

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 27.04.2011 № 2232-04
РЕШЕНИЕ

ДЕЛО № 7271/04-2011
г. Ульяновск

Резолютивная часть решения оглашена 13.04.2011
В полном объеме решение изготовлено 27.04.2011

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 С.В.Незвецкая;

рассмотрев дело № 7271/04-2011 по признакам нарушения УМУП «Городской теплосервис» (432071, г. Ульяновск, ул. К.Маркса, 25) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Ульяновское УФАС России 18.01.2011 поступило заявление АНО «Центр ТСЖ» на действия УМУП «Городской теплосервис», выразившиеся во включении стоимости Гкал, являющейся потерями в системе горячего водоснабжения, в стоимость оплаты за тепловую энергию для отопления.

На заседании данного заявления приказом от 24.02.2011 № 62 в отношении УМУП «Городской теплосервис» было возбуждено дело № 7271/04-2011 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в ущемлении интересов граждан, проживающих в АНО «Центр ТСЖ», путём предъявления к оплате необоснованно завышенного количества тепловой энергии на величину тепловой энергии, израсходованной в системе ГВС домов АНО «Центр ТСЖ».

На заседаниях комиссии представитель АНО «Центр ТСЖ» поддержал требования, указанные в заявлении. Отметил, что в соответствии с договором УМУП «Городской теплосервис» обязалось подавать АНО "Центр ТСЖ" через присоединенную сеть тепловую энергию и теплоноситель для отопления, вентиляции, горячего водоснабжения до границ эксплуатационной ответственности и балансовой принадлежности тепловых сетей, а АНО "Центр ТСЖ" обязалось оплачивать принятую тепловую энергию и горячую воду, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении тепловых сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии. Начиная с 2009 года УМУП «Городской теплосервис» выставляет плату за полотенцесушители, что приводит к завышению платы. Дополнительные объёмы тепловой энергии за полотенцесушители должны быть учтены в тарифе. Действия УМУП «Городской теплосервис», выразившиеся во включении стоимости Гкал за горячее водоснабжение в стоимость оплаты за тепловую энергию для отопления, приводят к завышению платы. Начиная с 2011 года АНО «Центр ТСЖ» дополнительную плату не уплачивает, расчёт производит самостоятельно, на основании актов.

Представитель УМУП «Городской теплосервис» факт нарушения не признала, поддержала позицию общества, изложенную в пояснениях. Отметила, что УМУП «Городской теплосервис» поставляет тепловую энергию и горячую воду по договору теплоснабжения АНО «Центр ТСЖ». Согласно условиям договора «Теплоснабжающая организация» обязуется подавать «Абоненту» через присоединенную сеть тепловую энергию и теплоноситель для отопления, вентиляции, горячего водоснабжения до границ эксплуатационной ответственности и балансовой принадлежности тепловых сетей, а «Абонент» обязуется оплачивать принятую энергию.

В соответствии с договором предприятие выставило Абоненту для оплаты счета-фактуры за 2009г. За 2010г. в соответствии с агентским договором счета - фактуры были предъявлены ОАО «ВоТГК». В документах на оплату был предъявлен весь объем тепловой энергии, потребленный абонентом по показаниям приборов учета, в том числе и использованный при циркуляции в трубопроводах горячего водоснабжения в жилых домах указанных товариществ собственников жилья. УМУП «Городской теплосервис» не завышал количество тепловой энергии на величину тепловой энергии, израсходованной в системе ГВС домов АНО «Центр ТСЖ», а предъявил к оплате объем тепловой энергии, потребленный абонентом по показаниям приборов учета, в том числе и использованный при циркуляции в трубопроводах горячего водоснабжения.

Заявила ходатайство о привлечении ОАО «Волжская ТГК» к рассмотрению дела.

Рассмотрев материалы дела и заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях УМУП «Городской теплосервис», выразившихся в выставлении АНО «Центр ТСЖ» в плате за отопление тепловых потерь в трубопроводах систем горячего водоснабжения, нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

При этом комиссия исходит из следующего.

Согласно статье 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 соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.95 № 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.

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.

УМУП «Городской теплосервис», осуществляющее деятельность в сфере услуг по передаче тепловой энергии, приказом от 14.12.2005 № 681-э Федеральной службы по тарифам включено в Реестр субъектов естественных монополий в топливно-энергетическом комплексе, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль, в раздел I «Услуги по передаче электрической и (или) тепловой энергии», под регистрационным номером 73.1.7.

Между УМУП «Городской теплосервис» и АНО «Центр ТСЖ» в 2009 и 2010 годах действовали договоры теплоснабжения: от 30.01.2009 № 1283, от 03.02.2010 № 9019, от 03.02.2010 № 9020, от 03.02.2010 № 9021..

УМУП «Городской теплосервис», являясь ресурсоснабжающей организацией, подает данным ТСЖ тепловую энергию для нужд отопления и горячего водоснабжения.

В жилых многоквартирных домах АНО «Центр ТСЖ» по адресам г. Ульяновск, ул. Л.Шевцовой, 61а, ул. Робеспьера, 114, ул. Воробьева, 99, ул. Крымова, 65, ул. Хлебозаводская, 6, ул. Отрадная, 70, ул. К.Маркса, 52 установлены приборы учёта и имеется 4-х трубная система теплоснабжения и горячего водоснабжения.

Из имеющихся в материалах дела копий счётов – фактур:

- от 31.01.2011 №9020, от 31.01.2011 №9019, от 31.01.2011 № 9021,
- от 31.12.2010 №9019, от 31.12.2010 №9021, от 31.12.2010 №9020,
- от 30.11.2010 №9019, от 30.11.2010 №9020, от 30.11.2010 №9021,
- от 29.10.2010 №9019, от 29.10.2010 №9020, от 29.10.2010 №9021,
- от 30.04.2010 № 9020, от 30.04.2010 №9019, от 30.04.2010 №9021,
- от 31.03.2010 №9020, от 31.03.2010 №9021, от 31.03.2010 №9019,
- от 26.02.2010 №9019, от 26.02.2010 №9021, от 26.02.2010 №9020,
- от 29.01.2010 №9020, от 29.01.2010 №9019, от 29.01.2010 №9021,
- от 31.12.2009 №1283_ТИ-6, от 31.12.2009 №1283_ТИ-1, от 31.12.2009 №1283_ТИ-7,
- от 30.11.2009 №1283_ТИ-7, от 30.11.2009 №1283_ТИ-6, от 30.11.2009 №1283_ТИ-1,
- от 30.10.2009 №1283,
- от 30.04.2009 №1283,
- от 31.03.2009 №1283,
- от 27.02.2009 №1283,
- от 30.01.2009 №1283,

а также копий актов по потреблению тепловой энергии и теплоносителя в отчётный период (за период с января 2009 года по январь 2011 года), отчётов приборов учёта о параметрах теплоснабжения (за период с января 2009 года по январь 2011 года), актов об оказании услуг от 29.10.2010 №9019, от 29.10.2010 №9020, от 29.10.2010 №9021, от 30.11.2010 №9019, от 30.11.2010 №9020, от 30.11.2010 №9021, от 31.12.2010 №9019, от 31.12.2010 №9021, от 31.12.2010 №9020, от 31.01.2011 №9020, от 31.01.2011, №9019, от 31.01.2011 №9021,

следует, что объем выставяемой УМУП «Городской теплосервис» к оплате АНО «Центр ТСЖ» (по вышеуказанным домам) тепловой энергии для отопления определен путём сложения объемов тепловой энергии, потребленной в системе отопления, и объемов, определенных расчётным путем исходя из показаний приборов учёта системы ГВС.

Кроме того, в феврале 2010 года согласно копии счётов - фактур от 26 февраля 2010 года расходы тепловой энергии для отопления ванных комнат и потери в стояках выставлены отдельной строкой.

Исходя из представленных данных, объем излишне выставленных за отопление Гкал составил: в 2009 году – 634,28 Гкал, в 2010 году – 918, 28Гкал, в январе 2011 года -148,71Гкал.

Согласно пункту 1 статьи 135 ЖК 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 ЖК 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 ЖК 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.

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 предоставления коммунальных услуг гражданам, 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.

Система централизованного горячего водоснабжения жилищного фонда указанных ТСЖ подключена к сетям УМУП «Городской теплосервис» по схеме теплоснабжения с отдельными сетями горячего водоснабжения (по СанПиН 4723-88 «Санитарные правила устройства и эксплуатации систем централизованного горячего водоснабжения»), установлены приборы учёта и имеется 4-х трубная система теплоснабжения и горячего водоснабжения.

Государственное регулирование тарифов на электрическую энергию в Российской Федерации определяется Федеральным законом от 14 апреля 1995 г. N 41-ФЗ "О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации", в соответствии с которым установление платы на услуги по передаче тепловой энергии, тарифов на тепловую энергию отнесено к полномочиям органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации. Органы местного самоуправления устанавливают надбавки к тарифам на тепловую энергию, поставляемую энергоснабжающими организациями потребителям (надбавки к ценам (тарифам) для потребителей товаров и услуг организаций коммунального комплекса), надбавки к тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса - производителей товаров и услуг в сфере теплоснабжения, тарифы этих организаций на подключение и тарифы на подключение к системам коммунальной инфраструктуры в сфере теплоснабжения в соответствии с законодательством Российской Федерации об основах

регулирования тарифов организаций коммунального комплекса.

В соответствии с Федеральным законом от 30 декабря 2004 года N 210-ФЗ

"Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса" Правительство Российской Федерации в соответствии с настоящим Федеральным законом осуществляет следующие полномочия в области регулирования тарифов и надбавок: утверждает основы ценообразования и правила регулирования тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса, тарифов на подключение к системам коммунальной инфраструктуры, тарифов организаций коммунального комплекса на подключение, надбавок к тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса и надбавок к ценам (тарифам) для потребителей, включая установление предельных индексов и порядок расчета индексов фактического изменения тарифов на товары и услуги организаций коммунального комплекса с учетом надбавок к тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса.

Органы регулирования муниципальных образований регулируют тарифы на товары и услуги организаций коммунального комплекса, осуществляющих эксплуатацию систем коммунальной инфраструктуры, используемых в сфере водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, объектов утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, в случае, если потребители соответствующего муниципального образования, обслуживаемые с использованием этих систем и объектов, потребляют более 80 процентов (в натуральном выражении) товаров и услуг этих организаций коммунального комплекса, а также регулируют тарифы на подключение к системам коммунальной инфраструктуры, тарифы организации коммунального комплекса на подключение, надбавки на товары и услуги организации коммунального комплекса и надбавки к ценам (тарифам) для потребителей.

В соответствии с требованиями постановления Правительства РФ от 14.07.2008 № 520 «Об основах ценообразования и порядке регулирования тарифов, надбавок и предельных индексов в сфере деятельности организаций коммунального комплекса» Министерству регионального развития Российской Федерации по согласованию с Министерством экономического развития Российской Федерации, Федеральной службой по тарифам и Федеральной антимонопольной службой было поручено в 10-месячный срок разработать и утвердить методические указания по расчету тарифов и надбавок в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, предусмотренные Основами, утвержденными настоящим Постановлением.

В условиях отсутствия данного документа до настоящего времени, необходимо руководствоваться пунктами 47-49 Основ ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утвержденных постановлением Правительства РФ от 14 июля 2008 г. N 520. Соответственно, при схеме теплоснабжения с отдельными сетями горячего водоснабжения для УМУП «Городской теплосервис» должен быть установлен тариф на горячее водоснабжение в руб. за м куб.

В соответствии с Федеральным законом от 14.04.1995 N 41-ФЗ "О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации" для УМУП «Городской теплосервис» установлены конечные тарифы на тепловую энергию, поставляемую потребителям муниципального образования "Город Ульяновск".

В соответствии с Федеральным законом от 30.12.2004 г. № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса», Федеральным законом от 06.10.2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», постановлением Правительства РФ от 14.07.2008 г. № 520 «Об основах ценообразования и порядке регулирования тарифов, надбавок и предельных индексов в сфере деятельности организаций коммунального комплекса» установлены тарифы на горячую воду в целях оказания услуг по горячему водоснабжению потребителей при централизованной системе горячего водоснабжения.

В соответствии с Правилами установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг, при определении количества тепловой энергии, необходимой для подогрева воды, в расчете на 1 человека в год используется коэффициент, учитывающий тепловые потери трубопроводами систем горячего водоснабжения и затраты тепловой энергии на отопление ванных комнат.

В соответствии с пунктами 47-49 Основ ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса установлен исчерпывающий перечень затрат, которые могут быть включены в тариф на горячую воду. Тепловые потери трубопроводами систем горячего водоснабжения и затраты тепловой энергии на отопление ванных комнат в расчёт не включаются.

Поскольку указанные затраты не были учтены Городским комитетом по регулированию цен и тарифов в тариф на горячую воду для УМУП «Городской теплосервис», предприятие обратилось в Арбитражный суд Ульяновской области с заявлением об оспаривании постановления Комитета, которым были утверждены тарифы. Решением Арбитражного суда Ульяновской области от 26.11.2009 постановление Городского комитета по регулированию цен и тарифов от 25.11.2008 № 237/03-01 было признано не противоречащим действующему законодательству. Аналогичным образом был произведен расчет тарифов на горячую воду для УМУП «Городской теплосервис» на 2010 год. То есть без учёта каких-либо иных дополнительных потерь.

Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 4 постановления от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" указал, что исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и статей 3 и 10 Закона для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц. При этом суд или антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. Оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Действия УМУП «Городской теплосервис» нарушают статью 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации, в соответствии с которой не допускается использование гражданских прав в целях злоупотребления доминирующим положением на рынке.

Действия УМУП «Городской теплосервис» совершены в особо важной социальной сфере горячего водоснабжения граждан, ценообразование в которой полностью регулируется государственными органами и органами местного самоуправления.

Потребителям услуги горячего водоснабжения при её оказании при централизованной системе горячего водоснабжения, то есть по отдельной системе трубопроводов горячего водоснабжения, дополнительно навязывается услуга по отоплению, которую потребители не предполагали получать. Для получения услуги по отоплению при рассматриваемой в данном случае 4-х трубной системе у потребителей имеется отдельная система трубопроводов по отоплению.

Действие пункта 18 Правил предоставления коммунальных услуг гражданам на данную ситуацию не распространяется, то есть нет оснований включать иные затраты или потери.

УМУП «Городской теплосервис» превысил пределы допустимого осуществления гражданских прав, возложив на своих абонентов, по отношению к которым занимает доминирующее положение, обязанность по уплате дополнительной величины за отопление.

С 05.04.2011 вступили в силу Методические указания по расчету тарифов и надбавок в сфере деятельности организаций

коммунального комплекса, утвержденные Приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 15 февраля 2011 г. N 47. Указанные Методические указания устанавливают новый порядок расчета платы за горячую воду для различных систем горячего водоснабжения. Однако на ранее возникшие правоотношения данные указания не распространяются, следовательно, до утверждения нового тарифа на горячую воду ресурсоснабжающие организации не вправе выставлять жителям потери в системах горячего водоснабжения.

Другие доводы и доказательства, представленные сторонами, не влияют на оценку действий УМУП «Городской теплосервис». Комиссия отказала в рассмотрении ходатайства УМУП «Городской теплосервис» о привлечении к участию в деле ОАО «Волжская ТГК», т.к. согласно заключенному агентскому договору от 16.12.2009 № 218-22-2009 ответственность перед исполнителями несёт УМУП «Городской теплосервис», согласно части 1 статьи 1005 ГК РФ, по сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала - УМУП «Городской теплосервис».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2007 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", комиссия

РЕШИЛА:

1. Отказать в удовлетворении ходатайства УМУП «Городской теплосервис» о привлечении к участию в деле ОАО «Волжская ТГК».
2. Признать действия УМУП «Городской теплосервис», выразившиеся в выставлении АНО «Центр ТСЖ» платы за тепловые потери трубопроводами систем горячего водоснабжения, нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».
3. Выдать УМУП «Городской теплосервис» предписание, направленное на прекращение нарушения антимонопольного законодательства путем прекращения выставления указанной платы для АНО «Центр ТСЖ».
4. Передать материалы дела должностному лицу Ульяновского УФАС России для возбуждения дела по статье 14.31 КоАП РФ.

Председатель комиссии К.Ю.Попов

Члены комиссии
М.С. Степанова

С.В.Незвецкая

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.