

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/20-2009

"4" августа 2009 г. г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...>

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России с заявлением о нарушении Сафоновским филиалом ООО «Смоленскрегионтеплоэнерго» (далее – Общество) антимонопольного законодательства обратился председатель Сафоновского ЖСК «Юбилейный» (вх. №1610/04 от 13.05.2009, далее – Заявитель).

Из заявления и представленных материалов следует, что между Заявителем и Обществом заключён договор на подачу тепловой энергии и горячего водоснабжения от 01.12.2003 № 220230, согласно которому весь коммунальный ресурс поставляется для нужд собственников помещений 100-квартирного дома № 26 2-го микрорайона г. Сафоново. В 64 квартирах из 100 установлены индивидуальные приборы учёта горячего водоснабжения, которые поверены в установленном порядке и их показания могут участвовать в расчётах. При этом общедомовой (коллективный) прибор учёта горячего водоснабжения в многоквартирном доме отсутствует. Со 02.12.2008 Общество на основании своего приказа от 02.12.2008 №454 не принимает показания индивидуальных приборов учёта и предъявляет Заявителю требования оплаты горячего водоснабжения по всем 100 квартирам исходя из норматива 105 литров (чел./сут.). Заявитель продолжает производить оплату за горячее водоснабжения исходя из фактического количества энергии по методике, применяемой сторонами в расчётах до 02.12.2008. Заявитель считает, что Общество неправомерно требует оплатить образовавшуюся согласно этому задолженность в сумме 108531,37 руб. Заявитель также указал, что Общество неправомерно и необоснованно дважды за расчётный период изменил в сторону увеличения тариф на тепловую энергию, применяемый в расчётах.

На заседании комиссии Заявитель поддержал изложенные в заявлении доводы и пояснил следующее.

До декабря 2008 г. Общество при расчётах с ЖСК «Юбилейный» за горячее водоснабжение принимало показания индивидуальных приборов учёта, установленных в 64 квартирах многоквартирного дома № 26 2-го микрорайона г. Сафоново. Начиная со 02.12.2008 между Обществом и ЖСК «Юбилейный» произошли разногласия по вопросу использования при расчетах за горячее водоснабжение показания индивидуальных приборов учета. В адрес ЖСК «Юбилейный» стали поступать счета на оплату за горячее водоснабжение из расчета 105 литров с человека в сутки. В обоснование данного норматива Общество представило приказ Сафоновского филиала ООО «Смоленскрегионтеплоэнерго» от 02.12.2008 № 454, которым был утверждён данный норматив потребления горячей воды. Собственники квартир, в которых установлены индивидуальные приборы учета, отказываются оплачивать горячее водоснабжение по нормативам, так как три с половиной года они рассчитывались по показаниям индивидуальных приборов учета. Собственники помещений многоквартирного дома № 26 2-го микрорайона г. Сафоново из-за высокой стоимости установки общедомового прибора учета горячего водоснабжения в настоящее время считают её нецелесообразной. Кроме того, Общество необоснованно дважды в 2008 году повышало стоимость 1 Гкал тепловой энергии, что противоречит действующему законодательству

(приказы Сафоновского филиала ООО «Смоленскрегионтеплоэнерго» от 11.11.2008 № 431 и от 09.02.2009 № 59).

Представители Заинтересованных лиц полностью поддержали доводы Заявителя.

Представители Ответчика не согласились с доводами Заявителя и сообщили следующее.

Правилами предоставления коммунальных услуг гражданам, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2006 №307 (далее – Правила) определены полномочия ресурсоснабжающей организации и исполнителя услуг. Правила регулируют отношения между исполнителями услуг (ЖСК «Юбилейный») и потребителями (гражданами) и, тем самым, не могут применяться к отношениям между Обществом и Заявителем.

По договору на подачу (отпуск) и потребление тепловой энергии потребителями от 01.12.2003 № 220130 Общество является ресурсоснабжающей организацией и доводит коммунальные ресурсы только до границы балансового разграничения. За границей балансового разграничения ответственность перед гражданами за подачу горячего водо-снабжения несёт Заявитель. Заявитель является исполнителем услуг для жителей много-квартирного дома № 26 2-го микрорайона г. Сафоново, который отвечает за обслужива-ние внутридомовых сетей и имеет право снимать показания с индивидуальных приборов учёта. Таким образом, Абонентом по указанному договору является Заявитель, а не гра-ждане.

В связи с тем, что на границе балансового разграничения не установлен общедо-мовой прибор учёта горячего водоснабжения, Общество приняло решение (приказ от 02.12.2008 № 454) производить начисления по нормативам, утверждён-ным Советом де-путатов Сафоновского городского поселения Смоленской области от 26.12.2007 № 19/3. При расчёте за горячее водоснабжение по показаниям индивидуальных приборов при отсутствии общедомового прибора учета, не учитываются расходы тепловой энергии на содержание общего имущества и внутридомовые утечки, и Общество будет нести убыт-ки.

По вопросу применения в расчетах между Обществом и Заявителем тарифов на тепловую энергию представитель Ответчика сообщил следующее.

Решением Совета депутатов Сафоновского городского поселения Смоленской об-ласти от 26.12.2007 № 19/3 утвержден для ООО «Смоленскрегионтеплоэнерго» тариф на тепловую энергию на 2008 год, используемый при расчете размера платы за горячее во-доснабжение и отопление для коммунально-бытовых нужд населения г. Сафоново, в размере 837,06 руб./Гкал.

В период с 01.01.2008 по 01.11.2008 Общество ошибочно применяло в расчётах иной тариф в размере 707,98 руб./Гкал. В конце 2008 года Общество исправило ошибку и стало применять в расчетах утверждён-ный Решением Совета депутатов Сафоновского городского поселения Смоленской области тариф для населения (приказ Сафоновского филиала ООО «Смоленскрегионтеплоэнерго» от 11.11.2008 № 431).

На 2009 год тариф на тепловую энергию Ответчиком был рассчитан самостоя-тельно и утвержден приказом Сафоновский филиал ООО «Смоленскрегионтеплоэнер-го» от 09.02.2009 № 59 в размере 1146,65 руб./Гкал для расчетов с ЖСК «Дружба», «За-полярный» и «Юбилейный».

Ответчик не смог пояснить Комиссии, каким нормативным правовым актом уста-новлена методика подсчёта тепловой энергии в горячей воде, передаваемой дому № 26 2-го микрорайона г. Сафоново и предъявляемой к оплате Заявителю.

Представитель Департамента Смоленской области по энергетике, энергоэффек-

тивности и тарифной политике (далее – Департамент), привлеченный к участию в деле № 04-01/20-2009 в качестве эксперта, сообщил следующее.  
До утверждения Правил Совет депутатов обладал полномочиями по установлению тарифов на тепловую энергию. В соответствии с пунктом 15 Правил в случае, если исполнителем является товарищество собственников жилья, жилищно-строительный, жилищный или иной специализированный потребительский кооператив, либо управляющая организация, расчет размера платы за коммунальные услуги, а также приобретение исполнителем холодной и 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.

В соответствии с действующим законодательством установление тарифов на тепловую энергию относится исключительно к компетенции органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов. На территории Смоленской области таким органом является Департамент Смоленской области по энергетике, энергоэффективности и тарифной политике.

Таким образом, в 2008-2009 гг. в расчётах с потребителями Общество должно применять тарифы на тепловую энергию, установленные Департаментом. По заявке Общества были установлены тарифы на тепловую энергию и услуги по передаче покупной тепловой энергии ООО «Смоленскрегионтеплоэнерго» постановлениями Департамента от 29.11.2007 № 188 и от 13.11.2008 № 96 соответственно на 2008 г. и 2009 г., в зависимости от расходов того или иного источника тепла (котельной). За установлением единого тарифа для населения муниципального образования «Город Сафоново» Общество не обращалось.

Рассмотрев имеющиеся в деле материалы, выслушав объяснения Заявителя, представителей Ответчика, представителей заинтересованных лиц, и представителя эксперта, Комиссия Смоленского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 Правил, данные Правила регулируют отношения между исполнителями (Заявителем) и потребителями коммунальных услуг, устанавливая их права и обязанности, ответственность, а также порядок контроля качества предоставления коммунальных услуг, порядок определения размера платы за коммунальные услуги с использованием приборов учета и при их отсутствии. Потребителем в соответствии с Правилами является гражданин, использующий коммунальные услуги для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

Согласно подпункту «в» пункта 49 Правил в обязанности исполнителя (Заявителя) входит заключение с ресурсоснабжающей организацией договоров о приобретении коммунального ресурса, необходимого для предоставления коммунальной услуги потребителям (гражданам). Таким образом, Заявитель является посредником между Обществом и гражданами, которые проживают в многоквартирном доме № 26 2-го микрорайона г. Сафоново и являются непосредственными потребителями тепловой энергии в горячей воде.

Между Заявителем и Обществом заключен договор на подачу (отпуск) и потребление тепловой энергии потребителями от 01.12.2003 № 220130.

В соответствии с пунктом 4.1 указанного договора стоимость поставляемых по договору объёмов тепловой энергии определяется как сумма произведений ежемесячных договорных объёмов тепловой энергии на соответствующие тарифы,

утвержденные Региональной энергетической комиссией (в настоящее время Департамент Смоленской области по энергетике, энергоэффективности и тарифной политике).

Количество поставляемой тепловой энергии Абоненту определяется по показаниям приборов учёта, установленных на границе раздела балансовой принадлежности тепловых сетей Энергоснабжающей организации и Абонента. При отсутствии приборов учёта отпуск тепловой энергии определяется на горячее водоснабжение – по проектным нагрузкам или по нормам СНиП 2.04.01-85 с учётом потерь тепловой энергии в сетях и подтверждается двусторонним актом (пункты 4.5 и 4.6 договора).

В соответствии с Протоколом проверки коммерческого узла учёта тепловой энергии, подписанным сторонами прибор учёта горячего водоснабжения на границе балансовой принадлежности отсутствует. Вместе с тем, Общество с декабря 2008 года предъявляет Заявителю требования оплаты потреблённого количества тепловой энергии в горячей воде без учёта условий договора. Несмотря на наличие в договоре условий расчёта за тепловую энергию в горячей воде Общество ежемесячно требует оплаты за горячую воду исходя из количества проживающих в граждан в доме № 26 2-го микрорайона г. Сафоново и норматива потребления горячей воды в сутки по тарифам, установленным органом местного самоуправления.

В соответствии со статьей 426, пунктом 4 статьи 539, статьей 548 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) приобретение исполнителем у ресурсоснабжающей организации коммунальных ресурсов с целью обеспечения потребителя коммунальной услуги (горячее водоснабжение) осуществляется на основании публично-го договора ресурсоснабжения, при заключении и исполнении которого являются для сторон обязательными требования нормы параграфа 6 главы 30 ГК РФ.

При этом пунктом 8 Правил для сторон договора ресурсоснабжения установлены обязательные правила, в соответствии с которыми условия такого договора не должны противоречить Правилам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации. Положения нормы пункта 8 Правил направлены на обеспечение соответствия условий договоров о приобретении коммунальных ресурсов, заключаемых исполнителем коммунальных услуг с ресурсоснабжающей организацией, и обязательств исполнителей перед собственниками помещений в многоквартирных домах, основанных на Правилах. Требование пункта 8 Правил распространяется на необходимость соответствия Правилам условий договоров о приобретении коммунальных ресурсов, в том числе, регулирующее:

- условия оплаты коммунальных ресурсов, в том числе условия и порядок расчета платы, внесения платы, изменения размера платы за подачу коммунальных ресурсов не-надлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность, а также при иных нарушениях качества подачи коммунальных ресурсов.

В силу пункта 5 статьи 426 ГК РФ условия публичного договора, не соответствующие обязательным требованиям, установленным Правительством Российской Федерации, ничтожны.

Заключение договоров ресурсоснабжения без соблюдения требований пункта 8 Правил является нарушением пункта 4 статьи 421, пункта 1 статьи 422, пункта 4 статьи 426 ГК РФ и влечет последствия, предусмотренные статьями 166-168 и 180 ГК РФ. Данная позиция находит своё подтверждение в разъяснениях Минрегиона России (письма от 13.02.2007 № 2479-PM/07, от 29.11.2007 № 21492-СК/07, от 29.11.

2007 № 21492-СК/07).

Согласно статье 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

Таким образом, условия договора на подачу тепловой энергии и горячего водоснабжения от 01.12.2003 № 220230, связанные с порядком учёта и расчётов за пользование тепловой энергии не соответствуют действующему законодательству.

Общество в отношении Заявителя оказывает услуги по передаче покупной тепловой энергии от котельной ОАО «Авангард» через транзитные трубопроводы ООО «Смоленскрегионтеплоэнерго».

Смоленским УФАС России установлено, что Общество в период 01.01.2008 по 01.11.2008 применяло тариф в размере 707,98 руб./Гкал (с НДС), который складывался из следующих составляющих:

444,83 (без НДС) – тариф на тепловую энергию ОАО «Авангард»,

155,15 (без НДС) – тариф установлен ООО «Смоленскрегионтеплоэнерго» на услуги по передаче покупной тепловой энергии для Сафоновского района.

Указанные тарифы утверждены постановлениями Департамента Смоленской области по энергетике, энергоэффективности и тарифной политике от 18.10.2007 №119 и от 29.11.2007 №188 соответственно.

Решением Совета депутатов Сафоновского городского поселения от 26.12.2007 № 19/3 «Об утверждении размера платы за жилищно-коммунальные услуги на 2008 год» утверждена стоимость 1 Гкал тепловой энергии для ООО «Смоленскрегионтеплоэнерго», используемая при расчёте тарифов за горячее водоснабжение и отопление для коммунально-бытовых нужд населения в 2008 году, в размере 837,06 руб. (с НДС).

Своим приказом от 11.11.2008 № 431 Общество определило отделу сбыта производить начисления ЖСК «Заполярный», «Юбилейный» и «Дружба», расположенным во 2-ом микрорайоне г. Сафонов по тарифу, утверждённому решением Совета депутатов Сафоновского городского поселения от 26.12.2007 № 19/3, на 2008 год по отоплению и горячему водоснабжению в размере 837,06 руб. за Гкал (с НДС).

Своим приказом от 09.02.2009 № 59 Общество определило отделу сбыта Общества производить начисления ЖСК «Заполярный», «Юбилейный» и «Дружба», расположенным во 2-ом микрорайоне г. Сафонов по тарифу, опубликованному в газете «Сафоновская правда», на 2009 год по отоплению и горячему водоснабжению в размере 1146,65 руб. за Гкал (с НДС).

В соответствии со статьёй 424 ГК РФ исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон, за исключением предусмотренных законом случаях, когда применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами.

В соответствии со статьёй 2 Федерального закона от 14.04.1995 № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» государственное регулирование тарифов на электрическую и тепловую энергию (мощность) осуществляется на основе

принципов, изложенных в данном законе, посредством установления экономически обоснованных тарифов (цен, платы за услуги) на электрическую и тепловую энергию и (или) их предельных уровней.

В соответствии с пунктом 6 Основ ценообразования в сфере деятельности организаций коммунального комплекса, утверждённых постановлением Правительства РФ 14.07.2008 № 520, к регулируемым тарифам на товары и услуги организаций коммунального комплекса относятся в частности тарифы на горячую воду. Постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 № 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации» утверждены Основы ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации, которые определяют основные методы регулирования тарифов (цен) на услуги по передаче тепловой энергии (подпункт 5 пункта 6 раздела III).

Пунктом 2 указанного Постановления определены следующие понятия:

"регулирующие органы" - Федеральная служба по тарифам и органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов;

"регулируемая деятельность" - деятельность, в рамках которой расчеты за поставляемую продукцию (услуги) осуществляются по тарифам (ценам), которые подлежат государственному регулированию;

"тарифы" - система ценовых ставок, по которым осуществляются расчеты за электрическую энергию (мощность) и тепловую энергию (мощность), а также за соответствующие услуги, оказываемые организациями, осуществляющими регулируемую деятельность.

На территории Смоленской области органом исполнительной власти, осуществляющим исполнительно-распорядительные функции в сфере реализации на территории Смоленской области единой государственной политики в области энергетики, энерго-эффективности и государственного регулирования тарифов является Департамент.

Таким образом, Общество в расчётах с потребителями должно применять тарифы, установленные Департаментом. Применение в расчётах с потребителями иных тарифов, является нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Федерального закона «О защите конкуренции» данный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности, в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица.

Согласно пункту 10 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» монополистическая деятельность – злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением.

Приказом Смоленского УФАС России от 02.12.2008 № 205 ООО «Смоленскрегионтеплоэнерго» внесено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более 35 процентов по передаче тепловой энергии в географических границах Сафоновского района Смоленской области.

Пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального 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.

Учитывая вышеизложенное, ООО «Смоленскрегионтеплоэнерго» в лице Сафоновского филиала злоупотребило своим доминирующим положением и нарушило установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования, путём предъявления требований ежемесячной оплаты от ЖСК «Юбилейный» по Договору на подачу (отпуск) и потребление тепловой энергии потребителями от 01.12.2003 № 220130 тепловой энергии исходя из тарифов, установленных не уполномоченными на то органами (организациями), а не установленных Департаментом Смоленской области по энергетике, энергоэффективности и тарифной политике.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссией Смоленского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Смоленскрегионтеплоэнерго» в лице Сафоновского филиала ООО «Смоленскрегионтеплоэнерго» по применению в расчетах с контрагентами (ЖСК «Юбилейный», собственниками и нанимателями жилых помещений дома № 26 2-го микрорайона г. Сафоново) тарифов на тепловую энергию, установленных с нарушением порядка, предусмотренного законодательством, нарушающим требования пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 29.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в злоупотреблении своим доминирующим положением путём нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, результатом которого является ущемление интересов иных лиц.
2. Выдать ООО «Смоленскрегионтеплоэнерго» в лице Сафоновского филиала ООО «Смоленскрегионтеплоэнерго» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, путём применения в расчётах с контрагентами тарифов на тепловую энергию, установленных Департаментом Смоленской области по энергетике, энергоэффективности и тарифной политике.
3. Передать материалы дела от 24.07.2009 № 04-01/20-2009 для решения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу Смоленского УФАС России.

<...>

Подписи членов Комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-01/20-2009

«4» августа 2009г. Смоленское УФАС России  
г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...>

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Смоленскрегионтеплоэнерго» со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, результатом которого является ущемление интересов иных лиц.
2. Сафоновскому филиалу ООО «Смоленскрегионтеплоэнерго» со дня получения

настоящего предписания не применять в расчётах с контрагентами тарифы на тепловую энергию, установленные своими локальными актами, в том числе приказами от 11.11.2008 № 431 и от 09.02.2009 № 59.

3. Сафоновскому филиалу ООО «Смоленскрегионтеплоэнерго» в срок до 01.10.2009 упорядочить с контрагентами расчёты за отпущенную тепловую энергию в соответствии с действующим законодательством, применяя тарифы установленные уполномоченным органом.

4. О выполнении пунктов 1 -3 настоящего предписания сообщить Смоленскому УФАС России в срок до 15.10.2009, представив документальное подтверждение.

<...>

Подписи членов Комиссии