

Резолютивная часть решения оглашена: 06.04.2012 года.

В полном объеме решение изготовлено: 18.04.2012 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело №177 по признакам нарушения ОАО «Курганская генерирующая компания» (место нахождения: 640021, г. Курган, пр. Конституции, 29А) и ОАО «ЭнергоКурган» (место нахождения: 640002, г. Курган, ул. Климова, 62) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**Установила:**

3 августа 2011 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту – Курганское УФАС России) поступило заявление Товарищества собственников жилья «Бульвар Солнечный,3» (далее по тексту- ТСЖ, заявитель) на действия ОАО «Курганская генерирующая компания» по вопросу предъявления к оплате количества тепловой энергии значительно превышающем фактически потребленный объем тепловой энергии, а также на действия Общества по отказу в выдаче технических условий на установку прибора учета тепловой энергии отдельно на дом №3.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон о защите конкуренции) Курганским УФАС России возбуждено дело по признакам нарушения ОАО «Курганская генерирующая компания» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела №177 представитель ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» ... пояснял, что ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» не согласно с существующей границей эксплуатационной ответственности сторон по тепловым сетям по договору энергоснабжения №1362 от 28.09.2009г. и считает, что граница эксплуатационной ответственности ТСЖ должна быть определена от первого отключающего устройства в подвале жилого дома №3 на Бульваре Солнечном. Протокол разногласий к договору энергоснабжения №1362 от 28.09.2009г. ТСЖ не составлялся, ТСЖ не подписало акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон по тепловым сетям являющийся приложением №3 к договору энергоснабжения №1362. ... сообщил, что ОАО «Курганская генерирующая компания» произвело перерасчет размера платы за потери по договору энергоснабжения №1362 от 28.09.2009г., с которым ТСЖ «Бульвар Солнечный,3» согласилось. Кроме того, ... пояснил, что ТСЖ «Бульвар Солнечный,3» не согласно с предложенной ОАО «Курганская генерирующая компания» новой схемой разграничения эксплуатационной ответственности по тепловым сетям, так как тепловая сеть, проходящая по подвалу дома №3 на Бульваре Солнечном используется для теплоснабжения жилого дома №4 и эксплуатационную ответственность за ее содержание должны нести не только жильцы дома №3, но и жильцы дома №4. С предложенной ОАО «Курганская генерирующая компания» схемой учета тепловой энергии ТСЖ не согласно, так как оборудование жилого дома №3 на Бульваре Солнечном дополнительным прибором учета более затратно, чем осуществление переключения жилого дома №4 к иной тепловой сети. Новые схемы разграничения эксплуатационной ответственности трижды вручались ТСЖ нарочно. Первая схема поступила от ОАО «Курганская генерирующая компания» ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» в апреле — мае 2011 года, вторая в августе 2011 года, и третья в декабре 2011 года. Но данные схемы до сих пор ТСЖ не подписаны по причине не согласия ТСЖ с границей ответственности от наружной поверхности наружной стены жилого дома №3 на Бульваре Солнечном в г. Курган.

Представители ОАО «Курганская генерирующая компания» ..., ... в ходе рассмотрения дела №177 пояснили, что согласно мирового соглашения, заключенного между ТСЖ «Бульвар Солнечный,3» и ОАО «Курганская генерирующая компания», Обществом снижен размер исковых требований на сумму потерь в тепловых сетях по договору энергоснабжения с 2010 года. ОАО «Курганская генерирующая компания» произведен перерасчет размера платы за поставленную ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» тепловую энергию с 2010 года путем исключения потерь в тепловых сетях до прибора учета и потерь по трассе. ОАО «Курганская генерирующая компания» неоднократно вручало измененную схему разграничения эксплуатационной ответственности сторон по тепловым сетям председателю ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» лично в руки, но предложенная ОАО «Курганская генерирующая компания» граница эксплуатационной ответственности ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» до сих пор не согласована. Кроме того, ... и ... пояснили, что договор энергоснабжения №1362 от 28.09.2009г. заключен ТСЖ «Бульвар Солнечный,3» с ОАО «ЭнергоКурган». С 01.01.2010г. соглашением от 01.10.2009г. о перемене стороны в договоре энергоснабжения №1362 от 28.09.2009г. права и обязанности энергоснабжающей организации по договору перешли к ОАО «Курганская генерирующая компания». ОАО «Курганская генерирующая компания» с момента приобретения права собственности на тепловые сети на Бульваре Солнечном, 5а, ТП в апреле 2011 года немедленно обратилось к ТСЖ «Бульвар Солнечный,3» за изменением границы эксплуатационной ответственности по тепловым сетям последнего.

В виду того, что договор энергоснабжения №1362 от 28.09.2009г. заключен с ОАО «ЭнергоКурган», первоначально условия договора определялись ОАО «ЭнергоКурган», Комиссией Курганского УФАС России принято решение о привлечении в соответствии с частью 3 статьи 42 Закона о защите конкуренции к рассмотрению дела №177 ОАО «ЭнергоКурган» в качестве ответчика по делу.

Представитель ОАО «ЭнергоКурган» .. в ходе рассмотрения дела №177 пояснила, что 01.07.2004г. между МУП «Городские электрические сети» и ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» был заключен договор №1362 на пользование тепловой энергией в горячей воде. Между сторонами согласован акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности. Соглашением от 20.12.2006г. о смене энергоснабжающей организации по договору №1362 от 01.07.2004г. права и обязанности энергоснабжающей организации перешли к ОАО «ЭнергоКурган». 01.09.2009г. между ОАО «ЭнергоКурган» и ТСЖ «Бульвар Солнечный,3» заключен новый договор энергоснабжения №1362 от 28.09.2009г. Новый акт разграничения, составленный ОАО «ЭнергоКурган», потребителем не подписан, разногласий ТСЖ «Бульвар Солнечный,3» не представило, в связи с чем стороны руководствовались актом эксплуатационной принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон, составленным в 2004г. Соглашением от 01.10.2009г. о перемене стороны в договоре энергоснабжения №1362 от 28.09.2009г. права и обязанности энергоснабжающей организации по договору перешли к ОАО «Курганская генерирующая компания» с 01.01.2010г. Согласно договора №950-748 купли — продажи недвижимости от 08.02.2008г. ОАО «ЭнергоКурган» приобрело тепловую трассу на Бульваре Солнечном, в том числе и тепловые сети от жилого дома №1 до жилого дома №3. Как только ОАО «ЭнергоКурган» стало известно о рассматриваемых Курганским УФАС России обстоятельствах ОАО «ЭнергоКурган» произвело перерасчет платы за потери в тепловых сетях за период с февраля 2008г. по декабрь 2009г. на общую сумму 70 711 руб. 66 копеек, потребитель с произведенным перерасчетом согласился.

Представитель ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» сообщил, что ТСЖ с произведенным

ОАО «ЭнергоКурган» сторнированием платы за потери в тепловых сетях согласилось.

Комиссия Курганского УФАС России рассмотрела представленные сторонами по делу доказательства, заслушала доводы, пояснения и возражения лиц, участвующих в деле, и пришла к следующим выводам.

1 июля 2004г. между МУП «Городские электрические сети» и ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» заключен договор №1362 на пользование тепловой энергией в горячей воде на поставку ТСЖ тепловой энергии в горячей воде. Договором №1362 на пользование тепловой энергией в горячей воде от 01.07.2004г. предусмотрена оплата ТСЖ потерь в сетях ТСЖ. Приложением №3 К ДОГОВОРУ №1362 ОТ 01.07.2004г. «Акт разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей и эксплуатационной ответственности сторон» от 01.07.2004г. установлена граница ответственности за техническое состояние и обслуживание тепловых сетей от ответного фланца задвижки Д 100 мм. в подвале жилого дома по адресу Б. Солнечный, 1, включая внутриплощадочные сети ТСЖ.

Соглашением от 20.12.2006г. о смене энергоснабжающей организации по договору №1362 от 01.07.2004г. права и обязанности энергоснабжающей организации по договору переданы ОАО «ЭнергоКурган» с 01.01.2007г.

28 сентября 2009 года между ОАО «ЭнергоКурган» и ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» заключен новый договор энергоснабжения №1362, предметом которого является подача ТСЖ через присоединенную сеть тепловой энергии в горячей воде.

Пунктом 1.3 договора энергоснабжения №1362 закреплено, что договор заключается на энергоснабжение объектов, указанных в приложении №1 к договору.

Согласно приложения №1 к договору энергоснабжения №1362 от 28.09.2009г. подача тепловой энергии осуществляется в жилой дом №3 на Б. Солнечном в городе Курган.

В соответствии с пунктом 1.4. договора энергоснабжения №1362 ОАО «ЭнергоКурган» обязуется подавать ТСЖ тепловую энергию в горячей воде в отопительный период в количестве 1039,3 Гкал тепловой нагрузкой 0,3025Гкал/ч, из них: максимальная на отопление 0,275 Гкал/ч; среднечасовая на горячее водоснабжение 0,021 Гкал/ч; среднегодовые потери в трубопроводах подземной прокладки до прибора учета ТСЖ 0,0024 Гкал/ч; среднегодовые тепловые потери в трубопроводах подземной прокладки в сетях ТСЖ 0,0041 Гкал/ч.

Расчет тепловых потерь ТСЖ произведен от границы эксплуатационной ответственности до места установки приборов учета на участке длиной 25м, вид прокладки по подвалу Д 125мм; на участке длиной 17,5 м., вид прокладки подземная, Д 125 мм; на участке длиной 5,5 м вид прокладки по подвалу, Д 125 мм.

Пунктом 1.7. договора энергоснабжения определено, что прибор учета установлен не на границе эксплуатационной ответственности.

Согласно пункта 4.2. договора энергоснабжения №1362 учет отпускаемой тепловой энергии производится по приборам учета, установленным на тепловом вводе ТСЖ (приложение №3) в соответствии с Правилами учета тепловой энергии и теплоносителя. Если приборы учета тепловой энергии установлены не на границе эксплуатационной ответственности с ОАО «ЭнергоКурган», к показаниям приборов учета добавляется величина тепловых потерь в сетях ТСЖ (от границы эксплуатационной ответственности до места установки приборов учета).

Пунктом 7.1. договора энергоснабжения №1362 закреплено, что границы ответственности за состояние и обслуживание тепловых сетей устанавливаются актом разграничения эксплуатационной ответственности сторон (Приложение №3). Право владения и пользование теплоэнергоустановками, непосредственно

присоединенных к сетям энергоснабжающей организации, принадлежит ТСЖ на праве собственности или на основании заключенного им договора о совместном пользовании внутренними сетями тепло и водоснабжения.

Приложением №3 к договору энергоснабжения №1362 «Акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон по тепловым сетям и схема разграничения эксплуатационной ответственности сторон по тепловым сетям ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3», жилой дом «Луч» Б. Солнечный, 4, административное здание ООО «БИК — Сервис», Б. Солнечный, 20» установлена граница эксплуатационной ответственности ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» от наружной стены здания по адресу: г. Курган, Бульвар Солнечный, 1. При этом в границы эксплуатационной ответственности ТСЖ включены тепловые сети внутри жилого дома №1 на Б. Солнечном протяженностью 25 м., тепловые сети между жилым домом №1 на Б. Солнечном и жилым домом №3 на Б. Солнечном протяженностью 17.5 м, тепловые сети в подвале жилого дома №3 на Б. Солнечном протяженностью 5.5 м.

Приложение №3 к договору энергоснабжения №1362 ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» не подписано.

В соответствии с Приказом Госстроя РФ от 21.04.2000 №92 «Об утверждении организационно-методических рекомендаций по пользованию системами коммунального теплоснабжения в городах и других населенных пунктах Российской Федерации» граница балансовой принадлежности - линия раздела элементов систем теплоснабжения между их владельцами по признаку собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления или аренды.

Приказ Госстроя России определяет границу эксплуатационной ответственности как линию раздела элементов систем теплоснабжения по признаку обязанностей (ответственности) по эксплуатации тех или иных элементов систем теплоснабжения, устанавливаемая соглашением сторон.

В соответствии с пунктом 5 Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 13.08.2006 №491 (далее - Правила №491), в состав общего имущества включаются внутридомовые инженерные системы горячего водоснабжения, состоящие из стояков, ответвлений от стояков до первого отключающего устройства, расположенного на ответвлениях от стояков, указанных отключающих устройств, коллективных (общедомовых) приборов учета горячей воды, первых запорно-регулирующих кранов на отводах внутриквартирной разводки от стояков, а также механического, электрического, санитарно-технического и иного оборудования, расположенного на этих сетях.

В силу пункта 8 Правил №491 внешней границей сетей водоснабжения и теплоснабжения, входящих в состав общего имущества, если иное не установлено законодательством Российской Федерации, является внешняя граница стены многоквартирного дома, а границей эксплуатационной ответственности при наличии коллективного (общедомового) прибора учета соответствующего коммунального ресурса, если иное не установлено соглашением собственников помещений с исполнителем коммунальных услуг или ресурсоснабжающей организацией, является место соединения коллективного (общедомового) прибора учета с соответствующей инженерной сетью, входящей в многоквартирный дом.

Таким образом, тепловые сети в границах жилого дома №1 на Б. Солнечном являются балансовой принадлежностью и в силу закона входят в границы эксплуатационной ответственности собственников помещений в данном многоквартирном доме, и соответственно, не могут навязываться в качестве

эксплуатационной ответственности иным лицам.

На основании договора №950-748 купли — продажи недвижимости от 08.02.2008г. тепловые сети между жилыми домами №1 и №3 на Б. Солнечном, тепловые сети между жилыми домами №3 и №4 на Б. Солнечном и тепловые сети между жилым домом №3 и административным зданием №20 на Б. Солнечном принадлежали на праве собственности ОАО «ЭнергоКурган».

Названные тепловые сети в период действия договора энергоснабжения №1362 от 28.09.2009г ОАО «ЭнергоКурган» ни на каком праве ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» не передавались.

Комиссия Курганского УФАС России по рассмотрению дела №177 приходит к выводу, что ОАО «ЭнергоКурган» неправомерно включило тепловые сети за пределами жилого дома №3 на Б. Солнечном в границы эксплуатационной ответственности ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3».

Исходя из представленных в Курганское УФАС России счетов на оплату тепловой энергии следует, что ОАО «ЭнергоКурган» в период с 01.10.2009г. по 31.12.2009г. предъявляло ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» плату за потери в тепловых сетях до прибора учета ТСЖ.

В силу того, что границы эксплуатационной ответственности и балансовая принадлежность тепловых сетей ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» определена ОАО «ЭнергоКурган» с нарушением требований действующего законодательства, действия ОАО «ЭнергоКурган» по предъявлению ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» требований по оплате потерь в тепловых сетях являются неправомерными.

Соглашением от 01.10.2009г. о перемене стороны в договоре энергоснабжения №1362 от 28.09.2009г. права и обязанности энергоснабжающей организации по договору энергоснабжения переданы ОАО «Курганская генерирующая компания» с 01.01.2010г.

С момента приобретения прав и обязанностей по договору энергоснабжения №1362 ОАО «Курганская генерирующая компания» границы эксплуатационной ответственности сторон по договору не изменяло и продолжало предъявлять к оплате ТСЖ потери в тепловых сетях ТСЖ согласно Приложения №3 к договору.

31 декабря 2010 года на основании договора №32/0ИО купли — продажи тепловая сеть между жилыми домами №1 и №3 и тепловая сеть между жилым домом №3 и №4, жилым домом №3 и административным зданием №20 на Бульваре Солнечном передана в собственность ОАО «Курганская генерирующая компания». Право собственности на указанную тепловую сеть зарегистрировано ОАО «Курганская генерирующая компания» в едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним 25.03.2011г.

Таким образом, ОАО «Курганская генерирующая компания» с 31.12.2010г. располагало сведениями об отсутствии на каком - либо праве у ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» тепловых сетей за пределами жилого дома №3 на Б. Солнечном, и в то же время Общество продолжало предъявлять потери в тепловых сетях, расположенных за пределами границ жилого дома №3 на Б. Солнечном ТСЖ, а также не предпринимало никаких действий до апреля 2011 года по изменению границ ответственности ТСЖ.

ОАО «Курганская генерирующая компания» в апреле 2011 года подготовило акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон по тепловым сетям и вручило его председателю ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3». Данным актом границы эксплуатационной ответственности сторон по тепловым сетям определены по внешней границе стен многоквартирного жилого дома №3 на Б. Солнечном.

Акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон по тепловым сетям не был подписан ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3».

ОАО «Курганская генерирующая компания» в августе 2011 года путем вручения председателю ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» ... передало ТСЖ дополнительное соглашение к договору энергоснабжения №1362 от 28.09.2009г. об исключении потерь в тепловых сетях и акт разграничения эксплуатационной ответственности сторон по тепловым сетям, предусматривающим границы эксплуатационной ответственности ТСЖ по тепловым сетям в пределах границ стен многоквартирного жилого дома №3 на Б. Солнечном. ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» уклонилось от подписания данного акта разграничения.

В декабре 2011 года ОАО «Курганская генерирующая компания» в очередной раз вручило ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» измененный акт разграничения эксплуатационной ответственности для подписания.

ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» также уклонилось от подписания акта разграничения эксплуатационной ответственности сторон по тепловым сетям.

Названное дополнительное соглашение и акты разграничения эксплуатационной ответственности сторон по тепловым сетям ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» не подписаны по причине несогласия с существующим порядком учета тепловой энергии и сохранением обязанности ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» нести эксплуатационную ответственность тепловых сетей проходящих по подвалу жилого дома №3 на Бульваре Солнечный в г. Курган. ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» настаивало на отключении ТСЖ «Луч» от тепловой сети проходящей по подвалу жилого дома №3 на Б. Солнечный с целью обеспечения учета тепловой энергии прибором учета тепловой энергии, расположенном в подвале жилого дома №3.

Комиссия Курганского УФАС России находит данный довод ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» не состоятельным по следующим основаниям.

В силу пункта 8 Правил №491 тепловые сети в пределах границ жилого дома №3 на Б. Солнечном входят в состав общедомового имущества жильцов данного дома.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 39 ЖК РФ собственники помещений в многоквартирном доме несут бремя расходов на содержание общего имущества в многоквартирном доме. Доля обязательных расходов на содержание общего имущества в многоквартирном доме, бремя которых несет собственник помещения в таком доме, определяется долей в праве общей собственности на общее имущество в таком доме указанного собственника.

Согласно пункта 1 части 2 статьи 154 ЖК РФ плата за жилое помещение и коммунальные услуги для собственника помещения в многоквартирном доме включает в себя в том числе плату за содержание и ремонт жилого помещения, включающую в себя плату за услуги и работы по управлению многоквартирным домом, содержанию, текущему и капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме.

Таким образом, бремя содержания тепловой сети (эксплуатационная ответственность), проходящей по подвалу жилого дома №3 на Б. Солнечном, лежит на жильцах данного жилого дома.

Пунктом 1 части 2 статьи 44 ЖК РФ к компетенции общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме относятся принятие решений о реконструкции многоквартирного дома (в том числе с его расширением или надстройкой), строительстве хозяйственных построек и других зданий, строений, сооружений, капитальном ремонте общего имущества в многоквартирном доме.

Согласно части 6 статьи 17 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее по тексту — Закон о теплоснабжении) собственники или иные законные владельцы тепловых сетей не вправе препятствовать передаче по их тепловым сетям тепловой энергии потребителям, теплопотребляющие установки которых присоединены к таким тепловым сетям, а также требовать от

потребителей или теплоснабжающих организаций возмещения затрат на эксплуатацию таких тепловых сетей до установления тарифа на услуги по передаче тепловой энергии по таким тепловым сетям.

Статьей 22 Закона о теплоснабжении установлено, что ограничение, прекращение подачи тепловой энергии, теплоносителя возможны в случаях ненадлежащего исполнения ими договора теплоснабжения, а также при выявлении бездоговорного потребления тепловой энергии. Следовательно, случаи прекращения теплоснабжения ограничены действующим законодательством.

Таким образом, ОАО «Курганская генерирующая компания» не наделено правом самовольного отключения ТСЖ «Луч» с последующим изменением точки подключения к тепловой сети. Для решения вопроса переключения жилого дома №4 на Б. Солнечном к иной точке подключения необходимо соответствующее решение собственников помещений в многоквартирном доме.

Предложенная ОАО «Курганская генерирующая компания» схема учета тепловой энергии путем оборудования тепловой сети в жилом доме №3 на Б. Солнечном дополнительным прибором учета тепловой энергии на выходе позволяет обеспечить раздельный учет тепловой энергии потребленной собственниками помещений в жилом доме №3 на Б. Солнечном с тепловой энергией на теплоснабжение жилого дома №4 на Б. Солнечном и потери в тепловых сетях возникающие между жилыми домами №3 и №4 на Бульваре Солнечном.

Вместе с тем, в соответствии с частью 6 статьи 17 Закона о теплоснабжении ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» не вправе создавать препятствия передаче тепловой энергии по их тепловой сети до жилого дома №4 на Б. Солнечном.

ОАО «Курганская генерирующая компания» Приказом руководителя Курганского УФАС России от 01.03.2007г. 17, включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов по виду деятельности - производство и передача тепловой энергии с долей более 50% в географических границах г. Курган.

Согласно, пункту 3.6.5. Приказа ФАС России от 17.01.2007г. №5 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией» определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов и доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они были включены в Реестр.

Исходя из фактически сложившихся правоотношений ОАО «Курганская генерирующая компания» осуществляет обеспечение ТСЖ «Бульвар Солнечный» тепловой энергией в силу наличия присоединенной сети к сети ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3».

Согласно статьи 3 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» субъект естественной монополии - хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии относятся к естественной — монопольному виду деятельности.

Частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции установлено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта — субъекта естественной

монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. Продуктовыми границами товарного рынка является производство и передача тепловой энергии.

Географическими границами товарного рынка является присоединенная сеть на территории г. Кургана, что основано на отсутствии технологической и экономической возможности у потребителей приобрести тепловую энергию за пределами тепловых сетей ОАО «Курганская генерирующая компания».

В силу вышеизложенного, положение ОАО «Курганская генерирующая компания» на рынке производства и передачи тепловой энергии в географических границах присоединенной сети на территории г. Кургана является доминирующим.

По состоянию на 2009 год ОАО «ЭнергоКурган» приказом руководителя Курганского УФАС России от 20.03.2007г. №33-пр с изменениями от 19.02.2008г. №21-пр было включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов по виду деятельности - производство и передача тепловой энергии с долей более 50% в географических границах г. Курган.

На основании вышеназванных норм права, ОАО «ЭнергоКурган» в период существования договорных отношений с ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» занимало доминирующее положение на рынке производства и передачи тепловой энергии в географических границах присоединенной сети на территории г. Кургана.

Согласно части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

В период с 28.09.2009г. по 31.12.2009г. действиями ОАО «ЭнергоКурган» по включению в договор энергоснабжения №1362 от 28.09.2009г. необоснованных границ эксплуатационной ответственности ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» по тепловым сетям и соответственно неправомерными требованиями оплаты потерь в данных сетях ущемлялись права и законные интересы ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3». Вместе с тем Комиссия Курганского УФАС России установила, что ОАО «ЭнергоКурган» в феврале 2012 года произвело сторнирование платы за потери в тепловых сетях ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3», неправомерно предъявленной ТСЖ за период с февраля 2008 года по декабрь 2009г.

Договорные отношения между ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» и ОАО «ЭнергоКурган» прекращены 01.01.2010г. В связи с подписанием соглашения от 01.10.2009г. о перемене стороны в договоре энергоснабжения №1362 от 28.09.2009г.

Таким образом, Комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу о добровольном устранении нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции и его последствий ОАО «ЭнергоКурган».

В период с 1 января 2010 года по декабрь 2011 года включительно ОАО «Курганская генерирующая компания» неправомерно предъявляла к оплате ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» потери в сетях за пределами границ жилого дома №3 на Б. Солнечном, а также установило необоснованные границы эксплуатационной ответственности ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3». Названными действиями ОАО «Курганская генерирующая компания» нарушались права и законные интересы ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3».

В то же время Комиссией Курганского УФАС России установлено, что ОАО «Курганская генерирующая компания» произвело сторнирование платы за потери в тепловых сетях ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3», неправомерно предъявленной ТСЖ за период с 1 января 2010 года по 31 декабря 2011 года. С произведенным перерасчетом ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» согласилось.



Кроме того, ОАО «Курганская генерирующая компания» предпринимало действия направленные на изменение границ ответственности ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» путем составления актов разграничения эксплуатационной ответственности сторон по тепловым сетям, предусматривающих эксплуатационную ответственность ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» в пределах границ жилого дома №3 на Б. Солнечном и вручало данные акты для подписания ТСЖ в апреле 2011 года, августе 2011 года и декабре 2011 года. ОАО «Курганская генерирующая компания» подготовило и вручило заявителю дополнительное соглашение к договору энергоснабжения №1362 от 28.09.2009г. об исключении обязанности ТСЖ оплачивать потерь в тепловых сетях за пределами границ жилого дома №3 на Б. Солнечный.

При таких обстоятельствах Курганское УФАС России приходит к выводу, что ОАО «Курганская генерирующая компания» устранило нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 — 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135 — ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Курганского УФАС России,

**Решила:**

1. Признать положение ОАО «Курганская генерирующая компания» доминирующим на рынке производства и передачи тепловой энергии в географических границах присоединенной сети на территории г. Кургана.

2. Признать в действиях ОАО «Курганская генерирующая компания» нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в установлении необоснованных границ эксплуатационной ответственности ТСЖ «Бульвар Солнечный,3» по тепловым сетям по договору энергоснабжения №1362 от 28.09.2009г.

3. Признать в действиях ОАО «Курганская генерирующая компания» нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в неправомерном предъявлении ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» потерь в тепловых сетях.

4. Признать положение ОАО «ЭнергоКурган» доминирующим на рынке производства и передачи тепловой энергии в географических границах присоединенной сети на территории г. Кургана.

5. Признать в действиях ОАО «ЭнергоКурган» нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся во включении в договор энергоснабжения №1362 от 28.09.2009г. необоснованных границ эксплуатационной ответственности ТСЖ «Бульвар Солнечный,3» по тепловым сетям.

6. Признать в действиях ОАО «ЭнергоКурган» нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в неправомерном предъявлении ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» потерь в тепловых сетях.

7. Прекратить рассмотрение дела №177 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий ОАО «Курганская генерирующая компания» и ОАО «ЭнергоКурган».

8. Рекомендовать ТСЖ «Бульвар Солнечный, 3» согласовать предложенную ОАО «Курганская генерирующая компания» границу эксплуатационной ответственности сторон по тепловым сетям от наружной поверхности стены здания по адресу: г. Курган, Бульвар Солнечный, 3 (включая теплопотребляющие установки)

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