

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Советская ул. д.8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

Исх. от 19.09.2011 № 5155-04
РЕШЕНИЕ

ДЕЛО № 7558/04-2011

г. Ульяновск

Резолютивная часть решения оглашена: 05 сентября 2011 г.
В полном объеме решение изготовлено: 19 сентября 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель - зам. руководителя управления К.Ю.Попов,
члены - начальник отдела М.С. Степанова;
- специалист – эксперт Е.С. Канева

рассмотрев дело № 7558/04-2011 по признакам нарушения МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» (433300, г. Новоульяновск, ул. Ремесленная, 13а) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

УСТАНОВИЛА:

18.05.2011 в Ульяновское УФАС России поступило заявление ТСЖ «Эльбрус» на действия МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» по нарушению установленного нормативными актами порядка ценообразования на услуги холодного водоснабжения, горячего водоснабжения, водоотведения.

На основании данного заявления приказом вр.и.о. руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области от 20.06.2011 № 236 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства было возбуждено дело в отношении МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при выставлении платы за горячее водоснабжение, холодное водоснабжение, водоотведение ТСЖ "Эльбрус".

На заседании комиссии представитель ТСЖ «Эльбрус» поддержал заявленные требования, пояснил, что договор с МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» был заключен 01.11.2009. Начиная с 1 ноября 2010 года в ТСЖ «Эльбрус» стали поступать письма о расторжении данного договора, требования об установке приборов учета. Кроме того, в требовании указано, что если в прибор учета не будет установлен, то расчет за поставленные ресурсы будет осуществлен в соответствии с Правилами №167. Получен акт сверки расчетов, согласно которому выставлена плата для ТСЖ, определенная исходя из тарифов и порядка расчетов, предусмотренных не для ТСЖ, а иных юридических лиц. Выставлены счета за ноябрь – декабрь 2010 г. на общую сумму около 900 тысяч рублей. В доме проживает около 50 человек. Акты получались ТСЖ в течение текущего года, в частности, 19.05.2011, 19.07.2011 со стороны предприятия был произведен перерасчет за ноябрь – декабрь 2010 года, выставлены новые акты, которые еще не подписаны. Все общедомовые приборы учета были установлены только в 2011 году. Каким образом предприятие определило объем потребленных ресурсов за ноябрь – декабрь 2010 года, пояснить не смог. До ноября 2010 г. счета-фактуры выставлялись в соответствии с Правилами №307.

Представители МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» на рассмотрении дела пояснили, что с 1 января 2011 года все договоры МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» были расторгнуты, т.к. сети были переданы в МУП «ЖилКомХоз», ООО «Управляющая компания по оказанию услуг водоснабжения», ООО «Управляющая компания по оказанию услуг водоотведения» в ноябре 2010 г. Но так как тариф был утвержден предприятию, то передать оказание этих услуг до 01.01.2011 кому-либо другому было невозможно. Претензии направлял юрист, не зная, каким образом был произведен расчет. После получения запроса от Ульяновского УФАС России были проанализированы выставленные счета и произведен перерасчет. В настоящее время предприятием осуществляется только сбор денежных средств по договорам. Представили акт сверки взаимных расчетов. Не смогли пояснить, каким образом выставлена стоимость поставленных коммунальных ресурсов в акте сверки взаимных расчетов в ноябре 2010 г., декабре 2010 г. Заявили ходатайство о прекращении дела в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.

Из материалов дела следует, что МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» направило в адрес ТСЖ «Эльбрус» письма (исх. от 24.11.2010 №115, от 02.02.2011 №56) в которых указало, что в связи с отсутствием у товарищества с 01.11.2010 договоров на поставку питьевой воды и водоотведения и отсутствия коллективного (общедомового) прибора учета при расчете с ТСЖ «Эльбрус» МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» имеет право применить расчет за холодное водоснабжение и водоотведение по п.57 Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 12.02.1999 №167, где количество израсходованной питьевой воды исчисляется по пропускной способности устройств и сооружений для присоединения к системам водоснабжения при их круглосуточном действии полным сечением и скорости движения воды 1,2 м/с с момента обнаружения. Объем водоотведения при этом принимается равным объему водопотребления.

Согласно акту от 30.11.2010 №10251, счету-фактуре от 30.11.2010 №13359 объем поставленного коммунального ресурса за ноябрь 2010 г. составил:

- водоснабжение – 3 906,66 (стоимость 55 865,24 руб. с НДС);
- горячее водоснабжение – 3 906,66 (стоимость 249 283,97 руб. с НДС);
- водоотведение – 7 813,32 (стоимость 96 103,84 руб. с НДС).

Согласно акту от 30.12.2010 №10593, счету-фактуре от 30.12.2010 №13702 объем поставленного коммунального ресурса за декабрь 2010 г. составил:

- водоснабжение – 4 036,88 (стоимость 57 727,38 руб. с НДС);

- горячее водоснабжение - 4 036,88 (стоимость 257 593,31 руб. с НДС);
- водоотведение – 8 073,76 (стоимость 99 307,25 руб. с НДС).

I. Рассмотрев материалы дела и заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства», выразившихся в нарушении установленного Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 №307, порядка ценообразования при выставлении ТСЖ «Эльбрус» платы за услугу горячего водоснабжения в ноябре – декабре 2010 г., нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

При этом комиссия исходит из следующего.

Согласно пункту 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «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, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» деятельность по передаче тепловой энергии отнесена к сфере деятельности субъектов естественных монополий. Согласно части 1 данной статьи деятельность субъектов естественных монополий регулируется государством. Товары, производимые (и реализуемые) в условиях естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на таком товарном рынке на данные товары в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим.

Передача тепловой энергии, теплоносителя - совокупность организационно и технологически связанных действий, обеспечивающих поддержание тепловых сетей в состоянии, соответствующем установленным техническими регламентами требованиям, прием, преобразование и доставку теплоносителя.

Для оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя потребителям поставщик располагает необходимыми коммуникациями и оборудованием (постановление Администрации МО «Город Новоульяновск» Ульяновской области от 30.09.2010 №813-П «О передаче муниципального имущества в хозяйственное ведение»).

Услуга по передаче тепловой энергии, теплоносителя может быть приобретена в соответствии с действующим законодательством только по договору передачи тепловой энергии, теплоносителя, требующему наличия присоединенной сети потребителя к сети исполнителя (часть 2 статьи 539 ГК РФ).

Соответственно, МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» в границах присоединенной сети занимает доминирующее положение на рынке передачи тепловой энергии, теплоносителя в границах присоединенной сети.

В 2010 г. между МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» и ТСЖ «Эльбрус» действовал государственный контракт от 01.11.2009 №6 на поставку тепловой энергии в виде горячего водоснабжения (далее - контракт). Согласно контракту «Энергоснабжающая организация» обязуется поставлять «Абоненту» тепловую энергию в горячей воде. Согласно п. 5.4 контракта учет отпущенной тепловой энергии осуществляется по приборам учета «Абонента», а при их отсутствии – расчетным балансовым методом в соответствии с Методикой определения количества тепловой энергии и теплоносителя в водяных системах коммунального теплоснабжения, утвержденной Приказом Госстроя Российской Федерации от 06.05.2000 №105.

Согласно пункту 1 статьи 135 Жилищного кодекса РФ товариществом собственников жилья признается некоммерческая организация, объединение собственников помещений в многоквартирном доме для совместного управления комплексом недвижимого имущества в многоквартирном доме, обеспечения эксплуатации этого комплекса, владения, пользования и в установленных законодательством пределах распоряжения общим имуществом в многоквартирном доме.

В силу подпункта 1 пункта 1 статьи 137 Жилищного кодекса РФ ТСЖ вправе заключать в соответствии с законодательством договор управления многоквартирным домом, а также договоры на содержание и ремонт общего имущества в многоквартирном доме, договоры об оказании коммунальных услуг и прочие договоры в интересах членов товарищества.

В соответствии с подпунктом 4 пункта 1 статьи 137 Жилищного кодекса РФ ТСЖ вправе выполнять работы для собственников помещений в многоквартирном доме и предоставлять им услуги.

Следовательно, ТСЖ не является хозяйствующим субъектом с самостоятельными экономическими интересами, отличными от интересов его членов. Соответствующие обязательства товарищества перед организациями, непосредственно оказывающими услуги (выполняющими работы), не могут быть большими, чем в случае заключения этими организациями прямых договоров с жильцами-членами ТСЖ, в связи с чем при реализации услуг по регулируемым ценам (тарифам), например, услуг по энергоснабжению, ТСЖ оплачивает такие услуги, предназначенные жильцам, по тарифам, утвержденным для населения, а не для юридических лиц.

Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.05.2006 №307 (далее – Правила №307), регулируются отношения, связанные с предоставлением коммунальных услуг непосредственно гражданам.

Согласно пункту 4 Правил № 307 коммунальные услуги предоставляются потребителю на основании договора, заключаемого исполнителем с собственником жилого помещения в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 3 Правил № 307 исполнителем могут быть управляющая организация, товарищество собственников жилья, жилищно-строительный, жилищный или иной специализированный потребительский кооператив, а при непосредственном управлении многоквартирным домом собственниками помещений - иная организация, производящая или приобретающая коммунальные ресурсы.

Таким образом, на отношения между МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» и ТСЖ «Эльбрус» распространяется действие Правил №307.

Согласно статье 157 Жилищного кодекса Российской Федерации размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органом местного самоуправления, за исключением нормативов потребления коммунальных услуг по электроснабжению и газоснабжению, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 8 Правил №307 условия договора о приобретении коммунальных ресурсов, заключаемого с ресурсоснабжающими организациями, с целью обеспечения потребителей коммунальными услугами, не должны противоречить настоящим Правилам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

Согласно акту допуска в эксплуатацию узла учета горячей воды прибор учета горячей воды допущен в эксплуатацию с

02.02.2011. До данного периода времени в ТСЖ «Эльбрус» отсутствовал общедомовой прибор учета теплоносителя. Согласно п. 19 Правил №307 при отсутствии коллективных (общедомовых), общих (квартирных) и индивидуальных приборов учета размер платы за коммунальные услуги в жилых помещениях определяется для горячего водоснабжения - в соответствии с подпунктом 3 пункта 1 приложения N 2 к Правилам №307.

В соответствии с пп.3 п.1 приложения №2 к Правилам №307 размер платы за горячее водоснабжение (руб.) в жилом доме или в i-том жилом помещении многоквартирного дома по формуле:

- , где:
- количество граждан, проживающих (зарегистрированных) в i-том жилом помещении (квартире, жилом доме) (чел.);
 - норматив потребления соответствующей коммунальной услуги (куб. м в месяц на 1 чел.);
 - тариф на соответствующий коммунальный ресурс, установленный в соответствии с законодательством Российской Федерации (для горячего водоснабжения руб./куб. м).

Таким образом, исходя из совокупности норм, содержащихся в п.п. 8 и 19 Правил расчёт за тепловую энергию между МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» и ТСЖ «Эльбрус» не может быть отличным расчёту за услугу водоотведения между ТСЖ «Эльбрус» и своими жильцами.

Следовательно, оплата коммунальных услуг гражданином должна производиться в соответствии с нормативами, установленными уполномоченным органом.

Решением Совета депутатов МО «Город Новоульяновск» Ульяновской области от 21.11.2008 №4 утверждены нормативы потребления горячего водоснабжения населением МО «Город Новоульяновск», проживающим в домах, не оборудованных приборами учета. Норматив потребления горячего водоснабжения жителей, проживающих в жилом доме под управлением ТСЖ «Эльбрус», составляет 3,6 куб.м в месяц на 1 чел.

Согласно пунктам 25, 26 Правил установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 23 мая 2006 г. № 306 (далее – Правила №306), при определении нормативов потребления коммунальных услуг учитываются нормативные технологические потери коммунальных ресурсов (технически неизбежные и обоснованные потери холодной и горячей воды, тепловой энергии, электрической энергии, газа во внутридомовых инженерных коммуникациях и оборудовании многоквартирного дома) и не учитываются расходы коммунальных ресурсов, возникшие в результате нарушения требований технической эксплуатации внутридомовых инженерных коммуникаций и оборудования, правил пользования жилыми помещениями и содержания общего имущества в многоквартирном доме. Коммунальные услуги, предназначенные для содержания общего имущества в многоквартирном доме, учитываются при установлении нормативов потребления коммунальных услуг для потребителей.

Согласно п. 27 Правил №306 в норматив горячего водоснабжения включается расход воды исходя из расчета расхода горячей воды на 1 потребителя, необходимого для удовлетворения его физиологических, санитарно-гигиенических, хозяйственных потребностей и содержания общего имущества многоквартирного дома, с учетом требований к качеству соответствующих коммунальных услуг.

То есть законодательно установлена единая система оплаты услуги горячего водоснабжения при отсутствии установленных приборов учета по утвержденным нормативам – куб.м. на 1 чел. У ТСЖ «Эльбрус» отсутствует обязанность оплачивать данную услугу по иному порядку.

В актах, счетах-фактурах за ноябрь – декабрь 2010 гг. МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» размер платы за коммунальные услуги рассчитан без учета норматива потребления коммунальных ресурсов (тепловой энергии на горячее водоснабжение) и количества жителей ТСЖ «Эльбрус».

В нарушение указанного порядка МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» при расчете размера платы за горячее водоснабжение нарушило установленный Правилами №307 порядок ценообразования за услугу горячее водоснабжение.

Пояснить, в соответствии, с какими нормативными правовыми актами рассчитана плата за услугу горячее водоснабжение, представители МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» не смогли.

В данном случае нарушение выражено в использовании ненадлежащего способа для определения объема теплоносителя для горячего водоснабжения по присоединенной сети.

В процессе рассмотрения дела МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» представлены перевыставленные акты и счета-фактуры за ноябрь – декабрь 2010 гг., акт сверки взаимных расчетов за период 01.01.2011 – 16.08.2011 между предприятием и ТСЖ «Эльбрус».

В перевыставленном акте от 30.11.2010 №10251, счет-фактуре от 30.11.2010 №13359, акте от 30.12.2010 №10593, счет-фактуре от 30.12.2010 №13702, количество поставленного коммунального ресурса установлено в размере 158,4 .

Согласно справке ООО «РИЦ-Новоульяновск» в жилом доме под управлением ТСЖ «Эльбрус» в ноябре 2010 г., декабре 2011 г. услугу горячего водоснабжения потребляло 35 человек. Согласно перевыставленным актам, счет-фактурам за ноябрь - декабрь 2010 гг. количество тепловой энергии для горячего водоснабжения рассчитано на 44 человека. Таким образом, после проведенного перерасчета за услугу горячее водоснабжение МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» нарушение антимонопольного законодательства не устранено. Излишне выставленная сумма ТСЖ «Эльбрус» после проведенного перерасчета за ноябрь – декабрь 2010 гг. за горячее водоснабжение составила 4134,88 рублей.

II. Рассмотрев материалы дела и заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства», выразившихся в нарушении установленного Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 №307, порядка ценообразования при выставлении ТСЖ «Эльбрус» платы за услугу водоснабжения в ноябре – декабре 2010 гг., нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

При этом комиссия исходит из следующего.

Согласно пункту 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «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, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Согласно части 1 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.

Согласно Административному регламенту ФАС России по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта, утвержденного Приказом ФАС России от 17.01.2007 №5, с целью установления доминирующего положения МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке услуг водоснабжения в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 №220.

В ходе анализа рынка услуг водоснабжения в границах присоединенной сети МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства», установлено, что МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства»

занимает доминирующее положение на рынке по оказанию услуг водоснабжения в границах присоединенной сети. Соответственно, МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» по отношению к ТСЖ «Эльбрус» занимает доминирующее положение.

В 2010 г. между МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» и ТСЖ «Эльбрус» действовал договор от 01.11.2009 №К-15 на отпуск питьевой воды (далее - договор). Предметом договора является отпуск питьевой воды. В соответствии с п. 2 договора при исполнении договора стороны руководствуются, в том числе Постановлением Правительства РФ от 12.02.1999 №167 «Об утверждении Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации» (далее – Правила №167).

Согласно пункту 1 статьи 135 Жилищного кодекса РФ товариществом собственников жилья признается некоммерческая организация, объединение собственников помещений в многоквартирном доме для совместного управления комплексом недвижимого имущества в многоквартирном доме, обеспечения эксплуатации этого комплекса, владения, пользования и в установленных законодательством пределах распоряжения общим имуществом в многоквартирном доме.

В силу подпункта 1 пункта 1 статьи 137 Жилищного кодекса РФ ТСЖ вправе заключать в соответствии с законодательством договор управления многоквартирным домом, а также договоры на содержание и ремонт общего имущества в многоквартирном доме, договоры об оказании коммунальных услуг и прочие договоры в интересах членов товарищества.

В соответствии с подпунктом 4 пункта 1 статьи 137 Жилищного кодекса РФ ТСЖ вправе выполнять работы для собственников помещений в многоквартирном доме и предоставлять им услуги.

Следовательно, ТСЖ не является хозяйствующим субъектом с самостоятельными экономическими интересами, отличными от интересов его членов. Соответствующие обязательства товарищества перед организациями, непосредственно оказывающими услуги (выполняющими работы), не могут быть большими, чем в случае заключения этими организациями прямых договоров с жильцами-членами ТСЖ, в связи с чем при реализации услуг по регулируемым ценам (тарифам), например, услуг по энергоснабжению, ТСЖ оплачивает такие услуги, предназначенные жильцам, по тарифам, утвержденным для населения, а не для юридических лиц.

Правилами № 307 регулируются отношения, связанные с предоставлением коммунальных услуг непосредственно гражданам.

Согласно пункту 4 Правил № 307 коммунальные услуги предоставляются потребителю на основании договора, заключаемого исполнителем с собственником жилого помещения в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 3 Правил № 307 исполнителем могут быть управляющая организация, товарищество собственников жилья, жилищно-строительный, жилищный или иной специализированный потребительский кооператив, а при непосредственном управлении многоквартирным домом собственниками помещений - иная организация, производящая или приобретающая коммунальные ресурсы.

Таким образом, на отношения между МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» и ТСЖ «Эльбрус» распространяется действие Правил №307.

Согласно статье 157 Жилищного кодекса Российской Федерации размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органом местного самоуправления, за исключением нормативов потребления коммунальных услуг по электроснабжению и газоснабжению, утверждаемых органами государственной власти субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 8 Правил №307 условия договора о приобретении коммунальных ресурсов, заключаемого с ресурсоснабжающими организациями, с целью обеспечения потребителей коммунальными услугами, не должны противоречить настоящим Правилам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

Согласно акту допуска в эксплуатацию узла учета холодной воды прибор учета холодной воды допущен в эксплуатацию с 02.02.2011. До данного периода времени в ТСЖ «Эльбрус» отсутствовал общедомовой прибор учета холодного водоснабжения. Согласно п. 19 Правил №307 при отсутствии коллективных (общедомовых), общих (квартирных) и индивидуальных приборов учета размер платы за коммунальные услуги в жилых помещениях определяется для холодного водоснабжения - в соответствии с подпунктом 3 пункта 1 приложения N 2 к Правилам №307.

В соответствии с пп.3 п.1 приложения №2 к Правилам №307 размер платы за холодное водоснабжение (руб.) в жилом доме или в i-том жилом помещении многоквартирного дома по формуле:

, где:

- количество граждан, проживающих (зарегистрированных) в i-том жилом помещении (квартире, жилом доме) (чел.);
- норматив потребления соответствующей коммунальной услуги (куб. м в месяц на 1 чел.);
- тариф на соответствующий коммунальный ресурс, установленный в соответствии с законодательством Российской Федерации (для горячего водоснабжения руб./куб. м).

Следовательно, оплата коммунальных услуг гражданином должна производиться в соответствии с нормативами, установленными уполномоченным органом.

Решением Совета депутатов МО «Город Новоульяновск» Ульяновской области от 21.11.2008 №4 утверждены нормативы потребления холодного водоснабжения населением МО «Город Новоульяновск», проживающим в домах, не оборудованных приборами учета. Норматив потребления холодного водоснабжения жителей, проживающих в жилом доме под управлением ТСЖ «Эльбрус», составляет 5,5 куб.м в месяц на 1 чел.

Согласно пунктам 25, 26 Правил установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 23 мая 2006 г. № 306 (далее – Правила №306), при определении нормативов потребления коммунальных услуг учитываются нормативные технологические потери коммунальных ресурсов (технически неизбежные и обоснованные потери холодной и горячей воды, тепловой энергии, электрической энергии, газа во внутрименовых инженерных коммуникациях и оборудовании многоквартирного дома) и не учитываются расходы коммунальных ресурсов, возникшие в результате нарушения требований технической эксплуатации внутрименовых инженерных коммуникаций и оборудования, правил пользования жилыми помещениями и содержания общего имущества в многоквартирном доме. Коммунальные услуги, предназначенные для содержания общего имущества в многоквартирном доме, учитываются при установлении нормативов потребления коммунальных услуг для потребителей.

Согласно п. 27 Правил №306 в норматив холодного водоснабжения включается расход воды исходя из расчета расхода холодной воды на 1 потребителя, необходимого для удовлетворения его физиологических, санитарно-гигиенических, хозяйственных потребностей и содержания общего имущества многоквартирного дома, с учетом требований к качеству соответствующих коммунальных услуг.

То есть законодательно установлена единая система оплаты услуги холодного водоснабжения при отсутствии установленных приборов учета по утвержденным нормативам – куб.м. на 1 чел. У ТСЖ «Эльбрус» отсутствует обязанность оплачивать данную услугу по иному порядку.

В актах, счетах-фактурах за ноябрь – декабрь 2010 гг. МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» размер платы за коммунальные услуги рассчитан без учета норматива потребления коммунальных ресурсов (холодное водоснабжение) и количества жителей жилого дома ТСЖ «Эльбрус».

В нарушение указанного порядка МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» в ноябре – декабре

2010 г. при расчете размера платы за водоснабжение руководствовалась формулой для расчета объема воды, рассчитанной в соответствии с п.57, п.77 Правил пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в РФ, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 12.02.1999 №167. Объем поставленного коммунального ресурса при данном способе за ноябрь 2010 г. составил 3 906,66 , за декабрь 2010 г. - 4036,88 , что повлекло выставление платы за водоснабжение в большем размере, чем предусмотрено законодательством.

В данном случае нарушение выражено в использовании ненадлежащего способа для определения объема отпуска воды по присоединенной сети.

В процессе рассмотрения дела МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» представлены перевыставленные акты и счета-фактуры за ноябрь – декабрь 2010 г., акт сверки взаимных расчетов за период 01.01.2011 – 16.08.2011 между предприятием и ТСЖ «Эльбрус».

В перевыставленных акте от 30.11.2010 №10251, счет-фактуре от 30.11.2010 №13359, акте от 30.12.2010 №10593, счет-фактуре от 30.12.2010 №13702, количество поставленного коммунального ресурса установлено в размере 242 .

Согласно справке ООО «РИЦ-Новоульяновск» в жилом доме под управлением ТСЖ «Эльбрус» в ноябре - декабре 2010 г. услуги водоснабжения потребляло 37 человек. Согласно перевыставленным актам, счет-фактурам за ноябрь - декабрь 2010 г. количество отпущенной воды рассчитано на 44 человека.

Таким образом, после проведенного перерасчета за услугу водоснабжения МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» нарушение антимонопольного законодательства не устранено. Излишне выставленная сумма ТСЖ «Эльбрус» после проведенного перерасчета за ноябрь – декабрь 2010 г. за водоснабжение составила 1101,1 рублей.

III. Рассмотрев материалы дела и заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства», выразившихся в нарушении установленного Правилами представления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 №307, порядка ценообразования при выставлении ТСЖ «Эльбрус» платы за услугу водоотведение в ноябре – декабре 2010 г., нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

При этом комиссия исходит из следующего.

Согласно пункту 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «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, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Согласно части 1 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.

Согласно Административному регламенту ФАС России по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта, утвержденного Приказом ФАС России от 17.01.2007 №5, с целью установления доминирующего положения МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке услуг водоснабжения в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 №220.

В ходе анализа рынка услуг водоотведения в границах присоединенной сети МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства», установлено, что МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» занимает доминирующее положение на рынке по оказанию услуг водоотведения границах присоединенной сети.

Соответственно, МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» по отношению к ТСЖ «Эльбрус» занимает доминирующее положение.

В 2010 г. между МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» и ТСЖ «Эльбрус» действовал договор от 01.11.2009 №К-14 на водоотведение (далее - договор). Согласно договору «Услугодатель» обязуется предоставить «Абоненту» услуги по водоотведению (приему сточных вод) объекта – помещения «Абонента», расположенного по адресу: г. Новоульяновск, пер. зеленый, д.4. Согласно п. 2.1 договора в случае отсутствия у «Абонента» коммерческих приборов учета, количество сточных вод, принятых от Абонента, определяется расчетом, выполненным «Услугодателем».

Согласно пункту 1 статьи 135 Жилищного кодекса РФ товариществом собственников жилья признается некоммерческая организация, объединение собственников помещений в многоквартирном доме для совместного управления комплексом недвижимого имущества в многоквартирном доме, обеспечения эксплуатации этого комплекса, владения, пользования и в установленных законодательством пределах распоряжения общим имуществом в многоквартирном доме.

В силу подпункта 1 пункта 1 статьи 137 Жилищного кодекса РФ ТСЖ вправе заключать в соответствии с законодательством договор управления многоквартирным домом, а также договоры на содержание и ремонт общего имущества в многоквартирном доме, договоры об оказании коммунальных услуг и прочие договоры в интересах членов товарищества.

В соответствии с подпунктом 4 пункта 1 статьи 137 Жилищного кодекса РФ ТСЖ вправе выполнять работы для собственников помещений в многоквартирном доме и предоставлять им услуги.

Следовательно, ТСЖ не является хозяйствующим субъектом с самостоятельными экономическими интересами, отличными от интересов его членов. Соответствующие обязательства товарищества перед организациями, непосредственно оказывающими услуги (выполняющими работы), не могут быть большими, чем в случае заключения этими организациями прямых договоров с жильцами-членами ТСЖ, в связи с чем при реализации услуг по регулируемым ценам (тарифам), например, услуг по энергоснабжению, ТСЖ оплачивает такие услуги, предназначенные жильцам, по тарифам, утвержденным для населения, а не для юридических лиц.

Правилами №307 регулируются отношения, связанные с предоставлением коммунальных услуг непосредственно гражданам.

Согласно пункту 4 Правил № 307 коммунальные услуги предоставляются потребителю на основании договора, заключаемого исполнителем с собственником жилого помещения в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 3 Правил № 307 исполнителем могут быть управляющая организация, товарищество собственников жилья, жилищно-строительный, жилищный или иной специализированный потребительский кооператив, а при непосредственном управлении многоквартирным домом собственниками помещений - иная организация, производящая или приобретающая коммунальные ресурсы.

Таким образом, на отношения между ООО «Управляющая компания по оказанию услуг водоснабжения» и ТСЖ «Эльбрус» распространяется действие Правил №307.

Пунктом 8 Правил №307 установлено, что условия договора о приобретении коммунальных ресурсов, заключаемого с ресурсоснабжающими организациями с целью обеспечения потребителя коммунальными услугами, не должны противоречить Правилам №307 и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

Согласно статье 157 Жилищного кодекса Российской Федерации размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета, а при их отсутствии исходя из нормативов потребления коммунальных услуг, утверждаемых органом местного самоуправления, за исключением нормативов потребления коммунальных услуг по электроснабжению и газоснабжению, утверждаемых органами государственной власти

субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 8 Правил №307 условия договора о приобретении коммунальных ресурсов, заключаемого с ресурсоснабжающими организациями, с целью обеспечения потребителей коммунальными услугами, не должны противоречить настоящим Правилам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

Согласно актам допуска в эксплуатацию узла учета холодной и горячей воды приборы учета холодной и горячей воды допущены в эксплуатацию с 02.02.2011. До данного периода времени в ТСЖ «Эльбрус» отсутствовал общедомовой прибор учета холодного и горячего водоснабжения.

Согласно п. 19 Правил №307 при отсутствии коллективных (общедомовых), общих (квартирных) и индивидуальных приборов учета размер платы за коммунальные услуги в жилых помещениях определяется для водоотведения - в соответствии с подпунктом 3 пункта 1 приложения N 2 к Правилам №307.

В соответствии с пп.3 п.1 приложения №2 к Правилам №307 размер платы за водоотведение (руб.) в жилом доме или в i-том жилом помещении многоквартирного дома по формуле:

, где:
- количество граждан, проживающих (зарегистрированных) в i-том жилом помещении (квартире, жилом доме) (чел.);
- норматив потребления соответствующей коммунальной услуги (куб. м в месяц на 1 чел.);
- тариф на соответствующий коммунальный ресурс, установленный в соответствии с законодательством Российской Федерации (для горячего водоснабжения руб./куб. м).

Следовательно, оплата коммунальных услуг гражданином должна производиться в соответствии с нормативами, установленными уполномоченным органом.

Решением Совета депутатов МО «Город Новоульяновск» Ульяновской области от 21.11.2008 №4 утверждены нормативы водоотведения населением МО «Город Новоульяновск», проживающим в домах, не оборудованных приборами учета. Норматив водоотведения жителей, проживающих в жилом доме под управлением ТСЖ «Эльбрус», составляет 9,1 куб.м в месяц на 1 чел.

Согласно пунктам 25, 26 Правил установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 23 мая 2006 г. № 306 (далее – Правила №306), при определении нормативов потребления коммунальных услуг учитываются технологические потери коммунальных ресурсов (технически неизбежные и обоснованные потери холодной и горячей воды, тепловой энергии, электрической энергии, газа во внутримдомовых инженерных коммуникациях и оборудовании многоквартирного дома) и не учитываются расходы коммунальных ресурсов, возникшие в результате нарушения требований технической эксплуатации внутримдомовых инженерных коммуникаций и оборудования, правил пользования жилыми помещениями и содержания общего имущества в многоквартирном доме. Коммунальные услуги, предназначенные для содержания общего имущества в многоквартирном доме, учитываются при установлении нормативов потребления коммунальных услуг для потребителей.

Согласно п. 28 Правил №306 норматив водоотведения определяется исходя из суммы нормативов холодного и горячего водоснабжения с учетом степени благоустройства многоквартирных домов или жилых домов.

То есть законодательно установлена единая система оплаты услуги водоотведения при отсутствии установленных приборов учета - по утвержденным нормативам куб.м. на 1 чел. У ТСЖ «Эльбрус» отсутствует обязанность оплачивать данную услугу по иному порядку.

В актах, счетах-фактурах за ноябрь – декабрь 2010 гг. МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» размер платы за коммунальные услуги рассчитан без учета норматива потребления коммунальных ресурсов и количества жителей жилого дома ТСЖ «Эльбрус».

В нарушение указанного порядка МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» в ноябре - декабре 2010 гг. при расчете размера платы за водоотведение руководствовалась формулой для расчета объема воды, определенного как сумма потребленной питьевой воды и теплоносителя. Объем водоотведения при данном способе за ноябрь 2010 г. составил 7 813,32 , декабрь 2010 г. - 8 073,76 , что повлекло выставление платы за услугу водоотведения в большем размере, чем предусмотрено законодательством.

В процессе рассмотрения дела МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» представлены перевыставленные акты и счета-фактуры за ноябрь – декабрь 2010 гг., акт сверки взаимных расчетов за период 01.01.2011 – 16.08.2011 между предприятием и ТСЖ «Эльбрус».

В перевыставленных акте от 30.11.2010 №10251, счет-фактуре от 30.11.2010 №13359, акте от 30.12.2010 №10593, счет-фактуре от 30.12.2010 №13702, количество поставленного коммунального ресурса установлено в размере 400,4 .

Согласно справке ООО «РИЦ-Новоульяновск» в жилом доме под управлением ТСЖ «Эльбрус» в ноябре – декабре 2010 гг. услугу водоотведения потребляло 37 человек. Согласно перевыставленным актам, счет-фактурам за ноябрь - декабрь 2010 гг. количество бытовых стоков рассчитано на 44 человека.

Таким образом, после проведенного перерасчета за услугу водоотведения МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» нарушение антимонопольного законодательства не устранено. Излишне выставленная сумма ТСЖ «Эльбрус» после проведенного перерасчета за ноябрь – декабрь 2010 гг. за водоотведение составила 1567,02 рублей.

Действия МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» привели к ущемлению интересов ТСЖ «Эльбрус» и, фактически, граждан, проживающих в доме, расположенном АО адресу: г. Новоульяновск, пер. Зеленый, д.4а, поскольку к оплате выставляется большее количество поставленного коммунального ресурса, чем должно быть выставлено в соответствии с действующим законодательством.

В настоящее время договоры от 01.11.2009 №К-14 на водоотведение, от 01.11.2009 №К-15 на отпуск питьевой воды, контракт от 01.11.2009 №6 на поставку тепловой энергии в виде горячего водоснабжения расторгнуты, услуги МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» не оказываются. На основании изложенного, Комиссия решила предписание не выдавать.

Комиссия решила отказать в удовлетворении ходатайства о прекращении производства по делу в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий, так как в представленных актах, счетах-фактурах за ноябрь – декабрь 2010 гг. выставленный объем коммунального ресурса (услугу горячего водоснабжения, холодного водоснабжения, водоотведения) выставлен в большем объеме, чем установлено законодательством.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" комиссия,

РЕШИЛА:

1. Отказать в удовлетворении ходатайства МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства».
2. Признать в действиях МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» нарушение, предусмотренное п.10 ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в нарушении установленного

Правилами представления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 №307, порядка ценообразования при выставлении ТСЖ «Эльбрус» платы за горячее водоснабжение в ноябре - декабре 2010 г.

3. Признать в действиях МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» нарушение, предусмотренное п.10 ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в нарушении установленного Правилами представления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 №307, порядка ценообразования при выставлении ТСЖ «Эльбрус» платы за водоснабжение в ноябре - декабре 2010 г.

4. Признать в действиях МУП «Дирекция по управлению и эксплуатации муниципального хозяйства» нарушение, предусмотренное п.10 ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в нарушении установленного Правилами представления коммунальных услуг гражданам, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 №307, порядка ценообразования при выставлении ТСЖ «Эльбрус» платы за водоотведение в ноябре - декабре 2010 г.

5. Передать материалы дела должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по статье 14.31 КоАП РФ.

Председатель комиссии К.Ю.Попов

Члены комиссии
М.С. Степанова

Е.С. Канева

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

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