

РЕШЕНИЕ  
по делу № 813-11-а

Резолютивная часть оглашена 05.03.2012

В полном объеме решение изготовлено 20.03.2012 г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии - <...>., заместителя руководителя управления;

Членов комиссии: - <...>., начальника отдела контроля локальных и естественных монополий,

- <...>., специалиста 1 разряда отдела контроля локальных и естественных монополий,

в присутствии представителя ТСЖ «Мыза» <...>;

в отсутствие извещённого о рассмотрении ООО «Управляющая компания ЖКХ»;

рассмотрев дело № 813-11-а по признакам нарушения ООО «Управляющая компания ЖКХ» (ул. Калинина, 22, г. Очёр, 617140, Пермский край), предусмотренного пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю поступило заявление ТСЖ «Мыза» (вх. № 11886-11 от 19.08.2011) о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Управляющая компания ЖКХ» путём отпуска горячей воды в отсутствие утверждённого в установленном порядке тарифа.

Рассмотрев представленные заявителем и полученные в ходе проведения расследования документы и материалы, заслушав доводы ответчика, комиссия установила следующее.

ООО «Управляющая компания ЖКХ» в соответствии с договором № 23 аренды муниципального имущества от 03.09.2010 для целей организации теплоснабжения и горячего водоснабжения жилищного фонда, объектов социальной инфраструктуры и прочих потребителей владеет котельными, тепловыми сетями и сетями горячего водоснабжения на территории Очёрского городского поселения. В соответствии с договором № 4гвс на горячее водоснабжение от 15 сентября 2010 г. ООО «Управляющая компания ЖКХ» (энергоснабжающая организация) осуществляет услуги по подаче горячей воды, а ТСЖ «Мыза» (абонент) принимает и оплачивает горячую воду в соответствии с фактически потреблёнными им объёмами. Пунктом 2.1.1 договора предусмотрено: до момента утверждения тарифа на 1 кубический метр горячей воды оплата производится согласно расчёту (приложение №1), согласованного сторонами.

Согласно счетам № 144 от 30 января 2011 г., № 217 от 28 февраля 2011 г., № 502 от 30 марта 2011 г., № 693 от 30 апреля 2011 г., № 967 от 30 мая 2011 г., актам № 000144 от 30 января 2011 г., № 000217 от 28 февраля 2011 г., № 000502 от 30 марта 2011 г., № 000693 от 30 апреля 2011 г., № 000967 от 30 мая 2011 г. ответчик устанавливал и предъявлял заявителю к оплате стоимость нагрева воды и стоимость холодной воды.

Горячая вода, произведённая ООО «Управляющая компания ЖКХ» используется для оказания коммунальных услуг жителям многоквартирного жилого дома по адресу г. Очёр, ул. Первомайская, 12.

Согласно схеме границ балансовой ответственности к договору № 4гвс от 15.09.2010 года сети ТСЖ «Мыза» (абонент) присоединены к сетям ООО «Управляющая компания ЖКХ» (энергоснабжающая организация). В соответствии с пояснениями представителя ТСЖ «Мыза» другие источники горячего водоснабжения жилого многоквартирного дома по адресу г. Очёр, ул. Первомайская, 12 отсутствуют. Доказательств иного ответчиком не представлено.

Комиссии УФАС ООО «Управляющая компания ЖКХ» представило пояснения, что не занимается продажей горячей воды (исх. № 992 от 24.11.2011). Подтверждения этому ООО «Управляющая компания ЖКХ» Комиссии не представило.

Определением об отложении рассмотрения дела № 813-11-а Комиссия запросила у ООО «Управляющая компания ЖКХ» заявку в Региональную энергетическую комиссию Пермского края, в органы местного самоуправления на установление тарифа на горячее водоснабжение, действующего в 2011 году. Постановлением Главы Очерского городского поселения от 20.10.2010 N 339 "Об утверждении тарифа ООО "Управляющая компания ЖКХ" на услугу по горячему водоснабжению" был утверждён тариф на услуги по горячему водоснабжению. Согласно Постановлению Администрации Очерского городского поселения от 13.01.2011 N 3 Постановление главы Очерского городского поселения от 20.10.2010 N 339 "Об утверждении тарифа ООО "Управляющая компания ЖКХ" на услугу по горячему водоснабжению" утратило силу. Информация об обращении в Региональную энергетическую комиссию Пермского края для утверждения тарифа на горячую воду ответчиком не представлена.

При принятии решения Комиссия руководствовалась следующим.

Принципы недопустимости использования своих прав в нарушение прав других лиц, а также недопущение экономической деятельности, направленной на монополизацию, установлены статьями 17, 34 Конституции Российской Федерации. Злоупотребление правом и доминирующим положением на рынке запрещено статьей 10 ГК РФ. Организационные и правовые основы защиты конкуренции определены Федеральным законом от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии со статьей 3 Закона о защите конкуренции, настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица.

В соответствии со статьёй 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.

В соответствии с пунктом 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. Статьёй 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» к сферам деятельности субъектов естественных монополий, которые регулируется настоящим Федеральным законом, отнесена деятельность субъектов естественных монополий в сфере услуг по передаче тепловой энергии.

Согласно статье 3 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных

монополиях», естественная монополия - состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров; субъект естественной монополии - хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

Правила поведения на рынке хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение, определены статьей 10 Закона о защите конкуренции, согласно части 1 которой запрещаются такие действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

В соответствии со статьей 424 Гражданского кодекса РФ (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ, исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. В предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами.

В соответствии с пунктом 8 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 N 307, условия договора о приобретении коммунальных ресурсов и водоотведении (приеме (сбросе) сточных вод), заключаемого с ресурсоснабжающими организациями с целью обеспечения потребителя коммунальными услугами, не должны противоречить настоящим Правилам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации. В соответствии с пунктом 15 указанных Правил размер платы за холодное водоснабжение, горячее водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, газоснабжение и отопление рассчитывается по тарифам, установленным для ресурсоснабжающих организаций в порядке, определенном законодательством Российской Федерации; в случае если исполнителем является товарищество собственников жилья, жилищно-строительный, жилищный или иной специализированный потребительский кооператив либо управляющая организация, то расчет размера платы за коммунальные услуги, а также приобретение исполнителем холодной воды, горячей воды, услуг водоотведения, электрической энергии, газа и тепловой энергии осуществляются по тарифам, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации и используемым для расчета размера платы за коммунальные услуги гражданами.

В соответствии с пунктом 6 Основ ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 14.07.2008 N 520, регулируемым тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса относятся тарифы на горячую воду. В соответствии с пунктами 47, 48 указанных Основ тарифы на горячую воду и надбавки к таким тарифам устанавливаются для организаций коммунального комплекса, осуществляющих непосредственное производство горячей воды и оказание услуг по горячему водоснабжению с использованием систем централизованного горячего водоснабжения; тарифы на горячую воду включают в

себя стоимость 1 куб. метра холодной воды и расходы на подогрев воды, определяемые как произведение количества тепловой энергии, необходимого для нагрева 1 куб. метра холодной воды до температуры, установленной в соответствии с нормативными правовыми актами, и тарифа на тепловую энергию, установленного в соответствии с Основами ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 26 февраля 2004 г. N 109 "О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации".

Данная позиция соответствует постановлению Президиума ВАС РФ от 15.02.2011 № 12845/10 по делу № А41-22729/09.

В соответствии с подпунктом 4 пункта 4 статьи 4 Федерального закона от 30.12.2004 N 210-ФЗ "Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса" органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации устанавливают тарифы на товары и услуги организаций коммунального комплекса в соответствии с предельным индексом, установленным федеральным органом исполнительной власти в области регулирования тарифов и надбавок для соответствующего субъекта Российской Федерации, в случае его установления, с учетом утвержденных представительными органами местного самоуправления инвестиционных программ организаций коммунального комплекса.

На основании пункта 1.1 Положения «О региональной энергетической комиссии Пермского края», утвержденного Постановлением Правительства Пермского края от 24.07.2006 № 14-п, Региональная энергетическая комиссия Пермского края является исполнительным органом государственной власти Пермского края, осуществляющим реализацию единой политики в сфере государственного регулирования тарифов на электрическую и тепловую энергию, цен на природный и сжиженный газ, реализуемый населению, а также других цен (тарифов) и предельных индексов, регулирование и утверждение которых возложено на субъект Российской Федерации и определено Правительством Пермского края.

На основании изложенного Комиссия сделала следующие выводы:

1. Комиссия признает, что ООО «Управляющая компания ЖКХ» вело деятельность на рынке передачи горячей воды с 01.01.2011.
2. Передача горячей воды включает в себя передачу тепловой энергии. ООО «Управляющая компания ЖКХ», осуществляя деятельность по передаче тепловой энергии в горячей воде, является субъектом естественной монополии, имеет возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на этом рынке. Его положение признается доминирующим на рынке передачи тепловой энергии, как субъекта естественной монополии на рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.
3. С учётом того, что сети горячего водоснабжения жилого многоквартирного дома по адресу г. Очёр, ул. Первомайская, 12, находящегося в управлении ТСЖ «Мыза», присоединены к сетям горячего водоснабжения, принадлежащим ООО «Управляющая компания ЖКХ», ООО «Управляющая компания ЖКХ» занимает доминирующее положение на рынке передачи горячей воды в границах сетей горячего водоснабжения.
4. Деятельность на рынке передачи горячей воды ТСЖ «Мыза» с 01.01.2011 обществом «Управляющая компания ЖКХ» осуществляется без утвержденного в установленном порядке тарифа. Таким образом ООО «Управляющая компания ЖКХ» злоупотребляет доминирующим положением.
5. Комиссией установлено, что у ответчика имелась возможность соблюдения требований Закона о защите конкуренции, но данным юридическим лицом не были

приняты все зависящие от него меры. ООО «Управляющая компания ЖКХ» не проявило должной осмотрительности и не выполнило надлежащим образом обязанности, предусмотренные антимонопольным законодательством, тем самым допустило злоупотребление своим доминирующим положением.

6. На основании вышеизложенного Комиссия считает необходимым вынести предписание.

Основания для принятия антимонопольным органом других мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, обеспечению конкуренции отсутствуют.

7. Основания для прекращения рассмотрения дела отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «Управляющая компания ЖКХ» нарушение, предусмотренное пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в нарушении установленного порядка ценообразования при взимании платы за горячую воду. Нарушение совершено в границах сетей горячего водоснабжения ООО «Управляющая компания ЖКХ» в г. Очёр с 01.01.2011.

2. Выдать ООО «Управляющая компания ЖКХ» предписание:

1) в срок до 15.05.2012 обратиться в уполномоченный орган для утверждения тарифа на передачу горячей воды;

2) в срок до 30.05.2012 уведомить Пермское УФАС России об исполнении предписания с приложением документов, подтверждающих его исполнение.

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