

Гаражно-строительный
кооператив № 45

Правды ул., д. 3/1,
г. Москва, 125040

ПАО «МОЭК»

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

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-10-881/77-16 о нарушении
антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 09 марта 2017 года.
В полном объеме решение изготовлено 30 марта 2017 года.

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

- | | |
|-----------------------|---|
| председателя Комиссии | - (...) исполняющего обязанности заместителя
руководителя; |
| членов Комиссии | - (...), 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:

ГСК № 45 - (...), действующей на основании доверенности от 06.02.2017 № б/н;
ПАО «МОЭК» - (...), действующей на основании доверенности от 01.02.2016 № 10-62;

рассмотрев дело № 1-10-881/77-16 по признакам нарушения ПАО «МОЭК» (119048, г. Москва, ул. Ефремова, д. 10) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в злоупотреблении хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке оказания услуг теплоснабжения в границах системы теплоснабжения ПАО «МОЭК», определенной в соответствии со схемой теплоснабжения города Москвы, путем нарушения порядка расчета за услуги теплоснабжения, результатом которого явилось ущемление интересов ГСК № 45,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступило заявление Гаражно-строительного кооператива № 45 (далее - ГСК № 45) по вопросу оказания ПАО «МОЭК» услуг теплоснабжения объекта, расположенного по адресу: г. Москва, Правды ул., д. 3/1, стр. 1 (далее - Объект) (вх. № 47935 от 22.12.2015).

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-10-881/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства установила следующее.

ПАО «МОЭК» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного годовым общим собранием акционеров ПАО «МОЭК» 01.06.2016 (протокол от 02.06.2016 № 1/2016). Место нахождения юридического лица: 119048, г. Москва, Ефремова ул., д. 10.

Согласно пункту 1.1 Устава ПАО «МОЭК» публичное акционерное общество «Московская объединенная энергетическая компания» 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.

ГСК № 45 является юридическим лицом, осуществляющим деятельность на основании Устава ГСК № 45. Место нахождения юридического лица: 125040, г. Москва, Правды ул., д. 3/1, внесено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1027739779980, поставлено на налоговый учет МИФНС № 46 по г. Москве с присвоением ИНН/КПП 7714027868/771401001.

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» для получения прибыли ПАО «МОЭК» вправе осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом, в том числе деятельность по поставке (продаже) тепловой энергии.

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 ГСК № 45 и ПАО «МОЭК» заключен договор теплоснабжения № 02.214003-ТЭ от 01.10.2011 (далее - Договор теплоснабжения), согласно которому энергоснабжающая организация (ПАО «МОЭК») обязуется подавать абоненту (ГСК № 45) через присоединенную сеть тепловую энергию в горячей воде для нужд отопления, горячего водоснабжения (подогрев), вентиляции, кондиционирования, сушки, а абонент (ГСК № 45) обязуется оплачивать принятую тепловую энергию в размере, порядке и сроки, установленные Договором теплоснабжения.

Факт надлежащего присоединения Объекта ГСК № 45, расположенного по адресу: г. Москва, Правды ул., д. 3/1, к ЦТП, а также к сетям, посредством которых осуществляется теплоснабжение указанного объекта, подтверждается актом разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон, являющимся Приложением № 4 от

01.10.2011 к Договору теплоснабжения и согласованным ГСК № 45 и ПАО «МОЭК».

Таким образом, ПАО «МОЭК» оказывает услуги по теплоснабжению Объекта ГСК № 45, расположенного по адресу: г. Москва, Правды ул, д. 3/1.

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 09.02.2015 № 53 утверждена Схема теплоснабжения города Москвы на период до 2028 года и ПАО «МОЭК» присвоен статус единой теплоснабжающей организации в границах зоны деятельности - по системам теплоснабжения, включающим источники тепловой энергии и (или) тепловые сети, эксплуатируемые на основании права собственности или ином законном основании ПАО «МОЭК» и ПАО «Мосэнерго» на территории города Москвы.

Согласно части 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, что также установлено аналитическим отчетом конкурентной среды на рынке оказания услуг по теплоснабжению Московского УФАС России.

В заявлении ГСК № 45 указано на признаки нарушения ПАО «МОЭК» порядка начисления платы за потребленную Объектом ГСК № 45 тепловую энергию (вх. № 47935 от 22.12.2016).

Как было указано ранее, между ПАО «МОЭК» и ГСК № 45 заключен Договор теплоснабжения, по которому энергоснабжающая организация (ПАО «МОЭК») обязуется подавать абоненту через присоединенную сеть тепловую энергию в горячей воде для нужд отопления, горячего водоснабжения (подогрев), вентиляции, кондиционирования, сушки, а Абонент обязуется оплачивать принятую тепловую энергию в размере, порядке и сроки,

установленные Договором теплоснабжения.

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «МОЭК» в адрес Московского УФАС России (вх. № 50896 от 21.11.2016), оборудование ЦТП аб. № 02-05-0303/001 принадлежит ПАО «МОЭК» на праве собственности, что подтверждается инвентарной карточкой учета объектов основных средств от 20.07.2016 № 103001169-о.

Согласно акту разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон, являющемуся Приложением № 4 от 01.10.2011 к Договору теплоснабжения, границей раздела балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон между ОАО «МОЭК» (ПАО «МОЭК») и Абонентом (ГСК № 45) является выходные фланцы задвижек № 3, № 4 и вентиляции в ЦТП аб. № 02-05-0303/001.

В соответствии с письменными пояснениями, представленными ГБУ «Жилищник района Беговой» в адрес Московского УФАС России (вх. № 39736 от 21.09.2016), ГБУ «Жилищник района Беговой» не является управляющей организацией нежилого сооружения ГСК № 45. Элеваторный узел и трубопровод которые используются для нужд ГСК № 45, и не используются для нужд многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Москва, Правды ул., д. 3/1, не являются общедомовым имуществом многоквартирного дома, и соответственно обязанности по содержанию данного оборудования у ГБУ «Жилищник района Беговой» не возникает.

Согласно письму Префектуры Северного административного округа города Москвы от 25.12.2015 № 6-н-31575-2, имеющемуся в материалах дела № 1-10-881/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства, теплоснабжение жилого дома № 3/1 по улице Правды обеспечивается в соответствии с договором энергоснабжения, заключенным между ПАО «МОЭК» и ГБУ «Жилищник района Беговой». Расчет за потребленную тепловую энергию ведется по показаниям общедомового прибора учета тепловой энергии, установленного в ИТП.

В соответствии с письменными пояснениями ГСК № 45, представленными в адрес Московского УФАС России (вх. 47935 от 22.12.2015) собственным энергопринимающим устройством ГСК № 45 не располагает - соответствующее оборудование является частью общего имущества многоквартирного дома по адресу: г. Москва, Правды ул., д. 3/1.

Согласно документам, представленным ПАО «МОЭК» при рассмотрении дела № 1-10-881/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства, а именно акту разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон № б/н от 01.03.2015 границей раздела балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон между ОАО «МОЭК» (ПАО «МОЭК») и Потребителем по отоплению (многоквартирный жилой дом, расположенный по адресу:

г. Москва, Правды ул., д. 3/1, и находящийся в управлении ГБУ «Жилищник района Беговой») являются: выходной фланец задвижки № 3, входной фланец задвижки № 4.

Таким образом, границей раздела балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон между ГСК № 45, а также многоквартирным домом, находящимся в управлении ГБУ «Жилищник района Беговой» и ПАО «МОЭК» являются выходные фланцы задвижек № 3, № 4.

В соответствии с абзацем 4 пункта 35 Правил организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 08.08.2012 № 808, тепловой ввод - место нахождения теплопотребляющих установок и место их подключения к системе теплоснабжения.

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «МОЭК» при рассмотрении дела № 1-10-881/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства, подключение подземного гаража осуществлено по системе центрального отопления отдельным трубопроводом после оборудования ЦТП, в том числе после регуляторов перепада давления АРТ-50, V73D. Указанные регуляторы перепада давления выполняют функцию поддержания требуемого гидравлического режима (Приложение № 6 к договору теплоснабжения) в системах теплоснабжения и многоквартирного дома и подземного гаража.

Согласно письменным пояснениям ПАО «МОЭК», представленным в адрес Московского УФАС России при рассмотрении дела № 1-10-881/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства в ЦТП аб.№ 02-05-0303/001 происходит изменение такого параметра теплоносителя, как давление (преобразование тепловой энергии), изменение температуры теплоносителя производится посредством элеваторного узла, а именно элеватора № 4, расположенного в зоне эксплуатационной ответственности ГСК № 45, который в законном владении ПАО «МОЭК» не находится.

Согласно письменным пояснениям, представленным ПАО «МОЭК» в адрес Московского УФАС России (вх. № 55808 от 13.12.2016), первый элеваторный узел расположен на системе отопления подземного гаража и фактически находится после задвижек № 3 на подающем и № 4 на обратном трубопроводах. Второй элеваторный узел расположен на системе отопления многоквартирного дома и фактически находится также после задвижек № 3 на подающем и № 4 на обратном трубопроводах. От задвижки № 3 на подающем трубопроводе идет разделение тепловых сетей на систему отопления подземного гаража, находящегося в управлении ГСК № 45, и систему отопления многоквартирного дома, находящегося в управлении ГУП г. Москвы ДЕЗ района Беговой (ГБУ «Жилищник района г. Москвы»), а обратные трубопроводы систем отопления подземного гаража и многоквартирного дома соединяются на

задвижке № 4. Таким образом, внутренние системы отопления подземного гаража и многоквартирного дома не зависят друг от друга

Согласно экспликация к поэтажному плану дома № 3/1 по Правды ул., Северного административного округа г. Москвы, в состав многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Москва, Правды ул., д. 3/1, входят насосная, а также тепловой пункт.

Согласно экспертному заключению строительно-технической экспертизы объекта, расположенного по адресу: г. Москва, Правды ул., д. 3/1, подземный гараж ГСК № 45 и жилой многоквартирный дом, расположенный по адресу: г. Москва, Правды ул., д. 3/1, - имеют единые фундамент и стену по оси «В». Остальные конструкции (фундаменты и стены на других участках колонны, перегородки, перекрытия и покрытия) у исследуемых объектов отдельные. Система отопления является единой для подземного гаража ГСК № 45 и жилого дома. Система отопления гаража выполнена в виде отвода от основной системы. Горячее водоснабжение устроено исключительно для нужд жилого дома. Приборов, требующих устройства горячего водоснабжения в подземном гараже, не выявлено.

Также в соответствии с экспертным заключением строительно-технической экспертизы объекта, расположенного по адресу: г. Москва, Правды ул., д. 3/1, ИТП, а также элеватор и задвижки № 3 и № 4, отмеченные на схеме теплоснабжения, предоставленной заказчиком из материалов дела № 1-10-881/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства, находятся в бойлерной в подвале жилого дома в осях «Б-В/9-10».

Таким образом, посредством ЦТП аб.№ 02-05-0303/001 многоквартирный дом и Объект ГСК № 45, расположенные по адресу: г. Москва, Правды ул., д. 3/1, обеспечиваются теплоснабжением.

Согласно Акту комиссионного обследования № б/н от 22.12.2015 Комиссия с участием представителей ПАО «МОЭК», управляющей организации ГБУ «Жилищник района Беговой» на основании жалобы ГСК № 45 от 02.12.2015 о завышении центрального отопления дома по адресу: г. Москва, ул. Правды, д. 3/1, установила, что схема присоединения системы отопления зависимая с элеваторным узлом. При этом элеваторный узел (№ 3), обеспечивающий теплоснабжение гаража по данному адресу на балансе Филиала № 9 ПАО «МОЭК» и в зоне эксплуатационной ответственности - не значится.

Согласно указанному акту управляющей организации ГБУ «Жилищник района Беговой» предписано обеспечить элеваторный узел средствами регулирования отпуска тепловой энергии.

При этом ПАО «МОЭК» в отношении ГСК № 45 было выдано Предписание о подготовке теплового хозяйства потребителей тепловой энергии к отопительному сезону 2015-2016, согласно пункту 3 которого ГСК № 45 необходимо восстановить врезки под манометры и термометры на элеваторных

узлах и узлах управления. На элеваторных узлах вывести бирки с указанием расчетных диаметров конусов. Залить маслом гильзы для термометров. Выполнить надежную гидроизоляцию подвальных помещений. Выполнить газонепроницаемые сальниковые уплотнения на вводе теплопроводов в подвал здания, а также произвести герметизацию мест пересечения всех подземных коммуникаций с фундаментом здания. Оборудовать подвальное помещение системой водоудаления и вытяжкой вентиляции.

Вместе с тем, исходя из письменных пояснений и документов, представленных ПАО «МОЭК» в адрес Московского УФАС России (вх. № 50896 от 21.11.2016), оборудование ЦТП аб. № 02-05-0303/001, в том числе элеваторные узлы, входящие в состав ЦТП, расположенного по адресу: г. Москва, Правды ул., д. 3/1, принадлежит ПАО «МОЭК» на праве собственности, что подтверждается инвентарной карточкой учета объектов основных средств от 20.07.2016 № 103001169-о.

Таким образом, ПАО «МОЭК» навязывало осуществить ГСК № 45 действия по обслуживанию элеваторного узла, установленного в ЦТП аб.№ 02-05-0303/001.

ПАО «МОЭК» письмами от 24.08.2015 № 01, а также от 03.09.2015 № П-9/73, направленными в адрес ГСК № 45 сообщило, о том, что Объект ГСК № 45 не принят к зимнему сезону 2015-2016. В случае не сдачи ГСК № 45 строения к зиме, в период включения отопления, на данный адрес ПАО «МОЭК» не будет подаваться энергоснабжение.

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «МОЭК» при рассмотрении дела № 1-10-881/77-16, поставка тепловой энергии в подземный гараж ГСК № 45 по договору теплоснабжения от 01.10.2011 № 02.214003-ТЭ не осуществляется с 22.09.2016 в связи с несоблюдением ГСК № 45 установленных техническими регламентами обязательных требований безопасности эксплуатации теплопотребляющих установок, а именно отсутствие акта проверки готовности к отопительному сезону.

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.

Согласно пункту 110 Правил коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 18.11.2013 № 1034 (далее - Правила коммерческого учета тепловой энергии), количество тепловой энергии, теплоносителя, поставленных источником тепловой энергии, в целях их коммерческого учета определяется как сумма количеств тепловой энергии, теплоносителя по каждому трубопроводу

(подающему, обратному и подпиточному)

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.

В соответствии с подпунктами 6.1 и 6.7 Договора теплоснабжения расчет стоимости тепловой энергии производится по тарифам, установленным в соответствии с действующим законодательством, органами, осуществляющими государственное регулирование тарифов, расчет стоимости полученной Абонентом (ГСК № 45) тепловой энергии осуществляется на основании показаний приборов учета, установленных у Абонента (ГСК № 45), на основании отчетной ведомости и справки о количестве потребленной тепловой энергии и воды для нужд горячего водоснабжения за расчетный месяц.

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «МОЭК» в адрес Московского УФАС России (вх. № 6764 от 26.02.2016) с января 2014 по настоящее время ПАО «МОЭК» осуществляло расчеты с ГСК № 45 за поставленную тепловую энергию исходя из показаний допущенного в эксплуатацию в качестве коммерческого прибора учета тепловой энергии и тарифа для потребителей, подключенных к тепловой сети после тепловых пунктов (на тепловых пунктах), эксплуатируемых ПАО «МОЭК», установленного РЭК Москвы на соответствующий период.

Согласно письменным пояснениям и документам, представленным ПАО «МОЭК» при рассмотрении дела № 1-10-881/77-16, нежилое здание (подземный гараж), расположенный по адресу: г. Москва, ул. Правды, д. 3/1, стр. 1, оснащено прибором учета тепловой энергии и теплоносителя. Указанный прибор учета установлен на обратном трубопроводе центрального отопления и находится в законном владении ГСК № 45 (тип прибора МТW1-25, заводской номер 12852327), что подтверждается актом периодической проверки узла учета тепловой энергии и теплоносителя у потребителя № 138117/02/15 от 27.11.2015.

Вместе с тем письмом от 18.02.2016 № 02-ф11/02-5681/16, ПАО «МОЭК» сообщило, что в помещении ГСК № 45, расположенном по адресу: г. Москва, Правды ул., д. 3/1, стр. 1, установлены водомеры на трубопроводах центрального отопления и вентиляции, допущенные в эксплуатацию и к коммерческим взаиморасчетам. Марка водомера на отопление - МТW-25, заводской № 12852327, на вентиляции - ЕТW1-20, заводской №96569711. Водомеры не предусматривают и не фиксируют температуру теплоносителя, и соответственно, не рассчитывают расход тепловой энергии. Определение количества тепловой энергии производится расчетным методом с учетом температуры наружного воздуха и фактического расхода массы теплоносителя в соответствии с журналом

показаний, предоставленным потребителем.

Согласно счетам, выставляемым ПАО «МОЭК» по оплате тепловой энергии, потребленной Объектом ГСК № 45, имеющимся в материалах дела № 1-10-881/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства, ПАО «МОЭК» в период с 01.01.2014 по 30.04.2014, ноябрь 2015, производило расчет тепловой энергии в отношении Объекта ГСК № 45 по прибору учета тепловой энергии у потребителя.

При этом определение количества тепловой энергии, поставляемой на Объект ГСК № 45, является невозможным ввиду отсутствия приборов учета тепловой энергии на подающем трубопроводе и установки водомеров, не фиксирующих температуру теплоносителя, и, как следствие, расход тепловой энергии.

Согласно возражениям ПАО «МОЭК» на Заключение об обстоятельствах дела № 1-10-881/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства по общему правилу, в открытых и закрытых системах теплоснабжения на узле учета тепловой энергии и теплоносителя с помощью прибора (приборов) подлежат определению: а) масса (объем) теплоносителя, полученного по подающему трубопроводу и возвращенного по обратному трубопроводу; б) масса (объем) теплоносителя, полученного по подающему трубопроводу и возвращенному по обратному трубопроводу за каждый час; в) среднечасовая и среднесуточная температура теплоносителя в подающем и обратном трубопроводах узла учета. Однако из общего правила установлено пунктом 98 Правил коммерческого учета исключение. Так, в открытых и закрытых системах теплоснабжения, суммарная тепловая нагрузка которых не превышает 0,1 Гкал/ч, на узле учета с помощью приборов определяется только время работы приборов узла учета и масса (объем) теплоносителя.

Договором теплоснабжения от 01.10.2011 № 02.214003-ТЭ стороны (ПАО «МОЭК» и ГСК № 45) в приложениях № 3, 3.1 определили тепловую нагрузку на отопление, которая применялась сторонами (ГУП «Мосгортепло» и ГСК № 45) в ранее заключенном договоре, в размере - 0,070 Гкал/час.

В соответствии с пунктом 98 Правил коммерческого учета в открытых и закрытых системах теплоснабжения, суммарная тепловая нагрузка которых не превышает 0,1 Гкал/ч, на узле учета с помощью приборов определяется только время работы приборов узла учета, масса (объем) полученного и возвращенного теплоносителя, а также масса (объем) теплоносителя, расходуемого на подпитку.

Вместе с тем ввиду того, что прибор учета тепловой энергии (водомер) учитывает потребление тепловой энергии только на обратном трубопроводе, определение объема полученного теплоносителя, а также масса (объем) теплоносителя, расходуемого на подпитку, таким прибором учета (водомером) не представляется возможным

Согласно пункту 115 Правил коммерческого учета тепловой энергии при

отсутствии в точках учета приборов учета или работы приборов учета более 15 суток расчетного периода определение количества тепловой энергии, расходуемого на отопление и вентиляцию, осуществляется расчетным путем и основывается на пересчете базового показателя по изменению температуры наружного воздуха за весь расчетный период.

В соответствии с пунктом 116 Правил коммерческого учета тепловой энергии в качестве базового показателя принимается значение тепловой нагрузки, указанное в договоре теплоснабжения.

Согласно счетам, выставляемым ПАО «МОЭК» по оплате тепловой энергии, потребленной Объектом ГСК № 45, имеющимся в материалах дела № 1-10-881/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства, ПАО «МОЭК» в период с 01.12.2015 по 31.05.2016 производило расчет тепловой энергии в отношении Объекта ГСК № 45 по прибору учета, установленного на ИТП.

Согласно письменным пояснениям ПАО «МОЭК» по вопросу расчета платы за потребленную Объектом ГСК № 45, расположенным по адресу: г. Москва, Правды ул., д. 3/1, представленным в адрес Московского УФАС России, за период с декабря 2015 по март 2016 потребитель показания прибора учета не предоставлял в связи с чем определение количества тепловой энергии, поставленное в здание подземного гаража, осуществлялось в соответствии с пунктом 3.2 Договора теплоснабжения по показаниям прибора учета, установленного в центральном тепловом пункте (за вычетом показаний общедомового прибора учета, учитывающего количество ресурса, подаваемого в многоквартирный дом, расположенный по адресу: г. Москва, Правды ул., д. 3/1).

Вместе с тем в соответствии с пунктом 11 Правил коммерческого учета тепловой энергии в случае если к тепловой сети, отходящей от источника тепловой энергии, подключен единственный потребитель тепловой энергии и эта тепловая сеть принадлежит указанному потребителю тепловой энергии на праве собственности или ином законном основании, по соглашению сторон договора допускается ведение учета потребляемой тепловой энергии по показаниям прибора учета, установленного на узле учета источника тепловой энергии.

Таким образом, определение расчета стоимости потребленной Объектом ГСК № 45 тепловой энергии по прибору учета, установленного на ЦТП, противоречит пункту 11 Правил коммерческого учета тепловой энергии в связи с тем, что от источника тепловой энергии подключено два потребителя (ГСК № 45 и многоквартирный дом, находящийся в управлении ГБУ «Жилищник района Беговой»).

Согласно возражениям, представленным ПАО «МОЭК» на Заключение об обстоятельствах дела № 1-10-881/77-16, ГСК № 45 не является хозяйствующим субъектом по смыслу статьи 4 Закона о защите конкуренции. Устав ГСК № 45 утвержден на общем собрании кооператива в 1973 году и не содержит положений

о возможности осуществления кооперативом предпринимательской деятельности (положения устава в настоящее время не приведены в соответствие с действующим законодательством). Таким образом, ГСК № 45 не имеет права осуществлять приносящую доход (предпринимательскую) деятельность, поскольку это не закреплено в его уставе.

Вместе с тем статус гаражно-строительного кооператива как некоммерческой организации не исключает его право осуществлять коммерческую деятельность в силу прямого указания в законе (часть 4 статьи 50 Гражданского кодекса Российской Федерации). В этой связи гаражно-строительный кооператив, являющийся добровольным объединением граждан, может являться хозяйствующим субъектом по смыслу части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Поскольку для осуществления антимонопольного контроля (в соответствии со статьей 10 Закона о защите конкуренции) достаточно угрозы наступления негативных последствий для хозяйствующих субъектов в сфере предпринимательской деятельности вследствие злоупотребления доминирующим положением на рынке со стороны иных хозяйствующих субъектов, установление факта действительного осуществления предпринимательской деятельности в случае, если юридическое лицо имеет право осуществлять ее в силу закона, не требуется.

В этой связи действия субъекта, занимающего доминирующее положение, могли привести к ущемлению прав и законных интересов товарищества в сфере предпринимательской деятельности, так как оно наделено правом заниматься такой деятельностью в силу закона.

Согласно письменным пояснениям ПАО «МОЭК», представленным в адрес Московского УФАС России (вх. № 23041 от 14.06.2016), действия ПАО «МОЭК» не могут ущемлять интересы неопределенного круга потребителей в связи с тем, что потребительский кооператив представляет собой основанное на членстве добровольное объединение граждан или граждан и юридических лиц в целях удовлетворения их материальных и иных потребностей. Следовательно, в конкретный период времени всегда можно определить, какие именно лица входят в соответствующее объединение. Так, перечень лиц, являющихся членами ГСК № 45, известен и имеется в материалах дела.

Понятие «неопределенный круг потребителей» является оценочным, тем более учитывая отсутствие его легальной дефиниции в антимонопольном законодательстве. Следует отметить, что в рассматриваемом деле № 1-10-881/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства было нарушено право более чем двух физических лиц, в связи с чем возможно сделать вывод о нарушении прав неопределенного круга потребителей. То обстоятельство, что члены кооператива могут быть персонифицированы, не

влияет на возможность применения критерия «публичности», поскольку фактически услуги теплоснабжения могли оказываться всем физическим лицам, проживающим в многоквартирном доме, то есть неопределенному кругу лиц, которые могут не являться членами кооператива. Поэтому нарушение прав и законных интересов таких образований как гаражно-строительные кооперативы, а равно иных объединений физических лиц, состоящих в правоотношениях с субъектом, занимающим доминирующее положение, свидетельствует о нарушении прав неопределенного круга потребителей, что является нарушением антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, действия ПАО «МОЭК», выразившиеся в нарушении порядка расчета за услуги теплоснабжения привели к ущемлению ГСК № 45.

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 Московского УФАС России 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 теплоснабжения в границах системы теплоснабжения ПАО «МОЭК», определенной в соответствии со схемой теплоснабжения города Москвы, путем нарушения порядка расчета за услуги теплоснабжения, результатом которого явилось ущемление интересов ГСК № 45.

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» факт нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке оказания услуг теплоснабжения в границах системы теплоснабжения ПАО «МОЭК», определенной в соответствии со схемой теплоснабжения города Москвы, путем нарушения порядка расчета за услуги теплоснабжения, результатом которого явилось ущемление интересов ГСК № 45.
3. Выдать ПАО «МОЭК» предписание о прекращении нарушения

антимонопольного законодательства.

4. Передать материалы должностному лицу Московского УФАС России для рассмотрения вопроса о применении метр 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.

(...)