

РЕШЕНИЕ по делу № 50

о нарушении антимонопольного законодательства

22.10.2012

г. Мурманск

Резолютивная часть решения оглашена «22» октября 2012г.

В полном объеме решение изготовлено «26» октября 2012г.

Комиссия Управления ФАС России по Мурманской области по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело № 50 по признакам нарушения ОАО «Территориальная Генерирующая Компания № 1» (197198, г. Санкт-Петербург, БЦ «Арена Холл», пр. Добролюбова, 16, корп.2, литера А) в лице **Апатитская ТЭЦ филиала «Кольский» ОАО «ТГК-1»** (184209, Мурманская область г. Апатиты, Апатитская ТЭЦ) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением, путем нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, а именно норм Жилищного кодекса Российской Федерации, постановления Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам», при начислении и предъявлении для оплаты стоимости оказанных в 2010-2011 годах услуг по отоплению и горячему водоснабжению жилого дома № 4 по ул. Нечаева г. Апатиты Мурманской области, техническое обслуживание и содержание которого осуществляет ТСЖ «Нечаева 4»,

УСТАНОВИЛА:

ТСЖ «Нечаева 4» обратилось в УФАС по Мурманской области с жалобой на неправомерные действия компании в лице Апатитской ТЭЦ филиала «Кольский» ОАО «ТГК-1» (далее по тексту – РСО, ОАО «ТГК-1»), выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением при определении стоимости тепловой энергии (в горячей воде), поставленной в 2010- 2011 годах в целях предоставления им коммунальной услуги собственникам помещений многоквартирного дома № 4 по ул. Нечаева г. Апатиты

Как указало ТСЖ «Нечаева 4» (далее по тексту – ТСЖ), при определении

количества потребленной тепловой энергии РСО осуществляет начисления по методике, не предусмотренной действующими на тот момент Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 (далее – Правила №307).

По мнению ТСЖ, объем потребленной товариществом тепловой энергии в горячей воде за 2010- 2011 года завышен за счет тепловой энергии, поставляемой в помещения цокольной части многоквартирного дома, в которой расположены пять помещений используемых хозяйствующими субъектами: ОАО «Оптика», ОАО «Апатитыградсервис», ОАО «Сбербанк России», в лице Мурманского ОСБ № 8627, ИП Мордвинцева Н. Е. (магазин «Сезон»), ООО «Ломбард».

По мнению заявителя, ОАО «ТГК-1» используя доминирующее положение, производит начисление для ТСЖ за потребленную тепловую энергию не на основании показаний общедомового прибора учета и норм, предусмотренных Правилами № 307, тем самым ущемляет его интересы.

Комиссией из представленных материалов, а также пояснений лиц, участвующих в рассмотрении дела установлено следующее.

Между ТСЖ и ОАО «ТГК-1» 29.12.2008 заключен договор теплоснабжения № 722 (в горячей воде), согласно которому ОАО «ТГК-1» являющееся энергоснабжающей организацией, обязалось подать товариществу тепловую энергию в горячей воде, а ТСЖ «Нечаева 4» - оплатить принятую тепловую энергию на условиях, предусмотренных договором.

В пункте 9.1 договора его срок действия определен с 01.01.2009 по 31.12.2009, однако в дальнейшем пролонгирован сторонами в порядке, закрепленном этим пунктом.

В договоре его участники оговорили, что измерения и регистрация параметров теплоносителя, учет и расчет объемов потребления тепловой энергии производятся в соответствии с указаниями Правил учета тепловой энергии теплоносителя, утвержденных Министерством топлива и энергетики Российской Федерации 12.09.1995 № ВК-4936 (пункт 5.1).

Согласно пунктам 5.4. и 5.7. договора при наличии у потребителя приборов учета, допущенных в эксплуатацию энергоснабжающей организацией,

потребитель ежемесячно представляет отчет о фактическом теплоснабжении согласно установленной форме. При отсутствии у потребителя приборов учета, расчет количества потребленной за расчетный период тепловой энергии определяется энергоснабжающей организацией пропорционально величине его (потребителя) тепловой нагрузки, указанной в договоре теплоснабжения, как часть общего количества тепловой энергии, потребленной всеми абонентами, не имеющими узлов учета.

В то же время, в соответствии с пунктом 6.2 договора расчет фактического отпуска тепловой энергии производится в соответствии с Порядком расчета размера платы за поданный теплоснабжающей организацией коммунальный ресурс, согласованным обеими сторонами (Приложение № 3 к договору).

С учетом приведенного Комиссия приходит к выводу о том, что порядок расчета размера платы за поданный теплоснабжающей организацией (ОАО «ТГК-1») в многоквартирный дом коммунальный ресурс (отопление, горячее водоснабжение), закреплен Приложением № 3 к договору теплоснабжения от 29.12.2008 № 722, на основании которого и выставляются счета-фактуры за потребленное количество тепла.

В рамках рассмотрения дела Комиссией установлено, что определение количества в жилой части многоквартирного дома № 4 по ул. Нечаева за период с 01.01.2010 г. по 01.06.2010 г. ОАО «ТГК-1» осуществлялось расчетным путем, в соответствии с Приложением № 3 к договору теплоснабжения от 29.12.2008 № 722. В период с 01.06.2010 г. по настоящее время определение объемов тепловой энергии осуществляется на основании прибора учета.

Статьей 1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон «О защите конкуренции») устанавливаются организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе, предупреждения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации. Целями настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В соответствии с пунктом 10 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 том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Таким образом, для квалификации действий хозяйствующего субъекта как нарушающих приведенные нормативный запрет, прежде всего необходимо доказать, что такое лицо занимает доминирующее положение на исследованном антимонопольным органом рынке.

Пленум Высшего Арбитражного суда РФ в пункте 4 Постановления от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» разъяснил, что исходя из системного толкования положений [статьи 10](#) ГК РФ и статей [3](#) и [10](#) Закона «О защите конкуренции» 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. Оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения [статьи 10](#) ГК РФ, [части 2](#) статьи 10, [части 1](#) статьи 13 Закона о защите конкуренции, 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.

Следовательно, для квалификации действий лица, занимающего доминирующее положение, как злоупотребление в смысле, придаваемом Законом «О защите конкуренции», достаточно установления самого факта нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования. При этом, наличие либо отсутствие негативных последствий не имеет правового значения, так как соответствующие последствия предполагаются.

В рамках рассмотрения дела № 50 антимонопольным органом проведено исследование рынка услуг теплоснабжения на территории города Апатиты, по результатам которого установлено, что на территории муниципального образования город Апатиты с подведомственной территорией Мурманской области услуги по теплоснабжению осуществляет одна компания – ОАО «Территориальная генерирующая компания – 1» (аналитический отчет от 31.08.2012). Следовательно, на ОАО «ТГК-1» распространяются запреты, установленные статьей 10 Закона «О защите конкуренции».

Исходя из пояснений ОАО «ТГК», представленных в ходе рассмотрения дела,

следует, что до момента принятия на учет общедомового прибора учета расчет договорных величин тепловой энергии на нужды отопления и горячего водоснабжения осуществлялся в соответствии с Приложением № 3 к договору № 722 от 29.12.2008 согласно методики определения количества тепловой энергии и теплоносителей в водяных системах коммунального теплоснабжения, утвержденной Приказом Госстроя России № 105 от 06.05.200 г. (далее по тексту – Приказ № 105) и методики определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения, утвержденной Госстроем России от 12.08.2003 СНиП 2.04.01-85* (далее по тексту – СНиП 2.04.01-85). В рассматриваемом случае по формуле определяется расчетная часовая нагрузка на нужды отопления. Расчетная часовая нагрузка на отопление по договору складывается из суммы нагрузок по точкам учета, планируемая на год расчетная величина теплоснабжения на нужды отопления определяется, как сумма планируемых месячных потребностей. Аналогичным путем определяется расчетная договорная нагрузка на нужды горячего водоснабжения. В счетах-фактурах выставленных ТСЖ с 01.06.2010 предъявлялась доля от показаний общедомового прибора учета, приходящаяся на ТСЖ. По мнению ответчика, распределение между абонентами отпущенной тепловой энергии по показаниям прибора учета, установленного на границе раздела тепловых сетей производится пропорционально их ежемесячному договорному теплоснабжению. В данном случае для расчета объемов тепловой энергии на отопление и на горячее водоснабжение применяются формулы разработанные ОАО «ТГК-1»: количество тепловой энергии на отопление ТСЖ находится путем деления произведения величины договорного количества тепловой энергии на отопление и показаний общедомового прибора учета тепловой энергии на величину договорного количества тепловой энергии (отопление + ГВС), рассчитанное для всех абонентов многоквартирного дома. По аналогичной методике производится расчет отпущенной тепловой энергии на горячее водоснабжение. Кроме того, произведенный расчет стоимости тепловой энергии в спорный период являлся предметом рассмотрения Арбитражного суда Мурманской области в рамках дел №А42-5588/2010, № А42-6656/2011, №А42-6657/2011. Судом сделан вывод о верном определении ОАО «ТГК-1» объема тепловой энергии. В данной связи ответчик полагает, что антимонопольный орган не может разрешить вопрос об определении объема потребления поданного ресурса и, как следствие, обязанности ТСЖ по оплате ресурсов, сумме задолженности за поданный ресурс, а также выносить решение о проведении перерасчета.

Комиссия, исследовав и оценив доказательства, представленные в материалах дела № 50, заслушав пояснения участников процесса, не может согласиться с доводами ОАО «ТГК-1» по следующим основаниям.

Согласно положениям [статей 548, 539](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее по тексту – ГК РФ), [части 1 статьи 4](#) Федерального закона от 29.12.2004 № 189-ФЗ «О введении в действие Жилищного кодекса Российской Федерации», установлен приоритет Жилищного [кодекса](#) и иных правовых актов над нормами [параграфа 6](#) (энергоснабжение) главы 30 ГК РФ. В соответствии с

[пунктами 4 и 6 статьи 3](#) ГК РФ к иным правовым актам относится [Постановление](#) Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307 «О порядке предоставления коммунальных услуг гражданам», утвердившее [Правила](#) предоставления коммунальных услуг.

В соответствии с [пунктом 8](#) Правил № 307 условия договора о приобретении коммунальных ресурсов и водоотведении (приеме (сбросе) сточных вод), заключаемого с ресурсоснабжающими организациями с целью обеспечения потребителя коммунальными услугами, не должны противоречить настоящим [Правилам](#) и иным нормативным правовым актам Российской Федерации.

Положения [пункта 8](#) Правил № 307 направлены на обеспечение соответствия условий договоров о приобретении коммунальных ресурсов и водоотведении (приеме (сбросе) сточных вод), заключаемых исполнителем коммунальных услуг с ресурсоснабжающей организацией, и основанных на [Правилах](#) обязательств исполнителей перед собственниками помещений в многоквартирных домах и потребителями.

Спорный договор сторонами заключен после введения в действие указанных [Правил](#).

В соответствии с [пунктом 1 статьи 426](#) ГК РФ договор энергоснабжения относится к публичным договорам. Как следует из [пункта 4 той же статьи](#), в случаях, предусмотренных законом, Правительство Российской Федерации может издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров.

Поскольку [Правила](#) N 307 утверждены Правительством Российской Федерации в соответствии со [статьей 157](#) Жилищного кодекса Российской Федерации, они являются обязательными для сторон при исполнении публичных договоров независимо от условий заключенного договора.

Введенными 09.06.2006 в действие [Правилами](#) № 307 внесены изменения в правовое регулирование связанных с приобретением коммунальных ресурсов отношений между ресурсоснабжающими организациями и исполнителями коммунальных услуг. Учитывая это, вопрос об определении размера оплаты поставленной в спорном периоде тепловой энергии должен решаться с учетом положений [Правил](#) № 307.

Согласно [Письму](#) от 29.11.2007 № 21492-СК/07 Министерства регионального развития Российской Федерации, полномочному давать разъяснения по применению [Правил](#) в силу [пункта 6](#) Постановления Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 307, в соответствии с [пунктом 8](#) Правил условия договора ресурсоснабжения не должны, в частности, противоречить императивным гражданско-правовым нормам [пунктов 16 - 34](#) Правил № 307 (в частности, в части порядка расчета платы за потребленные в многоквартирном доме коммунальные ресурсы).

[Пункт 6](#) Правил № 307 (в действующей на тот период редакции) содержит понятия коммунальных услуг, в число которых входят:

горячее водоснабжение - круглосуточное обеспечение потребителя горячей водой надлежащего качества, подаваемой в необходимых объемах по присоединенной сети в жилое помещение;

отопление - поддержание в жилом помещении, отапливаемом по присоединенной сети, температуры воздуха, указанной в [пункте 15 приложения N 1](#) к настоящим Правилам, а также продажа твердого топлива при наличии печного отопления.

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

для горячего водоснабжения - в соответствии с [подпунктом 3 пункта 1 приложения N 2](#) к настоящим Правилам.

При этом исполнитель производит 1 раз в год корректировку размера платы за отопление в соответствии с [подпунктом 2 пункта 1 приложения N 2](#) к Правилам, 1 раз в квартал, а если это предусмотрено договором - 1 раз в год, корректировку размера платы за горячее водоснабжение в соответствии с [подпунктом 4 пункта 1 приложения N 2](#) к Правилам.

[Приложением 2](#) к указанным Правилам является расчет размера платы за коммунальные услуги. Согласно этому расчету при отсутствии в жилом доме или в помещениях многоквартирного дома коллективных (общедомовых), общих (квартирных) и индивидуальных приборов учета размер платы за отопление (руб.) в жилом помещении многоквартирного дома определяется по [формуле](#) как

произведение общей площади помещения (квартиры) в многоквартирном доме (кв. м), норматива потребления тепловой энергии на отопление (Гкал/кв. м), тарифа на тепловую энергию, установленного в соответствии с законодательством Российской Федерации (руб./Гкал). Размер платы за горячее водоснабжение определяется по [формуле](#) как произведение количества граждан, проживающих (зарегистрированных) в жилом помещении (квартире) (чел.), норматива потребления горячего водоснабжения (куб. м в месяц на 1 чел.), тарифа на коммунальный ресурс, установленного в соответствии с законодательством Российской Федерации (для горячего водоснабжения руб./куб. м).

В ходе рассмотрения дела Управлением осуществлены расчеты размера платы за коммунальные услуги (теплоснабжение и горячее водоснабжение) за период с 01.01.2010 по 01.06.2010 (при отсутствии в жилом доме или в помещениях многоквартирного дома коллективных (общедомовых), общих (квартирных) и индивидуальных приборов учета). Порядок расчета подробно изложен в аналитической справке от 19.10.2012. Значения расчетов приведены в Таблице № 1.

Таблица № 1

Период 2010 г. мес.	Стоимость коммунальных услуг (тепловой энергии и ГВС, руб. с НДС) в соответствии с Правилами № 307	Стоимость коммунальных услуг (тепловая энергия и ГВС, руб. с НДС) согласно выставляемым счетам фактурам ОАО «ТГК-1» Апатитская ТЭЦ
январь	143 359, 85	239 927, 11
февраль	144 145, 95	206 147, 23
март	143 359, 9	201 780,25
апрель	142 180, 81	138 459, 01
май	141 001, 73	92 862, 58

Как установлено, начиная с 01.06.2010 по настоящий момент расчет стоимости теплоснабжения по жилой части многоквартирного дома № 4 по ул. Нечаева г. Апатиты осуществляется на основании общедомового прибора учета. Согласно технической документации (паспорту) в состав многоквартирного дома входят пять нежилых помещений цокольного этажа, не оборудованных общими приборами учета тепловой энергии. Указанные помещения используются хозяйствующими субъектами для осуществления предпринимательской деятельности: ОАО «Оптика» (площадь – 70 кв. м.), ОАО «Апатитыградсервис» (площадь – 95 кв. м.), ОАО «Сбербанк России», в лице Мурманского ОСБ № 8627 (площадь- 77,7 кв. м.), ИП Мордвинцева Н. Е., магазин «Сезон» (площадь – 86,8 кв. м.), ООО «Ломбард» (62,9 кв. м.). Расчет платы за тепловую энергию для указанных

хозяйствующих субъектов осуществляется ОАО ТГК-1» Апатитская ТЭЦ на основании заключенных договоров теплоснабжения.

В [пункте 3](#) Письма Минрегиона РФ от 28.05.2007 № 10087-ЮТ/07 «Об осуществлении корректировки платы за коммунальные услуги» указано, что согласно [подпункту "б" пункта 21](#) Правил при оборудовании многоквартирного дома коллективными (общедомовыми) приборами учета тепловой энергии и при отсутствии индивидуальных и общих (квартирных) приборов учета размер платы за отопление в соответствии с [подпунктом 2 пункта 2](#) приложения № 2 к Правилам определяется исходя из среднемесячного количества потребления тепловой энергии на отопление за предыдущий год. Это позволяет потребителям вносить плату равномерно в течение 12 месяцев в году, а также координируется с размером субсидий на оплату жилых помещений и коммунальных услуг, предоставляемых гражданам в соответствии со [статьей 159](#) Жилищного кодекса Российской Федерации и [Правилами](#) предоставления субсидий на оплату жилого помещения и коммунальных услуг, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 14 декабря 2005 г. № 761 «О предоставлении субсидий на оплату жилого помещения и коммунальных услуг». Один раз в год исполнитель производит корректировку размера платы за отопление в соответствии с [подпунктом 3 пункта 2](#) приложения № 2 к Правилам. При этом размер годовой платы за отопление рассчитывается исходя из фактически потребленного количества тепловой энергии, определенного по показаниям коллективных (общедомовых) приборов учета.

В силу пункта 21 Правил № 307 при оборудовании многоквартирного дома коллективными (общедомовыми) приборами учета и при отсутствии индивидуальных и общих (квартирных) приборов учета размер платы за коммунальные услуги в жилом помещении определяется:

а) для холодного водоснабжения, горячего водоснабжения, газоснабжения и электроснабжения - в соответствии с подпунктом 1 пункта 2 приложения № 2 к настоящим Правилам;

б) для отопления - в соответствии с подпунктом 2 пункта 2 приложения № 2 к настоящим Правилам. При этом исполнитель производит 1 раз в год корректировку размера платы за отопление в соответствии с подпунктом 3 пункта 2 приложения № 2 к настоящим Правилам.

В процессе рассмотрения дела антимонопольным органом произведены выборочные расчеты размера платы за горячее водоснабжение и отопление в соответствии с Правилами № 307. Порядок расчета подробно изложен в аналитической справке от 19.10.2012. Значения размера платы за отопление в период 2010-2012 г. г. приведены в Таблице № 2.

мес.	Стоимость коммунальных услуг (тепловой энергии и ГВС, руб., с НДС) в соответствии с Правилами № 307	Стоимость коммунальных услуг (тепловая энергия и ГВС, руб., с НДС) согласно выставленным счетам фактурам ОАО «ТГК-1» Апатитская ТЭЦ
2010 год		
декабрь	112 745,51	242 396,01
2011 год		
март	118 598,61	157 535,72
декабрь	116 601,11	150 813,02
2012 год		
март	139 649,53	161 058,42

В рассматриваемом случае из материалов дела следует, что коллективный прибор учета в многоквартирном доме был введен в эксплуатацию 01.06.2010. С этого момента ОАО «ТГК-1» производило расчет платы исходя из потребленного количества тепловой энергии с применением методики Приказа № 105 и СНиП 2.04.01-85* (а также применения собственных формул) без учета среднемесячного потребления тепловой энергии за предыдущий год.

Сопоставление приведенных выше размеров платы за коммунальные услуги, осуществленные Управлением в соответствии с Правилами № 307 и сумм, выставяемых в счетах-фактурах ресурсоснабжающей организацией к оплате ТСЖ «Нечаева 4» свидетельствует о завышении размера платы.

Кроме того, в ходе сопоставления Комиссией фактических объемов потребления тепловой энергии за март и декабрь 2011 года (по данным общедомового прибора учета: март – 118,98 Гкал, декабрь – 115,412 Гкал), выявлено несоответствие общему объему потребления тепловой энергии за март и декабрь 2011 года, выставяемому к оплате в счетах-фактурах ОАО «ТГК-1» абонентам многоквартирного дома: ТСЖ «Нечаева 4», ОАО «Оптика», ОАО «Апатитградсервис», ОАО «Сбербанк России», в лице Мурманского ОСБ № 8627, ИП Мордвинцева Н. Е., магазин «Сезон» (суммарный объем за март – 120,8Гкал, декабрь – 116,1Гкал), т. е. предъявленный РСО к оплате объем превышает месячные значения общедомового прибора учета.

Указанные факты свидетельствуют о том, что расчеты платы за потребленную тепловую энергию и горячее водоснабжение, осуществленные ОАО «ТГК-1» согласно методике, утвержденной Приказом № 105 и СНиП 2.04.01-85* не в полной

мере соотносятся с нормативом потребления, а порядок определения количества подлежащей оплате тепловой энергии на отопление и на горячее водоснабжение установлен в договоре иначе, чем в нормативном акте, регулирующем предоставление коммунальных услуг гражданам.

Применительно к рассматриваемой ситуации Комиссия полагает, что при отсутствии средств измерения объем отпущенной тепловой энергии должен определяться ресурсоснабжающей организацией исключительно на основании нормативов потребления коммунальных ресурсов, которые устанавливаются для домов определенной группы независимо от наличия у их собственников (нанимателей) индивидуальных приборов учета (подпункт «а» пункта 5, пункт 10, подпункт «в» пункта 39 Правил установления и определения нормативов потребления коммунальных услуг, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 № 306), а при оборудовании многоквартирного дома коллективными (общедомовыми) приборами учета тепловой энергии и при отсутствии индивидуальных и общих (квартирных) приборов учета размер платы за отопление в соответствии с [подпунктом 2 пункта 2](#) приложения № 2 к Правилам определяться исходя из среднемесячного количества потребления тепловой энергии на отопление за предыдущий год. Поэтому применение заявителем в отношениях с ТСЖ как исполнителем коммунальных услуг методики Приказа № 105 и СНиП 2.04.01-85* (а также собственной методики) должно быть квалифицировано антимонопольным органом как нарушение ОАО «ТГК-1» положений Жилищного кодекса Российской Федерации и Правил № 307.

Подобный подход согласуется и с правовой позицией применения положений жилищного законодательства, регулирующих порядок определения объема коммунального ресурса, поставленного в многоквартирный жилой дом, не оборудованный общедомовыми приборами учета, при наличии в жилых помещениях, проживающих в таком доме граждан индивидуальных приборов учета, высказанной в постановлениях Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 09.06.2009 № 525/09, от 22.09.2009 № 5290/09, от 15.07.2010 № 2380, от 15.02.2011 № 12845/10, согласно которой названный объем подлежит определению исходя из нормативов потребления соответствующих коммунальных услуг, установленных в соответствии с жилищным законодательством.

В данном случае незаконное поведение ресурсоснабжающей организации привело к искажению обязательств общества по оплате потребленного энергоресурса, формирующихся, прежде всего, с учетом такого показателя как норматив потребления соответствующего коммунального ресурса, среднемесячного потребления количества потребления тепловой энергии на отопление за предыдущий год, являющихся составляющей частью общего ценообразования в этой сфере.

Таким образом, действия ОАО «ТГК-1» обладают всеми квалифицирующими

признаками нарушения, предусмотренного пунктом 10 части первой статьи 10 Закона «О защите конкуренции». В данном же случае ресурсоснабжающая организация выставяла ТСЖ счета-фактуры на оплату с суммами, превышающими его фактические обязательства, при этом общество оказалось неспособным оплатить такие счета, поскольку жильцы оплачивали счета по формуле, утвержденной Правилами № 307 для расчета размера платы за коммунальные услуги гражданами.

Указанные обстоятельства напрямую свидетельствует о создании ОАО «ТГК-1» своими незаконными действиями ТСЖ «Нечаева 4» неоправданных препятствий для осуществления его финансово-хозяйственной деятельности.

Комиссия также не может принять внимание и ссылку ОАО «ТГК-1» на решения Арбитражного суда Мурманской области по делам №А42-5588/2010, № А42-6656/2011, №А42-6657/2011. Управление полагает, что правовые последствия судебных актов по названным делам и настоящего решения УФАС как имеющие различные правовые и фактические основания не являются взаимоисключающими, в том числе и исходя из принципа обязательности судебных актов.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ОАО «Территориальная Генерирующая Компания № 1» (197198, г. Санкт-Петербург, БЦ «Арена Холл», пр. Добролюбова, 16, корп.2, литера А) в лице Апатитская ТЭЦ филиала «Кольский» ОАО «ТГК-1» (184209, Мурманская область г. Апатиты, Апатитская ТЭЦ) факт нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении интересов ТСЖ «Нечаева-4» путем нарушения установленного порядка ценообразования при определении размера оплаты за теплоснабжение и горячее водоснабжение в период с 01.01.2010 года по настоящее время.

2. Выдать ОАО «Территориальная Генерирующая Компания № 1» предписание – произвести перерасчет размера оплаты за теплоснабжение и горячее водоснабжение для ТСЖ «Нечаева 4» (184209, Мурманская область, г. Апатиты, ул.

Нечаева, д. 4, кв. 21) за период с 01.01.10 по настоящее время в соответствии с Правилами предоставления коммунальных услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 N 307 и при выставлении счетов-фактур производить расчеты размера оплаты за теплоснабжение и горячее водоснабжение руководствуясь Постановлением Правительства РФ 23.05.2006 N 307.

3. Об исполнении предписания проинформировать Управление в срок до 24.12.2012

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