентрацию в рассматриваемых правоотношениях публично-правовых элементов, в том числе принимая во внимание статус и положение сторон в правоотношениях, их государственное регулирование, рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства с применением соответствующих мер государственно-правового принуждения к нарушителю не является разрешением гражданско-правового спора.

Статьей 11 Гражданского Кодекса Российской Федерации установлено два способа защиты нарушенных (оспариваемых) прав - судебная защита и защита в административном порядке (юрисдикционная форма защиты гражданских прав).

Согласно пункту 14 постановления Пленума № 30 антимонопольный орган, рассматривая дела о нарушениях антимонопольного законодательства, принимает решения и выдает предписания, направленные на защиту гражданских прав, нарушенных вследствие их ущемления, злоупотребления доминирующим положением, ограничения конкуренции или недобросовестной конкуренции.

Поскольку выбор конкретного способа защиты в рамках юрисдикционной формы защиты в силу осуществления прав в своем интересе (часть 2 статьи 1, часть 1 статьи 9 Гражданского Кодекса Российской Федерации), а также с учетом статьи 12 Гражданского Кодекса Российской Федерации, принадлежит абоненту, последний вправе избрать любую законную форму защиты своих

прав, то есть обратиться в уполномоченный орган исполнительной власти.

Таким образом, антимонопольный орган в пределах своей компетенции по заявлению ООО «СКИ» рассмотрел действия группы лиц ПАО «МОЭК» и ПАО «Мосэнерго» на соответствие требованиям антимонопольного законодательства.

Кроме того, Комиссией также установлено следующее.

Согласно пункту 29 статьи 2 Закона о теплоснабжении бездоговорное потребление тепловой энергии - потребление тепловой энергии, теплоносителя без заключения в установленном порядке договора теплоснабжения, либо потребление тепловой энергии, теплоносителя с использованием теплопотребляющих установок, подключенных (технологически присоединенных) к системе теплоснабжения с нарушением установленного порядка подключения (технологического присоединения), либо потребление тепловой энергии, теплоносителя после введения ограничения подачи тепловой энергии в объеме, превышающем допустимый объем потребления, либо потребление тепловой энергии, теплоносителя после предъявления требования теплоснабжающей организации или теплосетевой организации о введении ограничения подачи тепловой энергии или прекращении потребления тепловой энергии, если введение такого ограничения или такое прекращение должно быть осуществлено потребителем.

В соответствии с пунктом 9 указанной статьи потребитель тепловой энергии - 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.

Теплопотребляющими установками в соответствии с пунктом 4 статьи 2 Закона о теплоснабжении являются устройства, предназначенные для использования тепловой энергии, теплоносителя для нужд потребителя тепловой энергии.

В соответствии с пунктом 5 статьи 2 Закона о теплоснабжении тепловая сеть - это совокупность устройств (включая центральные тепловые пункты, насосные станции), предназначенных для передачи тепловой энергии, теплоносителя от источников тепловой энергии до теплопотребляющих установок.

При этом, согласно положениям СП 124.13330.2012 «Свод правил. Тепловые сети.» тепловые пункты предназначены для присоединения к тепловым сетям систем отопления, вентиляции, кондиционирования воздуха, горячего водоснабжения и технологических теплоиспользующих установок промышленных и сельскохозяйственных предприятий, жилых и общественных зданий.

В состав тепловых сетей включены здания и сооружения тепловых сетей:

насосные, тепловые пункты, павильоны, камеры, дренажные устройства и т.п.

В указанном своде правил также установлено, что тепловые пункты подразделяются на: индивидуальные тепловые пункты - для присоединения систем отопления, вентиляции, горячего водоснабжения и технологических теплоиспользующих установок одного здания или его части; центральные тепловые пункты - для присоединения систем отопления, вентиляции, горячего водоснабжения и технологических теплоиспользующих установок двух зданий или более.

Учитывая вышеизложенное, ЦТП является частью тепловой сети и используется для преобразования тепловой энергии в целях последующего теплоснабжения, горячего водоснабжения многоквартирного дома.

Таким образом, ООО «СКИ» не является потребителем ресурса, так как не оказывает какие-либо коммунальные услуги, и не потребляет тепловую энергию на принадлежащей ему на праве собственности ЦТП, ввиду того что ЦТП не является теплопотребляющей установкой.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований у ПАО «МОЭК» для выявления факта бездоговорного потребления на ЦТП, а также выставления Счета в отношении ООО «СКИ» за бездоговорное потребление.

Кроме того, по мнению Комиссии, владелец/арендатор ЦТП не может признаваться потребителем по договору теплоснабжения, отношения с указанным лицом должны быть урегулированы в рамках договора оказания услуг по передаче тепловой энергии или договора поставки тепловой энергии в целях горячего водоснабжения.

В связи с этим, в целях обеспечения потребителей тепловой энергией, теплоносителем, между единой теплоснабжающей организацией и потребителем может заключаться договор теплоснабжения, а с собственником или иным законным владельцем ЦТП может заключаться договор оказания услуг по передаче тепловой энергии или договор поставки тепловой энергии в целях горячего водоснабжения в соответствии с требованиями Закона о теплоснабжении и Правилами организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 08.08.2012 № 808.

Необходимо отметить, что в настоящее время ПАО «МОЭК» с управляющей организацией (ООО «Авилон-М») заключен договор теплоснабжения, с ООО «Теплострой» (действующий арендатор ЦТП) заключен договор поставки тепловой энергии (для нужд горячего водоснабжения), а также договор оказания услуг по передаче тепловой энергии и теплоносителя (для нужд теплоснабжения).

Данная договорная конструкция исключает возможность бездоговорного потребления тепловой энергии на ЦТП.

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 группы лиц ПАО «МОЭК» и ПАО «Мосэнерго» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по теплоснабжению в границах города Москвы путем совершения действий, направленных на создание условий для бездоговорного потребления тепловой энергии на ЦТП в целях составления акта о бездоговорном потреблении тепловой энергии от 19.04.2018 № 07-561/18-БДП и выставления Счета в отношении ООО «СКИ», в отсутствие на то оснований, что привело к ущемлению интересов ООО «СКИ».

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 группы лиц ПАО «МОЭК» и ПАО «Мосэнерго» факт нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке оказания услуг по теплоснабжению в границах города Москвы путем совершения действий, направленных на создание условий для бездоговорного потребления тепловой энергии на ЦТП в целях составления акта о бездоговорном потреблении тепловой энергии от 19.04.2018 № 07-561/18-БДП и выставления Счета в отношении ООО «СКИ», в отсутствие на то оснований, что привело к ущемлению интересов ООО «СКИ».
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.