

ФГУП «РТРС»

129515, г. Москва,
ул. Академика Королева, 13

**РЕШЕНИЕ № 195-
10АМЗ/13**

Филиал РТРС «Вологодский ОРТПЦ»

160025, г. Вологда, Московское шоссе,
14

« 31 » марта 2014

«31» марта 2014г. № 1427

ООО «УК «РЭС-12»

г. Вологда, ул. Костромская, 4

г.

г. Вологда

Резолютивная часть оглашена 18 марта 2014 г.

Решение в полном объеме изготовлено 31 марта 2014 г.

Комиссия Вологодского УФАС России по рассмотрению дела № 195-10АМЗ/13 в отношении федерального государственного унитарного предприятия «Российская телевизионная и радиовещательная сеть» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», в составе:

Председатель комиссии: Щепелин Валентин Петрович – заместитель руководителя Управления;

Члены Комиссии:

Власов Алексей Алексеевич – начальник отдела антимонопольного и рекламного контроля;

Смышляева Ирина Александровна – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного и рекламного контроля;

Докшин Максим Игоревич – старший государственный инспектор отдела антимонопольного и рекламного контроля;

Смирнова Наталья Николаевна – старший государственный инспектор отдела по анализу конкуренции и контролю естественных монополий,

рассмотрев материалы дела № 195-10АМЗ/13,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Вологодского УФАС России поступило заявление от ООО «Управляющая компания «Региональные эксплуатационные системы – 12» (далее также – Заявитель, Общество) о нарушении федеральным государственным унитарным предприятием «Российская телевизионная и радиовещательная сеть» в лице филиала «Вологодский областной радиотелевизионный передающий центр» (далее также – Ответчик, Предприятие) антимонопольного законодательства, выразившимся в злоупотреблении доминирующим положением путем выставления счетов за оплату теплоэнергии, отпускаемой Обществом потребителям коммунальных услуг, по тарифам, не предусмотренным действующим законодательством.

В соответствии с приказом Управления № 338 от 15.10.2013 г. в отношении Ответчика возбуждено дело № 195-10АМЗ/13 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Определением комиссии от 05.11.2013 г. рассмотрение данного дела было приостановлено на срок рассмотрения Арбитражным судом Вологодской области дела № А13-9024/2013, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства. После принятия арбитражным судом определения от 12.02.2014 г. по делу № А13-9024/2013, по утверждению мирового соглашения, заключенного между истцом и ответчиком, а также прекращению производства по делу, Определением комиссии от 17.02.2014 г. рассмотрение дела № 195-10АМЗ/13 возобновлено.

В ходе рассмотрения дела Ответчик признал факт нарушения антимонопольного законодательства, согласившись с тем, что расчет платы за теплоэнергию должен производиться в соответствии с нормами жилищного законодательства (по тарифам, установленным и используемым для расчета размера платы за коммунальные услуги гражданам). Ответчик также пояснил, что им был осуществлен перерасчет суммы оплаты на отпущенную Заявителю тепловую энергию за все спорные прошедшие периоды, в связи с чем устранено нарушение антимонопольного законодательства и его последствия.

Изучив доводы сторон, исследовав имеющиеся в материалах дела доказательства в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения, Комиссия приходит к следующему.

Закон о защите конкуренции, определяя организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения монополистической деятельности на товарных рынках, запрещает действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (часть 1 статьи 10 Закона).

Доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов (часть 1 статьи 5 Закона).

В соответствии с приказом Управления № 136 от 11.05.2011 г. Предприятие включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определённого товара долю более 35 процентов, по тепловой энергии (ОКП 01 2000, ОКВЭД 40.30) с долей более 50 процентов в соответствующих границах присоединенной технологической инфраструктуры на территории г. Вологды. Соответственно, Предприятие занимает доминирующее положение на указанном товарном рынке, в том числе по отношению к Заявителю (в части оказания услуг по теплоснабжению по адресам: г. Вологда, Московское шоссе, д. 10 и д. 12).

Таким образом, Комиссией установлено, что действия Ответчика являются объектом антимонопольного регулирования и контроля.

Управление управляющей организацией является одним из способов управления многоквартирным жилым домом, предусмотренным пунктом 2 статьи 161 Жилищного кодекса РФ от 29.12.2004 N 188-ФЗ.

Из материалов дела следует, что решениями общих собраний собственников жилых помещений в многоквартирных жилых домах по адресу: г. Вологда, Московское шоссе, д. 10 и д. 12 в качестве управляющей организации было избрано ООО «УК «РЭС – 12» (протокол № 1 от 27.12.2007 г. и протокол № 1 от 17.12.2007 г. соответственно).

Пунктом 13 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 N 354 (далее – Правила № 354) установлено, что предоставление коммунальных услуг обеспечивается управляющей организацией посредством заключения с ресурсоснабжающими организациями договоров о приобретении коммунальных ресурсов в целях использования таких ресурсов при предоставлении коммунальных услуг потребителям, в том числе путем их использования при производстве отдельных видов коммунальных услуг (отопление, горячее водоснабжение) с применением оборудования, входящего в состав общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме, и надлежащего исполнения таких договоров. При этом под ресурсоснабжающей организацией понимается юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, осуществляющие продажу коммунальных ресурсов (пункт 2 Правил). Условия договоров о приобретении коммунальных ресурсов в целях использования таких ресурсов для предоставления коммунальных услуг потребителям определяются с учетом настоящих Правил и иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

Общество и Предприятие заключили договор от 01.06.2008 г. согласно которому Предприятие поручает, а Общество принимает на себя обязательства за вознаграждение совершать юридические и иные действия, направленные на реализацию услуг, оказываемых Предприятием собственникам помещений многоквартирных домов, которые взяты Обществом на обслуживание (потребителям по адресам: г. Вологда, Московское шоссе, д. 12, Московское шоссе, д.10). Услугами Предприятия, оказываемыми через Общество, является отпуск тепловой энергии на отопление, вентиляцию, горячее водоснабжение для указанных потребителей (пункт 2 договора).

Между Обществом и Предприятием также заключен договор на оказание услуг по теплоснабжению № 0261/8-2012 от 12.09.2012 г. В соответствии с данным договором Предприятие поручает, а Общество принимает на себя обязательства за вознаграждение совершать юридические и иные действия, направленные на реализацию услуг, оказываемых Предприятием собственникам помещений многоквартирных домов, которые взяты Обществом на обслуживание по адресам: г. Вологда, Московское шоссе, д. 10 и д.12). Услугами Предприятия, оказываемыми через Общество, является отпуск тепловой энергии на отопление потребителям с их теплоснабжением. Общество обязуется принимать и своевременно оплачивать тепловую энергию на отопление для указанных зданий (пункты 2, 3 договора).

В течение всего срока действия названных договоров Предприятие ежемесячно выставляло Обществу счета на оплату соответствующих услуг. При этом, размера платы за тепловую энергию рассчитывался Предприятием исходя из учета потребляемой Обществом доли теплоэнергии в процентном соотношении к общему количеству используемой тепловой энергии (46,6 %), а также количественных показателей выработанной тепловой энергии, определяемых на основании показаний прибора учета газа (разъясняющие письма Предприятия от 12.01.2011 № 2, от 01.04.2013 г. № 32, от 03.10.2013 г. № 1029, от 11.03.2014 г. № 263).

Таким образом, стоимость отпущенной Обществу тепловой энергии рассчитывается Ответчиком как произведение долевого количества потребленной Заявителем теплоэнергии за месяц и утвержденного РЭК Вологодской области тарифа на теплоэнергию Предприятия для соответствующего периода регулирования.

Вместе с тем, при осуществлении указанных расчетов с Обществом необходимо учитывать тот факт, что оно приобретает тепловую энергию для снабжения данным коммунальным ресурсом жилых домов, то есть является исполнителем коммунальной услуги.

Правилами предоставления коммунальных услуг, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации № 307 от 23.05.2006 г. (далее – Правила № 307) установлено, что 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 (пункт 15 Правил).

Расчет размера платы за коммунальную услугу по отоплению осуществляется в соответствии с пунктами 15 – 28, пунктами 1 – 4 приложения № 2 Правил № 307.

Пунктом 19 Правил № 307 установлено, что при отсутствии в жилом доме коллективных (общедомовых) приборов учета, индивидуальных и общих (квартирных) приборов учета размер платы за коммунальные услуги в жилом помещении для отопления определяется в соответствии с формулой, предусмотренной [подпунктом 1](#) пункта 1 приложения N 2 к настоящим Правилам. Согласно указанной формуле размер платы за отопление определяется исходя из норматива потребления тепловой энергии на отопление.

Плата за коммунальную услугу по горячему водоснабжению осуществляется на основании Правил N 354. Пунктом 42 данных Правил предусмотрено, что при отсутствии индивидуального или общего (квартирного) прибора учета горячей воды размер платы за коммунальную услугу по горячему водоснабжению, предоставленную потребителю в жилом помещении, определяется в соответствии с [формулой 4](#) приложения N 2 к настоящим Правилам исходя из нормативов потребления коммунальной услуги. До принятия указанных Правил к отношениям по расчету за горячее водоснабжение применялись также Правила № 307, а именно пункт 19, в соответствии с которым при отсутствии коллективных (общедомовых), общих (квартирных) и индивидуальных приборов учета размер платы за коммунальные услуги в жилых помещениях определялся исходя из норматива потребления соответствующей коммунальной услуги по формуле, указанной в [подпункте 3](#) пункта 1 приложения N 2 к настоящим Правилам.

В соответствии с Правилами № 354 нормативом потребления коммунальной услуги является количественный показатель объема потребления коммунального ресурса, утверждаемый в установленном порядке органами государственной власти субъектов Российской Федерации и применяемый для расчета размера платы за коммунальную услугу при отсутствии приборов учета (пункт

2 Правил).

Решением Вологодской городской Думы от 30.06.2005 N 266 «Об оплате жилого помещения и коммунальных услуг и мерах по социальной поддержке населения» установлен норматив потребления коммунальной услуги по теплоснабжению для жителей многоквартирных жилых домов города Вологды в следующих размерах: на отопление жилых помещений 0.0267 Гкал на 1 кв. м. общей площади жилого помещения в месяц; расход тепловой энергии на подогрев воды 0.05328 Гкал на 1 куб. м. (пункт 2 приложения № 1 к Решению).

Таким образом, расчет отпущенной Обществу тепловой энергии должен определяться как произведение утвержденного норматива потребления коммунальной услуги, тарифа на теплоэнергию, установленного РЭК Вологодской области на соответствующий период регулирования и площади жилых домов, обслуживаемых Заявителем.

Нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования является одной из форм злоупотребления доминирующим положением, запрещенной Законом о защите конкуренции (пункт 10 части 1 статьи 10 Закона).

Заявителем указано, и Ответчиком не оспаривается, что счета на оплату теплоресурса с применением расчетного метода потребления тепла выставались Предприятием с июня 2008 г. С учетом того, что к расчетным отношениям сторон должен быть применен в данном случае утвержденный норматив потребления коммунальной услуги, в жалобе, направленной в Управление, Заявитель просит выдать Ответчику предписание о недопустимости нарушения антимонопольного законодательства.

Вместе с тем, при рассмотрении настоящего дела Комиссия руководствуется статьей 41.1 Закона о защите конкуренции, согласно которой дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения. Поскольку совершенное Предприятием правонарушение является длящимся (фактическое выставление к оплате счетов за услуги по указанным выше договорам), комиссия исчисляет трехлетний срок давности рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства (действия Ответчика, содержащих признаки нарушения Закона о защите конкуренции) со дня обнаружения нарушения.

Днём обнаружения нарушения комиссия признает день издания приказа № 338 от 15.10.2013 г. о возбуждении настоящего дела и создании комиссии по его рассмотрению (итоговый результат по получению и анализу антимонопольным органом всей совокупности данных, свидетельствующих о наличии в действиях Предприятия признаков нарушения антимонопольного законодательства). Принимая во внимание указанное обстоятельство, Комиссия в качестве злоупотребления доминирующим положением может оценивать действия Ответчика по выставлению Заявителю счетов на оплату услуг по поставке тепловой энергии, которые осуществлялись им с ноября 2010г.

Расчет размера платы за тепловую энергию, поставляемую ФГУП "РTRC" филиал "Вологодский ОРТПЦ" в адрес ООО "УК "РЭС-12" приведен в нижеследующей таблице.

Т п/п	Период	Дата и номер счет-фактуры	Фактически предъявлено согласно счетам-фактурам	Начислено ФГУП "РTRC"/Филиал "РTRC" Вологодский ОРТПЦ за тепловую энергию, руб.	Согласно Правил N 307 и № 354	Разница между фактически предъявленными (согласно счет-фактур) суммами за тепловую энергию и суммами, рассчитанными в соответствии с Правилами № 307 и № 354
1	2	3	4	5	6 = 4 - 5	
	2010 год		205299,15	137024,83	68274,32	
	2ноябрь	№ 028/1115 от 30.11.2010	93557,1	69406,04	24151,06	
	3декабрь	№ 028/1205 от 31.12.2010	111742,05	67618,79	44123,26	
	42011 год		954052,88	420124,24	533928,64	

42011 год		754052,00	020124,20	333720,02
5	январь № 028/71 от 31.01.2011	134486	69763,36	64722,64
6	февраль № 028/137 от 28.02.2011	127185,86	72903,87	54281,99
7	март № 028/133 от 31.03.2011	108567,17	67713,79	40853,38
8	апрель № 028/201 от 30.04.2011	82045,53	71305,6	10739,93
9	май № 028/267 от 31.05.2011	47343,47	22832,59	24510,88
10	июнь № 028/405 от 30.06.2011	29989,02	15682,69	14306,33
11	июль № 028/414 от 31.07.2011	23547,65	13981,38	9566,27
12	август № 028/542 от 31.08.2011	11914,52	12624,84	-710,32
13	сентябрь № 028/615 от 30.09.2011	42669,5	33309,3	9360,2
14	октябрь № 028/684 от 31.10.2011	101858,64	81172,56	20686,08
15	ноябрь № 028/753 от 30.11.2011	121170,2	80147,84	41022,36
16	декабрь № 028/764 от 31.12.2011	123275,32	78686,44	44588,88
172012 год		1153979,62	701662,17	452317,45
18	январь № 028/114 от 31.01.2012	150747,97	82823,19	67924,78
19	февраль № 028/133 от 29.02.2012	150875,94	81594,8	69281,14
20	март № 028/200 от 31.03.2012	133244,1	79845,94	53398,16
21	апрель № 028/269 от 30.04.2012	108934,89	80869,65	28065,24
22	май № 028/398 от 31.05.2012	45383,49	18519,59	26863,9
23	июнь № 028/410 от 30.06.2012	12253,75	9439,91	2813,84
24	июль № 028/486 от 31.07.2012	38937,81	10114,36	28823,45
25	август № 028/612 от 31.08.2012	38957,36	13723,68	25233,68
26	сентябрь № 028/689 от 30.09.2012	58847,86	60146,48	-1298,62
27	октябрь № 028/758 от 31.10.2012	120069,12	88543,95	31525,17
28	ноябрь № 028/841 от 30.11.2012	127492,56	88362,64	39129,92
29	декабрь № 028/848 от 31.12.2012	168234,77	87677,98	80556,79
302013 год		1078357,26	782716,28	295640,98
31	январь № 028/121 от 31.01.2013	174261,56	86832,54	87429,02
32	февраль № 028/124 от 28.02.2013	131825,06	101963,48	29861,58
33	март № 028/212 от 31.03.2013	148675,53	86421,75	62253,78
34	апрель № 028/288 от 30.04.2013	100245,7	95452,68	4793,02
35	май № 028/425 от 31.05.2013	69567,13	38825,57	30741,56
36	июнь № 028/429 от 30.06.2013	35155,58	13961,01	21194,57
37	июль № 028/518 от 31.07.2013	33507,94	16533,82	16974,12
38	август		9745,91	-9745,91

30 сентября	№ 028/671 от 30.09.2013	56724,22	41349,69	15374,53
4 октября	№ 028/742 от 31.10.2013	116979,07	99420,57	17558,5
41 ноября	№ 028/817 от 30.11.2013	116831,17	97626,06	19205,11
4 декабря	№ 028/890 от 31.12.2013	94584,3	94583,2	1,1
4 ИТОГО		3391688,91	2241527,54	1150161,37

На основании имеющихся документов Комиссией установлено, что ежемесячно проводимый Ответчиком расчет платы за отпускаемую Заявителю теплоэнергию в период с ноября 2010 г. по декабрь 2013 г. осуществлялся с нарушением установленного жилищным законодательством порядка ценообразования на данный коммунальный ресурс.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона необходимо установить, что на соответствующем товарном рынке он занимает доминирующее положение, совершил действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению интересов лиц.

Комиссии, с учетом всех обстоятельств настоящего дела, считает установленным факт злоупотребления Ответчиком своим доминирующим положением на рынке тепловой энергии в соответствующих границах г. Вологды посредством выставления Заявителю счетов на оплату тепловой энергии с применением нарушающего установленный порядок ценообразования расчета за данный вид услуг.

[Пунктом 1 статьи 10](#) Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Указанные действия Предприятия совершены им в недопустимых пределах осуществления гражданских прав, которыми ставятся необоснованные условия реализации контрагентом – Обществом своих прав на получение услуги (коммунального ресурса) по цене, рассчитанной в соответствии с установленными нормами и правилами,

При таких обстоятельствах действия Ответчика расцениваются Комиссией как злоупотребление доминирующим положением, совершенным с нарушением положений [статьи 10](#) ГК РФ, пункта 10 [части 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции.

Арбитражным судом Вологодской области были рассмотрены иски о взыскании Обществом денежной суммы с Предприятия в связи с выставлением последним неправомερных счетов по оплате теплоэнергии за период с 31.08.2010 г. по 31.08.2012 г. Сторонами заключено мировое соглашение, утвержденное судом, в соответствии с которым Предприятие признало иски о взыскании и с учетом имеющейся у Общества перед Предприятием задолженности за отпущенную теплоэнергию подписало соглашение о зачете взаимных требований.

Кроме того, Ответчиком в соответствии с корректировочной счет-фактурой № 028/898 от 31.12.2013 г. осуществлен перерасчет суммы оплаты за принятую Заявителем тепловую энергию за период с 01.09.2012 г. по 31.12.2012 г. (направлено с письмом Предприятия от 20.02.2014 № 189), а также в соответствии с корректировочной счет-фактурой № 028/893 от 31.12.2013 г произведен перерасчет за тепловую энергию за период с 01.01.2013 г по 31.12.2013 г. (направлен с письмом Предприятия от 23.01.2014 № 6).

Таким образом, Ответчик до вынесения решения по настоящему делу в добровольном порядке осуществил перерасчет за отпущенную Заявителю тепловую энергию в соответствии с установленными правилами жилищного законодательства за весь спорный расчетный период.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение. В данном случае, Комиссия полагает, что со стороны ответчика нарушение антимонопольного законодательства и его последствия устранены, соответствующих оснований для выдачи предписания не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 10, 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать федеральное государственное унитарное предприятие «Российская телевизионная и радиовещательная сеть» нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Прекратить рассмотрение дела № 195-10АМЗ/13 в связи с добровольным устранением федеральным государственным унитарным предприятием «Российская телевизионная и радиовещательная сеть» нарушения антимонопольного законодательства и его последствия.

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

Председатель Комиссии

В.П. Щепелин

Члены Комиссии:

И.А. Смышляева

А.А. Власов

М.И. Докшин

Н.Н. Смирнова